C. 3
S. H
O. 2
N. 6–10.

CAROLI MOLINÆI

FRANCIÆ ET GERMANIÆ CELEBERRIMI JURISCONSULTI, ET IN SUPREMO PARISIORUM SENATU ANTIQUI ADVOCATI,

OMNIA QUÆ EXTANT OPERA,

EX VARIIS LIBRORUM APOTHECIS, IN QUIBUS LATEBANT, nunc primùm eruta, & simul typis commissa, permultisque mendis, quibus sensim scatebant, ad exemplaria tùm ab Authore recognita, tùm à Viris Doctissimis, Jurisque Peritissimis inter legendum notata, & quàm fieri potuit diligentissimè purgata.

EDITIO NOVISSIMA QUINQUE TOMIS DISTRIBUTA, auctior & emendatior.

HORUM SERIEM PAGINA SEQUENS INDICABIT.

TOMUS PRIMUS.

PARISIIS,
Sumptibus NICOLAI PEPINGUE', in Aulâ Palatii primariâ, è regione Cameræ Consultorum-Juris, ad insigne Solis aurei.

M. DC. LXXXI.

CUM PRIVILEGIO REGIS CHRISTIANISSIMI.

ORDO ET SERIES
OMNIUM TRACTATUUM
QUI IN HIS QUINQUE CAROLI MOLINÆI OPERUM VOLUMINIBUS CONTINENTUR.

Quorum & qui de novo huic editioni supervenerunt notati extant asterisco fronti cujuslibet novi Tractatus inscripto.

IN PRIMO VOLUMINE
JUS GALLICUM.

IN SECUNDO VOLUMINE
JUS GALLICUM.

Notandum irrepsisse in hoc volumine Consilium super facto Concilii Tridentini cum sequenti. 1005. & 1018
Quod quidem debet reponi in quinto volumine post alterum Consilium Latinum super eodem Tridentino Concilio post paginam 393

Irrepsit quoque Epistola nuncupatoria Tractatus De eo quod Interest Amplissimo Sanctissimoque Ordini Senatus Parisiensis, pag. 803. *quæ est tertii voluminis.*

IN TERTIO VOLUMINE

JUS ROMANUM.

IN QUARTO VOLUMINE
JUS CANONICUM.

IN QUINTO VOLUMINE
JUS CANONICUM.

FRANCISCI BALDVINI ATREBATII

EPIGRAMMA.

Hactenus incertis concussa fuere procellis
  Judicia : & dubiis litibus acta Themis.
Obsedítque forum diu inextricabilis error,
  Dum juris patrii sensa profunda latent :
Donec opem tuleris vindex ritúsque togæque
  CAROLE, perplexas ausus adire vias :
Atque ô soliciti fœlix tutela clientis,
  Arcani edideris ferrea jura fori ;
Commonstrans filum, fidúsque forensibus undis,
  Quod nobis Helice, quod Cynosura foret.
Magnum opus : & meritos cui grata rependet honores
  Posteritas, tanti muneris ergò memor.
Unde tuum vivet nomen post busta superstes :
  Vivitur ingenio, cætera mortis erunt.

EJUSDEM.

Διογένης μόνος ὅτι κρήτῃ θεσμὸν ἔθηκεν,
  Αἶψα κεστὸς μάλλων εἰς ἀΐδλω κατίδη.
Σὺ δὲ νόμων ἰθῶν πατρίων λογιώτατος ἑρμῆς
  Λώϊον, ἀθανάτων ἀμβροτης οἶκον ἔχεις.
Παρθένος ἡ τιδίκη κυδνὴθ' ἀγνήτε μολοῦντα
  Τὸν μυστὴν μάρπαις δέξεται ἀμφοτέραις.

E MVLTIS AD DOCTOREM CAROLVM MOLINÆVM

de eadem re Doctorum & celebrium Virorum epistolis, una brevior adscribitur.

Ad Do. Caro. Molinæum I. C. Celeber. ut inchoatos in Parrhisianas Consuetudines Commentarios perficiat & evulget Ioan. Moisii Carnutei exhortatio.

Heroas olim vates cecinere, quód ausi
  Grandia sint multo gesta labore sequi.
Tu virtute illos longè præcellis, & idem
  Socratico genio quid mihi majus habes.
Spiritus iste tuus fœlix, quem carcerè clausum
  Corporis, æterno sidere fata beant.
Ergo labor nullus, te nulla moretur erynnis,
  Qui quod habes cœptum, perficiatur opus.
Immortalis honos hinc te manet, hinc tibi fama
  Præpes, ab Oceano Gangis abibit aquas.

Rex qui judicat in veritate pauperes, thronus ejus in æternum firmabitur. Proverb. 29. c.

Epithalamium recentium nuptiarum Doctoris Caroli Molinæi Franciæ & Germaniæ Jureconsulti & Johannæ Vivariæ, à Doctissimo Viro Do. Johanne Moisio Jureconsulto in Præfectura Carnotensi celeberrimo Advocato, Carnoti die ultima Junii compositum.

Te casto præfecta thoro Saturnia, téque
  Lucina ut castus sit precor iste thorus.
Mutuus ut si amor, sit amor, sit & integer, inde repulsis
  Rixis, quas A te sæpe ciere solet.
Cura domus uxor, tibi credita, sicque regenda est,
  Ut sit Penelopen] vincere jure tuum.
Carole, te meritò sibi curia vindicat, ut te
  Vincere Socraticos tesmophilace queat.
Vos Deus incolumes per secula servet, adaugens
  Quidquid in humana conditione opus est.
Spiritus, ut cælo venit, sic carcere liber
  Corporis, ad cælos involet absque mora.
    Soli Deo honor & gloria.

IN NOVAM EDITIONEM OPERUM
CAROLI MOLINÆI
ET PRÆCIPUE IN TOMOS QUARTUM ET QUINTUM,
QUI MATERIAM CANONICAM ET ECCLESIASTICAM CONTINENT,

PRÆFATIO.

PRÆFATIONES editioni librorum maxime Posthumorum inscriptæ, fiunt præcipue tribus ex causis; Quarum prior in commendationem authorum demortuorum; Posterior in honorificam emissionem in publicum tractandarum materiarum; Tertia denique ut manifestetur ordo & distributio editionis operum renovatæ.

Duabus prioribus causis & præfandi rationibus nullus superest locus, cùm Caroli Molinæi authoris, & materiarum de quibus tractatus suos evulgavit, commendatio satis per se pateat, ut vel exquirenda sit ex ipsiusmet scriptis, quæ publicam approbationem demeruêre, & in æternum excipient, & de authore nihil honorificentius dici possit, quam quòd evulgavit Julianus Brodæus nostri ordinis Antesignanus in ejusdem vita publice edita, quam huic renovatæ editioni præmisimus.

Cæterùm fere omnes tractatus, qui hanc posteriorem editionem renovatam implent, vivente adhuc Molinæo, ipsius curis & studiis evulgatæ sunt, cum epistolis præliminaribus, & præfationibus singulis tractatibus superadditis, in quibus cujusque elucubrationis sensum & mentem aperit, unde diligentiùs exquirendæ forent, & exquisita fuerunt earumdem præludia, ut in remissionibus singulæ exhibeantur, & singulis tomis in quibus tractatus inscripti fuerunt, præmittantur, ut ex illis exquisitæ materiæ lux major addatur, nec tantum una vice singulæ editæ sunt, sed & pluribus, & ex ipsius authoris Molinæi autographis, ejusdem curis & vigiliis renovatæ fuerunt, & cum sparsim vagarentur, impressæ tùm Parisiis, & alibi in regno, tùm in Germania, tùm etiam in Italia, & Venetiis, sub ficto nomine Gasparis Caballini, propter odium implacabile authori ab ipsis Italis immeritò inditum, cum tamen in prætio haberent edita opera, tandem sub annum Christi millesimum sexcentesimum duodecimum subiit in mentem Bibliopolarum Parisiensium, omnia ejusdem opera, tùm priora, tùm posteriora in unum corpus reducere, quæ in tria volumina tunc primùm ex-

currerunt, iterum repetita editione distributa in eadem volumina anno Domini millesimo sexcentesimo vigesimo quinto.

Sed & cum novæ & detectæ ejusdem Molinæi elucubrationes prodiissent, quæ in priorem operum collectionem admissæ non fuerant, successit altera collectio operum Caroli Molinæi in quatuor volumina distributa, opera & studio Francisci Pinssonii, & Joannis Mariæ Ricard, Advocatorum Parisiensium, in lucem edita subannum Domini millesimum sexcentesimum quinquagesimum septimum, quæ cumdefecisset, & adhuc aliæ ejusdem authoris lectiones & tractatus inediti superessent, tandem societas Bibliopolarum Parisiensium in bonum publicum exsurgens, excitavit animos quorumdam Advocatorum Parisiensium, ac præcipue Francisci Pinssonii Antiquioris Parisiensis Advocati, ut novæ editioni operum Caroli Molinæi studium admoverent, quod lubentius ipse suscepit, & operam præstitit editioni, maxime duorum posteriorum voluminum quarti & quinti, quod jam novæ editioni annotationum Molinæanarum in Jus Canonicum manum appulisset, quarto hujus editionis volumini præmittendam, quarum rationem & ordinem inferius exhibituri sumus.

Prodit itaque nova editio operum Caroli Molinæi in quinque tomos divisa & distributa, quorum tomus prior nunc primùm exhibet in capite vitam ipsius Molinæi, auctore Juliano Brodæo nostri ordinis Antiquiore Advocato Antesignano, ut ex ea subsequentibus tractatibus lux plenior emittatur, & statim oculis legentium subeat, quod ex variis ejusdem locis editis foret exquirendum, eique subjungitur Commentarius in primam & secundam partem Consuetudinis Parisiensis, cujus authoris primum tentamen dicitur, quamvis in perfectum opus statim transierit; licet de novo compertum sit, eumdem prælusisse annotationibus marginalibus, textui & commentario Bartholomæi Chassenæi in Consuetudinem Ducatus Burgundiæ, de quibus nunc primùm dicturi sumus.

Succedit itaque secundus tomus, qui Jus Gallicum sive Consuetudinarium continet, cui nihil novi accedit, nisi annotationes ab eodem juvene tentatæ anno demum Christi millesimo quingentesimo vigesimo quinto, annum suæ ætatis vigesimum quintum ineunte, in Consuetudinem Ducatus Burgundiæ & commentarium in eamdem Bartholomæi Chassenæi, cujus exemplar, cum doctissimo viro juxta & veteris juris indagatore vigilantissimo Ludovico Nublæo nostri ordinis Antesignano occurisset, ac demùm autographum annotationum marginalium ipsius Molinæi Commentario ejusdem Chassenæi editionis anni 1523. additum, utrumque bono publico edendum lubentius commodavit, quod Francisci Pinssonii Junioris Advocati labore & studio è tenebris erutum, hujus novæ collectionis tomo secundo commissum, annotationibus Consuetudinum Gallicarum ejusdem Molinæi subjici meruit.

Tùm demùm tertium tomum implent lectiones ab eodem habitæ ad jus civile & romanum, tum in Germania Tubingæ, tum in Comitatu Burgundiæ, in Universitate Dolana, unde lectiones Tubingenses, & Dolanæ ubique vocatæ sunt, quæ ad Jus civile romanum maxime spectant, quod suscepit ea potiori ratione exponendum in secessu Germanico, & spontaneo suo exilio; ut se persecutioni concivium subduceret, & ea maxime de causa, quod intelligeret illud Jus maxime vigere in Germania, quod tamen Germani ipsi in academiis Gallicis, & à doctoribus ut plurimum Gallis se addiscere glorientur; quod & Germanis & Sequanis ita placuit, ut continuo Molinæanas lectiones à se exceptas Molinæo dictante, suæ linguæ Germanæ

Gremanæ redderent, ut ubique evulgarentur.

Succedunt in nova editione tomus quartus & quintus, qui materiam beneficiariam, canonicam, & ecclesiasticam totam complent, cui repetendæ me totum dedi, auspicando quartum tomum ab ipsis annotationibus Caroli Molinæi ad Jus Canonicum sive Pontificium, avulsis ab iisdem locis quibus subnectere visum est Molinæo, eorum tamen parte sufficienti addita, unde plenior & integrior sensus pateat annotatæ materiæ, atque etiam annotationis, ductus exemplo Antonii Mornacii Parisiensis Advocati, qui in suis observationibus ad leges digestorum & codicis, partes legum ita connectit, ut pleniorem locum efficiat, ad quem suas observationes trituræ forensi explicandæ accommodet, cum ex Molinæanarum annotationum editione à Nicolao Freroto Carnotensi Jureconsulto tentata anno demum 1603. sub uno vocabulo textus, aut glossæ, aut alterius loci ipsam annotationem obsignante, non satis pateret signatum, quod in tribus posterioribus editionibus operum Molinæanorum repetitum fuerat, eo solo more quo Nicolaus Frerotus editionem suam evulgaverat.

Tum demum in mentem subiit, easdem annotationes materiæ subnotatæ ita annectere, ut sufficiente parte rei annotatæ annexa, utrique lux sua & intellectus plenior redderetur, sed enim cum noster Molinæus in duabus editionibus trium Juris Canonici voluminum Hugonis à Porta, & Antonii Vincentii anni demum salutis 1553., & 1559. suas notas in margine adjecisset, quarum editio anni 1553. strictior haberetur, & in plerisque locis annotationum, Inquisitionis Romanæ censuræ submissa, quæ in Lugdunensem usque Civitatem exundaverat, implasmatione conspersa delitesceret, easdem annotationes ex ipsomet gipso erui curavi, & peragendæ editioni restitui, & cum posterior editio anni 1559. latius extenderetur, in quibusdam vero deficeret quæ in priori editione habebantur, eas omnes annotationes in unum corpus redegi, & huic postremæ editioni commisi.

Sed & cum quædam Molinæanæ annotationes liberioris essent stili, & quandoque sequioris doctrinæ, eisdem cohibendis adversaria quædam Gabrielis *Dupineau* Senatoris Andensis correctoria adjeci, & plerumque utrique annotatori, tùm Molinæano, tùm Dupinæano, & nostras subnotationes adjecimus, quibus Jus quotidiano usu receptum in foro, rerum judicatarum præjudiciis confirmemus, quas iis signis litterarum majorum authorum nominum prænunciarum subnotavimus, adeo ut Molinæanæ adnotentur hoc signo C. M. Dupinæanæ altero hoc signo G. D. P. nostræ vero utriusque annotationibus subnexæ, designantur numerariis litteris nominis nostri, F. P. quas aliquando, si Deus voluerit, in unum volumen separatum redacturi sumus.

Sed & huic quarto tomo Molinæanorum operum, post commentaria in edictum parvarum datarum, & Senatusconsulta Pontificiarum annatarum condemnatoria, tùm latine, tum gallice ab eodem Molinæo exhibita; & post facti expositionem, vulgo *factum* dicitur, ab eodem in probationem Commentariorum suorum in edictum contra parvas datas compositum, de novò subjungitur defensio Raymundi Rufi Jurium Doctoris, in eumdem Molinæum, pro Pontifice maximo, Cardinalibus, Episcopis, & toto Ordine sacro, de novo collectioni Molinæanæ addita; item Francisci Hotmanni Vilierii, de statu primitivæ Ecclesiæ, ejusque Sacerdotiis, ad Raymundum Rufum defensorem Pontificis Romani, adversus Carolum Molinæum Jurisconsultum, quæ ex Bibliotheca Regia prodiit; item duplicatio in Patronum Molinæi pro Pontifice Romano, authore Raymundo

Rufo, de quo Didacus Covarruvias Hispanus practicarum quæstionum, cap. 31. num. 2. ubi Carolum Molinæum ad edictum Henrici II. in præfatione num. 20. ait cautissime legendum à Catholicis, & hunc tandem tomum claudit Joannis de Selva Juris utriusque Doctoris tractatus de Beneficio, cum notis Molinæi, & additionibus Joannis *Joly* Advocati Parisiensis, & praxis beneficiariæ Peritissimi; quæ sibi invicem cohærent, & huic novæ editioni inseri meruerunt.

Verum cum & hunc tomum quartum claudat tractatus de Beneficio Joannis de Selva, Primi, ut aiunt, in Senatu Parisiensi Præsidis, cum annotationibus Caroli Molinæi, & additionibus Joannis *Joly* in Senatu Parisiensi, & in magno Regis Consilio Advocati, & praxis beneficiariæ callentissimi, inquiri possit, cur hunc tomum extraneo tractatu oneraverimus, sed cum Molinæus eumdem suum fecerit, & notis illustraverit, & ubique in commentariis suis ecclesiasticis laudaverit eumdem, meritò collectioni Molinæanorum tractatuum ecclesiasticorum interseri decuit, ut una cum eo annotationes haberemus conjunctas textui; cum subnexis ibidem Joannis *Joly* annotationibus, ut ex ea combinatione sensus purior authorum exhiberetur, sed & cum pauca superessent exemplaria ejusdem tractatus viri superillustris, non debuit amplius tam utilis & beneficiariis controversiis decidendis accommodata disceptatio deficere, ut citatus ubique tam à Molinæo in suis Commentariis, Joannis de Selva tractatus de Beneficio, tum ab aliis Doctoribus gallicis & exteris, statim pateret citationem ipsam sub ipsa lectione Molinæi inquirentibus.

Sed & cum auspicati fuerimus quintum tomum ab ipsis Commentariis Caroli Molinæi in regulas Cancellariæ Romanæ, conveniens fuit eisdem subjungere Georgii Louetii notas posthumas ad commentaria ejusdem Molinæi in easdem regulas Cancellariæ Apostolicæ, cum annotationibus marginalibus Antonii *le Vaillant* Parisiensis Advocati, ut cederet tandem veritati Louetiani partus posthumi, eumdemque patrem agnosceret, finisque imponeretur controversiæ criticæ ab eodem motæ de vero authore partus posthumi, sicut alias glossam pragmaticæ sanctionis Cosmæ Guimierii, eidem tanquam vero & indubitato parenti & authori etiam contra Molinæum asserui & vindicavi, cum non leviora & minus certiora Louetianæ prolis posthumæ notarum in regulas Cancellariæ Caroli Molinæi pateant argumenta, tùm ex eo maximè quod habeam apud me Commentarium Caroli Molinæi ad regulas Cancellariæ, cum annotationibus manuscriptis marginalibus Antiquioris Advocati, rei beneficiariæ scitissimi, Thorodei cognominati, alias *Thoron*, in quibus citat hoc Louetii manuscriptum sub eo nomine, viginti annis & ultra antequam ederetur.

Verum etiam huic novæ editioni in quinto tomo commisimus Consilium ipsius Molinæi super facto Concilii Tridentini, primùm ab eodem gallice redditum, & suis curis impressum, quod est originale & autographum, quod nondum præcedentibus collectionibus mandatum fuerat, & primùm huicce committitur, neque enim quæ latinè reddita sunt, Molinæum patrem cognoscere debent, cujuscumque sint editionis, sive Pictaviensis, sive alterius loci, cui equidem Molinæano Consilio subjecimus responsum etiam gallicum eidem Consilio Molinæano factum à Petro Gregorio Tholosano in Academia Mussipontana Professore Primicerio, in quo totidem centum articulis Molinæanæ Consultationis respondet accurate & etiamnum firmioribus argumentis & validioribus rationibus, quam fuerit commota disputatio ab ipsomet Molinæo, ut Lectori patebit evidentius.

Tandem hunc quintum tomum claudet Collatio & Unio quatuor Evangelistarum Domini nostri Jesu Christi, cum brevioribus Annotationibus Caroli Molinæi, anno demum millesimo quingentesimo sexagesimo quinto edita, quod est postremum ejusdem operum huic editioni de novo commissorum, cuique plures annexæ additiones, tum in margine Collationis, tùm in calce operis, multiplicium annotationum, propria authoris manu, & Caroli filii scriptarum, in ipsius autographo, de quo monet in fine operis, quas è latebris eruit Vir Clarissimus Jacobus *Du Pré* Antiquior Parisiensis Advocatus, & huic novæ editioni inseri meruere, cujus quidem Collationis & Unionis quatuor Evangelistarum prima pars valdè laudanda & approbanda, cujus ductu & filo usi fuerint posteriores Concordiæ Evangelicæ authores, in semitis suis dirigendis, tùm maximè quod erroribus Joannis Calvini de tribus tantum Evangelistis in sua Harmonia Evangelica refutandis inservire possit, & si quid vitii infusum fuerit & veneni, latet in ejusdem annotationibus, quæ caute legendæ sunt, nec in plerisque locis approbandæ, quas etiam peritiorum judicio & censuræ dimittere convenit.

Nec tamen ex eo concludendum, Carolum Molinæum ulla hæreseos labe in ipso vitæ excessu notatum, cum tandem decedens anno sequenti millesimo quingentesimo sexagesimo sexto vigesima octava Decembris Sanctorum Innocentium infanticidio sacra, postremos dies suos in Domino regendos commiserit piis exhortationibus & admonitionibus Claudii Espencæi Theologi Parisiensis celeberrimi, Francisci Curtii Sancti Andreæ ab Arcubus meritissimi Rectoris, & Renati Bonelli Collegii Plessæi Præfecti, cum quibus de Prædestinatione ita egit, ut ipsi mirarentur obscuram quæstionem tam dilucide ab eo tractari potuisse, referente Papirio Massone in ejus funebri elogio, in quorum manibus tandem Christiane conquievit, ac in Divi Andreæ sacra area sepultus est, attestante registro mortuario sancti Andreæ, *Die 28. Decembris delatum corpus Caroli Molinæi, & sepulturæ mandatum circa horam octavam vespertinam more novo*, cujus depositionis Christianæ veritatem testatur Julianus Brodæus in ejusdem Caroli Molinæi vitæ libro tertio. capite decimo tertio ex iisdem registris.

Nec etiam ex eo quod *more novo sepultum* attestatum est, iterum inferendum sit, minus Christiane id executum fuisse, huic enim leviori objectioni satis superque satisfactum in ejusdem vita Juliani Brodæi Authoris ibidem. ubi plura alia celebriora exempla depositionum Christianarum Clarissimorum Virorum Guillelmi Budæi de re litteraria meritissimi, Michaelis Hospitalis Cancellarii Franciæ, quorum delationes funetariæ ex eorumdem postremis ordinationibus, per noctem omni pompa omissa habitæ sunt, quibus aliud unicum & antiquius addere liceat exemplum delationis funerariæ Ludovici de Bellomonte Parisiensis Episcopi, ex ejusdem testamentaria ordinatione pleniori executioni demandatæ tertio nonas Maii anno 1492. *sine ulla funeris pompa, duabus duntaxat laternis præcedentibus, post horas nocturnas, ne divinum perturbaretur Officium, qui ut sibi sepultura cum pauperibus communis esset, humum ex Cœmiterio Sanctorum Innocentium inferri voluit*, ut habetur in Sinodico Ecclesiæ Parisiensis, in abbreviatione Elogii Eustachii *du Bellay* Parisiensis Episcopi, ejusdem Ludovici de Bellomonte nepotis, ubi male inscribitur Joannes de Bellomonte in principio Elogii.

Quamvis enim in quosdam errores inciderit noster Molinæus, non ex eo incusandus hæreseos, cum errare humanum sit, & in erroribus perseverare diabolicum, nec enim in detectis erroribus diutius perstitit, sed

veritati detectæ & comprobatæ per supra nominatos Claudium Espencæum, Franciscum Curtium Pastorem fidissimum, & Renatum Bonellum amicos suos ad se accersitos, ut eisdem salutem suam regendam lubentius committeret, indubitanter acquievit, & receptam Catholicam Doctrinam ocyus amplexus est, & exinde ab omnibus Catholicis Authoribus in communione Catholicæ fidei & doctrinæ demortuus palam habitus est, nullus enim Calvinianæ sectæ acrior hostis fuerit, qui ubique eamdem insectatus est, nec umquam eorum dogmatibus manus dedit, nec etiam Lutheri perversæ doctrinæ, licet in secessu suo Germanico, Confessioni Augustanæ, sive interrelligioni, hoc est sacræ Cæsareæ Majestatis Caroli quinti Imperatoris declarationi, dum ibi degeret acquieverit, quamquam patriæ suæ redditus, abjectis omnibus exteris erroribus, sese totum Catholicæ doctrinæ profitendæ dederit, & in sacrosanctæ Eucharistiæ, sive salutaris Viatici perceptione, à Rectore Parœciano Divi Andreæ ab Arcubus ministratæ occubuit.

Nec tantum ipsius Molinæi memoria in benedictione permansit, præterquam apud fanaticos & alienæ famæ calumniosos involatores, sed & nonnulli ipsius tractatus etiam apud declaratos hostes Romanenses & Italos in tanta commendatione fuerunt, ut etiam quidam apud eos typis mandati fuerint, ut tractatus de Usuris, &. De eo quod interest, & in collectionem universorum Juris Tractatuum, sub titulo & Epigraphe Tractatus Tractatuum, mandante etiam ipso summo Pontifice Gregorio decimo tertio, sub ficto tamen & ementito nomine Gasparis Caballini, inseri meruerint, atque etiam sæpius ipsius decisiones, suppresso nomine, dirimendis quæstionibus & controversiis Canonicis, in Rota, vel etiam in Congregationibus Romæ habitis inservierint, ut & interpretationibus & annotationibus marginalibus emendationis Romanorum, trium Juris Canonici voluminum, eodem Gregorio decimo tertio summo Pontifice præcipiente confictæ, ut idem accidit de Pragmatica nostra Sanctione, sive decretis Congregationis Bituricensis, quam licet Romani implacabili odio prosecuti fuerint, donec eam penitus everterent, ipsius tamen Glossam ubique laudent, & in summo pretio habeant, ut Ludovicus Gomesius Episcopus Sarnensis in regula de triennali possessore, quæstione quadragesima tertia sub finem; ubi *laudat excellentem Glossatorem Consilii Basileensis in Pragmatica Franciæ. tit. de pacificis possess. in verbo coloratum.*

Sic & tractatus Caroli Molinæi passim & ubique à Catholicis Authoribus, atque etiam Hispanis Episcopis, etiamnum Inquisitioni generali fidei Catholicæ per Hispaniam præfectis, cum summa commendatione laudati fuerunt, etiam cum elogio Authoris, ut à celeberrimo Hispano Didaco Covarruvia à Leyva Segobiensi Episcopo, ubique in suis prælectionibus Canonicis & repetitionibus, quamvis prænotaverimus supra, eum dixisse Commentarium in Edictum Henrici secundi, caute legendum in plerisque locis, quod & nos fatemur, sed in aliis omnibus locis de eo honorificentius agit, ut suum cuique tribuatur, nec præripiatur gloria nostræ Gallicanæ Ecclesiæ, vel etiam Gallicano Imperio debita, nec etiam nostris Authoribus Gallicis, ut fieri consuevit ab ipsis emendatoribus Romanis, de quo justa ex causa conqueritur ipsemet Carolus Molinæus in vita Gregorii noni summi Pontificis Gregorianæ Decretalium collectioni suis ipsiusmet curis procuratæ præmissæ, in verbo Raymundi. in principio.

Verum etiam ex ea parte fuit, quod diversus animus, & mens alia Inquisitorum Romanensium, & Hispanorum palam patuerit in condemnandis

liberius vel comprobandis elucubrationibus ipsius Caroli Molinæi, namque Romanenses solo suo privato odio permoti, de omnibus Caroli Molinæi tractatibus idem judicium fecerint, & omnibus æque condemnatorium calculum affixerunt, sine ulla exceptione, vel limitatione, atque etiam omnes inter primæ classis damnatos Authores collocaverunt, cum Hispani inquisitioni fidei præfecti, sola æquitate & recte judicandi ratione permoti, quosdam tractatus tantùm condemnaverint, eorumque lectionem interdixerint, aliis liberæ lectioni dimissis, illud namque fuit judicium Indicis librorum expurgandorum Gasparis Quirogæ Cardinalis Archiepiscopi Toletani Hispani, Generalis Inquisitoris jussu editi Madriti anno millesimo quingentesimo octuagesimo quarto; & ex eo est quod illos citet honorifice Didacus Covarruvias, & alii Hispani authores sub vero Molinæi nomine.

Excipe igitur, amantissime Lector, hanc novam operum Molinæanorum collectionem, cui adjecimus quidquid conquiri potuit & detegi ejusdem Authoris elucubrationum nondum editarum, curis & studiis Francisci Pinssonii Junioris Advocati; ex variis Bibliothecis, tùm Regia, tùm Thuano-Menarsiana, tùm amicorum nostrorum, qui huic renovandæ editioni inservire lubentius voluerunt, quarum Molinæanarum elucubrationum non dubito quasdam adhuc latere, tùm in partibus Germanicis, tùm in Sequanicis, & adjacentibus regionibus, de quo pluribus in locis suorum tractatuum conqueritur, quos habebis expressius relatos à Juliano Brodæo in ejusdem Molinæi vita. lib. 2. cap. 15. quorum quidem fragmenta quædam exstare fama est in Bibliotheca manuscripta Ecclesiæ Metensis, & forte Dolana, & Vesuntionensi, quæ quandoque publico usui concedentur, verum ut eorum omnium notio major tibi patere possit, consule interim quod habetur apud Brodæum in vita Molinæana passim & ubique, & in epistolis præliminaribus, & præfationibus singulorum tractatuum, qui hanc collectionem implent, quas de novo conquisitas ex Molinæanorum operum editionibus, quas ipsemet evulgavit, singulorum voluminum fronti præmisimus, prout in singulis impressæ habentur. Vale interim, & nobis, & quibuscumque aliis, qui novæ editioni invigilarunt, bene precare.

INVICTISSIMO AC POTENTISSIMO PRINCIPI Francisco, Christianissimo Francorum Regi, Carolus Molendinus fœlicitatem.

SÆPE Majestatis tuæ, Virtutumque tuarum incomparabilem magnitudinem contemplatus, Francisce Regum omnium Præcellentissime, veritus sum hos in Consuetudines Parisienses (quæ lucubrationum mearum primitiæ sunt) Commentarios, tibi, immortalique Majestati tuæ dicare. Neque enim tam hebes sum, ut non noscam vel cogitem, quam nihil tali tantoque Monarcha dignum, tenuitas mea adferre possit. Sed cunctantem me multa impulerunt: potissimum & imprimis admirabilis illa tua vel exteris nota clementia, qua præcipue Deum Opt. Max. imitaris: simul & in studiosos viros genuina benignitas. Deinde quòd hæ Consuetudines olim non scriptæ & indeterminatæ, & hinc calumniis & technis litigatorum, incertitudini & contrarietati probationum expositæ: edictis & mandatis Regalibus ad certam velut legum formam summo Reipub. commodo redactæ sunt, & regia authoritate perpetuò confirmatæ: quo nomine principalium constitutionum jure censeri possunt. Tum quòd hæ sunt leges fidelissimæ hujus tuæ & amplissimæ Parisiorum urbis, quæ est caput florentissimi totius imperii & regni tui, & velut altera Roma, communis Francorum patria. Tum quòd maxime in hac prima parte, jura feudorum & clientelarum, quæ in hoc regno à te & triumphanti corona tua mediate vel immediate dependent & moventur, ad normam Gallicam, seu juxta Francorum mores recenter explicantur. Tum quod frequenter in hoc opere quæ sunt regalia, seu individuæ & indissolubilis coronæ tuæ jura, quàm reverenter, & ad veritatis amussim potui, citra ὑπερβολὴν, tractantur. Postremò quòd universum hoc opus ordinatur ad ministerium Iustitiæ politicæ, cujus basis & caput es in toto hoc amplissimo regno, imo viva ipsa Iustitia animata, &, ut inquit Iusti. in Novellis. νόμος ἔμψυχος. His velut rationibus initis & dispunctis, inveni nihil tibi hac dicatione offerri, sed tuum potius tibi reddi & restitui. Agnosco tamen non esse dictionis delectum, & ornatum, qualem summam tuam eruditionem & dignitatem: sed scio, quæ est tua humanitas, Optime Princeps, æquo animo te laturum stylum suscepto instituto conformem, & quem subjecta triformis materia, ut pote jure, consuetudine, praxique mixta, patitur. Stylo mihi consueto usus sum, proprietate verborum diligenter observata, nec laboravi ad altiorem & graviorem sermonis elegantiam, ne forte candidatis juris, & pragmaticis nocerem propter obscuritatem: & mihi ipsi, propter dispendium temporis, cujus parcissimus sum. Cæterum quantum vires potuerunt, & per negociorum intervalla licuit, bona fide laboravi, ut τῇ τοπικῇ seu inventioni copia, subjectæ cujusque tituli materiæ congruens sufficiensque, & τῇ κριτικῇ ἢ τῇ ἀναλύσει, seu judicio & resolutioni veritas & æquitas corresponderent. In quibus duabus illæ veræ σοφίας φιλοσοφοῦντες Boetius Severinus omnis artis & scientiæ summum & complementum consistere testatur. Finem autem & scopum hunc mihi præstitui. Primum, ut obscuritas, rectis Iudicum diffinitionibus insidians, quæ in multis hujus Consuetudinis locis invenitur, clara & perspicua, quantum licet, reddatur: tum, ut quæ pleraque sunt ancipitia, & non multum cohærentia, ad veram intelligentiam & consonantiam reducantur: tum ut quæ nonnulla contra rationem aut æquitatem pugnare videntur, quantum sincero interpreti licet, ex bono & æquo salva mente Consuetudinis temperentur: & in summa, ut quantum pro virili in commune Reip. bonum, cui primum nascimur, conferre possum, solutis dubitationibus multis, & minora supersint jurgia & lites celerius aut facilius decidantur. Suscipe igitur, Clementissime

Princeps, sereno vultu, animoque benigno has laborum meorum primitias, sub fœlicibus gloriosissimi nominis tui auspiciis in lucem prodeuntes, hoc fœlici tempore pacis, summi Dei auxilio per te Christiano orbi restitutæ. Quis enim non suspiciat, & summis laudibus efferat admirabilem illam animi tui magnitudinem & constantiam vere βασιλικωτάτην*, cum summa prudentia conjunctam? qua inter tot adversa, totque potentissimos & infensissimos hostes stetisti alacris, integer animo, regno, exercitu, & juribus tuis: ita ut nusquam cesseris Fortunæ, sed illa velut pudore victa tibi cesserit. Rursus singularem illam tuam clementiam & mansuetudinem, qua ipse velut injuriarum omnium, nedum contemptor, sed penitus immemor, pacem quæ à delectis summisque arbitris inveniri non potuit, citò restituisti: longumque & internecinum bellum, summa tranquillitate & amicitia repente commutasti: cunctis populis ostendens singulare illud, & omnibus seculis celebrandum specimen Christianissimi & Regii animi tui, qui fortissime & periculosissime aggressus, fortiùs & fœliciùs restitisti, & nusquam in tanto bello & armis Christianam pietatem, etiam erga hostes deposuisti. Sic enim arma gessisti, ut nulla ambitione, aut alieni cupidine, sed justo zelo ducereris: ut invictus & superior non vindictam, sed pacem: non cædem aut damna hostium quæsieris, sed illibatæ dignitatis tuæ conservationem, fraternamque concordiam & amicitiam: quam tam apertam, & sinceram exhibuisti, ut præter repente extinctum bellum, facile patuerit nullas te retro inimicitias, nullum odium in animo habuisse: sed Christianam charitatem & pietatem, vel inter bellorum tumultus & pericula semper retinuisse. Conservet te & custodiat altissimus Deus nostræ & Christianæ Reipub. Rex Optime & Prudentissime, augeat, & bene fortunet diutissime incolumem & fœlicem: virtutumque omnium dotibus cumulatum fœlicitate donet æterna. Bene vale, iterumque perpetuo & fœlicissime vale. Parisiis, Cal. Decembris. Anno à Christo nato M. D. XXXVIII.*

A TRES-CHRESTIEN, TRES-HAULT, PUISSANT & Victorieux Prince Henry de Valois, par la grace de Dieu, Roy de France, second de ce nom, Charles du Molin, Jureconsulte de Paris, son tres-humble subject, en tres-heureux accroissement de regne, establissement de perpetuelle paix & felicité.

LE zele que dés ma jeunesse ay tousiours eu, Sire mon souverain Seigneur, à l'honneur & utilité de vostre tres-noble Royaume & Republique Françoise, qui m'a incité non seulement composer, ains aussi dedier, vingt ans a, le premier de mes livres sur les Coustumes de vostre bonne ville de Paris, capitale de vostre Royaume, au tres-illustre & de tres-heureuse & immortelle memoire, François premier de ce nom, Roy de France, vostre pere, instaurateur des bonnes lettres: le mesme zele m'a incité & contraint de vous dedier & à vostre Royale & souveraine Majesté le second de mesdits œuvres, sur lesdites Coustumes. Ie penserois errer, si le premier estant justement dedié au Pere, le second sur la continuation de la mesme matiere, n'estoit dedié au Fils, juste & loyal successeur de la mesme majesté. Et certes il ne peut estre à autre decentement voué, soit pour la matiere qui est de l'interpretation & declaration des Coustumes & usages de la ville capitale de vostre Royaume des plus grandes & renommées de l'univers: soit pour la fin à laquelle l'œuvre tend, principalement, qui est pour la direction & administration de sincere & droicte Iustice deue à vos subjects, desquels vous estes le Seigneur, protecteur & pere, & chef souverain de la Iustice, fondement de vostre sacrée Couronne & la vive justice animée, comme aprés Aristote, tesmoignent les loix anciennes. Or

si le premier livre faict & precipité en ma jeunesse a eu si grande grace & tellement esté recueilly, que grande celebrité en a esté faite en vostre Court de Parlement, dès l'an cinq cens trente-neuf, & par toutes les Italies & en Sicile: je ne doute que ce second (qui est trop mieux limé) ne surmonte la celebrité du premier: combien que j'en eusse differé l'impression, sans les grandes prieres & importunitez de plusieurs gens d'excellent sçavoir & dignité tant de vostre Royaume que d'ailleurs: desquels la soif eust esté pieça estanchée sans les grandes affaires à moy survenuz depuis ladicte premiere edition, nonobstant lesquels n'ay laissé à orner vostre Republicque, & vous faire service à mon pouvoir: mesmement à mes voyages d'Allemagne, où n'ay adheré qu'à vos amis, confederez & bien veuillants, qui vous en ont écript, refusant tous autres partiz: j'ay esté tres-suspect à vos adversaires, comme l'issue a demonstré. Et de toutes peines & pertes qu'ay souffertes n'ay eu regret qu'à ma femme decedée d'ennuy avant mon retour: comme les estrangiers mesme le témoignent. Et le premier œuvre qu'à mon retour ay prins en main, a esté le present qui se dedie à vous & à vostre souveraine majesté, Sire. Que Dieu vueille en vos heureuses victoires conduire, augmenter & conserver, au stabliment & pacification de vostre tres-noble Royaume, reunion des membres & fleurons de vostre Couronne indivisible. Donné à Paris le dixiéme jour de Juillet, l'an de grace mil cinq cens cinquante-huit.

Fran. Gaulteronii Elegiacum Carmen, ad Carolum Molinæum Jureconsult. clariss.

Carole meta gravis, primus jurisque catillus.
  Es decus, & patriæ lumen, honósque tuæ.
Lex obscura fuit primæ, sed quæ antè latebat
  Clara fit, & rutilans te redeunte jubar.
Si prodesse suis popularibus optima laus est,
  Jure ferent cives nomen in astra tuum.
Det tibi pro meritis æterni fœderis author
  Perpetuò vita prosperiore frui.

A MON-

CAROLI MOLINÆI IN DUOS PRIORES TITULOS Consuetudinis Parisiensis Commentarii, secundum ordinem veteris Consuetudinis restituti.

SCripsit CAROLUS MOLINÆUS Commentarios in duos priores titulos veteris Consuetudinis Parisiensis : hos perturbato Authoris ordine, Dionysius Gothofredus in editione quam curavit Francofurti anno 1597. ad usum novæ Consuetudinis accommodare voluit ; sed infelici planè operâ. Ita enim factum est, ut quæ quibus respondeant, quove singula referenda sint, vix satis internosci queat, quod in opere præstantissimo summam ubique confusionem & obscuritatem parit. Sed quamvis Gothofredi consilium pauci admodum probaverint, exemplum tamen omnes secuti sunt in cæteris, quæ deinceps prodierunt editionibus. Quapropter in tam diutina annorum propè sexaginta possessione, quicquam novare religio fuit ; verùm ut primævus & naturalis Molinæi ordo aliquatenus restitueretur, quod ad conciliandas diversarum editionum citationes, quæ recentiorum scripta legentibus negotium facessunt, summopere necessarium erat sequentem indiculum confici, atque his subscribi curavimus.

§. 1. a col. 50. ad col. 242.
§. 2. a col. 242. ad col. 390
§. 3 a col. 910. ad col 934
§. 4. a col. 290 ad col. 302
§. 5. a col. 302. ad col. 352
§. 6. a col. 352. ad col. 406
§. 7. a col. 422. ad col. 446
§. 8. a col. 446. ad col. 510
§. 9. a col. 510. ad col. 522
§. 10, a col. 522. ad col. 538
§. 11. a col. 538. ad col. 564
§. 12. a col. 568. ad col 570
§. 13. a col. 570. ad col. 698
§. 14. a col. 698, ad col. 710
§. 15. a col. 710. ad col. 714
§. 16. a col. 714. ad col. 722
§. 17. a col. 722. ad col. 728
§. 18. a col. 728. ad col. 736
§. 19. a col 736. ad col. 742
§. 20. a col. 564. ad col. 568
§. 21. a col. 742 ad col. 748.
§. 22. a col. 748. ad col. 848
§. 23. a col. 848. ad col. 906
§. 24. a col. 906. ad col. 910
§. 25. a col. 934. ad col. 948
§. 26. a col. 568. ad col. 570
§. 27. a col. 562. ad col 968
§. 28. a col. 948. ad col. 956.
§. 29. a col. 956. ad col. 962
§. 30. a col. 968. ad col. 1064
§. 31. a col. 1066. ad col. 1082
§. 32. a col. 1082. ad col. 1088
§. 33. a col. 1088. ad col. 1102
§. 34. a col. 1102. ad col. 1108
§. 35. a col. 1108. ad col. 1126
§. 36. a col. 1172. ad col. 1176
§. 37. a col. 1176. ad col. 1222
§. 38. a col. 1222. ad col. 1226
§. 39. a col. 1226. ad col. 1228
§. 40. a col. 1228. ad col. 1232
§. 41. a col. 1126. ad col. 1174
§. 42. a col. 1234. ad col. 1264
§. 43. a col. 1262. ad col. 1266
§. 44. a col. 406. ad col. 422
§. 45. a col. 1262. ad col. 1278
§. 46. a col. 1288. ad col. 1300.
§. 47. a col. 1278. ad col. 1284
§. 48. col. 1284.
§. 49. a col. 1284. ad col. 1288
§. 50. a col. 1232. ad col. 1234
§. 51. a col. 1322. ad col. 1338
§. 52. a col. 1338. ad col. 1404
§. 53. a col. 1404. ad col. 1414
§. 54. a col. 1414. ad col. 1426
§. 55. a col. 1426. ad col. 1518
§. 56. a col. 1518. ad col. 1532
§. 57. a col. 1600. ad col 1614
§. 58. a col. 1532. ad col. 1564
§. 59.
§. 60.
§. 61.
§. 62. a col. 1564. ad col. 1596
§. 63. a col. 1596. ad col. 1602

LECTORI.

Ut tibi pateat, Lector Benevole, series Paragraphorum antiquæ Consuetudinis, quæ videtur cum multis superioribus, atque etiam hac postrema minime convenire. Non abs re credimus, tibi paucis verbis indicare, quæ hactenus multis maximum facesserunt negotium in laudationibus: inde autem ortum arbitramur, quod Commentarius in Titulos Consuetudinis Parisiensis in his prædictis editionibus atque etiam hac ultima ordinatus fuerit secundum articulos Consuetudinis reformatæ, quodque antiqua editio Commentariorum Molinæi in Consuetudines Parisienses anno 1576. apud Gabrielem Buon, *publicata à Simone Bobæo Advocato Parisiensi ipsius Caroli Molinæi Authoris Genero, quamque Veteres nostri Doctores sive Galli, sive Exteri, in prolationibus secuti sunt, servavit ordinem articulorum antiquæ Consuetudinis; unde fit ut vix probari poßint hæ laudationes in hac nova editione. Æquum sanè at maxime necessarium sequens illud monitum judicavimus quibuscunque varias illas editiones conciliare volentibus. Consulant ergo studiosi illi verbale instrumentum reformatæ Consuetudinis, & cognoscent ordinem, in quo quique articuli veteris illius Consuetudinis positi fuerint tempore reformationis: Hác quoque viâ facilè reperient in hacce novißima editione laudationes omnes excerptas ex antiqua editione anni 1576. apud Gabrielem* Buon *& similibus: verbi gratia torquet animum locus quidam Commentarii ipsius Molinæi Authoris super articulum secundum veteris Consuetudinis in hac postrema editione occurret articulo tertio Consuetudinis reformatæ; quod ipse Molinæus protulit adversus articulum tertium antiquæ Consuetudinis cupiunt comprobare, occurret trigesimo quinto novæ Consuetudinis articulo, quo tertius ille articulus transvectus est; & sic de cæteris.*

V. C.

CAROLI MOLINÆI VITA.

Hieronymus Stridoniensis vir sanctissimus, vidisse se ait Paulum quendam à Concordia, quod oppidum Italię est, senem referre solitum, numquam Cyprianum absque Tertulliani lectione unam diem præteriisse, ac sibi crebrò dicere, da magistrum; significans sublimi ingenio virum sub Septimio Severo Cæsare, nec modo excellentem Theologum, sed etiam Jureconsultum, ut opera ejus indicant. Inter artifices autem longa differentia est ingenii & naturę & institutionis. *L. inter. de solutionibus.* ut pares minimè dici possint neque debeant, etsi omnes magni & præstantes Jureconsulti fuerint. Caroli quidem Molinæi, qui ex hoc numero excellentium virorum fuit, vitam & mores

sciri publicè interest, ne concursu rerum, & suo quisque judicio privatim abductus à vero scipsum atque alios in præcipitem ruinam impellat: Error enim semper errando fit cæcus quotidie magis, æternúmque miser est. Qui hanc viam pene inviam sequitur non excutiens eam etiam, miser quod initio faciendum est errare non cupienti. De eo itaque dicturi, à patria, parentibus & majoribus ejus ordiamur. Lutetia Parisiorum natalis locus ei fuit: In ea enim patrem ejus domicilium habuisse constat, & Carolus infans natus est patre Joanne noto & celebri Advocato in Palatio & Senatu urbis, de cujus moribus infra dicemus: Pueritiæ annos humanioribus litteris debitos in patria amœnissima sede, selectissimáque cum æqualibus transegit, Græcas Latinasque litteras diligenter colens. Cum autem adolescentiam attigisset cœpissétque in foro versari, blæsus esse & impeditioris linguæ deprehensus est, quod ei naturale vitium initio obfuit, quia lites satis exploratas disertè proloqui nullomodo posse videbatur: itaque & litigantibus, eorumque Procuratoribus displicebat, ineptis plerumque alienę industrię judicibus, contemptuique illis potius quam admirationi fuit. Statura mediocri, capillitio & barba, in juventute nigris, sed vergente ætate in decoram canitiem transiêre: barbam verò bifurcatam & longam habuit: cibi, vinique paucissimi. Erant enim hujusmodi ut fulminare in musæo cum paucis videretur, alibi propemodum mutus esset. Semel accidit ut à Christophoro Thuano Præside objurgaretur, quod cum accidisset præter spem, Collegarum seniores Advocati concursu ad eum facto, quod se quoq; violatos existimarent, per Franciscum Portam antiquissimum dici ei jusserunt: Cum hodie Molinæum collegam verbo læseris, quid abs te factum putas? læsisti enim hominem doctiorem quam unquam eris. Postridiéque Christophorus quem facti jam pœnitebat, dixit, quod in Molinæum effudisset id calore sibi excidisse: tanta ille & summus Præses humanitate fuit, & erga illos celebres patronos, inter quos etiam ipse floruerat, reverentia. Imò tanta, ut aliàs visus sit, in æde D. Andreę, etiam jam Præses, aliquando noluisse oblationi faciendę anteire illum, quem toties consuluerat Mathæum Quadrigarium Jurisconsultissimum probum & venerabilem senem. Paulus quidem jureconsultus, ait, quicquid hujusmodi calore vel fit vel dicitur, non prius ratum esse, quàm si perseverantia apparuerit judicium animi fuisse. Idem Carolus in Consiliis suis pluribus ait. *Ego qui nemini cedo, & qui à nemine possum doceri:* quę ejus verba, si vera non essent, illum insipientię arguerent: quod à Jureconsulto nemine ei objectum est. Imò illum celebres quoque Advocati illius temporis, ut idem Quadrigarius, Annæus Chappeus, nobilis Arvernus, Franciscus Porta, aliique in foro cogniti magni faciebant: Molinæus tamen etiam de se scribit statuisse se consuetudines Regionis Borboniensium commentari, verum inspecta Joannis Paponis industria tanto labore voluntariè abstinuisse, cujus hominis de Præfectura Forensium benè meriti, & qui apud illos judex quinquaginta annorum spatio fuisset, debuit memoria fieri. Petrus Seguierius tunc Advocatus & prudentissimus vir ad Carolum mittere solebat honorarium aliquot aureorum, ut ex facto proposito sententiam suam scripto mitteret, majori ut ferè fit consulentis emolumento quam consulti. Balduinus Antecessor sæpè repertus est cum aliquo jurisperito ad Molinæum ire super aliqua quæstione sententiam ejus habiturí. De eo Argentræus in commentariis ad consuetudines Britannię. Vir, inquit, incomparabilis doctrinę Molinæus. De eodem Guido Coquilius vir in omni jure peritus, modestięque singularis, in explicatione juris municipalis Nivernensium Carolus Molinæus, inquit, bonus author, è cujus scriptis plurimę decisiones ëtutę fuerunt, transieruntque in decreta Senatus, aut consuetudines novas. Et aliàs Doctorem Francici juris doctissimum eundem vocat. Domum habuisse Ligeri vicinam nomine *de Mignaux*; cognatos, & affines in Pertico & Belsia, apud quos diversabatur, relicta Lutetia, anno 1562. Nam & expertus est carceres in ipsa Lutetia potissimùm, quia scripsisset in parvas datas, & aliquot alios abusus Curię Romanę temporis illius perstringens. Expertus est etiam carceres in Germania: Item de suis liberis idem Molinæus sic. Gratia habenda primogenito filio meo Carolo Molinæo juniori, qui in gravi & periculoso morbo die, noctéque mihi adstitit, & nihilominus partes meas, quantùm potuit, supplevit in conquirendis & describendis Adversariis meis, & præparandis Typographo, quę certe citiùs absoluisset, si per illum acerbissimum & damnosissimum Astmaticum morbum licuisset. De morbo quoque suo scribit in hunc modum: Sævissimus Astmaticus morbus subitò me corripuit, ut à Deo pro magno beneficio celerem mortem singulis noctibus peterem. In opere verò collationis & unionis quatuor Evangelistarum: Cum, inquit, Spiritus sanctus voluerit habere quatuor separatos Scriptores, seu quatuor separata scripta, quę est ista præsumptio humana si omnes alii quatuor Evangelia, solus Calvinus tria in unum confundere, & rejicere voluerit? Calvinum quasi malè sentientem adjectis rationibus perstringit. Federico fratri suo quidquid bonorum habuit Molinæus dono dedit, quod tunc statueret nunquam uxorem vel sociam laboris & fortunarum suarum ducere, fuitque annos 15. in eo statu: verùm quia sicut debuit Federicus sorores suas non collocabat, nec pensiones annuas Religiosis debitas rogatus persolvebat,

coactus est mutare sententiam & Ludovicam Beldoniam duxit, ex qua ei supervenerunt Carolus & Lodovicus, & Anna: propterea scripto libello ad *l. si unquam. de revocandis donationibus.* cœpit adversus fratrem agere, obtinuitque decretum quo donationem jampridem factam improbabat. Beldonia filia erat Joannis Notarii & Secretarii Regii atque exceptoris publici Præsentationum in Curia, ut vocant. Hæc quotidie circa horam diei decimam solita erat musæum viri adire, eumque benigne & modestè abigere, utque in Palatium iret, monere, & hortari, quòd ad necessarios & domesticos sumptus lucrum diceret liberis necessarium, cui ille ultrò parens facturum spondebat, statimque egressus domo properabat in Palatium, in quo prompto judicio, ac, ut ita dicam, resoluto Collegis partibusque videbatur: partibus interdùm ad eum consulendum præter animi voluntatem adeuntibus quòd existimaretur esse religionis Lutheranę. De prima illa uxore sua ita loquitur, Deus qui susceptor meus fuit, uxorem primam studiorum meorum Mœcenatem nobilem Aloisiam Beldoniam magno delectu selectam, mihi dedit. At illa immatura morte, & studiorum meorum damno, magno meo mœrore occubuit, feriis natalitiis, anno Domini 1556. Coætaneos sui ordinis laude dignos extollit, ut Mathæum Quadrigarium his verbis: In consessu peritorum audivi consultissimum totius ordinis nostri nemine dissentiente respondentem . & in Consiliis nostrum Coripheum eum vocari, quem Gabriëlem Mariliacum consulebat: Ex quo ostenditur candor ejus, qui absque invidia erat, etsi, nonnunquam improbet opinionem Chassanei, qui tunc etiam vivebat, & Tiraquelli, aliorumque interdùm etiam Bartoli Jureconsultorum. De Budæo verò, & Roberto Senali eos vocat ætate sua omnium virtutum ac doctrinarum genere absolutissimos Patriæque, Urbis, & totius Galliæ splendidissima lumina, idem de Tiraquello quem etiam doctissimum vocat & de Zazio, quem eruditissimum appellat Gloriatur, & quidem modestè, quòd plures Provinciarum Præsides vix unquam à responso suo in judicando discedere solebant, jámque vicesimum quintum annum præteriissent ex quo tempore in tali existimatione ac judicio mortalium viveret, ut nuper. inquit, in Carceribus Montis Belligardensium Lutheranorum frustra exprobrabam impiis illis & Barbaris Officialibus, qui me ad scribendum & consulendum pro libidine sua adigere volebant: utque innocentiam & jurisprudentiam meam eorum Tyrannidi & avaritiæ prostituerem, sed potius mori volebam. Tractatum scripserat de Muneribus, & Honoribus, in quo plenè egerat de Functionibus Principis & Reipublicę quem magnis laboribus compositum, inquit, & in mundum redactum, paratumque editioni, rapuerunt perfidi Montis Beligardi Officiales, & me carceratum per undecim menses spoliarunt. Idem Molinæus Epistola ad regulas Cancellarię, fatetur se, Censore ad vindicandum plagium à Cosma Guimerio commissum meritò uti, qui cum glosas super Pragmatica Sanctione edidisset, eas Jacobo Mareschalo Advocato vero autori longè præstantiori detractas, velut suas, publicavit: ita enim publicé legitur in Poliandrio SS. Innocentium Lutetiæ. *Cosmas Guimier Inquæstarum Præses, patri, matrique sibique monumentum fecit, legit, consulit, glosas super Pragmatica, edidit, obiit 3. die Iulii anno 1503. sed neque moriens pauperum oblitus est, eos enim hæredes instituit;* Mareschalus fuit ille Advocatus celeber, qui ob breves quasdam, sed tamen eruditas rationes juris. quas Salvationes vocant, cum imperitus Cliens impar offerret honorarium, honestè renuit, dicens se tantùm id accepturum quod ob Clientem in casum victoriæ taxaretur. Taxatę autem fuerunt lx. librę Parisienses habitâ ratione non ad brevem, sed ad doctam & elaboratam scripturam modumque litis, & eminentem scientiam Advocati, & fuit splendidum & pro temporis more, ut amplissimum ita rarissimum honorarium. Molinæus autem veritus ne aliquis sua ipsius opera sic impudenti furto substraheret, multis rationibus plagium illud convicit ad Regulam Cancellariæ. De verisimili notitia: quem locum satis erit curiosis indicasse. Et quidem in Epistolis, quas præfixit volumini Variorum tractatuum, & lectionum anni 1534. testatum reliquit, circiter viginti annis antè id tempus se bono publico cæpisse scribere, ac jurisprudentiam Gallicanam in oculis omnium mortalium ponere, quo studio ita affectus erat, ut recusaverit munus Consiliarii Regii, à Senatu Parisiensi, sibi ultrò delati, ut nunc moris erat, existimans se non posse simul ei muneri, quod grave est, & librorum compositioni operam dare. Dum esset juvenis & subsellia Senatus quotidie adiret, opiniones excellentium Advocatorum sæpè improbabat, ut Francisci Montholonis postea Procancellarii, de quo sæpè multa honorificè, Petri Lizeti Arverni genere, postea meritissimi Præsidis Senatus, Olivarii Aligreti, de quibus etiam multa. Anno 1538. quartana febri vexabatur, & Commentarios suos ad jus municipale Parisiorum, ut secundò ederentur, librario commisit. Tiraquellum iis usum in opere quod de retractu scripserat, dicit: Veritas ei in jure civili ac municipali charior erat, quàm ostentatio sui: ac gloriabatur quòd Guillelmus Pojetus Cancellarius Franciæ commentarios suos valdè probabat, molestè ferens eos amplitudini suæ dicatos non fuisse. Quod prolixè aliquandò scriberet hanc rationem reddit: Id non ego ut suapte natura facilia, difficilia videantur, nec nodum, ut aiunt, in scirpo quæro, sed fun-

damenta rationum, & decisiones quæstionum solvere cupio, quæ levioribus quæstionibus nonnunquam aperiuntur, & quibus apertis fit methodus ad rectum judicium, & resolutionem difficilium quæstionum. Multa scripsit quæ in lucem non venêre. Absolverat enim Commentaria sua ad jus municipale Parisientium in quatuor tomos digesta, unicum editum, tres desiderantur. Postremò scholas juris civilis Tubingæ in Germania, Vezontione, Dolæque Sequanorum magno auditorum concursu, aperuit. Denique vexatum curis cæca mors rapuit, scilicet anno 1566. die SS. Innocentium, vir sibi tantùm, & familiæ nocens, contentionibus enim pro religionis causa susceptis, & compositionibus assiduis dans operam, opulentam relinquere non potuit. Ad ei morienti assistendum admissi sunt; quos petierat tres viri, Claudius Espenseus, nulli Theologorum sui temporis cedens; cum quibus de Prædestinatione ita egit, ut ipsi mirarentur obscuram quæstionem, tam dilucidè ab eo tractari potuisse: secundus fuit Curtius Pastor S. Andreæ, in qua Parochia Domicilium erat Molinæi; Tertius Renatus Bonellus Collegii Plessæi præfectus, superstite Joanna Vivaria uxore secunda. Quieta postmodum Gallia sedataque civili bello, quod inter nos fuit anno 1570. Carolus Molinæus Junior rediit Lutetiam, hydropisi correptus, quo morbo decessit, mense Februario, Regesta sua pater illi communicasse scribit. Demùm calamitas dira Molinæam gentem penitus afflixit, atque evertit. Joanne * Bobæo genero Molinæi absente, ædes ejus Lutetię sitas propè Augustinianos, servus, ut fertur, domesticus genere Vasco, in eas per stabuli ostium sicarios aliquot, & sceleratos homines intromisit, eosque in superius cubiculum secum adduxit, ubi confestim exectis sicis charissimam Molinæi filiam, & ab eo datam in matrimonium Bobæo crudeliter occiderunt, prę manibus opus fæmineum, id est, tapetum cœptum tenentem, mox filium scabello innixum supérque eo pingentem litteras, nutricem humi effusam propè ignem, ut infantulo necessaria præberet, aliam ancillam, quæ statim fugerat abdens se in intimam & secretiorem lectuli partem. Quo scelere per hunc modum admisso abacum apetiunt inventis clavibus, unde educta supellectili argentea, eam in puteum ædium abjecerunt, egressique ostio, quo venerant, repentè abeunt, nec de illis sciri unquam certò potuit, qui & quales fuerint, & si diligenter quæsitum est. Aurigam, & currum Helini Senatoris optimi viri fortè obviam habuêre, dataque ei pecunia persuasêre, ut se in expedito curru, extra urbem citò perduceret. Infœlix Bobæus cum rediisset, tam horrendum crimen apud Senatum prosequutus causa cadit, atque in sumptus quos rei fecissent condemnatus est. Hanc historiam Jacobus Augustus Thuanus, nunc in Senatu doctissimus Præses, diligenter scripsit. Cum autem diu non lateant scelera ut Florus historicus ait, nimirùm, nondum repertum qui tantum nefas detegere potuerit, & quod sicarii ipsi Aurigam Hellini etiam occiderunt, metu ne illius indicio caperentur. Anno autem 1567. reversus ex Anglia, Franciscus Memorantius vir nobilissimus cum Bobæo Molinæi genero colloqui voluit, questusque est à genero sibi celatum Soceri genus, quod ex Isabellę Reginę Anglorum didicisset. Cum enim sermo coram illa factus esset de Molinæo, & quidam ut de Advocato in Senatu Parisiensi nobili loquerentur, Isabella Regina sub intulit, ita rem habere necesse est, cum is mihi consanguineus & propinquus fuerit, ac genealogiam defuncti statim disertissimè explicavit: cum verò audisset quid filię ejus & tenerrimis liberis nocturno tempore accidisset, utque mater una cum liberis sicariorum manu periisset, flens, Siccine, inquit, oportuit consanguineos meos ab impiis tractari? Renatus Cosseus, Barnabasque Brissonius apud illam tunc erant ob publica Regni hujus negotia. Denique ut absolvatur Molineo pridem mortuo: cum de Eloquentia scriberet Marcus Fabius Quintilianus, ille, inquit, se profecisse sciet, cui Cicero valdè placebit: hanc laudem in jure civili, & Francico meretur, quicunque Molinæi scripta legerit. Vix enim persuaderi poterit aliquam Molinæo parem inveniri posse. Et adhuc Bobæus Columniaci Bailliuus, (quod est nomen urbis in regione Briensi,) jam ætate confectus vivit, & vivit octogenario major, non ad deponendam infelicis Soceri, uxoris, & liberorum, qui crudeliter periêre recordationem, sed ad miseriam sui ipsius prole carentis deplorandam, solus enim est, quia Deus charissimos liberos suos, una cum matre miserabili cæde sublatos videt & id facinus detegi ab hominibus non posse adhuc Deus patitur. Quousque tandem id patiêre immortalis, & æquissime rerum conditor.

* Male Author hujus vitæ appellat Molinæi generum Joannem Bobæum, cum constet ex ipsa editione consuetudinis Parisiensis cu is Bobæi emissæ anno 1576. unicum & verum nomen Simonis inditum fuisse.

A MONSEIGNEUR SEGUIER CHANCELIER de France.

MONSEIGNEVR,

La qualité éminente que vous possedez du premier Ministre de la Iustice en France, & que vous soustenez avec tant de merite & de dignité ; l'inclination & l'obligation qu'avoit l'Autheur de la vie de Maistre Charles du Molin, Maistre Iulien Brodeau vivant Advocat en la Cour, à vous honnorer & respecter, celle qui est & sera hereditaire en sa Maison, mais en nous particulierement, qui y sommes si estroitement obligez ; nous ont aisément persuadé que les OEuvres Posthumes dudit Sieur Brodeau, ne pourroient paroistre au jour avec plus d'éclat, que sous le nom de celuy qui a toujours appuyé & protegé de son authorité & bienveillance, les gens de Lettres, & qui ont avec honneur consommé leur vie dans l'employ du Palais, comme a fait le Defunt.

Cette vie qu'il a composée de Maistre Charles du Molin, Autheur grave, & le plus grand Iurisconsulte François qui ait paru de son temps, est comme l'avant-coureur du Commentaire que ledit Defunt a fait sur la Coustume de Paris, lequel il a promis de donner au public dans les dernieres impressions des Arrests de Mr. Loüet, ce qu'il eust accomply de son vivant, si Dieu luy eust prolongé la vie, & dont nous esperons le dégager en peu, afin de ne pas frustrer le public d'un Ouvrage que nous pouvons à juste titre appeller incomparable.

Recevez donc, MONSEIGNEVR, ce témoignage respectueux que nous avons de vous honnorer : Et puisqu'en toutes occasions vous avez du vivant de cét Autheur, témoigné l'estime que vous en faisiez, conservez-le encore aprés sa mort, en appuyant de vostre authorité & approbation, ces OEuvres qui tireront leur lustre & leur éclat principal, de vostre appuy & de vostre Nom illustre.

Nous esperons, MONSEIGNEVR, que l'estime que ledit Defunt s'estoit acquis par les Notes qu'il a faites sur les Arrests de Mr. Loüet, & qu'il avoit dediées à Monsieur le President Seguier vostre Oncle, son protecteur & le soutien de sa fortune, ainsi qu'il le nomme, sera de beaucoup augmentée par ses OEuvres Posthumes, qui le feront revivre dans l'opinion des hommes, pourveu qu'il vous plaise, MONSEIGNEVR les prendre en vostre protection, & leur donner vostre approbation. C'est ce qu'il a toujours souhaitté, & ce que nous executons avec joye & satisfaction, non pour nous dégager des obligations que nous vous avons, mais pour une marque infaillible du devoir & du respect que nous vous portons, estant comme nous sommes,

MONSEIGNEVR,

Vos tres-humbles & tres-obeissans serviteurs,
JULIEN BRODEAU, Fils,
PIERRE LALEMENT, Gendre dudit Défunt.

ADVIS AU LECTEUR.

LEs grands & illustres personnages de l'antiquité, n'ont eu leur lustre & leurs lumieres esclatantes qu'aprés leur mort, leurs livres les ont fait revivre dans la memoire des hommes, & la mort qui finit toutes choses, n'a sceu leur oster ny leur ravir cette reputation que le travail & la science leur avoit acquise : Ils renaissent tous les jours parmy ceux qui voyent & admirent leurs œuvres, & il arrive souvent que celles qui paroissent aprés leur mort ont un applaudissement, & une approbation toute singuliere, la posterité estant jalouse de recevoir, accueïllir & conserver des gages & des productions si cheres de personnes, qui durant leur vie se sont signalez par leur vertu & leur sçavoir.

Ce seroit une ingratitude insigne envers la memoire de celuy dont le nom est icy mis comme Autheur du recueïl & récherche qu'il a faite de la vie de Maistre Charles du Molin, personnage illustre & de grand merite, si nous qui sommes si interessez dans sa memoire, privions le public de ce que ce rare & illustre genie a laissé de ses œuvres, ayant eu l'approbation telle que tout le monde sçait, en ce Commentaire qui ne finira jamais de Monsieur Loüet; Mais certes encore plus paroistroit nostre ingratitude si nous ostions les moyens de faire revivre dans le public ce grand personnage, qui de son vivant a donné par ses sages & prudens conseils le repos à tant de familles, qui a si souvent expliqué dans ses consultations & dans ses escritures les principaux points & les plus difficiles questions de nostre Droit François, avec l'approbation de tous ceux qui les ont veuës & leuës.

Bien éloignez de ces sentimens, cher Lecteur, nous te donnons advis que par le soin & la peine que nous prenons, rien de tout ce qu'il avoit preparé ne sera passé sous silence, & que nous mettrons le tout au jour afin que celuy qui de son vivant a receu l'estime & la reputation telle qu'il meritoit pour sa haute suffisance, doctrine, & experience, dans la decision des plus grandes & importantes questions de nostre Jurisprudence Françoise, te serve encore aprés sa mort de guide & de conseil dans toutes sortes d'affaires, dont tu trouveras les decisions dans le Commentaire de la Coustume de Paris, qu'il t'a si souvent promis dans les dernieres impressions des Arrests de Monsieur Loüet, & qui paroistra bien-tost dans le public.

Et comme Maistre Charles du Molin a esté celuy entre tous les Commentateurs de ladite Coustume qui a le plus excellé dans le peu de titres qu'il a expliqué, il a creu luy devoir rendre cet honneur que de le mettre au frontispice de cet ouvrage, afin que le public & la posterité puisse juger que si l'un avoit bien commencé, l'autre a eu l'avantage de bien finir.

Reçoy donc, cher Lecteur, la premiere partie de ces œuvres posthumes, avec l'approbation qu'elles meritent, en attendant ce Commentaire que nous te promettons en peu, avec deux manuscrits qui seront pareillement imprimez suivant son intention, qui servent d'explication & de fondement à plusieurs articles de la Coustume de Paris.

Nous ne doutons point que tu n'aye grande impatience de voir bien-tost ces ouvrages, & que tu n'approuve nostre dessein de faire revivre dans

le public celuy qui durant le cours de ſa vie y a paru avec tant d'éclat, tant par ſes écrits conſignez à la poſterité de ſon vivant, que par tout ce qu'il a fait dans le public.

Agrée donc ce travail que nous entreprendrons encore avec plus de ſatisfaction lorſque nous connoiſtrons que tu recevras cette premiere partie de ces œuvres, avec l'eſtime & l'honneur qu'elle merite, & contribuë de tout ce que tu pourras à rendre cet Autheur illuſtre par l'approbation que tu en feras.

Pour nous, nous n'avons cherché autre choſe en les faiſant imprimer, que de ſervir le public, & de rendre à la memoire de cet Autheur une partie de ce que nous luy devons, en mettant au jour ces œuvres: mais particulierement ce Commentaire qui le fera revivre à jamais dans la memoire des hommes.

LA VIE DE MAISTRE CHARLES DU MOLIN,

ADVOCAT EN PARLEMENT,

tirée des titres de sa Maison, de ses propres Ecrits, de l'Histoire du Temps, des Registres de la Cour, & autres monuments publics.

LIVRE PREMIER.

CHAPITRE PREMIER.

Naissance & Parents de Charles du Molin.

CHARLES du Moulin, ou du Molin (c'est ainsi qu'il signoit) a pris naissance en la ville de Paris, *a* sur la fin de l'an 1500. qui est la raison pour laquelle en tous les Livres qu'il a donnez au public, avant ses voyages d'Allemagne, en l'an 1552. il a pris qualité de Jurisconsulte Parisien: & depuis, de Jurisconsulte de France & de Germanie, comme il sera écrit en son lieu. Il a eu pour pere Jean du Molin, Advocat au Parlement & au Chastelet de Paris; & pour mere Perrette Chaussidon, mariez en l'an 1499. Il parle de son pere en son Traité Latin de *Vsuris*, *b* & que ce qu'il dit, il l'avoit appris vingt-cinq ans auparavant de Jean du Molin son pere, ancien Advocat, qui est dénommé & compris en cette qualité dans le procés verbal de la Coustume de Paris, redigée en l'an 1510. en la comparution des Advocats du Chastelet. Jean du Molin étoit noble d'extraction; & dans les titres de sa famille, qui m'ont esté communiquez, il est qualifié Escuyer, sieur de Villefaureuse, Paroisse de Brienne, & des fiefs l'Evesque, & Guyencourt, sis à Mareuil, ensemble de la terre de Mignaux, Paroisse de Verrieres, proche Antony, à trois lieuës de Paris, & non pas proche la riviere de Loire, comme Papirius le Masson a écrit *c* faute de bons memoires; laquelle terre de Mignaux on a soûtenu au procés de la donation faite à Ferry du Molin, dont sera parlé cy-apres, *d* estre en leur Maison plus de deux cent ans auparavant: elle a depuis appartenu à Estienne des Belles Auditeur des Comptes. La moitié de la terre de Villefaureuse, avec une maison size à Paris; une autre maison & vignes à Charenton, & une ferme à Croissenay, avoient esté données à Jean du Molin par Guillaume du Molin son frere, aussi qualifié Escuyer, par donation du

An 1500.

Jean du Molin 1498

Terre de Mignaux.

Terre de Villefaureuse.

Guillaume du Molin frere.

a Ipse Molinæus Epistol. ad Christoph. Thuanum, 13 Novembris 1566. Tibi Parisiensi, & à Parisiensi. Jac. August Thuanus lib. 38 Histor. p. 363. Carolus Molinæus Lutetiæ Parisiorum undè oriundus erat, &c. *Loisel au Dialogue des Advocats, cy-apres, livre 3. chap. 13*

b Quæst. 17. num 195. Recordor supra 25. annos [illegible] audivisse à Dom. Joan. patre meo antiquo Advocato & qu. 14. num. 172. in fine Consuet. Paris. §. 23. Quæst 25. num. 93 in princ. ubi per Titium intelligit patrem suum.

c In Elogio Caroli Molinæi, pag 240.

d Cap. 21.

16. Mars 1509. Charles du Molin a pris la mesme qualité d'Escuyer, sieur de Mignaux, & d'Alonne, qui estoit une terre de sa premiere femme, je l'ay remarqué en plusieurs contracts & actes: mesme dans les Lettres de Privilege d'aucuns de ses Livres. Jean du Molin avoit un autre frere nommé André, qui laissa un fils, Jean du Molin Escuyer, sieur de la Tombé, en la presence duquel fut fait le partage du 12. Avril 1526. par Jean du Molin entre ses enfans, apres le deceds de Perrette Chaussidon leur mere: & par ce partage la terre de Mignaux fut delaissée toute entiere à Charles du Molin; ce qui fut d'abondant confirmé par une donation entre vifs de 1529. C'est de cette terre qu'il parle en son Commentaire sur la Coustume de Paris, *a* au sujet d'un moulin dépendant d'une terre paternelle & avitine, qui avoit esté baillé en arriere-fief, par ses predecesseurs. Il fait mention sur la Coustume d'Amiens *b* d'un sien cousin noble & vertueux, Antoine du Bois, Seigneur de Favieres au Perche, huit lieuës par delà Chartres, où il dit avoir veu en l'an 1552. de grands puits & profonds, d'où on tiroit la Marne.

André du Molin.

a § 8. gloss. 5. in verbo *le parăn.* num. 5.
b art. 246.

Jean du Molin deceda en l'an 1529. délaissant sept enfans, deux mâles, Charles aisné, & Ferry puisné; & cinq filles, Marie, Jeanne, Françoise, Anne, & une autre Françoise: Ces deux dernieres moururent jeunes: Marie & Françoise l'aisnée ont esté Religieuses Professes en l'Abbaye du Val-de-Grace. En l'an 1532. Jeanne a esté mariée avec Pierre Broslet sieur d'Arconville: en Juin 1547. Ferry fut marié avec Marguerite Maillart, fille de Gilles Maillart Lieutenant Criminel au Chastelet de Paris, le 2. Février 1535. & sera parlé de luy plus amplement cy-apres. *c*

Enfans de Jean du Molin.

c Chap. 7. & 11 & liv. 3. chap. 17. & 18.

CHAPITRE SECOND.

Charles du Molin estoit parent d'Elizabeth Reine d'Angleterre.

PAPIRIUS le Masson *a* rapporte une chose singuliere, que ceux de cette noble & ancienne famille, avoient l'honneur d'estre parents d'Elizabeth Reine d'Angleterre, ce qu'elle avoüa & reconnut elle-mesme, à François de Montmorency Mareschal de France, au voyage qu'il fit en Angleterre en l'an 1572. pour l'alliance des deux Royaumes, (il dit en 1567. en quoy il y a erreur en la date) & qu'elle reconnut cette parenté au sujet du recit tragique qui luy fut fait de l'horrible massacre d'Anne du Molin & de ses enfans, commis le 19. Février de la mesme année 1572. dont sera parlé à la fin de cette Histoire, ce que François de Montmorency rapporta à son retour d'Angleterre, à Simon Bobé mary d'Anne, & gendre de Charles du Molin. A quoy j'ajoûte ce que le mesme Bobé a dit en l'Epistre liminaire du 19. Juillet 1608. à Nicolas Bruslard de Sillery Chancellier de France, auquel il a dedié le Traité de *Usuris*, augmenté sur le manuscrit de son beau-pere; que la Reine d'Angleterre, sur l'avis qu'elle eut du desastre arrivé en sa maison, le recommanda au Roy Charles IX. ce qui vint du propre mouvement de cette Reine, & sans que Bobé luy en eût fait la supplication: *b* d'où l'on peut probablement inferer que cette recommandation se fit dans un interest de famille, & par le seul motif d'une affection de parenté. J'ay tâché de m'éclaircir de cette parenté, & n'en ay pû trouver autre chose, sinon que Anne de Boulen, mere de la Reine d'Angleterre, fut envoyée en France par Thomas Boleyne, ou de Boulen Vicomte de Rochefort son pere, chez un Gentilhomme de Brie, son parent & amy. Quelques Historiens Anglois, & notamment Nicolaus *c* Sanderus, & Adam Blacuod, *d* qui a esté Conseiller au Siege Presidial de Poictiers, parlent de ce Gentilhomme de Brie, en la maison duquel Anne de Boulen fut élevée, jusques à ce qu'elle fut menée en la Cour du Roy François I. prés Thomas de Boulen son pere, qui estoit Ambassadeur de Henry VIII. Roy d'Angleterre son Maistre, avec lequel Anne apres son retour fut mariée le 14. Novembre 1532. en suite de son divorce avec Catherine fille du Roy d'Espagne. Et de ce mariage de Henry VIII. & d'Anne de Boulen, est issuë Elizabeth Reine d'Angleterre. Ces Historiens ne nomment point le Gentilhomme de Brie, ny la maison à luy appartenante, en laquelle Anne fut nourrie & élevée jusques à l'âge de quinze ans: mais il faut croire qu'il estoit proche parent de son pere, qui autrement ne luy eût pas confié l'éducation de sa fille; la Loy de la bien-seance, & de la pudeur du sexe y resistant. Et bien que Guilielmus Camdemus, autre Historien Anglois, qui a fait l'Histoire d'Elizabeth *e* en representant sa Genealogie du costé maternel, ne fasse point mention de cette parenté de Brie, mais seulement de celle d'Angleterre, dont il cotte le commencement en la personne de Geofroy de Bolen au Duché de Norfolc, bisayeul de Thomas, qui fut Prevost de Londres en l'an 1457. si l'on remonte plus haut, on trouvera que la famille des Boulens vient de France, & est bien plus ancienne. J'ay un titre du Samedy apres la S. Martin 1344. de Baudoüin de Biaunoir Sire d'Avesnes, proche Peronne, qui nomme entre ses hommes de fief Vautier Boulen.

Elle recommanda de son propre mouvement Simon Bobé gendre de du Molin au Roy Charles IX.

D'où procedoit la parenté de la Reine d'Angleterre avec la famille des du Molin.

Anne de Boulen.

Elle fut élevée chez un Gentilhomme de Brie.

Origine de la famille de Boulen.

a In Elog. Car. Molin. in fine, p. 251. 252. *Cét Eloge se trouve pareillement au commencement du Traité de Usuris de du Molin, que Simon Bobé son gendre a fait reimprimer à Paris, chez Nicolas Buon, en l'an 1608 & au premier Tome des Oeuvres du mesme Autheur imprimées à Paris en 1616. & 1625. chez Sebastien Cramoisy. & est attribué à Papirius le Masson, & non à autre, par André du Chesne en sa Bibliotheque des Autheurs qui ont écrit de l'Histoire de France, chap. 15. 2. Partie, pag. 167. de l'edition de 1627. Voy cy-apres livre 3. chap. 17. 18. 19.*

b Quas jacturas Carolus Nonus cui Regina Angliæ me inscium commendasset, pollicitus erat resarcitum iri, &c.

c Lib. 1. de Schismate Anglicato, pag. 15.

d *Au Livre intitulé, Le Martyre de la Reine d'Escosse Doüairiere de France, pag. 7.*

e Apparatu ad Histor. in princ.

CHAPITRE TROISIEME.

De la Maison & Terre de Fontenay en Brie.

CETTE famille de Boulen s'est alliée par mariage avec celle des du Molin, Seigneurs de Fontenay en Brie, qui est une Terre de consideration, laquelle quoy que située en Brie, est neantmoins de la Prevosté & Vicomté de Paris, & en est fait mention au Procés verbal de la Coustume de Paris, redigée en l'an 1510. Cette Terre a appartenu au Duc d'Espernon; & dans le Procés verbal de la Coustume de Paris, reformée en 1580. *a* est dénommé Jean de la Vallette Gentilhomme ordinaire de la Chambre du Roy, Seigneur Chastelain de Fontenay en Brie. Pierre Aubert Secretaire du Roy, qui la possede à present, l'a acquise dudit sieur Duc d'Espernon. C'est vray-semblablement cette Maison & Terre de Fontenay en Brie, appartenant lors à ceux de la famille des du Molin de Brie, en laquelle Anne de Boulen leur parente fut élevée, & dont les Historiens Anglois préalleguez font mention.

J'ay veu les titres de l'ancienne & illustre famille des du Molin Seigneurs de Fontenay en Brie, qui pour la pluspart sont enterrez en l'Eglise Cathedrale de Meaux, & avoient un beau Chasteau, où estoit leur demeure ordinaire, *in foro Meldensi*, c'est à dire dans le Marché de Meaux, qui estoit environné de la riviere de Marne, & a esté ruiné pendant les guerres de la Religion. Dans un Livre intitulé, Recueil des anciennes Armoiries de France, du temps du Roy Charles VII. il est fait mention d'un Jean du Molin Seigneur de Fontenay en Brie, qui portoit d'argent à une Croix nillée à fer de moulin de sable, à une coquille d'or au milieu. Croix nillée ou anillée, comme qui diroit anihilée, est une Croix qui n'est point large, mais étroite & menüe, & une espece de filet; & est ancrée ou à fer de moulin, quand elle est façonnée à becs recourbez, comme deux ancres adossées, & un trou quarré au milieu. Ce Jean du Molin eut deux mâles, Denis & Pierre. Pierre du Molin fut receu Conseiller au Parlement le 12. Novembre 1423. au rapport de François Blanchard, *b* qui dit qu'il portoit d'argent à la Croix ancrée de sable chargée sur le milieu d'une coquille d'or: ce sont les mesmes Armes de Jean du Molin. Denis du Molin fut marié à Marie de Courtenay, & eut de son mariage Jean du Molin. Denis apres le déceds de sa femme se fit d'Eglise, il fut premierement Chanoine en l'Eglise de Vienne, puis en celles de Chartres, Rheims, Tours, Alby & Ambrun. Il fut Conseiller du Roy, & Maistre des Requestes de Charles Dauphin de Viennois, & Regent en France: & depuis éleu Archevesque de Tholose le 21. Avril 1421. postulé Evesque de Paris, en l'an 1439. & nommé Patriarche d'Antioche, qui est la raison pour laquelle il portoit une double Croix dans ses Armes, comme Patriarche. En l'an 1440. il fut creé Cardinal par Amedée Duc de Savoye, qui prenoit le nom de Fœlix V. & a esté appellé faux Pape, parce que le Pape Eugene IV. estoit encor vivant. Il mourut à Paris le 15. Septembre 1447. & est enterré dans le Chœur de l'Eglise de Paris, au costé droit du maistre Autel, où est une tombe de cuivre, faisant mention qu'il estoit natif du Marché de Meaux; *c* c'est ce Chasteau, dont a esté parlé cy-dessus, qui appartenoit à ceux de la maison des du Molin Seigneurs de la Terre de Fontenay en Brie. Dans la mesme Eglise, en la Chapelle de S. Denis, contiguë à la Sacristie, se void encore à present l'effigie au naturel de Denis du Molin, avec ses habits Pontificaux, au bas de laquelle sont ses Armes écartelées, au premier & quatriéme d'azur, à trois fleurs de lys d'or, deux en chef, & une en pointe, qui sont les Armes de l'Eglise de Paris, à la Crosse de mesme, & aux deux & troisiéme, à la Croix ancrée de sable (il faut ainsi lire, & non pas de gueules) chargée au milieu d'une coquille d'or, qui sont les Armes de la famille.

L'Epitaphe est transcrit, & l'effigie décrite par Pierre Frizon *d* & Antoine Aubery *e* qui met Denis du Molin entre les Anti-Cardinaux. Onuphrius, & Ciaconius font mention de ce mesme Cardinal. D'autres Autheurs ne le qualifient point Cardinal, par la raison cy-dessus touchée, comme Frere Jacques du Breul, *f* & apres luy Claude Malingre *g* & Claude Robert; *h* mais ils se mécontent tous, en disant, qu'il mourut Archevesque de Tholose en 1451. car ils le prennent pour Pierre son frere, dont il sera parlé cy-apres, qui a esté Archevesque apres luy. Henry Louys Chasteignier de la Rochepozay Evesque de Poictiers, *i* dit que Denis du Molin, d'Evesque de Paris, a esté fait Anti-Cardinal. Guillaume de Catel Conseiller au Parlement de Tholose *k* remarque la mesme chose, & tout ce qui a esté dit cy-dessus; & de plus que Denis du Molin ayant esté postulé Evesque de Paris, & sa postulation confirmée: apres avoir quitté l'Archevesché de Tholose, Pierre du Molin son frere, duquel il a esté parlé cy-dessus, fut éleu Archevesque en son lieu, confirmé par le Pape Eugene IV. & mis en possession le 12. Septembre 1439. Il dit qu'il avoit esté Maistre des Requestes de l'Hostel du Roy, & Vice-Chancelier du Pais de Languedoc: mourut le 3. Octobre 1451. & est enterré dans le Chœur de l'Eglise Cathedrale de S. Estienne de Tholose, au devant du grand Autel, avec un tombeau de marbre, où est son Epitaphe du costé de l'Evangile. Denis du Molin son frere & luy sont relevez en bosse, avec leurs habits Pontificaux, & leurs Armes aux deux costez du Portail de la mesme Eglise. Nicolaus Bertran-

Genealogie de la maison des du Molin de Fontenay en Brie.

Jean du Molin.

Croix nillée dans les Armes que signifie.

Croix ancrée.

Pierre du Molin Conseiller au Parlement de Paris.

Denis du Molin marié.

Depuis le decedz de sa femme, Chanoine.

Maistre des Requestes de Charles Dauphin Archevesque de Tholose, Evesque de Paris, Patriarche d'Antioche.

Cardinal.

Sa mort.

Son Epitaphe & effigie.

Ses Armes.

Pourquoy il n'est point qualifié Cardinal par quelques Autheurs.

Pierre du Molin son frere éleu Archevesque de Tholose.

Sa mort.

Sa sepulture & Epitaphe.

Son effigie.

a Fol 67. verso *de l'edition de Jacques Dupuis* 1580.

b *Au Catalogue des Conseillers du Parlement de Paris*, pag. 17.

c Ex foro Meldensi oriundus.

d In Gallia purpurata ad an. 1440 pag. 490. & seq.

e *En la 2 partie de son Hist des Cardinaux. Dans l'abregé des vies des Anti-Cardinaux.* p 34. & 35.

f *Livr. 1 des antiquit. de Paris*, p. 72?

g *En ses Antiqu. de Paris liv. 1. p. 12*

h Gall Christiana in præsul. Paris num. 97 & 112

i Lib. cui tit. Nomenclator Sanctæ Rom. Eccles. Cardinalium, ubi de eorum nominibusque à Ciacconio depravata, p. 914.

k *En ses Memoires de l'Histoire de Languedoc*, p. ?34.

dus *a* fait mention de ces deux Archevesques, Denis & Pierre du Molin freres, & dit que Pierre avoit esté Conseiller au Parlement de Tholose, il vouloit dire de Paris; Claude Robert *b* les a mis aussi par ordre dans le Catalogue des Archevesques de Tholose, & les autres Historiens François Ecclesiastiques. Le Pere de Goussancourt Religieux Celestin à Paris, a aussi mis l'un & l'autre avec leurs Armes telles qu'elles ont esté décrites cy-dessus dans les Armes & Blasons des Evesques & Archevesques de Tholose, par luy dédiez à Charles de Monchal Archevesque de Tholose

a In Hist. Tholosana cap. de Archiepisc. fol. 47. *b* Gall. Christiana in Præsul. Tholosan. p. 157.

Jean du Molin fils de Denis. Philippes. Guillaume.

Jean du Molin Chevalier sieur de Fontenay en Brie & de Bruc, fils de Denis; de son mariage avec Marguerite de Saint Simon, fille du Comte de Sarbruche en Vermandois, eut six enfans, Philippe, Jean, Antoine, Louyse, Jacqueline & Agnes. Il est fait mention de ce Philippe, Escuyer sieur de Bruc, & de Guillaume, Escuyer sieur de Messy son fils, au Procés verbal de la Coustume de Paris, redigée en l'an 1510. Dans celuy de la Coustume de Meaux, redigée en 1509. en la comparution des Nobles, est compris ledit Antoine, Escuyer sieur de Rozoy & de Vincy. Louyse du Molin fut mariée avec Simon Davy, Chevalier sieur de Saint-Pere-Avy, Conseiller & Maistre des Requestes de l'Hostel du Roy: le contract de mariage du 30. Aoust 1486. passé pardevant Chapuzet Notaire à Meaux, porte que Jean du Molin & Marguerite de Saint Simon sa femme, pere & mere de Louyse du Molin, estoient demeurans au Chasteau du Marché de Meaux, dont ils estoient Seigneurs.

Antoine. Louyse.

Jacqueline du Molin. Agnes. Louyse.

Jacqueline du Molin fut mariée au sieur Despenée: & Agnes au sieur de l'Isle-Adam. Jean du Molin pere de ces six enfans estant decedé, il y eut accord fait le 12. Decembre 1502. pour raison de sa succession, entre Simon Davy, se portant fort de Louise du Molin sa femme d'une part, & Philippe & Antoine du Molin Seigneurs de Fontenay, & de Bruc, se portant fort pour Jean du Molin leur frere, estant lors de là les monts, pour le service du Roy, d'autre part.

Jacques. Claude. Autre Claude du Molin.

Il est fait mention d'un Jacques du Molin, Escuyer sieur de Cervon en Brie Eschanson du Duc d'Orleans & de Marguerite de Hebert sa femme, en un partage du 20. Avril 1545. & en d'autres titres de Claude du Molin Chevalier sieur d'Ussy sur Marne, Bailliage de Meaux, marié à Jeanne Baptiste de Rip, & d'autre Claude du Molin sieur du Carroy leur fils, marié à Anne de Postel.

De ces du Molin Seigneurs de Fontenay en Brie, les du Molin de Paris, dont est issu Charles du Molin, & ses enfans, estoient parens, & avoient les mesmes Armes, comme j'en ay esté suffisamment informé, & c'est de ce chef là que la Reine d'Angleterre se declara, & s'avoüa à François de Montmorency en 1572. estre parente des enfans & petits enfans de Charles du Molin, qui avoient esté massacrez à Paris en la mesme année. *c* Ce que j'ay bien voulu expliquer & en rechercher les preuves, parce que jusques à present cela a passé pour une raillerie, & une pure supposition.

c L'histoire de ce massacre est rapportée cy-aprés liv. 3. chap. 17. 18. & 19.

CHAPITRE QUATRIEME.

Estudes de du Molin, en Grammaire, en Humanité, en Philosophie & en Droict.

CHARLES du Molin fit ses Estudes de Grammaire, en Humanitez, & Philosophie, & apprit les Langues Latine & Grecque en l'Université de Paris. Il dit au commencement de l'Epistre du 14. Octobre 1559. à Charles de Marillac Archevesque de Vienne, auquel il a dedié un de ses Livres, *a* qu'il étudioit en Grammaire, du temps du Roy Louys XII. qui mourut en Ianvier 1515. Ayant achevé ses Estudes, il fut envoyé par son pere, premierement à Orleans, & depuis à Poitiers, où il étudia en Droict, & y demeura és années 1517. 18. 19. 20. & 21. en laquelle derniere année il fit des leçons & lectures publiques à Orleans, & particulierement sur l'explication de l'arbre de consanguinité: dans lesquelles il montra par vives raisons, que le Droict Civil est plus juste & plus équitable que le Canonique, sur ce qu'il approuve le mariage contracté par un fils de famille pubere, sans le consentement de ses parens, contre la raison naturelle & civile, l'honnesteté publique, & les bonnes mœurs: qu'il confond les degrez & generations, & étend la prohibition du mariage: qu'il declare que l'affinité, & par consequent l'empeschement dirimant & prohibitif du mariage, se contracte par la copule illicite & illegitime, & qu'il induit & feint une honnesteté publique des simples fiançailles par paroles de futur, entre collateraux. Ce qui établit dés lors puissamment la reputation de son nom. Il fait mention de ses Estudes à Orleans, en l'an 1517. dans ses notes sur le Droict Canon *b* & de ses leçons publiques de 1521. en plusieurs lieux de ses Oeuvres. *c*

1517. 1521.

Ses leçons publiques en Droict à Orleans. Le Droict Civil est plus équitable que le Canonique, en fait de mariage.

a C'est Novus intellectus quinque legum, imprimé en 1560.

b Cap. cum decorem 12. ext. de jet. & honest. Cleric. vidi Aureliis anno 1517. & 1518.

c Præfat. ad consilia Alex. in prin. Post septennale studium juris & quasdam publicas prælectiones lib. 6 consil. 55 num. 5. verbo linea ut anno 1521. declaravi, legens publicè arborem Aureliis. Ad tit. Decretal. de consanguinit. & affin. in fine, ut dixi legens Aureliis 1521. &c.

CHAPITRE

CHAPITRE CINQUIE'ME.

De sa reception d'Advocat & de ses Plaidoiries.

AYANT étudié sept ans en Droict, il fut receu Advocat en Parlement, en l'an 1522. Pendant les trois premieres années, il suivit le Barreau du Chastelet, où Jean du Molin son pere estoit ancien Advocat, comme estant la meilleure Escole, & la plus utile & fructueuse d'un jeune Advocat, où il voit la naissance, le progrez, & l'instruction des affaires, & apprend l'usage, l'esprit & l'explication de la Coustume, dont les Juges du Chastelet qui la pratiquent tous les jours, sont les veritables Oracles, & les fidelles interpretes, ausquels le Parlement a recours, quand il ordonne, qu'il sera informé par turbes, *super modo utendi.* J'ay appris cecy de luy mesme, au commencement de la Preface prealleguée sur les conseils d'Alexandre, du 5. Novembre 1543. & 1552. en son Epistre du 13. Juin 1546. à Messieurs du Parlement, ausquels il dedia son Traité, *de eo quod interest*, *a* où il dit, qu'il commença à travailler sur la Coustume & sur le Droict, apres une étude continuelle de vingt années: les sept premieres années dans les Escoles des loix; les trois suivantes partie au Barreau du Chastelet, & partie en celuy du Parlement; & les dix d'apres, en l'Ecole celebre du mesme Parlement, sans aucune intermission. Pendant ce temps il plaida quelques causes, & a cotté dans ses Oeuvres, *b* aucuns des Arrests intervenus sur ses plaidoiers, où il a obtenu sur le champ, en des causes qui avoient esté abandonnées par les premiers & plus celebres Advocats. Guy Coquille *c* rapporte l'un de ces Arrests, plaidans Boucherat, & du Molin, & dit, avoir esté present à la plaidoirie. Mais dautant que ce docte & celebre Advocat avoit un empeschement naturel à la langue, qui le faisoit quelquesfois hesiter & beguayer, & luy ostoit la facilité de l'expression, la grace de la parole & de la prononciation, & l'elegance du discours; ce que Scevole de Sainte Marthe, Papirius le Masson, & Antoine Loysel ont remarqué: *d* l'on pouvoit dire de ses Plaidoyez, que c'estoient des arbres qui portoient d'excellens fruits; mais peu de fleurs & de feüilles. Ce qui fut cause que n'ayant pas dans le Barreau, le succez & l'approbation publique, que sa haute suffisance meritoit, & n'estant pas agreable aux parties, ny à leurs Procureurs, quoy qu'il fût en admiration aux Juges, & aux sçavans; il quitta de luy-mesme la vie active & laborieuse de la plaidoirie, pour se donner tout entier à la contemplative de l'étude: se contentant d'assister aux Audiances, où il estoit fort assidu; & a remarqué en ses apostiles sur les Coustumes, & autres infinis endroits de ses œuvres, qui seroient ennuyeux & inutiles à cotter, les Arrests celebres qui y ont esté donnez, luy present, comme estant la doctrine des Arrests bien entenduë, une bonne partie de la Jurisprudence Françoise.

1522. — 1525.

Il suivit trois ans le Barreau du Chastelet de Paris.

Causes plaidées par luy au Parlement.

Il avoit un empeschement naturel en la lãgue.

Il quitte la plaidoirie.

Assiste aux audiances.

Remarque les Arrests dans ses œuvres.

a In hoc pistrinum, velut in opus publicũ magno mentis impetu me devovi, postquam viginti annis juri operam dedissem, videlicet septem primis in Gymnasiis legum, tribus vero sequentibus, partim in Schola Prætoria præfecturæ Parisiensis, partim in Schola vestra: decem autem sequentibus, sub Schola totum vestra, &c.

b cap. imputari 41. de reg. jur. in 6. *sur la Coustume d'Anjou art.* 313. ad Alex. lib. 2 consil. 28. num 4. tract. de usur. quæst. 7. fin. num 133

c *Sur la Coustume de Nivernois chap* 24. *de Douaire, art* 7.

d Sammarthanus in Elog. Car. Molin lingua nonnumquam hæsitabat. Masson p. 237 Cùm autem adolescentiam attigisset, cœpissetque in foro versari, blæsus esse ex impedimento linguæ deprehensus est, quod ei naturale vitium initio obfuit, quia literatis explorata, disertè proloqui nullomodo posse videbatur Itaque & litigantibus, eorumque Procuratoribus displicebat, ineptis plerumque alienæ industriæ judicibus, contemptuique illis potiùs quam admirationi fuit. *Antoine Loysel en son Dialogue des Advocats du Parlement de Paris, dont le lieu est transferé cy-apres l. 3. chap.* 15

CHAPITRE SIXIE'ME.

De l'austerité de sa vie, & assiduité de son travail à l'étude, & à la composition de ses livres.

SA façon de vivre fut severe & austere, & toute particuliere, *a* depuis qu'il eut quitté les plaidoiries, & encores plus quand il entreprit de rediger par ordre ses lieux communs, qu'il appelle *novos intellectus*, desquels il a depuis tiré ses compositions sur le Droict, & sur les Coustumes, qu'il commença en l'année 1535. ausquelles il se rendoit tres-assidu, & à sa charge d'Advocat, en laquelle il avoit un grand employ, soit pour les écritures, ou les consultations qu'il faisoit en sa maison, pour affaires tres-importantes, comme il appert par aucuns de ses conseils, *b* qui sont des années 1531. 1535. & suivantes, ou sur les memoires qui luy estoient adressez de toutes parts, & les procez que les Juges des lieux luy envoyoient pour juger, ou au jugement desquels il estoit appellé par ceux de l'enclos du Palais, dont il a fait plusieurs remarques en son Commentaire sur la Coustume de Paris, *c* & ailleurs.

C'est pour cette raison, que incontinent apres l'Audiance finie, & dés les dix heures du matin il se retiroit du Palais en sa maison, pour vacquer à l'étude, & au travail pour le public, dans la composition de ses Livres, dont il preferoit le contentement & les delices, à la moisson des consultations du Palais, & se contentant de peu, il vivoit en Echolier, & se privoit de la douceur des conversations publiques & particulieres, pour mieux vacquer à la meditation dedans sa

a Il le remarque luy mesme en infinis endroits de ses œuvres, & principalement en la preface sur les conseils d'Alexandre.

b 42. 44 & autres.

c §. 55. glose 1. nu. 173.

Il retournoit du Palais en sa maison, incontinent apres la levée de l'audiance, & dés les dix heures du matin, pour étudier & travailler à ses livres.

CHAPITRE NEUFIE'ME.

De la resolution qu'il prit de se marier, & de son mariage avec Louyse de Beldon.

TOUTES ces considerations jointes aux instantes prieres de ses amis, l'obligerent à relâcher quelque chose de la severité de sa façon de vivre, & de changer le celibat qu'il avoit choisi pour vacquer avec plus de liberté & de loisir, à l'étude & au travail de ses compositions, en l'estat du mariage. Il en fait le recit en la mesme preface sur les conseils d'Alexandre, & en
1537. l'un de ses Traitez des donations, *a* & dit qu'il prit cette resolution, par la seule consideration du rétablissement de ses études, qui avoient esté interrompuës & discontinuées, de la conservation de sa maison, & par le desir naturel de laisser des enfans heritiers de son nom, qui estoit dés lors en reputation. Ensuite il dit, qu'entre plusieurs partis qui luy furent presentez, avec des biens considerables, & des conditions tres-avantageuses, il fit choix d'une fille, en laquelle il rencontra tout ce qui peut contenter & satisfaire un honneste homme, la naissance & extraction, l'âge proportionné au sien : l'agreable habitude & composition du corps, la vertu, les mœurs, la modestie, & le bon ménage. Ce fut Louyse de Beldon, fille de Jean de Beldon Secretaire du Roy, Greffier des Presentations de la Cour de Parlement, & de Huguette de Quiquempoix, qu'il épousa au commencement de l'année 1538. avec une dot mediocre, mais suffisante pour subvenir à ses necessitez domestiques, & à l'acquit des debtes qu'il avoit esté contraint de contracter pendant les deux années precedentes. 1538. Il se louë grandement de la vertu & de l'agreable humeur de cette femme, & l'appelle la fidelle compagne de ses études *b*, qui prenoit tout le soin de ses enfans, de l'œconomie de son ménage, & de ses affaires domestiques, & travaillant à l'éguille, elle le divertissoit dans son étude, d'où par une douce & modeste contrainte, elle le tiroit sur les dix heures du matin, pour aller recueillir au Palais, la moisson des consultations, dans lesquelles il avoit un tres-grand employ avec les plus celebres Advocats de son temps.

a Tract. de donatio. in contractu matrimon. fact. nu. 84.

Belles qualitez de Loüise de Beldon, femme de du Molin.

Loüanges & perfections de Loüise de Belam femme de Charles du Molin.

b In fine 2. part. comment. in consuet. Paris. duobus locis & epist. ad Cardin. Bertrandũ Archiep. Senonens. 1. Jun 1558. Unica studiorum meorum Mœcenas fidelissima uxor Ludovica Beldona, hac memoria dignissima virago, quæ quandiu vixit, studiis meis otia suppeditabat, œconomiam omnem dexterissimè curans.

CHAPITRE DIXIE'ME.

Des Advocats celebres consultans, qui vivoient du temps de du Molin.

IL les nomme souvent dans ses conseils, dans les notes & apostilles sur les Coustumes, dans ses memoires manuscrits sur la Coustume de Paris, & ses autres œuvres : Matthieu Chartier, qu'il appelle *a totius togati Ordinis Coriphæum*, Christophe & Augustin de Thou, François de Montholon, Guillaume Poyet, Pierre Liset, Pierre Seguier, Noël Brulard, Denys Ryant, Jean Aubery, Olivier Aligret, François & Gabriël de Marillac, Jean Jacques de Mesmes, qui estant Lieutenant Civil, ne laissoit pas de venir tous les jours à dix heures aux Consultations du Palais ; Jacques Canaye, Anne Terrier, de Chappes, François de la Porte, Jean de Saint Mesloir, François Brodeau, & autres. Ils faisoient tel estat de luy & de sa suffisance, que suivant qu'il est rapporté par Papirius le Masson, *b* un jour Christophe de Thou, lors President au Parlement, qui a esté depuis en 1562. premier President, luy ayant dit en l'Audiance, quelques paroles rudes & fâcheuses, l'un d'eux (ce fut François de la Porte) assisté des autres, le fut trouver en sa maison, & luy fit plainte de ce qu'il avoit offensé un Ordre dont il estoit sorty, en la personne de Charles du Molin leur Collegue, qui estoit plus sçavant qu'il ne seroit jamais. Ce que ce sage & vertueux President, plein de bonté & d'humanité, prît en bonne part, & témoigna le lendemain, que ce qu'il avoit dit, estoit par chaleur, & sans dessein. Les paroles de ceux qui sont constituez en ces grandes & eminentes dignitez, ne doivent estre que des Oracles, ou des benedictions : ils sont comme en la 1538. haute region de l'air, au dessous de laquelle se forment les tonnerres, les tempestes, & les autres metheores & alterations.

Sub pedibus Divi labentia sydera cernunt.

L'Epistre liminaire du 13. Novembre 1566. par laquelle du Molin a dedié à ce grand President, ses notes & apostilles sur les deux tomes des Coustumes de France, témoigne leur an-

a *En l'intitulation de son conseil 18. L'Oracle du Barreau, qui ne venoit gueres au Palais, mais tout le Palais alloit chez luy.*

Noms & surnoms des celebres Advocats consultans, du temps de Charles du Molin.

Ils firent plainte au President de Thou qui luy avoit dit une parole rude en plaidant.

Les tonnerres ne se forment point en la haute region de l'air, mais en la moyenne.

b In elogio Car. Molin. p. 237. 238. Semel accidit, ut à Christophoro Thuano præside objurgaretur : quod cùm accidisset præter spẽ Collegarũ, seniores Advocati concursu ad eum facto quod se quoque violatos existimarent, per Franciscum Portam antiquissimum dici ei jusserunt : Cum hodie Molinæum Collegam verbo læseris, quid abs te factum putas ? læsisti enim hominem doctiorem, quam unquam eris, &c.

cienne

cienne amitié, qu'il dit estre de 45. ans, de sorte qu'il faloit qu'ils eussent étudié ensemble, & se voit clairement *i* qu'il n'est rien resté dans l'esprit de l'un & de l'autre, de ce qui se passa en cette action.

i Par là & par les Epigrammes de Christophe de Thou à la loüange de du Molin qui sont au commencement du Commentaire Latin sur l'Edit des petites dates, imprimé en 1552. cy-aprés l. 3. ch. 10. au commencement, & parce qu'il assista à sa conversion & à sa mort, comme son ancien amy, ch. 12 sur la fin.

CHAPITRE ONZIEME.

De la continuation de son travail sur la premiere partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris.

CHARLES du Molin se trouvant soulagé du soin de ses affaires domestiques, par la bonne conduite & œconomie de Louise de Beldon sa femme, & dans une douce & agreable tranquillité d'esprit, propre pour la meditation & les reflexions, il reprit en la mesme année 1538. son travail sur la premiere partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris, qui est le titre des fiefs, qu'il avoit discontinué pendant les années 1536. & 1537. Il dit au lieu cy-dessus cité plusieurs fois, *a* qui contient le détail veritable de sa vie, jusques en l'an 1542. qu'en moins de neuf mois, il poussa l'ouvrage depuis l'article 13. où il estoit demeuré à la fin de l'année 1535. que les guerres commencerent, jusques à la quatriéme question de l'article 41. dans le milieu de laquelle en une apresdinée du mois de Septembre 1538. il fut surpris tout à coup d'un violent accés, qui luy ayant fait tomber par deux fois la plume des mains, le contraignit de se mettre au lit, & le quatriéme jour se changea en fiévre quarte, que les Medecins jugerent devoir estre longue, comme sont d'ordinaire toutes les fiévres Automnales : & parce qu'elle procedoit de l'assiduité du travail, dans lequel il se portoit avec ardeur & impetuosité, 1538. ne donnant aucune tréve ny relâche à son esprit, ce qui luy avoit grandement échauffé le sang, cause veritable de sa maladie; ils luy interdirent entierement l'entrée de sa Bibliotheque, & le commerce de ses Livres; bref toute sorte de travail & d'estude qui requeroit la moindre contention d'esprit. Ce neantmoins estant pressé & importuné par les Libraires, avec lesquels il avoit traité, & qui sçavoient combien son Commentaire estoit desiré, & avec quelle satisfaction il seroit receu d'un chacun, & que le débit en seroit prompt & le gain tres-considerable: il employa les deux mois & demy que sa fiévre quarte dura, à corriger les feüilles de l'impression, cotter les nombres, mettre les sommaires au commencement de chacun paragraphe ou glosse, & à la marge, comme ils sont encor à present; à quoy il dit qu'il prenoit son divertissement, & que voulant parachever les neuf articles restans du titre des fiefs, qui composoit la premiere partie de son Commentaire, il retomba dans une fiévre tierce tres-fâcheuse, qui le tint malade trois mois entiers, pendant lesquels il fut prendre l'air aux champs, en un lieu proche appellé Villacoublay, dont il fait mention en son Commentaire, *b* qu'il dit estre un franc-alleu noble, appartenant à François de Monceaux Escuyer, son ancien amy. Ayant demeuré quelque temps en ce lieu, la fiévre le quitta, mais l'impatience d'achever son Ouvrage, l'ayant fait retourner à Paris, elle le reprit par intervalles, & nonobstant cette incommodité il acheva le titre des fiefs, composé de 50. articles, au mois de Septembre de l'année 1539. *c* en laquelle fut imprimée la premiere fois cette premiere partie de son Commentaire. Il 1539. advouë *d* qu'il fut fort soulagé dans ce penible travail, par le ministere d'un jeune homme natif d'Arras, estudiant à Paris, grandement versé en la Langue Grecque & Latine, en la Philosophie, en la Jurisprudence, & en toutes les bonnes Lettres; c'est François Balduin connu de tous les Sçavans, qui estoit plus jeune que luy de 20. ans, estant né en l'an 1520. & Papirius le Masson *e* dit de luy, que *fuit contubernalis Molinæi*, & qu'il luy dictoit ses Compositions; de sorte qu'ayant esté privé de sa douce & agreable conversation, par l'injure du temps, il ne pût pas mettre la derniere main à son Ouvrage, non pas mesme à l'Indice ou Table du Livre, que son Copiste bailla au Libraire impatient & avare, sans qu'il eust esté reveu, corrigé & mis en bon ordre par l'Autheur. Il se *f* plaint que cette premiere édition fut precipitée & avortée, n'estant pas encore à terme, ce qui fut cause qu'il obmit & retrancha, & principalement aux derniers articles du titre des fiefs, beaucoup de matieres & de questions celebres & importantes, se proposant de les mettre en leur jour, & aux lieux convenables, dans les autres parties de son Commentaire. *g* Et pour cette raison en la seconde édition de cette premiere partie 1558. & la troisiéme 1564. il y changea beaucoup de choses, *h* mesme dans les resolutions & décisions des questions de droit & de pratique, ausquelles comme jeune Advocat receu depuis 10. ou 15. ans seulement, il avoit suivy respectueusement l'advis de ses anciens, sans y avoir fait assez de reflexion, ce qu'il a fait depuis & trouvé que les secondes pensées estoient meilleures, mieux sensées, & plus éclairées que les premieres.

Il est surpris d'une fiévre quarte en Septembre 1538.

Il travaille pendant qu'il estoit malade de la fiévre quarte.

Il tombe dans la fiévre tierce.

Villacoublay franc-alleu noble.

François Balduin domestique de du Molin.

Premiere Edition du Commentaire sur la Coustume de Paris, precipitée & imparfaite.

a Præfat. ad consilia Alexandri. Comment. in consuet. Paris. ad rubric. tit. 1. de feud. num. 20. & *en l'observation qui est en fin de la 1. partie & §. 52. glos. 1. num. 110.*

b §. 46. nu. 12. Mornac. ad l. 24. de servit. urban. prædio.

c §. 1. gl. 5. nu. 33. in princ. gl. 4. num. 58. & 68. §. 6. gl. 4. nu. 1. §. 41. gl. 2. nu. 12. §. 42. fine. §. 45. nu. 18. *aux deux observations estant en fin de la 1. & 2. part. & en l'apostille sur l'art. 58.*

d Præfat. in cons. Alex.

e In elogio Franc. Balduini.

f §. 52. glo. 1. nu. 110. dict. præfat. in cons. Alex. *en l'Epistre Françoise au Roy Henry II du 10. Juillet 1558.*

g §. 42. fine.

h Ad rubr. tit. de feud. nu. 30. §. 1. gl. 4. nu. 58. §. 52. gl. 1. nu. 110. 111. Tiraquel. tract. de retr. linc. §. 32. gl. 1. nu. 47.

CHAPITRE DOUZIE'ME.

La premiere partie du Commentaire sur la Coustume de Paris, est le premier des Ouvrages de du Molin, & dédié au Roy François premier.

CETTE premiere partie commencée, comme dit est, en l'année 1535. discontinuée pendant les années 1536. & 1537. reprise en 1538. parachevée, imprimée, & donnée au public en Septembre 1539. fut dédiée par l'Autheur au Roy François I. l'Epistre est Latine du premier Decembre 1538. faite avant la perfection de l'Ouvrage. Il dit en cette Epistre, que c'est le premier fruit de ses Estudes, *lucubrationum primitia*, & en celle du 13. Juin 1546. à 1539.
Messieurs du Parlement, il l'appelle *laborum primitias velut protasin* : *a* & adjoûte que dans ce Commentaire, non plus qu'en ses autres œuvres, il ne s'est point assujetty à l'elegance du discours, à la cadence des periodes, aux regles de l'eloquence, ny à se former un stile empoulé & relevé, ne voulant rien perdre ny consommer de son temps à l'escorce des paroles, & luy suffisoit de parler scientifiquement, & que traitant les matieres à plein fonds dans la pureté de la source, & analytiquement, c'est à dire par resolutions & decisions ; c'estoit estre assez élegant & éloquent que d'écrire doctement. En quoy Jacques Cujas a pris ce grand homme dans son foible, quand approuuant l'opinion dont il a esté le premier Autheur, *b* contre celle de la Glose, & de tous les anciens Docteurs, que la Loy 2. *C. de rescind. vendit.* n'a lieu qu'au profit du vendeur, & non de l'achepteur : il blâme son stile, & le taxe comme estant rude & mal poly, *c* mais la raison cy-dessus touchée, qu'il a comme beaucoup d'autres grands Personnages, méprisé le soin du stile & de l'élocution, afin d'écrire davantage, pouvoit repousser cette aigre censure : les Stoïciens *d* méprisoient mesme les Solecismes, & les Barbarismes, & s'attachoient aux choses, *Ornari res ipsa negat contenta doceri.* Il declare en l'observation qui est à la fin de cette premiere Partie, & en la Preface sur les conseils d'Alexandre que ce qui le porta à commencer ses compositions par le Commentaire sur la Coustume de Paris, avant que de publier ce qu'il avoit fait sur le Droit Civil, fut tant pour l'affection qu'il portoit à sa Patrie, & à la Ville capitale du Royaume dont il estoit originaire, que pour faire connoistre son nom aux Princes & Seigneurs, & aux Juges des Provinces, estant déja assez connu dans le Palais.

Du Molin ne s'est point attaché à l'elegance du stile.

Il en a esté taxé & blâmé par Cujas.

Pourquoy il a commencé ses compositions par le Commentaire sur la Coustume de Paris.

La fecondité du sujet luy avoit fait diviser son Commentaire en quatre Parties, dont il a tracé le plan & le dessein, en la mesme observation estant en la fin de la premiere Partie. Le seul titre des fiefs contenant 50. articles composoit la premiere. La seconde contenoit celuy des censives & droits Seigneuriaux, des complaintes & causes possessoires, des prescriptions, 1539.
des actions personnelles & hypothecaires, des servitudes, des testamens, dons, legs, executions testamentaires, & de la garde-noble, & bourgeoise. La troisiéme, les titres de la communauté de biens, des successions tant en ligne directe que collaterale, des doüaires, & du don mutuel : laquelle partie, dit-il, estoit plus ample & plus difficile que les trois autres, à cause de la dignité des matieres, & des questions illustres & difficiles qui s'y rencontroient. La quatriéme & derniere, contenoit les titres des arrests, executions & gageries, du retrait lignager, des criées, & le chapitre dernier intitulé AUTRES COUSTUMES.

Division de ce Commentaire en quatre parties.

Premiere partie.

Seconde partie.

Troisiéme partie.

Quatriéme & derniere partie.

Il se proposoit de mettre un appendice & un sommaire à la fin de cette quatriéme Partie, qui eust marqué les principales differences d'entre le Droit Ecrit & le Coustumier, & les statuts particuliers & locaux du Royaume.

Sommaire des differences entre le Droit Civil & le Coustumier.

a Idē epist. ad Franciscū Ollivarium Frāciæ Cancellariū, 1. Januar. 1546. & en l'Epistre Françoise au Roy Henry II. du 1. Juin 1547. & en celle du 20. Juillet 1558. & ep. mens. Decemb. 1561. sinceræ Jurisprudentiæ studiosis

b Molin. in cōsuet. Parisī. §. 13. gl. 5. nu. 56. §. 22. nu. 47 tract. de usur. qu. 14. nu. 175. 176. & in novo intellectu l. si partē, nu. 90. quēad. servit. amitt.

c Cujac. lib. 16. observat. c. 18. in fine : & bene hunc errorē notavit Carolus Molineus, salebrosa licet & incōdita oratione nimis : nondū quisquam indicaverat, &c.

d Arnob lib. 1. advers. gent. p. 44. Origen. contra Celsum Quintil. lib. 10. c. 1. Cicero in Oratore, Plut. de dogmat. Stoicorum M. Anton. de vita sua. Diogen Laert. & alii.

CHAPITRE TREIZIE'ME.

Que du Molin n'a commenté que le Titre des Fiefs & des Censives, & non le reste de la Coustume.

C'ESTOIT à la verité un magnifique dessein, aprés l'execution duquel il n'y eût eu rien à faire ny à desirer pour l'intelligence du Droit François & Coustumier : mais il n'a point esté parachevé, car bien que du Molin en infinis endroits de ses Oeuvres, cite ses Commentaires sur la Coustume de Paris, jusques aux derniers articles, mesme les gloses & les nombres : ce neantmoins il n'a donné au public, & fait imprimer de ces quatre parties, que la premiere sur les Fiefs, & de la seconde que le seul titre des Censives, qui sont en tout 63. articles où il est demeuré.

Hic meta laborum. Et n'est point vray que le Commentaire ait esté parachevé, & le manuscrit de l'Autheur demeuré aprés son deceds entre les mains de ses heritiers, comme il est dit à la fin de l'édition de la seconde Partie à Francfort en 1597. *a* ny moins que dans le ressentiment & l'indignation de l'injure qu'il croyoit avoir soufferte, par l'emprisonnement fait de sa personne en la Conciergerie du Palais en l'an 1564. dont sera parlé cy-aprés, *b* il ait à son retour en sa maison jetté au feu tout le reste de ses Compositions sur la Coustume de Paris, disant qu'il ne devoit rien à son ingrate Patrie, au rapport d'Antoine Mornac, *c* car cette vengeance qui fust tombée sur luy-mesme, estoit au dessous de la generosité de son courage, & eust esté combattuë par l'affection & la passion qu'il avoit pour ses Ouvrages: & d'ailleurs il eust fait le mesme sacrifice de ses apostilles sur les Coustumes, & des autres Oeuvres qu'il a fait imprimer la mesme année 1564. en 65. & en 66. qu'il est decedé, & de ceux qui ont esté imprimez depuis son deceds, dont il sera parlé cy-aprés. *d* J'ay fait une exacte perquisition de la verité de ce fait, & recouvré ce que du Molin a laissé sur le reste de la Coustume entierement écrit de sa main, & l'ayant leu & fidellement extrait, j'ay reconnu que ce ne sont que petites notes, des memoires & lieux communs, des notions & tables d'attente, sans suite ny ordre, & sans citations, & de simples ouvertures & propositions de questions, la pluspart sans decision ny resolution: & c'eust esté faire injure au nom & à la memoire de ce grand Autheur, de les faire imprimer en la forme qu'elles sont: j'ay neantmoins rapporté, mesme transcrit dans mes Commentaires sur Monsieur Loüet, & sur la Coustume de Paris, ce que j'y ay rencontré approchant des matieres & des questions qui y sont traittées.

a De Denys Godefroy Jurisconsulte Parisien.
b *Au ch. 5. & suivans du l. 3.*
c l. C. ex quib. caus. infam. irrog. & l. liberorũ 11. §. si. qu. 3. vers. 115. l. ergo. ff. de his qui not. infam.
d *Au 3. ch 3. & suivans.*

Qu'il n'a point jetté au feu en 1564 le reste de son Commentaire.

Ce que du Molin a écrit sur le reste de la Coustume, n'est point comme sur les 2. premiers titres, en forme de Commentaire, mais de simples notes imparfaites & non achevées.

CHAPITRE QUATORZIE'ME.

Le Privilege pour l'impression de la premiere partie du Commentaire, ne fut donné qu'en grande connoissance de cause.

L'Impression de cette premiere partie fut differée non seulement par la maladie de l'Autheur, qui luy survint au mois de Septembre 1538. mais aussi sur la difficulté qui fut apportée par Guillaume Poyet Chancelier de France, à la concession du Privilege, pour un Ouvrage de cette importance, sans entrer en grande connoissance de cause, & ne le donna que sur le rapport & attestation qui luy en fut faite par Jean Jacques de Mesmes sieur de Roissi, Lieutenant Civil au Chastelet de Paris, auquel il en avoit donné la commission: lequel rapport du Molin dit en plusieurs lieux *a* avoir esté fait au Chancelier, dans le Conseil du Roy & en presence des Conseillers d'Estat: & le remerciment de cette censure est dans l'Epitre liminaire du 12. Decembre 1543. du 7. & dernier volume des conseils d'Alexandre, par luy dédié au Censeur, c'est à dire à Jean Jacques de Mesmes, *b* & faut restablir cét illustre surnom au lieu préallegué du Commentaire sur la premiere partie de la Coustume de Paris, car en tous les Livres imprimez, il y a *Domino Ioanni Iacobo Præsidis Parisiensis in civilibus causis subpræfecto*, l'Imprimeur ou le Copiste ayant oublié par mégard *Mesmeo*, comme il y a deux autres lieux citez qui parlent de cette censure sur laquelle le Chancelier donna les Lettres de Privilege au grand Sceau, qui sont du treize May 1539. *c* l'Epitre liminaire au Roy François I. estant du premier Decembre 1538. plus de cinq mois auparavant.

1539.

Jean Jacques de Mesmes Lieutenant Civil fut commis par le Chancelier Poyet pour la censure & examen de la premiere partie du Commentaire.

a A la fin du Commentaire sur la premiere partie de la Coustume, en la preface sur les conseils d'Alexandre, & en la defense contre les calomnies des Calvinistes num. 58. p. 69.
b Dum censuram ageres primi nostri in Consuetudines commentarii.
c *Et aprés ce que par Ordonnance de nostre amé & féal Chancelier lesdits Commentaires ont esté bien & au long veus & trouvez utiles & profitables.*

CHAPITRE QUINZIE'ME.

De la reputation que du Molin acquit par son Commentaire, & de l'estime que le Parlement fit de luy & de son Ouvrage.

CE Commentaire sur le titre des Fiefs, qui est un Ouvrage incomparable, & un Chef-d'œuvre inimitable, au dessus de tous les éloges qu'on luy pourroit donner, augmenta de beaucoup la reputation que l'Autheur avoit acquise dans le Palais, & la répandit par toute la France, & les Provinces Estrangeres. Il dit en l'Epitre préalleguée au Roy Henry II. *a* que la premiere partie de ce Commentaire, quoy que faite en sa jeunesse & précipitée, a esté si bien recueillie, que grande celebrité en a esté faite en la Cour de Parlement, dés l'an 1539. & par toute l'Italie, en Sicile, & en Allemagne. En l'Epitre au

a *Du 10. Juillet 1558.*

Roy Charles IX. *a* dedicatoire de sa collation des quatre Evangelistes, il dit la mesme chose, & que ce premier de ses Livres a esté dédié par luy au Roy François I. son ayeul, bien que plusieurs grands Seigneurs qu'il ne connoissoit point, luy eussent fait offrir des presens considerables, pour avoir l'honneur que leur nom fust mis au frontispice du Livre, qui avoit l'approbation publique & generale de tous les Doctes. Le jugement du Chancelier Poyet est par luy rapporté en la seconde édition du mesme Commentaire, *b* & dit qu'il admiroit le travail, & que persuadé des raisons y contenuës, il abandonna la protection d'une personne puissante en Cour, qui soûtenoit un procez en un poinct de Coustume, contre son advis en la premiere édition. Celuy de François de Montholon, President au Parlement, & depuis Garde des Seaux de France, est en l'Epitre du mois de Decembre 1561. *c* qu'il ne desiroit point d'autre épreuve & témoignage de la doctrine & suffisance de Charles du Molin, aprés le coup d'essay de son Commentaire sur la Coustume de Paris, dans lequel il s'estoit surmonté luy-mesme, avoit emporté le prix & tiré l'échelle aprés luy: quoy qu'il ait dit au mesme lieu, que la premiere édition de ce Commentaire vaut moins que beaucoup des autres Ouvrages qu'il a depuis donnez au public. Bref celuy de Pierre Liset premier President est en l'Epitre du 13. Juin 1546. *d* que sept ans auparavant, en une assemblée des Chambres, il avoit dit de son propre mouvement sans aucune prevention procedant d'habitude, connoissance, ou affection particuliere, qu'il n'y avoit jamais eu de Commentaire fait sur les Coustumes avec plus d'érudition & d'exactitude, dont l'advis devoit estre donné, & la recommandation faite au Roy de la part de la Compagnie. Et tout le Parlement fit une telle estime de sa vertu, de son merite, & de sa suffisance, qu'il arresta les Chambres assemblées de le mettre dans le roolle de ceux qui seroient nommez au Roy, pour estre pourveus des Offices de Conseillers vacans. Il dit en la mesme Epître, & en la fin de la Préface sur les conseils d'Alexandre, *e* que cette déliberation en forme d'arresté luy fut notifiée de la part de la Cour, par André Bauldry President aux Enquestes, & Guillaume Abot Conseiller, & asseuré par le Chancelier Poyet, que les provisions luy en seroient apportées, expediées & scellées, s'il vouloit accepter l'honneur qui luy estoit déferé. A quoy il fit une réponse pleine de modestie, de respect & de generosité, qu'il ne se pouvoit jamais rien presenter de plus magnifique & de plus glorieux pour luy, & pour la reputation de son nom, ny plus honorable & advantageux pour la recompense de ses estudes & de ses veilles, que le titre & la dignité de Conseiller en la Cour, dans laquelle & en toute autre sorte d'employ il estoit tres-disposé à servir le Roy & le Public. Mais que dans la ferme resolution qu'il avoit prise de donner tout son temps à l'étude & à la composition des Livres par luy entrepris & commencez, il luy seroit impossible de satisfaire à l'un & à l'autre employ: & qu'estant engagé si avant dans la necessité de l'un, quoy que plein d'épines & de sueurs, il ne pouvoit le quitter pour embrasser l'honneur & les delices de l'autre, & que ce luy estoit plus de gloire de meriter cette charge par le jugement de la Cour, que de la posseder par effet. C'est en sommaire le recit qu'il fait luy-mesme de cette histoire, qui merite d'estre consignée à la posterité: & faut croire qu'il l'a rapportée dans l'ingenuité d'une verité notoire à un chacun. Ce qui confirme d'abondant ce qui a esté dit cy-dessus *f* de l'austerité de sa vie & assiduité de son travail à l'étude & à la composition de ses Livres, à quoy il avoit sacrifié tout son temps, & ne desiroit aucun employ qui l'en pût détourner.

Plusieurs grands Seigneurs de la Cour solicitent du Molin mesme par offre de presens de leur dédier son Commentaire.

Le jugement qu'en fit le Chancelier Poyet. 1539.

Le jugement de François de Montholon, President en la Cour.

Le jugement du premier President Liset, & de tout le Parlement.

Il fut arresté qu'il seroit mis dans le roolle de ceux qui seroient nommez au Roy pour estre pourveus des charges de Conseiller vacantes. Il refuse cet honneur & pourquoy. 1539.

a du dernier Juillet 1565.

b §. 1. gl. 3. in verbo pent. nu. 54. in prin. Cessionarius potens in aula multosque faventes habens, etiã Cancellarium qui lectis scriptis meis quæ mirabatur, cum deseruit, &c.

c Syncerae Jurisprudentiae studiosis. At qui ante duos & viginti annos, amplissimus ille & doctissimus Francisc. Montholoneus, nullum aliud doctrinae specimen à me petebat, primaria illa in Consuetudines Parisienses editione, qua persuasus erat me palmarium ἢ κολόφωνα attigisse, &c.

d Amplissimo sanctissimoque Ordini Senatus Parisiensis. De primis illis lucubrationibus meis testimonium perhibuisti, palàm censens & confirmans, quod exactius & eruditius in consuetudines scripissem cæteris qui in simili argumento Commentaria edidissent: addens etiam censensque nomen meum Regi edendum, sub eodem elogio & commemoratione, præfati Commentarii in consuetudines, &c. *& en l'Epitre au Roy Henry II. du 1. Juin 1547. cy-aprés chap. 10.*

e *du mois de Novembre 1543. l'arresté est du 13. Aoust 1540.*

f *Chapitre 6.*

CHAPITRE SEIZIE'ME.

Du jugement que François Balduin, & autres sçavans Autheurs ont fait du mesme Commentaire.

LE jugement que François Balduin fit de ce mesme Commentaire de du Molin, dont il avoit écrit une partie sous luy, comme il a esté dit, *a* est en un Epigramme Latin, qui se trouve en la premiere édition, & ayant esté obmis en toutes les autres subsequentes, j'ay creu estre obligé de le transcrire en ce lieu. *Francisci Balduini Attrebatii Epigramma.*

Hactenus incertis concussa fuere procellis
Judicia: & dubiis litibus acta Themis.
Obseditque forum diu inextricabilis error,
Dum juris patrii sensa profunda latent.

Epigramme de François Balduin, mis au devant de la premiere impression du

a Chap. 11.

Donec

mentaire de du Molin sur le titre des fiefs.

Donec opem tuleris vindex ritusque togaque
CAROLE, perplexas ausus adire vias:
Atque ô solliciti foelix tutela clientis,
Arcani edideris ferrea jura fori,
Commonstrans filum, sidusque forensibus undis,
Quod nobis Helice, quod Cynosura foret.
Magnum opus, & meritos cui grata rependet honores
Posteritas, tanti muneris ergo memor.
Unde tuum vivet nomen post busta superstes;
Vivitur ingenio, cætera mortis erunt.

Jugement de Denis Godefroy du mesme Commentaire.

Denis Godefroy Jurisconsulte Parisien en l'Epître *a* à Achilles de Harlay premier President, auquel il a dedié le mesme Commentaire, par luy augmenté de quelques notes marginales, & a rapporté les articles de l'ancienne Coustume à la nouvelle, le tout imprimé à Francfort en l'an 1597. dit que ce Commentaire, qui est la clef & le veritable interprete du Droict François, a esté receu avec grand applaudissement en tous les Tribunaux de France, & par les Peuples étrangers, qui s'estant obligez par serment de ne point publier ny divulguer le nom de Charles du Molin, pour l'envie & la jalousie qu'ils luy portoient, ou en haine de sa Religion, ne pouvant pas se passer de ce grand & celebre Interprete du Droict François, le citent; mesmes ont fait imprimer aucunes de ses œuvres, *b* sous le nom feint & supposé d'un Gaspar Caballinus.

Les Italiens & autres étrangers citent Charles du Molin, sous le nom supposé de Gaspar Caballinus.

Les opinions & decisions de du Molin sont des Arrests & des articles de Coustumes.

L'éloge des autres Autheurs citez cy-apres, *c* est encore plus illustre, que les decisions de du Molin en son Commentaire, & en ses notes sur les Coustumes, ont esté suivies par la Cour dans ses plus celebres Arrests, & par les Commissaires dans la redaction ou la reformation des Coûtumes de France, ce que j'ay verifié en plusieurs lieux de mon Commentaire sur la nouvelle Coûtume de Paris, & principalement pour les articles du tiltre des fiefs; & celuy des censives. De sorte que toutes les sentences & les opinions de ce grand personnage, en ce qu'il a écrit sur le Droict François, sont des Oracles, des Arrests, des Loix, & des articles de Coustumes. Il n'y a jamais eu d'Autheur si celebre qu'il fust, qui soit parvenu jusques à ce degré d'authorité.

Pauci quos æquus amavit
Jupiter, aut ardens evexit ad æthera virtus.

a *Du 10. Juillet 1596* Molinæi Commentarii ad Consuetudines Parisienses, quāto fuerint usui foro, & Tribunalibus omnibus, non tantum nostræ, sed & aliæ complures exteræ gentes, ex eo videntur testatæ: quod licet de jurio quodam tenerantur, ne Molinæi nomen (velut sacrum (in vulgus efferant, suppositio tamen cujusdam Gasparis Caballini nomine appellare tam necessarium Juris interpretem maluerunt, quam omnino non laudare, &c.

b *Voyez cy-apres les chap. 19 & 20. & le 16. du 3. livre.*

c *Au chap. 16. du livre 2. & livre 3. chap. 10. 14 & 15.*

CHAPITRE DIX-SEPTIE'ME.

De la continuation du Commentaire sur la seconde partie des annotations sur les conseils d'Alexandre, & autres œuvres.

AYANT achevé, & fait imprimer en l'an 1539. son Commentaire sur le tiltre des fiefs, 1540.
il travailla le reste de l'année, & celle de 1540. toute entiere, & une partie de 1541. sur le titre des censives & droits seigneuriaux, qui compose la seconde partie du mesme Commentaire: ce qu'il a marqué en plusieurs lieux *a*. Mais il discontinua ce travail jusques en l'année 1558. qu'il fit imprimer cette seconde partie à son retour d'Allemagne, comme il sera dit en son lieu, *b* & ayant esté aux grands Jours de Moulins tenus en la mesme année 1540. dont il rapporte quelques Arrests donnez luy present, *c* il se donna tout entier aux nouveaux intellects
sur le droict, & à la composition de ses annotations, & sur les sept volumes des conseils d'A- 1541.
lexandre, qu'il choisit comme le plus celebre & le plus judicieux Jurisconsulte de son temps, par le conseil de Jean Jacques de Mesmes Lieutenant Civil *d*, à quoy il employa la plus grande partie des années 1541. 42. & 43. 1542.

Il fut aux grands Jours de Moulins en l'an 1540

Le 15. de Juillet 1542. il donna à Guillaume Abot & autres Conseillers du Parlement le quarante-troisiéme de ses conseils, sur le sujet du scrupule qui troubloit les consciences de plusieurs ames timorées, resultant des Edits & Declarations du Roy François I. des 29. Janvier 1534. & 1. Juin 1540. contre les Lutheriens *e*, portant confiscation de leurs biens, & de ceux qui les recelleroient & cacheroient en leurs maisons: Ce qui avoit donné lieu à l'obtention de diverses

Edits & Declarations du Roy François I contre les Lutheriens & Heretiques.

a §. 52. nu. 48. 80. 111. 128. 132. §. 55. gloss. 1. num. 28. in princ *en ces mots*, hoc anno 1540. *ou* anno 1540. quo hæc scribebam, *ou* cum hæc scriberem. §. 58 nu. 5.

b *Au ch. 16. du 2 livre.*

c *Sur la Coustume de Bourbonnois art. 111.*

d Præfat ad conf. Alex. 5 Novēb. 1543. *cy-apres chap. 19. & liv. 2. ch. 15. sur la fin.*

e *Lancelot de Voisin sieur de la Popeliniere, en son Histoire de France, livre 1. fol. 16. & 17. ces Edits donnoient le quart des biens de l'accusé au dénonciateur.*

monitions & censures Ecclesiastiques publiées à Paris, au mesme mois de Juillet, pendant le siege de la Ville de Perpignan, pour avoir revelation des Sectaires & Heretiques, & parvenir à la confiscation de leurs biens: & les Predicateurs dans leurs Sermons soûtenoient, qu'en crime de cette qualité, personne n'estoit exempt, qu'il faloit décharger sa conscience, & reveler tout ce que l'on sçavoit, jusques aux simples soupçons, mesme que les enfans estoient obligez de déferer & dénoncer leurs peres & meres, & les domestiques, leurs maistres. Dans laquelle recherche l'abus estoit si grand & si pernicieux, que des hommes méchans & perfides se feignant estre de la nouvelle secte & opinion, comme la meilleure, découvroient les personnes simples qui estoient Heretiques dans l'ame, & en secret, & apres les dénonçoient en Justice, déposoient contr'eux, & faisoient confisquer leurs biens; ce qui donnoit lieu à de grandes vexations, qui estoient suscitées par des ennemis & personnes puissantes. Du Molin en son conseil, improuve cette simulation, & forme de proceder, comme estant une imposture detestable & diabolique: une impieté masquée du faux zele de Religion, & une espece d'inquisition, pire & beaucoup plus dangereuse que celle d'Italie & d'Espagne, & montre par plusieurs raisons de Theologie & de Droit, que le Parlement ne doit avoir aucun égard à telles dépositions.

Monitions & Censures Ecclesiastiques publiées à Paris contr'eux.

Abus & imposture qui se commettoit en la recherche pour découvrir les sectaires par ceux qui se feignoient l'estre, quoy que veritablement ils ne le fussent pas.

Conseil de du Molin donné à aucuns des Cõseillers du Parlement sur ce sujet.

Tantùm Religio potuit suadere malorum. a

a Lucretius lib. 1. inicio fere.

CHAPITRE DIX-HUITIE'ME.

Que du Molin s'est laissé emporter aux nouvelles sectes & opinions du temps sur le fait de la Religion.

1542.

Il suivit quelque tẽps la Confession de Genéve. Et depuis la quitta pour prendre celle d'Ausbourg.

CETTE année 1542. luy fut fatale, car il se laissa emporter aux nouvelles sectes & opinions du temps sur le fait de la Religion, comme firent plusieurs autres grands & celebres personnages ses Contemporains, & suivit quelque temps la confession de Genéve, dont Jean Calvin estoit le Chef: mais en ayant reconnu les erreurs, il la quitta, & prit celle d'Allemagne, appellée d'Auguste, ou d'Ausbourg, de laquelle Philippe Melancthon, disciple de Martin Luther, & qu'il appelle par tout son pere, estoit le principal Architecte, l'ayant dressée & presentée à l'Empereur Charles-Quint en l'an 1530. *a* dont l'Histoire est au long rapportée par Jean Sleidan en ses Commentaires de l'estat de la Religion & Republique *b*. Cochlæus au Livre qu'il a fait des notes de Luther. Laurens Surius Chartreux *c*. Le mesme Melancthon en ses Epistres *d* & les autres Actes. Du Molin a rendu les raisons de ce changement en un livre François intitulé, Défense contre les calomnies des Calvinistes, où apres avoir marqué les erreurs de la doctrine de Calvin, il dit positivement, *e* & en la plainte qu'il a renduë au Parlement au mois de Février 1565. que la Confession d'Ausbourg luy sembloit la meilleure: le President de Thou *f*, dit plus tolerable, que celle de Genéve, & celle de Zurich, c'est à dire des Suisses. C'est pareillement le sujet de son livre Latin sur l'union & collation des quatre Evangelistes, & de la Preface du mesme Livre, au commencement de laquelle il dit, que plusieurs personnes de pieté & doctrine, ont rendu témoignage, qu'il estoit né pour la défense de l'Eglise de Christ, & de la doctrine de l'Evangile: & en la seconde édition de son Commentaire sur la Coustume de Paris *g* que depuis l'année 1542. il a souffert de grandes persecutions pour l'Evangile. Il se verra cy-apres dans le recit de l'Histoire de ce qui luy arriva en l'an 1552. *h* au sujet de son Commentaire contre les petites dates & les abus du Pape, & en l'an 1564. *i* sur la consultation contre la reception du Concile de Trente, que ce qu'on luy opposoit de plus puissant, estoit d'estre Lutherien, & comme tel, ennemy juré du Pape, contre l'authorité duquel il avoit écrit. Ce qui se remarque encore plus clairement en la Harangue qu'il fit à l'ouverture de ses leçons en la Ville & Université de Tubinge, capitale du Duché de Wirtemberg le 26. Février 1554. dont sera parlé cy-apres, K & en tout ce qui s'est passé pendant son sejour en Allemagne, où il s'est montré Sectateur de tous les chefs de cette Confession d'Ausbourg; & sa défense contre les calomnies des Calvinistes, marque les erreurs qui se rencontroient en celle de Genéve. Les Autheurs du temps l'ont noté du Lutheranisme, Papirius le Masson au Livre 2. de ses Eloges *l*, & Guy Coquille en son Commentaire sur la Coustume de Nivernois *m*, qui dit qu'il adheroit aux nouvelles opinions de la Religion, non de Calvin, mais de Luther, & haïssoit jusques au degré de la médisance, ceux qui en estoient adversaires. Geraud de Maynard Conseiller au Parlement de Tolose, en ses notables & singulieres questions du Droict écrit, *n* & Bertrand d'Argentré en son Commentaire sur l'ancienne Coustume de Bretagne *o*, le blâment de ce que

Philippes de Melancthon Autheur de la Confession d'Ausbourg, dont les sectaires ont esté appellez Confessionistes.

Pourquoy du Molin quitta la Confession & Religion de Genéve pour prendre celle d'Ausbourg. Confession de Zurich en Suisse, qui est celle de Zuingle.

On luy objecte qu'il est Lutherien.

1542.

Et qu'en cette qualité il a écrit contre le Pape, & le Concile de Trente.

Il est noté du Lutheranisme, par les Autheurs du temps. Papir. le Masson. Guy Coquille.

Et de s'estre montré ennemy de l'Ordre Ecclesiastique. Maynard. d'Argentré.

a In Comitiis Augustæ, excusa Vvitebergæ anno 1540. apud Hug. Grotium. Lib. cui titulus, Via ad pacem Ecclesiasticam, in princ. ex qua Lutherani Confessionistæ dicti.

b Lib. 7 fol. 51.

c Commẽt. rer. in orbe gestarum, pag. 148. & seq. lib. 1. Epist. 7. & 19. Doctori Martino Luthero, patri suo charissimo,

d *De la Popeliniere en son Histoire de France, liv. 1. fol. 14. & 15. Hist. del* Concil. Trident. anno 1530. fol. 51. Bellar. 2. parte Chronol. pag. 580.

e num 86.

f *Art.* 10. *cy-apres liv. 3. chap. 9. au commencement & 11.*

g Lib 38 Histor ad ann 1566 p. 363.

h In procem. num. 18. persecutionibus Evangelii, quas ab anno sesqui millesimo quadragesimo secundo pati cœpi, &c.

i *Livre 2. chap. 7 & 8*

k *Livre 3 chap. 6 & 12.*

l *Chapitre 8 du Livre 2*

m In elogio Caroli Molinæi, pag. 243. existimabatur esse Religionis Lutheranæ.

n *Chap. 34 des successions, art. 14* Genebrard Chronolog. ann. 1566. pag. 747. Car. Molinæus inter Calvinistas diu vixerat, *& les Autheurs dont les lieux sont citez cy-apres, livre 3. chap. 12.*

o *Tome 1. livre 4. chap. 49. num. 2.*

en consideration de ce qu'il faisoit profession de la nouvelle secte, il s'est montré par tout ouvertement ennemy de l'Ordre Ecclesiastique, & des Moines. Mais Dieu luy fit la grace de reconnoistre son erreur à la fin de sa vie, pendant sa derniere maladie, & de mourir dans le giron de l'Eglise Romaine, en bon Chrestien & Catholique, comme il se verra cy-apres en son lieu *p*.

p Chap. 11. & 12. du livre 3.

CHAPITRE DIX-NEUVIE'ME.

De l'edition des annotations sur les conseils d'Alexandre, & du traité de Usuris *Latin & François.*

ES années 1543. & 1544. il fit imprimer le second de ses ouvrages, sçavoir ses annotations sur les sept volumes des conseils d'Alexandre, estant au nombre de plus de 1300. *a* à quoy il avoit travaillé depuis le commencement de l'année 1541. & acheva le 3. Octobre 1543. ce qu'il a luy-mesme remarqué *b* en la derniere Annotation, où il appelle cét ouvrage *prolixum & molestum laborem*, qui luy avoit cousté quinze mois entiers de son temps, & l'avoit entrepris par le conseil de Jean Jacques de Mesmes Lieutenant Civil *c*, auquel il dedia le 7. & dernier volume, & les cinq premiers à François Erot de Chemans, Garde des Seaux de France. En l'Epistre du 13. Decembre 1543. Dedicatoire du 3. Volume, il a fait l'éloge d'Alexandre, & l'appelle le Docteur de la verité, le plus sçavant, & le plus équitable de tous ceux qui ont écrit en cette matiere, & qui se trouve y avoir eu le plus grand employ; qui est le sujet pour lequel il en a fait le choix, pour y mettre ses annotations, comme Anthoine Mornac a remarqué *d*. La Preface de du Molin sur cet œuvre *e* contient le recit de sa vie, jusques en l'an 1543. comme il a esté dit cy-dessus en plusieurs lieux. En suite des Annotations sur les conseils d'Alexandre, il composa le docte, laborieux, & inimitable Livre intitulé, *Tractatus commerciorum & usurarum redituumque pecunia constitutorum, & Monetarum*, duquel d'Argentré, quoy qu'il ait presque toûjours esté opposé aux sentimens & opinions de du Molin, parle en ces termes, *f Molinaeus doctissimus usurarum exactor*. Il commença d'y travailler en l'an 1543. & de fait, il le cite en quelques-unes de ses Annotations sur les conseils d'Alexandre, continua en 1544. comme il dit luy-mesme *g* dans le Traité, & l'ayant achevé en 1545. il le dédia à François Olivier Chancelier de France: l'Epitre Liminaire est du 1. Janvier 1546. Ce Traité ayant eu l'approbation & l'admiration generale de toute la France & de l'Italie, il en fit la traduction, & un petit epitome & sommaire en François, qu'il dédia *g* au Roy Henry II. lors nouvellement venu à la Couronne, qui le receut avec beaucoup de bonté & de bienveillance, comme l'Auteur rapporte en son Epitre *h* au Roy Charles IX. dedicatoire de sa collation & union des quatre Evangelistes. Dans cette Epitre au Roy Henry II. il dit qu'ayant dedié le premier de ses œuvres, qui est le Commentaire sur la Coûtume de Paris, capitale du Royaume, au Roy François I. comme Chef de toute la Republique, pour le bien & honneur de laquelle, apres longue estude, & plus longue experience, il s'estoit soûmis à ces labeurs, en délaissant son bien & profit particulier, comme il est notoire; il est juste & raisonnable que cet œuvre venant en lumiere, au mesme temps de l'heureux advenement du fils à la Couronne, il luy soit dedié pour un gage de l'hommage, obeissance, amour & reverence qu'il doit à son Roy, comme son souverain Seigneur; & afin que du titre glorieux de son tres-haut & tres-illustre nom; le livre soit ennobly, & plus benignement receu, & veu des Lecteurs: ce qu'il espere ayant le témoignage pour ses écrits des plus grands Juges du Parlement és nominations, *i* & celuy du public. Il ajoûte que travaillant sur l'explication des Coustumes, il a trouvé & connu clairement qu'il seroit tres-necessaire, utile & facile, pour oster la grande multitude & ambiguité des procés, dont le peuple est foulé, de reduire en une briéve & équitable consonance, non toutes les Coustumes du Royaume, mais plusieurs contrarietez, diversitez, ambiguitez, & intrications qui y sont, & ce par une reduction digerée & arrestée sous l'authorité du Roy, par son Conseil, apres l'advis de chacun païs; dont les points principaux sont par luy traitez plus amplement au discours qu'il a mis à la fin du mesme traité *de Usuris*, tant François, que Latin. Et se void en la Preface sur les Conseils d'Alexandre, *k* & en l'Epître liminaire du second volume *l*, au sieur de Chemans Garde des Seaux de France, d'où est tirée l'Oraison *de concordia & unione Consuetudinum Franciae*, qui est en fin de l'édition du mesme traité *de Usuris*, de l'année 1608. dont sera parlé cy-apres, que du Molin a eu grandement à cœur ce dessein de la reduction des Coustumes en une. Ce mesme traité a esté imprimé en Italie & en Allemagne sous le nom de *Gaspar Caballinus Iurisconsultus*, par la raison qui a esté marquée cy-dessus *m*, avec quelques corrections de ce qui avoit esté improuvé & censuré à Rome. Dans ces Editions j'ay trouvé l'Epigramme qui suit, & qui n'est point aux autres.

1543.

Elogium Alexandri Tartagni Imolensis.

1544. 1545. *Tract. Latin* de Usuris.

Sommaire du traité des Usures en François.

1544. 1545. *Sommaire de l'Epître liminaire du traité François des Usures, dedié au Roy Henry* II.

Dessein de du Molin pour la reduction de toutes les Coustumes de France en une seule consonance.

Oratio Car. Molin. de concordia & unione Consuetudinum Franciae.

a La seconde édition est dés l'année 1556. & 1557. cy-apres, liv. 2. chap. 15. sur la fin.

b Lib. 7. Consil. 217 verbo, proprio *& sur l'art. 3. de la Coustume de Meaux, comme j'ay dit en l'an 1542 en mes annotatiōs sur les conseils d'Alexandre. &c.*

c Cy-dessus chap. 17.

d Ad l. ut vim 3. de just. & jure. Alexander tam bonus Autor in re forensi, ut commētariis ad usum quotidianum utilissimis, dignatus eum fuerit Molinaeus.

e Du 5. Novemb. 1543.

f Consil. 3. n. 2. in fine

g Tract. de Usur. num. 466. mense Novembri 1544. quo haec dictans ferventibus typis addo, &c.

h Le 1. Juin 1547. il se qualifie au titre de ce livre du Molin, dit Caufeur.

i Du 1. *Aoust* 1565.

k Du 1. Juin 1547. Comment. in Consuet. Paris. part. 1. §. 58 num. 5. *& en l'apostille sur le mesme article.*

l Cy *dessus, chap. 15.*

m Du 5. de Novembre 1543.

n Du 7. May 1544. *o Au chap. 18. & cy-apres chap. 20. & liv. 3. chap. 16. sur la fin.*

Epigramme à du Molin, sous le nom de Gaspar Caballinus, sur son traité de Usuris, imprimé en Italie & en Allemagne.

Hactenus humanæ passim commercia Vitæ
Involvit misera conditione Chaos,
Dum sibi quisque facit censuram fœnoris, & fas,
Ausus civilem prætei iisse modum.
At tu componis turbata, expungis iniqua,
Et fers confusis, Gaspare, rebus opem.
Nec cessas legum studio, sarcire ruinam,
Auxilio postquam scis opus esse tuo.
Solvis nodos, & penetras ænigmata juris,
Quæ nullus potuit solvere adusque labor.
Sic tandem in summa sunt qui caligine rerum,
Auxilium extremis, spemque tulere malis,
Et qui civiles ritus, æquumque tuentur,
Sic Deus humanis rebus adesse solet.

Ce traité corrigé & augmenté, reimprimé en 1608. à la diligence de Simon Bobé gendre de l'Auteur.

Simon Bobé Advocat en la Cour, Bailly de Coulommiers, gendre de du Molin, a fait imprimer en 1608. à Paris, ce mesme traité *de Usuris*, corrigé & augmenté de moitié sur le manuscrit de l'Auteur, & l'a dedié à Nicolas Brullard de Sillery Chancelier de France. Il dit en l'Epître liminaire, *a* avoir eu charge expresse de son défunt beau-pere, de ne souffrir l'impression d'aucuns de ses Livres, qu'au préalable il n'eût fait imprimer les additions par luy faites à ce traité *de Usuris*, qui estoit comme un supplément à la premiere & seconde partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris. A la fin de ce traité de l'impression de 1608. est l'Oraison dont a esté parlé cy-dessus, *de concordia & unione Consuetudinum Franciæ*.

a *Du 19. Juillet 1608*

CHAPITRE VINGTIE'ME.

Du traité de Eo quod interest, *& d'un discours François dedié au Roy Henry second.*

1546.

Remerciement de du Molin au Parlement pour l'avoir mis dans le rolle des Conseillers.

Gaspar Caballinus de Cingulo.

Le traité de Eo quod interest, *mis dans le livre intitulé*, Tract. univers. juris.

EN 1546. il composa & fit imprimer pour la premiere fois le traité de *Eo quod interest*, qui contient une explication nouvelle de la loy unique au Code *de sententiis quæ pro eo quod interest proferuntur*, il l'appelle en plusieurs lieux *a*, le premier de ses labyrinthes, ou nouveaux intellects de Droict, & en l'Epître liminaire du Livre *b* par luy dedié *amplissimo sanctissimoque Ordini Senatus Parisiensis*, le premier de ses traitez de Droict, *primum repurgationis legalis philosophiæ fructum, primumque classicum, &c.* Par cette Epître il rend ses actions de graces au Parlement de l'honneur qu'il luy avoit fait en approuvant publiquement la premiere partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris, & de l'avoir mis dans le rolle de *c* ceux qui devoient estre presentez au Roy, pour remplir les charges vacantes de Conseillers en la Cour. Il a marqué en quelques endroits du Livre, *d* outre l'Epître liminaire, le temps qu'il y a travaillé, qui fut l'année 1546. pendant son sejour en Allemagne, il le fit imprimer une seconde fois en 1555. Ce mesme traité a esté imprimé en Italie sous le nom de Gaspar Caballinus de Cingulo, comme les autres dont il a esté parlé cy-dessus *e*, est inseré en l'œuvre imprimé à Venise en l'an 1584. par le commandement du Pape Gregoire XIII. intitulé *Tractatus universi juris*, *f* & la compilation faite par deux grands Jurisconsultes, *Iacobus Menochius & Vido Pancirolus*, Professeurs de Droict en l'Université de Padouë.

1547.

Sommaire du traité des Usures en François.

Discours François pour la reformation de la Justice, & des abus qui s'y estoient glissez.

Paroles advantageuses dites au Roy Henry II. par le Connestable de Montmorency, pour du Molin.

En l'année suivante il dédia deux de ses ouvrages au Roy Henry II. nouvellement venu à la Couronne. Le premier *g* fut le sommaire mis en François de son Traité des Usures, dont a esté parlé au chapitre precedent. Le second, *h* un discours François pour la reformation de la Justice, & des abus qui s'y estoient glissez. Il en fait mention en l'Epitre liminaire des annotations sur les conseils de Decius *i* adressante à Jacques de Ligneris President au Parlement, auquel il les a dediées. C'est de ce discours qu'il entend parler en l'Epître *k* à Anne de Montmorency Connestable de France, auquel il a dedié ses conseils, où il dit, que le 16. Novembre, douze ans & demy auparavant, (c'est en l'an 1547.) avant presenté au Roy Henry II. un livre François de sa composition, le Connestable le receut de sa main, dit au Roy beaucoup de bien de l'Autheur, & depuis pendant son absence, aux voyages d'Allemagne, dont sera parlé cy-aptes, *l* il défendit son innocence & sa suffisance.

a Epistol. mens. Decemb. 1561. syncerae Jurisprudentiæ studiosis, *cy-apres, liv. 2. chap. 15. sur la fin.*
b *Du 13. Juin* 1546.
c *Cy-dessus, chap. 15.*
d Num. 23. hæc autem scribo anno 1546.
e *Aux chapitres 16. &* 19
f Tomo 5. fol. 17.
g *Du 1. Juin* 1547.
h *Du 16. Novembre* 1547.
i Du 15 Juillet 1554.
k Du 1 Juin 1560.
l *Au chap. 9 du livre 2.*

CHAP. XXI.

CHAPITRE VINGT-UNIE'ME.

Du procez qu'il eut contre Ferry du Molin, pour la revocation de la donation, & de l'Arrest intervenu sur iceluy : & de ses deux Traitez de Donationibus.

LE mariage de Charles du Molin avec Anne de Beldon, qu'il avoit espousée en l'année 1538. *a* ayant eu la benediction de trois enfans, Charles, Loüis & Anne : il fit ce qu'un bon pere doit faire, suivant le devoir & l'obligation naturelle, & se pourveut par Lettres en Chancellerie, *b* à ce que les donations & renonciations universelles par luy faites en faveur de Ferry du Molin son frere, par son Contract de mariage du 2. Février 1535. avec Marguerite Maillard confirmatives de celles du mois d'Octobre 1531. *c* fussent declarées revoquées par la survenance de ses enfans : desquelles Lettres ayant esté debouté par Sentence donnée aux Requestes du Palais *d* tant à l'égard de Ferry, que des enfans de luy & de sa femme, lors decedée, desquels Nicolas Hurault Conseiller en la Cour estoit tuteur, il en interjetta appel, sur lequel intervint Arest *e* donné en la troisiéme des Enquestes, au rapport de René Berthelot Conseiller, Jacques de Ligneris President au procez, qui a esté depuis en l'an 1554. President au Mortier, & prononcé en robes rouges par François de S. André President, par lequel en infirmant la Sentence, & ayant égard aux Lettres *f* les donations ont esté declarées revoquées & resoluës, par le moyen de la naissance des enfans naturels & legitimes de Charles du Molin : Ferry condamné le laisser & souffrir joüir des choses à luy données, avec restitution de fruicts, depuis contestation en cause, à la charge de l'hypotheque du doüaire prefix de deux cens livres de rente constitué par luy à sa femme, pour laquelle hypotheque les biens donnez demeureront chargez subsidiairement, au cas que ceux dudit Ferry ne se trouvassent suffisans pour ledit doüaire, sauf à Charles son recours contre luy, pour l'acquit du doüaire envers ses enfans. Cet Arrest tiré des Registres de la Cour est transcript par Barnabé le Vest, *g* & est remarqué par tous les Arrestographes, tant anciens que modernes, *h* comme ayant jugé une question de Droict tres-celebre, que la donation universelle entre-vifs, quoique faite ou confirmée par contract ou en faveur de mariage, demeure revoquée & resoluë, par la naissance des enfans legitimes du donateur, qui se seroit depuis marié, fors pour le doüaire de la femme, & des enfans du donataire, auquel les biens donnez ont esté specialement obligez par luy, en la presence du donateur. J'ay le procez tout entier, sur lequel l'Arrest est intervenu, avec les inventaires & écritures faites par Charles du Molin, signées de sa main, dans lesquelles outre la qualité d'Advocat en la Cour, il prend celle de Commentateur de la Coûtume de Paris, & se plaint grandement de l'ingratitude, des mauvais traitemens, injures & menaces de son frere, & de ses subterfuges & tergiversations, par lesquelles il luy avoit fait perdre trois ou quatre années de temps, comme estant un vol fait au public, qui l'avoit empesché de vacquer à la composition de ses livres.

Et neantmoins au sujet de ce procez, & pendant son appel en la Cour, il composa & fit imprimer *i* deux Traitez analytiques, qu'il dedia à Gilles le Maistre premier President, contenant les raisons de Droict employées dans ses écritures, & les réponses à celles de Ferry du Molin son frere : Le premier intitulé, *De Donationibus factis vel confirmatis in contractu matrimonii* : Le second, *De inofficiosis testamentis, donationibus, & dotibus*. Dans la seconde impression du premier, *k* rapportant l'Arrest *l* intervenu sur son procez depuis la premiere edition, il dit que la clause d'hypotheque subsidiaire pour le doüaire, qui eust esté contre le droict & la raison, y fut mise de son consentement exprés signé de luy sur le Registre, sans lequel la Cour ne l'eust point ordonné, ains declaré la donation purement & simplement revoquée.

Il a témoigné en plusieurs endroits de ses œuvres, *m* son grand ressentiment de l'ingratitude de son frere, auquel il avoit fait cette donation universelle, comme à la verité c'est ce qui touche & qui afflige plus sensiblement, un cœur genereux & liberal. Il l'appelle ingrat, cruel, & impie, qui l'a méprisé & abandonné, s'est moqué de luy, l'a persecuté dans ses afflictions, & l'a traité comme un ennemy conjuré & impitoyable. Bref il exhorte les Lecteurs de se faire sages à son exemple, & ne se fier à personne, mesme à ses plus proches, que sous bon gage. Et à cette fin dans le procez de la donation, il avoit incidemment obtenu des secondes Lettres, à ce qu'elle fust declarée revoquée, non seulement par la survenance de ses enfans, qui estoit la fin des premieres Lettres, mais aussi du chef de l'ingratitude du donataire, tant envers le donateur ; que Jeanne du Molin leur sœur commune, mariée en 1547. au mariage de laquelle il n'avoit voulu rien contribuer, quoy qu'il y fust obligé par la loy expresse de la donation : mais la Cour ne s'arresta qu'aux premieres Lettres, *n* & l'Arrest ne prononce point sur les secondes, qui estoient inutiles, les premieres subsistant

a cy dessus chap. 9. *b* du 7. Decembre 1547. *c* cy dessus ch. 7. *d* du dernier Decembre 1549. *e* au 12. Avril 1551. *f* du 7. Decembre 1547. *g* Arrest 49. 234. & suiv. *h* Loüet en son Recueil d'Arrests litt. D. num. 52. avec le Commentaire. *i* Au mois de Septembre 1550. *k* Au mois de Iuin 1556. num. 81. *l* du 12. Avril 1551. *m* cap. quum Marthæ 6. ext. de celebr. Missa. cap. non est sine culpa 29. verbo pietas de reg. iur. in 6. præfat. ad styl. parlam. 1. Novemb. 1549. quanquam premar eu vis domesticis, ingratique illius calumniis extimaler & remorer : cy-dessus au chap. 8. *n* du 7. Decembre 1547.

Lettres pour la revocatiō de la donation. *Sentence qui l'en deboute.* 1549. 1550. *Arrest qui infirme la Sentence & enthérine les Lettres. Il a jugé que une donatiō de tous biens, quoy que faite ou confirmée par contract de mariage demeure revoqué & resolue, par la naissance des enfans legitimes du donateur, qui se seroit depuis marié. Sauf l'hypotheque subsidiaire pour le doüaire.* 1549. 1550. *Du Molin prend la qualité de Commentateur de la Coûtume de Paris.* Traité de donat. fact. vel. confirm. in contr. matrim. *Autre*, de inoffic. test. dotibus, & donat. *La clause de l'hypotheque subsidiaire pour le doüaire, comment mise dans l'Arrest. Ressentiment de du Molin pour l'ingratitude de son frere.* 1549. 1550. *Lettres afin de revocatiō pour l'ingratitude du donataire.*

CHAPITRE VINGT-DEUXIE'ME.

Des livres qu'il composa & fit imprimer pendant son procez depuis 1548. jusques en 1550.

Les deux Traitez de Donatio. *Les Notes sur les Coment.* de Dynus ad reg. jur. Pontif. *Nicolas Molé Conseiller. Matthieu Molé premier President & Garde des Sceaux de France.*

PEndant les heures de loisir & de relasche, qu'il trouva en la poursuite de ce fascheux procez, qui luy estoit une guerre domestique, il fit imprimer outre les deux Traitez *de Donationibus*, dont il a esté parlé au Chapitre precedent, ses Notes sur le Commentaire de *a Dynus in regulas juris Pontificii*, qu'il donna la premiere fois au public en l'an 1548. & pour la seconde fois en 1563. avec une Epistre Liminaire, *studiosa juris juventuti*, en laquelle il dit avoir esté grandement soulagé par un exemplaire ancien & correct qui luy fut presté par un grand & celebre Conseiller au Parlement, Nicolas Molé, duquel il fait honorablement mention en d'autres endroits de ses œuvres; c'estoit l'ayeul de Matthieu Molé, cy-devant premier President au Parlement, & Garde des Sceaux de France.

1550. *Les Notes sur l'ancien style du Parlement. Traité de Jean Montagne, de* auctor. & praecellentia Magni Consilii, & Parlamentorum Fraciæ, *obmis & retranché par du Molin dans le style du Parlement. Utilité en la lecture du style du Parlement annoté par du Molin.*

En l'année 1550. il fit imprimer la premiere fois le Style du Parlement, avec ses Notes, qu'il dedia à Jean Bertrand premier President, & la seconde plus ample que la premiere en l'an 1558. dediée à luy-mesme, estant lors Archevêque de Sens, Cardinal & Garde des Sceaux de France: Dans la preface ou advertissement au Lecteur, *b* il rend raison de son dessein, & de l'ordre & disposition de l'œuvre, en sept parties: entre lesquelles il dit n'avoir pas jugé à propos de mettre un Traité qui estoit le dernier dans l'edition de l'an 1530. *c* dedié par le Compilateur Hugues Descousu Challonnois, à Nicolas Boërius Conseiller au grand Conseil, & depuis President au Parlement de Bordeaux: lequel traicté, dont Jean Montaigne estoit l'Auteur, portoit ce titre, *De autoritate & praecellentia Magni Consilii, & Parlamentorum Franciæ.* La Note de du Molin, en fin de la quatriéme partie est conceuë en ces termes: *Addita hic erant in ultima impressione, quædam inepta & sordida fragmenta, indocti tractatus de praecellentia Parlamentorum, & Magni Consilii, quæ omisi ut putida, & indigna quæ chartas occupent, extat etiam integer ille liber Ioann. Montagne, legant quos iuvat in tricis tempus terere.* Ce style ancien du Parlement, en la forme que du Molin l'a disposé, avec ses Notes, est absolument necessaire, pour l'intelligence parfaite du Droict François, dans la pureté de sa source, & ne crois pas qu'il y ait aucun Livre dans lequel on puisse rencontrer plus d'instruction, ny de plus beaux secrets de l'antiquité de ce droict, qui ne se trouvent point ailleurs: mais il le faut lire avec grande attention, & y faire de puissantes reflexions.

Il fut aux grands jours de Moulins. Où il fit la glose & explication de la loy, si totas C. de inoff. don. *Il fut prié de faire son Commentaire sur la Coustume de Bourbonnois. Il le commença, mais il l'abandonna apres l'impression de celuy de Iean Papon sur la mesme Coustume.*

Au mois de Septembre de la mesme année 1550. il fut aux grands jours de Moulins, où il dit *d* avoir fait la glose & interpretation analytique de la Loy, *si totas C. de inoffic. donat.* qu'il a mise enfin de son traité sur la mesme matiere. Il dit en plusieurs lieux de ses œuvres, *e* que pendant la seance des grands jours, il fut prié par les principaux Officiers de la Ville de Moulins de faire des Commentaires sur la Coustume du Duché & Seneschaussée de Bourbonnois, dont Moulins est la capitale, ce qu'il accepta & commença dés lors à y travailler, & continua en 1551. & de fait il cite ce Commentaire, *f* mais il l'abandonna apres avoir veu celuy que Jean Papon son bon amy fit imprimer sur cette Coustume, en la mesme année 1550. I'ay le manuscript de ce Commentaire de du Molin sur la Coustume de Bourbonnois, qui est imparfait, & n'explique que quelques articles, ayant mis le Sommaire & ses Apostiles, qui sont plus amples sur cette Coustume, & sur celle d'Auvergne voisine, que sur les autres.

1550.

a du 13. Juin 1563.
b du 1. Novemb. 1549.
c & en celle de 1542. chés Halbot Dupré fol. 126. verso. Ce mesme traité est dãs l'œuvre, intitulé Tractatus universi juris. tom. 16. fol. 263.
c Tract. d. in offic. testam. donat. & doti. num. 80.
d Sur la Coustume de Bourbonnois art. 301. ut plenius dixi in Commentario meo quod in has consuet. anno 1550. rogatu primorum inclitæ urbis Molinensis incœpi. Comment. in Consuet. Paris. in fine & epistol. mens. Decemb. 1561. ad synceræ Jurispr. studiosos. *Il a exposé la mesme chose aux Lettres de Privilege du 12. Fevrier 1552. dont sera parlé cy apres au 2. chap.* 2. *au commencement. Il cite des Arrests donnez luy present, aux grands jours precedens de Moulins tenus en l'an 1540. sur ladite Coustume de Bourbonnois art.* 211. e *Sur la Coustume d'Anjou art.* 245. ut dixi in consuet. Borboni. §. 305. in Comment.

CHAPITRE VINGT-TROISIE'ME.

Des livres qu'il composa en l'an 1551.

1551. *Son Commentaire sur les reigles de Chancellerie. Premiere edition 1552. Deuxiéme edition. 1560.*

EN la mesme année 1550. & en la suivante 1551. il composa l'admirable Commentaire sur les reigles de Chancellerie receuë en France: ce qu'il a remarqué sur la reigle *de publicandis a* & sur celle *de verisimili notitia: b* & le fit imprimer la premiere fois en l'an 1552. à Lyon, comme il appert par le privilege qu'il en obtint, *c* la seconde edition de beaucoup augmentee, est de l'an 1560. Il dit *d* avoir écrit sur ces reigles de Chancellerie,

a num. 31. hoc scribo anno 1551.
b nu. 52. in fine, adhuc hodie hoc an 1552. & c
c du 12. Fevrier 1552.
d Ad Deciũ

l. 1. § cert. pet. & cap. 1. lect. 2. de constit. & ad præfat Extravagant. verb. regulæ Cancellariæ Jos. Simlerus in epit. Biblioth. Gesneri anno 1574. appelle ce Commentaire opus utilissimum iis qui Sacerdotia appetunt eorumque patronis atque etiam iis qui in foro causas agunt. a cap. una sententia 72. de appellat. cap

parce que estant reçeuës & observées en France, elles y tiennent lieu de Loy. *Elles tiennent lieu de loy en France.*

Au mesme temps il donna au public ses Notes sur le Droict Canon, & sur les vies des Papes Gregoire IX. Boniface VIII. Clement V. & Jean XII. tirées de Platine, estant en fin des Decretales, du Sexte, des Clementines, & des extravagantes : à quoy il avoit travaillé és années 1549. 1550. & 1551. comme il a luy-mesme remarqué. *a* *Ses Notes sur le droit Canon & les vies de 4. Papes.*

Elles ont esté depuis corrigées & reimprimées en 1553. & 1554. *b* sans qu'il ait mis son nom en l'une ny en l'autre edition. Le titre porte, *studio & industria clarissimi Iurisconsulti Parisiensis, I. V. Doctoris celeberrimi, & in supremo Galliæ Senatu patroni consultissimi.* Ces Notes separées du Texte, ont esté imprimées à Paris, en l'an 1603. sous ce titre, *Caroli Molinæi V. C. Iureconsultorum Galliæ facile Principis, ad Ius Pontificium seu Canonicum Annotationes.* Ce sont les Livres que Charles du Molin avoit composez & donnez au public, jusques en l'an 1552. les ayant fait imprimer la plus grande partie à ses propres frais, & sans aucune recompense, que celle de la gloire & immortalité de son nom, dont cet homme genereux estoit abondamment satisfait, joüissant de la felicité d'un doux & agreable repos dans sa famille, avec sa *Mecenate* & chere compagne de ses estudes, & les trois enfans qu'il avoit eu d'elle ; qui tous ensemble contribuoient beaucoup à la production des enfans de son esprit. Il les advouë & en fait le recit *c*, au mesme ordre que je les ay cy-dessus rapportez, sçavoir la premiere partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris ; ses Annotations sur les sept volumes d'Alexandre ; le Traité des Usures, Latin & François ; Labyrinthe *de eo quod interest*, (il l'appelle ainsi) les deux Traitez *de Donationibus* : les Notes sur le Style du Parlement ; le Commentaire sur les reigles de Chancellerie : & la premiere edition des Annotations sur le Droict Canon.

Premiere edition. Seconde edition corrigée, 1553. & 1554. Autre edition sans le texte 1603. 1551. 1552. *Livres composez par du Molin jusques en l'an 1552.*

quæsivit 14. de verbo significat. ext. & cap cum ex eo 34. in summario de elect. in 6. *b cy-apres liv. 2. chap. 15. c En la fin de* *partie de son l. seconde Commentaire sur la Coustume de Paris.*

LIVRE SECOND.

CHAPITRE I.

Que la Vie de Charles du Molin a esté grandement traversée en sa vieillesse, à cause de son Commentaire sur l'Edit des petites dates.

EN l'année 1552. le calme de la Vie de Charles du Molin fut changé en orage, & sa paix domestique en un funeste trouble, comme si sa fortune eust esté attachée à celle de l'Estat & du Public, & peut-estre que l'Histoire ne nous fournit point d'exemple d'un homme de condition privée, faisant profession des Lettres, dont la vie ait esté plus traversée, & plus affligée de persecutions, de miseres & d'angoisses ; en un temps où estant déja avancé dans l'aage, il devoit joüir de la juste & legitime recompense de ses veilles & de son travail pour le public, auquel il avoit dévoüé & sacrifié tout son temps, & toutes ses estudes. *a* 1552.

a cy-dessus au chap. 6. du livre 1.

Le Roy Henry II. au mois de Iuin 1550. avoit fait un Edit à S. Germain en Laye, contenant entr'autres choses la reformation des abus, fraudes, antidates & faussetez, qui se commettoient en l'impetration des Benefices en Cour de Rome, & principalement par la fourbe & corruptelle, lors nouvellement inventée des petites dates, & par les Notaires Apostoliques, & les Banquiers, en l'expedition & envoy des procurations pour resigner ; ce qui avoit mis un grand trouble dans l'Estat & Ordre Ecclesiastique. Cet Edit verifié au Parlement, *b* avoit esté fait en suite de deux autres Edits precedens du mesme Roy, l'un donné à Fontainebleau, *c* l'autre à S. Germain en Laye. *d*

Edit du Roy Henry II. 1550. contre les petites dates, & autres abus de Cour de Rome en l'impetration des Benefices. En suite de deux autres Edits precedents.

b le 24. Juillet 1550. c Au mois de Septembre 1547. d Au mois de Decembre 1548.

Au mesme temps le mauvais Genie de la France, avoit suscité la guerre entre le Pape Jules III. auparavant Cardinal de Mont-Aretin, & le Roy Henry II. qui avoit pris sous sa protection Octavien Farnese, injustement depossedé par le Pape, du Duché de Parme, dont il l'avoit investy en grande connoissance de cause, au commencement de son Pontificat, & pour autres causes justes & legitimes, marquées par les Historiens du temps. *e* Ce qui passa si avant, que le Roy envoya ses Lettres Patentes au Parlement le 5. Septembre 1551. portant defenses de porter argent à Rome, avec la justification veritable des choses

Guerre entre le Pape Iules III. & le Roy Henry II. Octave Farnese depossedé par le Pape du Duché de Parme.

e Fran. de Rabutin en ses Comment.

qui s'estoient passées entre le Pape & sa Majesté, lesquelles Lettres furent registrées en la Cour; & le Vendredy 19. Février ensuivant, Pierre Seguier Advocat du Roy, par ordre & commandement exprés de sa Majesté, demanda acte de l'appel comme d'abus, qu'il interjetta de toutes les entreprises, interdits, censures & fulminations, faites ou à faire par le Pape, tant à l'encontre du Roy, que de ses Subjets, Pais, Terres & Seigneuries: l'Acte duquel appel & des protestations faites par les Gens du Roy leur fut accordé par la Cour, & ordonné qu'il seroit enregistré en un Registre secret.

Au mesme temps le Cardinal Hierosme Veralle Legat en France, qui avoit esté envoyé par le mesme Pape Jules III. & dont les facultez avoient esté verifiées, sous les modifications contenuës en l'Arrest donné les Chambres assemblées le 16. Decembre 1551. *a* se retira mal content; & y avoit eu un decret d'adjournement personnel decerné par la Cour contre son dataire, sur la plainte faite pour raison de la Cure de Beaubourg Diocese de Paris, dont il avoit admis la resignation par petite date, sur la supplique à luy presentée, avec la clause ordinaire de derogation à la reigle des vingt jours: & neantmoins le resignant estant decedé dans les vingt jours, il avoit expedié la signature au profit d'un valet du Legat son oncle, comme si la Cure eust vaqué par mort. Ce qui est justifié par les registres dés 9. & 18. du mesme mois de Février 1551. le dernier desquels ordonne au Legat, que suivant la promesse par luy faite à la Cour, apres la publication de sa legation, il eust avant que de partir de la Ville de Paris, mettre és mains de Nicolas Prevost Conseiller en icelle, les registres des expeditions qu'il avoit faites depuis sa Legation; & entre les mains de François Demier, autre Conseiller, les sceaux de la mesme Legation, comme les autres Legats ont accoustumé de faire: ou à tout le moins quand il seroit à Lyon, mettre le tout és mains du Lieutenant general, ou de l'Official de la Primatie, luy appellé, pour les envoyer respectivement ausdits Prevost & Demier: autrement & à faute de ce, que l'on n'adjoustera aucune foy aux expeditions qui se trouveront par luy faites, comme estant nulles.

Dans cette division, on receut fort mal à Rome les reglemens faits par l'Edit de 1550. & par l'Arrest de verification: sur ce que l'on soustenoit, qu'il n'appartenoit point au Roy, ny à son Parlement de regler la jurisdiction Ecclesiastique, & que c'estoit mettre la main à l'Arche, qui degeneroit en une entreprise & un attentat sur l'authorité souveraine, & la toute puissance du Pape dans l'Eglise, & sur les Benefices Ecclesiastiques, dont on faisoit courir par tout des libelles manuscrits, & imprimez. Charles du Molin estoit seul capable, dans la genereuse liberté qui accompagnoit sa suffisance, d'entreprendre la deffense de l'authorité Royale, & de celle des Parlemens, & en effet de toute l'Eglise Gallicane, qui estoit remise dans son lustre, par ce saint & prudent Edit, & garentie des desordres, & des abus qui la deshonoroient, & troubloient son repos & sa tranquillité. Il composa à cet effet en l'année mil cinq cens cinquante-un, comme il a luy mesme remarqué, *b* le celebre & fameux Commentaire Latin (mais funeste & fatal pour luy) sur cet Edit des petites dates, & les autres anciens Edits, Ordonnances & Arrests de la Cour contre les reserves, preventions, annates, exactions, usurpations, & autres abus des Papes: C'est le Titre du Livre qu'il dedia au Roy Henry second Autheur de l'Edit. Dans l'Epistre dedicatoire, *c* qui est Françoise, quoy que le Livre soit Latin, il dit qu'il a esté porté & incité d'écrire, par le seul zele qu'il a toûjours eu à l'honneur du Roy, au bien & à l'utilité de son Royaume, & que de tout temps les Rois predecesseurs ont fait des Loix & des Ordonnances, sur l'estat & gouvernement des choses Ecclesiastiques, & sur ce qui concernoit la police exterieure, qui ont esté reçeuës respectivement, & observées religieusement, par les Prelats de l'Eglise Gallicane, & registrées dans les Parlemens & Cours souveraines: Ce qu'il confirme par plusieurs exemples, & par l'usage: & à cette fin, il transcrit un ancien Arrest du Parlement donné sous le regne de Charles VI. Sur lequel il a pareillement mis des Notes, & montré que de tout temps l'Eglise Gallicane, & l'Université de Paris, a eu recours au Roy & au Parlement, contre les exactions de Cour de Rome, & les abus, usurpations, & entreprises sur l'authorité Royale, & les droicts de la Couronne. Il a repeté la mesme chose en la fin de la seconde partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris, *e* que dans le feu de la guerre allumée entre ces deux grandes puissances, le zele qu'il avoit pour la Majesté Royale, & pour l'Eglise Gallicane, luy avoit fait prendre la plume, & escrire contre les abus de la Cour de Rome, & de la Chancellerie du Pape, & les Canonistes ignorans, qui les defendoient: non pour attaquer ny renverser l'Estat de l'Eglise, mais pour le reformer, & pour guerir les maux, en retranchant les abus qui s'y estoient glissez, & defendre de toutes ses forces l'authorité de son Roy, contre les injures & invectives de ses ennemis. En quoy ce sage & prudent, mais rigide Censeur, a bien sceu distinguer la Cour, la Daterie, & la Chancellerie du Pape, d'avec l'Eglise Romaine, la foy & la Religion Catholique, Apostolique & Romaine, d'avec les abus & les desordres qui la deshonoroient: bref l'authorité du Pape, en ce qui regarde le spirituel, & celle du Roy & de ses Parlemens,

Ordonnances faites par les Rois, sur l'estat, gouvernement & police des choses Ecclesiastiques. Arrest du 11 Septembre 1406. contre les autres exactions qui se levoient en France sous le Pape Benedict XIII. dit Pierre de la Lune, commenté par du Molin. Les motifs qui l'ont porté à commenter l'Edit & l'Arrest. Difference entre la Cour & la Chancellerie du Pape, & l'Eglise Romaine. La foy & la Religion, & les abus qui se commettent. L'authorité du Pape, & celle du Roy & des Parlemens.

pour

Marges de gauche : des guerres de la Gaule Belgique liv. 1. au commencement, Anton. Possevinus Gonzaga lib. 7. p. 751. La Popeliniere en son Hist. de France liv. 1. fol. 3. Jac. Aug. Thuanus Hist. lib. 8. Jean Sleidan liv. 22. de son Hist. de l'Estat de la Religion & Republique fol. 393. & suivans. Thomas Cromerius rer. gestarum Henrici lib. 2. fol. 54. Franc. de Belleforest tome 2. de ses Annales liv. 6. chap. 71. au commencement. *a* Les facultez avec l'Arrest de verification sont transcrites par Fontanon en la Conference des Ordonnances tom. 4. tit. 15. p. 1209. *b* Sur la Coustume de Meaux, art. 9. & le 778. de celle de Bretagne, anno 1551. ut ibi in Commentario mihi damnosissimo scripsi. *c* Au titre du mesme Commentaire François, augmenté & imprimé à Lyon en 1564. et apres chap. 2. sur la fin. *c* Du 1 Janvier 1551. selon la computation Françoise, qui estoit lors de commencer l'année en Mars, & non en Janvier comme à present. *d* Le 11. Septembre 1409. *e* Fervente bello inter

Marges de droite : Deffenses de porter argent à Rome. Appel comme d'abus interjetté par les Gens du Roy des censures & interdits du Pape, contre le Roy, ses sujets, pays, terres & seigneuries. Hierosme Veralle Legat à Latere du Pape Jules III. en France. Arrest de verification de ses facultez au Parlement. Il se retire mal satisfait. La derogation à la reigle des vingt jours est necessaire, & se supplée en faveur des François, quoy que non exprimée. Injonction au Legat partant de Paris de mettre és mains des deux Doyens du Parlement, les Registres de ses expeditions, & les sceaux de sa Legation, sur peine de nullité des expeditions. Octavian Farnese Duc de Parme depossedé de ses Estats par le Pape. Libelle contre l'Edit du Roy & l'Arrest de verification du Parlement. Commentaire Latin de du Molin, sur l'Edit des petites dates, composé en 1551. Titre du Livre. Dedié au Roy Henry II. Sommaire de l'Epistre dedicatoire Françoise. Annates & l'ont porté à abus qui se

pour le temporel, dont la police exterieure de l'Eglise fait, & a toûjours fait partie. En suite de ce il appelle Dieu, les Anges & tous les Saints à tesmoins, que ce qu'il a entrepris estoit par le pur motif de l'affection qu'il avoit pour la foy Catholique & la discipline Ecclesiastique: & qu'il n'avoit point presté son ministere pour favoriser les mauvaises intentions des Heretiques, des Schismatiques & des Seditieux, qui troubloient le repos de l'Estat, & la tranquillité publique: ne s'estant servy dans son Commentaire d'autres autoritez & citations, que d'Autheurs anciens & approuvez, rendant les respects qui estoient deus à l'Ordre Hierarchique de l'Eglise, & à ses Evesques & Prelats: ayant seulement taxé, improuvé & combattu les abus qui s'étoient glissez depuis quelques années, dans les resignations & impetrations des Benefices: dont il se faisoit un commerce honteux, qui alloit au scandale public de l'Eglise, & estoit condamné par les saints Conciles & Constitutions Canoniques, & par toutes les personnes doctes & experimentées.

Le dessein qu'il a eu dans son Commentaire.

Regiam Majestatem, & Julium 3. Pontificem maximum, magno quodam suasu, zelo Regiæ Majestatis, & Ecclesiæ Gallicanæ vindicandæ, calamū arripui, in abusus Curiæ Romanæ, & Pontificum scripsi non ut statum Ecclesiæ everterem, sed sanarem, & Catholicæ emendationis causam darem: Principem meum interim pro virili mea defendendo, &c.

CHAPITRE II.

Eloges donnez à du Molin & à son Commentaire, par les Historiens du temps, & des trois editions Latine & Françoise, 1552. 1554. & 1564.

CE Commentaire Latin composé en 1551. publié en 1552. & imprimé à Lyon par Antoine Vincent, avec privilege, *a* a trouvé une place honorable dans l'Histoire du temps: Jacques Auguste de Thou President au Parlement, *b* Thomas Cromier, *c* & autres, disent que Charles du Molin Jurisconsulte celebre & recommandable, tant pour sa doctrine & son jugement, que pour sa probité, & la sainteté de ses mœurs, (il y a ainsi dans la premiere impression de l'Histoire du President de Thou *d*) fit un Commentaire sur l'Edit du Roy, auquel estant presenté par Anne de Montmorency, lors Mareschal, & depuis Connestable de France, il luy dit en ces propres termes, *Sire, ce que vostre Majesté n'a pu faire & executer, avec trente mil hommes, de contraindre le Pape Jules à luy demander la paix, ce petit homme* (car du Molin estoit de petite stature *e*) *l'a achevé avec un petit livret.*

Dire d'Anne de Montmorency au Roy Henry II touchant le Cōmentaire de du Molin.

Du Molin estoit de petite stature.

Ce poinct est remarqué par luy-mesme, en la seconde édition de son Traité des donations *f* en ces termes, *Le Pape Jules III. qui avoit denoncé la guerre au Roy Henry second, & s'y portoit avec tant d'animosité & de fureur, qu'il ne pouvoit estre surmonté ni par priere ni par argent, ni par la force des armes: fut tellement troublé & effrayé par un petit livret que je fis contre luy, qui avoit mis tous ses Estats en compromis; que je le contraignis non seulement de mettre les armes bas, mais aussi comme se reconnoissant vaincu, de donner la carte blanche, demander la paix, & en accorder toutes les conditions, &c.*

Ce qu'il a dit luy-mesme de son Commentaire.

Le Commentaire de du Molin contraignit le Pape de demander la paix au Roy.

En un autre endroit *g* il appelle son Livre, *Veræ pietatis testem.* Nicolas Vignier en un de ses Livres posthumes *h* dit, que Charles du Molin fameux Advocat en la Cour de Parlement, fit un tres docte Commentaire sur l'Edit du Roy Henry II. contre les petites dates, annates & abus de la Cour de Rome, qui fut publié & imprimé quand le Pape Jules se fut declaré ennemy du Roy, au grand applaudissement de beaucoup de personnes, ausquelles il réveilla promptement les esprits.

Eloge de Nicolas Vignier sur le Commentaire de l'Edit des petites dates.

a Du 12. Fevrier 1551. registré en la Prevosté de Paris le 14. du mesme mois, & en la Seneschaussée de Lyon le 3. Mars ensuivant.

b Historiar sui temporis lib. 6. an. 1550. p. 185. & lib. 36. an. 1566. p. 362

c Lib. 3. rer gesta. Henrici II. p. 69 & 74. l'Autheur de l'Histoire des choses memorables avenuës en France depuis l'an 1547. au 1551. p. 17.

d Chez Mamert Patisson 1604. p. 158 Car. Molin. I. C. tam eruditione ac judicio, quam probitate & morum sanctitate conspicuus, qui Commentariis in illud edictum publicatis, &c.

e Cy dessus chap. 6 sur la fin.

f Tract. de donat. in contract. matrim. fact vel confirmat. num. 87. edit. 1556. Julium 3. Papam contra Principem meum Franciæ Regem, armis furiose insurgentem, nec precibus, nec pretio, nec armis cedentem: unico libello edito, usque adeo perterrui, ut non solùm arma ponere, sed etiam herbam porrigere, & omnes pacis conditiones offerre coactus sit.

g Epist. mens Decembris 1561. Syncetæ Jurisprudentiæ studiosis.

h E[illegible] 4. partie de la Bibliotheque Historiale, imprimée depuis son deceds à Paris 1650.

Pour moy je rapporterois volontiers à ce Commentaire de du Molin, ce que Gilbert Genebrard a remarqué en l'Oraison Funebre qu'il fit le Samedy 27. Avril 1577. en l'Eglise de Saint Germain des Prez, *i* pour Pierre Danés, l'un des plus doctes & celebres hommes de son siecle, qui a esté premier Lecteur du Roy és Lettres Grecques, & depuis Evesque de la Vaur en Lauragais, sous l'Archevesché de Tolose: 1552.

Pierre Danés Evesque de la Vaur.

i Imprimée à Paris chez Martin le jeune 1577. p. 23. & 24

que ce grand homme estant deputé par le Roy au Concile de Trente, un Docteur en Theologie de la Faculté de Paris, haranguant publiquement contre les desordres de la Rouë de Rome & Officialité des Evesques: un certain qui ne trouvoit pas bon qu'on voulust reformer sa gibeciere (ce sont les propres termes de Genebrard) dit à ses voisins par mocquerie *Gallus cantat.* A quoy Danés par un bon naturel respondit sur le champ, *Utinam illo Gallicinio Petrus ad resipiscentiam & fletum excitetur.* Et dit Genebrard, que ceux qui sçavent l'histoire de Saint Pierre, duquel le Pape est successeur, & que le mot *Gallus* en Latin est équivoque à un coq & à un François, entendent la force & la grace de cette réponse, qu'il certifie avoir oüy dire à gens dignes de foy, qui celebroient cét Apophthegme, comme digne d'estre renvoyé à la posterité, je l'estime beaucoup plus que la raillerie de l'imitateur de Lucian; qui dit au sujet de ce mesme Commentaire, que les asnes estoient au moulin. *a*

Apophtemgе celebre de P. Danés, cōtre les abus des matieres beneficiales, tãt de la Cour & Chancellerie de Rome, qu'aux Officialitez des Evesques. Raillerie piquante de Fr. Rab. sur l'effet du Commentaire de du Molin, cōtre les abus des petites dates

Du Molin fit au mesme temps la traduction en François de son Commentaire, qui neantmoins ne fut imprimé qu'en l'an 1554. *b* & laquelle il a depuis augmentée de plus de moitié ou des deux tiers en 1561. & fait reimprimer en l'an 1564. *c* comme il sera dit en son lieu. L'Epistre liminaire en François de ce Commentaire, adressant au Roy Henry II. fut par luy faite Latine en faveur des Allemans; en l'édition de Basle de la mesme année 1552. *d* il l'a inserée & transcrite toute entiere en son Traité François & Latin de la Monarchie des François, *e* où il rapporte, & dans l'édition préalleguée de 1564. du Commentaire des petites dates, *f* & autres lieux, la persecution qu'il souffroit, tant pour cette Epistre, que pour le Livre entier, en l'année 1552. au commencement de laquelle des personnes puissantes qui avoient entrepris la defense de l'autorité du Pape contre celle du Roy, luy firent offrir de grandes recompenses, pour consentir la suppression de cette Epistre, qui seroit tirée de son Livre, & se desister de plus écrire sur cette matiere. Ce qu'il refusa absolument, disant que c'estoit contre sa conscience, & que s'ils s'amendoient, il leur promettoit silence, sans rien prendre d'eux.

Traduction Frãçoise faite par du Molin de son Commentaire, imprimée en l'an 1554. Augmentée en 1561. & reimprimée en 1564. Lieux de ses œuvres, où il recite les persecutions par luy souffertes en 1552. pour son Cōmentaire. Sa réponse à ceux qui demandoient qu'il se desistast d'écrire sur cette matiere.

a *Je l'ay appris de ceux ausquels les personnes du temps l'ont rapporté.*
b *A Lyon par Jean Robichon, cy-dessus chap. 15.*
c *Cy-apres livre 3 chap. 2 sur la fin.*
d *Voyez cy-apres le mesme chap. 2. du livre 3.*
e Num. 190. 191. & seq. 212. 213
f *En la preface num. 70. & suiv. en l'Epistre du mois de Decembre 1561.* Syncerae Jurisprudentiae studiosis, *& au commencement de la preface sur la collation & union des quatre Evangelistes: a quoy il faut joindre les autres lieux cottez cy apres au chap. 6. sur la fin.*

CHAPITRE III.

Des poursuites faites, & Arrests donnez contre luy au Parlement, pour raison de son Commentaire.

IL se void dans les Registres de la Cour, que le Lundy 2. May 1552. *a* les Gens du Roy proposerent à la Cour, qu'ils avoient eu plainte de plusieurs personnes, de l'édition & impression d'un Livre composé par Maistre Charles du Molin, Avocat en icelle: ont cy-devant parlé à Maillart Docteur en la Faculté de Theologie, pour le voir, & en faire le rapport à icelle Faculté, en laquelle le Livre avoit esté veu. Mais faisoit la Faculté doute d'entrer en la censure, dautant que ceux qui adherent à l'opinion du contenu au livre, se ventent d'interjetter appel comme d'abus, & prendre ceux de ladite Faculté à partie, & par le moyen de ces comminations, *conquiescunt*, au moins different d'interposer leur censure, & cependant les plaintes & clameurs continuent. Ce qui les contraignoit de supplier la Cour d'y pourvoir, & enjoindre à la Faculté de passer outre à la censure, s'il y échet. Sur quoy eux retirez, la matiere mise en déliberation, la Cour auroit arresté, que le livre seroit communiqué, & veu par la Faculté, pour sur iceluy bailler sa censure, qui seroit avant la publication apportée en la Cour, pour en ordonner ce que de raison.

Requisitoire des Gens du Roy sur le livre.

Arrest de la Cour qu'il seroit veu & examiné par la Faculté de Theologie, pour bailler sa censure.

Suivant lequel Arrest, la Faculté de Theologie, assemblée au College de Sorbonne *b* le 9. du mesme mois, donna sa censure, portant que le livre devoit estre supprimé au plustost, & mis dans le catalogue des livres reprouvez: *c* sans neantmoins que par cette censure la Faculté entendist aucunement entreprendre sur la puissance & jurisdiction Royale.

Censure de la Faculté de Sorbonne, pour la suppression.

Cette censure ayant esté apportée au Parquet par le Doyen de la Faculté le Vendredy 13. du mesme mois de May; le lendemain 14. Pierre Seguier premier Advocat du Roy, en donna advis à la Cour, & aprés en avoir fait lecture, dit que sur la censure generalement prise, resultoit la damnation du livre; requerant que l'édition & impression fust revoquée, en ce qu'elle est faite pour le passé, & que pour l'advenir elle fust à toûjours inhibée & defenduë; & à ce qu'il pleust à la Cour en toute dili-

Apportée au Parquet des Gens du Roy. Lecture faite d'icelle à la Cour par Pierre Seguier, premier Advocat du Roy.

a *En cet Arrest & en tous les subsequens, Gilles le Maistre premier President a presidé, comme il appert par le registre de la Cour, duquel les Arrests ont esté tirez. Pierre Seguier Advocat du Roy, a fait cette remonstrance à la Cour.*
b *Le 9. May 1552. où assistoient 73. Docteurs avec le Doyẽ.*
c Hic liber ne ejus venenum latius serpat, multosque inficiat, citissime cōprimendus est, & in librorum

reprobatorũ catalogum reponendus. & ita Decanus conclusit: nec intendit dicta Facultas per hanc censuram, quicquam attentare adversus potestatem & jurisdictionem Regis.

Ses conclusions.

gence, & par telle voye qu'elle adviseroit, pourvoir à ce que les livres vendus fussent apportez en icelle, pour estre supprimez, avec défenses sur peine, d'en vendre & achepter: que du Molin fust tenu comparoir, pour estre oüy & interrogé sur les conclusions de son livre, son interrogatoire & confession à eux communiquée, requerir ce qu'il appartiendroit: & attendu que la censure ainsi qu'elle estoit generalement faite, & renduë par la Faculté, ne pourroit faire préjudice au pouvoir, autorité, prééminences, & droits du Roy, en ce que le livre pour la bonne part en fait dispute, à quoy ils auroient esté advertis, que la Faculté n'avoit voulu ny entendu toucher, requeroient qu'elle fust mandée, pour declarer & adjouster par écrit à leur censure, qu'ils n'ont entendu & n'entendent par icelle avoir rien touché au pouvoir, autorité, prééminences, & droits du Roy.

La Sorbonne dans ses censures, ne peut toucher à ce qui concerne le pouvoir, les droits & l'autorité du Roy.

Ce requisitoire induit necessairement, que la derniere clause de la censure cy-dessus recitée, portant *a* que la Faculté n'avoit point entendu, & n'entendoit par icelle entreprendre aucune chose sur la puissance & jurisdiction Royale; y a esté adjoûtée aprés coup, & n'y estoit point lors qu'elle fut portée au Parquet des Gens du Roy.

a Nec intendit dicta Facultas, per hanc censuram, quicquam attentare adversus potestatem & jurisdictionem Regis.

Sur ces conclusions le Doyen de la Faculté de Theologie mandé & oüy, intervint Arrest, *b* portant que les Doyen & Faculté mettroient dans le jour és mains de François Disque & François Deymier Conseillers en la Cour, la censure particuliere par eux faite sur le livre en question, pour icelle veuë, ordonner ce qu'elle verroit estre à faire: & cependant défenses à tous Libraires & Imprimeurs de l'exposer en vente, sous peine de punition corporelle: & seront tous les livres imprimez saisis & arrestez, pour estre apportez pardevers la Cour; défenses à la Faculté & autres d'imprimer la censure faite sur le livre, telle qu'ils l'ont baillée à la Cour, jusques à ce qu'autrement par elle en soit ordonné.

Arrest intervenu sur le requisitoire des Gens du Roy.

b *Du Lundy 16 May 1552.*

Le Mercredy 25. May *c* intervint autre Arrest sur les mesmes conclusions, au sujet que le Procureur General avoit esté mandé le jour precedent par Loüis Cardinal de Bourbon, Gouverneur & Lieutenant General pour l'absence du Roy hors le Royaume, qui faisoit grande plainte des longueurs qu'on apportoit en une affaire qui requeroit celerité, pour la consequence, & que s'il eust pensé que la Cour n'eust en cela fait autre devoir, il y eust mis la main: par l'Arrest en executant celuy du seiziéme, il fut dit, que presentement l'un des Huissiers se transporteroit pardevers le Doyen de la Faculté, pour luy enjoindre d'y obeïr, & cependant mettre dans le jour, entre les mains des Commissaires deputez, leur censure particuliere sur le livre, les defenses reïterées pour l'impression & exposition en vente, ce qui seroit notifié par le Recteur de l'Université à tous les Imprimeurs & Libraires de l'Université de Paris, qu'il feroit assembler dans le jour aux Mathurins, & par le Lieutenant general de Lyon, à ceux de Lyon: & arresté que les articles de la censure particuliere, estant remis pardevers les Commissaires, & iceux veus, du Molin Autheur du livre, comparoistroit en la Cour, pour estre oüy & interrogé.

c 1552.

Autre Arrest en suite de la plainte du Cardinal de Bourbon, des longueurs qui s'apportoient en l'affaire.

Injonction à la Faculté d'apporter la censure particuliere du livre.

Defenses de l'imprimer & exposer en vente.

Adjournement personnel contre du Molin.

Le mesme jour *d* Jacques de Mailly premier Huissier, se transporta de l'Ordonnance de la Cour, pardevers Nicole le Clerc Doyen de la Faculté de Theologie, luy fit entendre le contenu aux deux Arrests, & receut sa réponse inserée dans son Procés verbal, qu'ils n'ont accoustumé de particulariser les passages des livres qui se trouvent mauvais, parce que les calomniateurs trouveroient des réponses & méchans argumens au contraire. Toutefois que suivant la volonté & le mandement de la Cour, & du Cardinal, ils s'assembleroient pour adviser ce qu'il faudroit faire en cette matiere: & qui ne se pouvoit faire plustost que le Vendredy ensuivant. Il pourroit sembler que cela fut executé, par ce qui est écrit au dos de la censure, *e* où il y a quatorze articles des lieux particuliers, & des erreurs du livre, dont le dernier est *f* que presque tous les passages & les assertions & propositions ne sont rien pour l'intention & le principal dessein de l'Autheur, & sont des digressions recherchées & affectées, pour vomir le venin de son cœur. Mais je ne voids point que cette censure particuliere ait esté portée aux Commissaires, ny que la Cour l'ait veuë, comme elle l'avoit ordonné par ses Arrests, mesme il n'y a point de date: de sorte qu'il y a plus d'apparence de croire que ce n'est que l'extrait de ceux qui avoient esté commis pour voir & examiner le livre, & qui en ont fait leur rapport à l'assemblée, sur lequel ladite censure generale est intervenuë; & qu'enfin la Cour se contenta que la Faculté adjoustast suivant des conclusions des Gens du Roy: les mots qui sont en fin de la censure generale, *nec intendit dicta Facultas, &c.*

d 25. May 1552. *le procez verbal est dans le registre de la Cour, en suite de l'Arrest.*

La Faculté de Theologie n'a point accoustumé de particulariser les lieux & passages des livres qu'elle censure, & pourquoy.

Censure particuliere du livre de du Molin, consistant en 14. chefs d'erreurs.

e Excerpta pauca ex libro Caroli Molinæi contra parvas datas.

f Est quoque maxime observandum, quod omnes fere assertiones supradictæ, nihil ad præcipuum ejus institutum probandum facere videntur, ut ex proposito quavis ratione occasionem arripuerit evomendi venenum, quo illius pectus intumescebat.

CHAPITRE IV.

De la poursuite faite contre luy, en vertu d'un Bref du Pape, & de l'appel comme d'abus qu'il en interjetta.

1552.

IL se faisoit au mesmé temps une autre procedure contre du Molin, sur l'execution d'un Bref du Pape, par lequel un Docteur de la Faculté estoit délegué, en qualité d'Inquisiteur de la Foy, pour luy faire son Procés au sujet de son livre. Ce délegué ayant informé, & décreté adjournement personnel contre luy, il interjetta appel comme d'abus, tant de l'execution du Bref, que de l'information, du decret, & de toute la procedure. J'ay le manuscrit de son Apologie, ou du Factum qu'il dressa contenant ses moyens d'abus, *a* dont le sommaire est, qu'il avoit écrit contre les abus de Cour de Rome, donc soit bien, soit mal, le Pape ny son Delegué ne pouvoit estre son Juge, & ce dautant plus que le Pape sans l'oüir, avoit déja condamné son livre. Que ce Delegué Inquisiteur estoit du Corps des Docteurs de la Faculté, qui s'estant declarez ses ennemis, & censuré son livre, ne pouvoient estre ses Juges; ayant mesme declaré leur intention; & dans quelques-uns de leurs Sermons, fait des acclamations seditieuses contre luy, & contre les Apologies du Roy. Qu'il avoit commenté l'Edit du Roy, verifié en la Cour, & les Arrests tant de la Cour que du Conseil, n'avoit rien écrit en dogmatisant ou introduisant de nouvelles maximes & propositions: mais tiré toutes les défenses & autoritez des saintes Escritures, des Conciles Oecumeniques, des anciens Decrets, Docteurs & Historiens; des Edits & Ordonnances, des Arrests & Registres de la Cour. De sorte que le Roy ayant mesme permis l'impression du livre, par son Privilege scellé du grand sceau, & estant fait pour la conservation de l'autorité Royale, estoit son garand: & ce dautant plus, qu'il s'estoit offert à la dispute publique, s'il plaisoit au Roy en permettre l'ouverture, & donner autres Juges, que ses ennemis declarez & interessez. Que sur l'instance que le Pape & son Legat en avoit faite, le Roy avoit répondu, qu'on eust à cotter les articles du Commentaire, pour estre examinez en son Conseil: & l'Autheur oüy si besoin estoit, en ordonner ce que de raison. Au préjudice dequoy le Pape ny son Délegué n'en pouvoit prendre connoissance, ny pareillement l'Evesque, ny l'Official de l'Evesque, le livre estant fait en partie contre les abus que commettent les Ordinaires qui s'entendent avec ceux de la Faculté: & voudroient luy faire le mesme traittement, qu'ils ont fait du temps de Philippes de Valois, à Pierre de Cugnieres Conseiller & Advocat du Roy, en haine de ce qu'il avoit défendu l'autorité Royale, & celle de la justice seculiere, contre les entreprises des Ecclesiastiques, *b* ayant fait une statuë ludibrieuse, ridicule, & contumelieuse, qu'ils ont appellée par dérision, Maistre Pierre du Quignet: comme ils ont dit, qu'ils feront de du Molin un moulinet. Il parle de ce mesme appel comme d'abus en plusieurs endroits, *c* & dit que la cause ayant esté communiquée au Parquet, il y eut derechef grande instance de la part des Cardinaux, de ceux de Sorbonne, & d'aucuns des Juges du Parlement, mesme des Gens du Roy: usant tant de prieres que de menaces, pour le faire condescendre de souffrir que l'Epistre liminaire par luy dédiée au Roy, fust ostée de son livre: ce qu'il refusa absolument. Au mesme temps le Cardinal de Bourbon fut extraordinairement importuné de la part des Docteurs de la Faculté & des Moines, qui continuoient à blasmer & censurer dans leurs Sermons, & autres discours publics, son Commentaire, & l'ayant mandé en son Hostel du College, ou des Charitez de Saint Denys, il luy dit entre autres choses, qu'il aymoit plus l'Eglise que le Roy, parce que c'est par elle que les Rois regnent, & que le Pape, contre lequel il avoit écrit, est le Chef visible & universel de l'Eglise. A quoy du Molin repartit qu'il ne revoquoit point en doute cette verité: mais que cela ne donnoit point d'atteinte ny dediminution à l'autorité Royale: estant deux puissances separées, qui sont independantes & non subalternes, ny sujettes l'une à l'autre: le sommant comme estant Cardinal, Lieutenant general du Roy absent du Royaume, & Prince du Sang, de prendre en ces deux qualitez, & en chacune d'icelles, la cause pour luy, qui defendoit les droits du Roy & de sa Couronne, appellant tous les bons François gens de bien, à témoins contre luy. Cette réponse libre & genereuse d'un homme notoirement des-interessé, irrita le Cardinal: toutesfois, comme il estoit naturellement bon, il luy permit de sortir, & se retirer en sa maison qui estoit proche, & en la mesme ruë du College, ou des Charitez de Saint Denys: & en suite renvoya le differend au Conseil Privé du Roy, qui estoit lors en la ville de Chaalons, proche la personne de la Reine Catherine de Medicis, Regente en France, pour l'absence du Roy hors le Royaume.

Appel comme d'abus de toute la procedure.

Factum dressé par du Molin, contenant ses moyens d'abus.

Que le Pape, ni son Delegué n'en peut connoistre.

Ni les Docteurs de Sorbonne.

Ni l'Evesque Diocesain, ou son Official.

Pierre de Cugnieres Advocat du Roy sous Philippes de Valois.

Les Ecclesiastiques l'ont appellé par derision Pierre du Quignet.

Communication de la cause au parquet des Gens du Roy.

Colloque entre le Cardinal de Bourbon, & du Molin.

La puissance & autorité Ecclesiastique, & la Royale, sont separées & independantes.

Le Cardinal renvoye le differend au Conseil Privé du Roy.

a L'intitulation est en la cause de M. Charles du Molin appelant comme d'abus de l'adjournement personnel de l'Inquisiteur de la foy, qui est un Docteur de la Faculté delegué du Pape, pour raison du livre composé par ledit du Molin, contra parvas datas.

b Les Autheurs qui rapportent l'Histoire sont citez dans mon Commentaire sur Loüet lett. B. num. 11.

c Au Traité de la Monarchie des François, num. 212. 213 en la preface de l'edition de 1564. de son Commentaire sur l'Edit des petites dates, num. 72. Epist. mens. Decemb. 1561. Syncerae Jurisprudentiae studiosis.

CHA-

CHAPITRE V.

Des poursuites faites au Conseil Privé du Roy, en suite du renvoy, & depuis au Parlement.

EN suite de ce renvoy, du Molin dit, *a* qu'il fut oüy au Conseil du Roy, où il plaida luy-mesme sa Cause, à huis ouverts, en presence de la Reine, *b* & repondit amplement, & par ordre aux douze chefs d'erreurs, cottez contre son Livre : & que par l'Arrest qui intervint, la Cause fut appointée au Conseil ; & cependant, par provision, inhibitions & défenses tant au delegué Inquisiteur de la Foy, & Officiaux, que tous autres Juges Ecclesiastiques ou Seculiers, de proceder ou attenter contre luy & sa famille, ny contre Antoine Vincent Libraire de la ville de Lyon (qui avoit imprimé son Livre avec Privilege) jusques à ce qu'autrement en eût esté ordonné par le Roy estant de retour en son Royaume, & pleinement instruit ; & qu'à cette fin toutes Lettres Patentes seroient expediées. Il fit signifier l'Arrest, & les Lettres Patentes d'inhibitions & défenses tant à ses parties & au Delegué, qu'au Greffier du Parlement ; *c* Et sur ce qu'au préjudice de la signification l'on continuoit les poursuites contre luy, il bailla sa requeste à la Cour, attachée à l'original des Lettres. Le Procureur General, auquel elles furent communiquées, empescha qu'elles luy fussent renduës jusques à ce qu'il eust comparu, & obeï à l'Arrest du vingt-cinquiéme dudit mois. *d* Surquoy la Cour par Arrest du Mercredy premier Juin, ordonna que les Lettres Patentes seroient renduës, retenuë la copie collationnée à l'original d'icelles. *e*

a Aux mesmes lieux cottez au chapitre precedent.
b Au mois de May 1552.
c Le 28. May 1552.
d Au chapitre precedent, portant qu'il compareistroit en la Cour, pour estre oüy & interrogé.
e Le Registre porte, que cét Arrest a esté donné les grãd' Chambres & Tournelle assemblées.

Arrest de surseance de poursuites, jusques au retour du Roy en son Royaume.

Signification au Greffier du Parlement.

Arrest du Parlement qui défere aux défenses du Conseil, & Lettres Patentes.

Le Jeudy dernier du mesme mois de Juin Pierre Seguier, assistant le Procureur General, & Denis Riant second Advocat du Roy, firent leur remonstrance à la Cour, qu'ils avoient fait plusieurs instances, à ce que du Molin fust mandé & oüy, sur la soûmission qu'il estoit tenu & devoit faire, à la censure de la Faculté de Theologie, sur son Livre : surquoy la Cour n'avoit encore rien decerné. Cependant on les advertit qu'il se retire, à leur tres-grand regret : car ils avoient esperance qu'estant mandé & comparant, il n'eust jamais failly à soy soûmettre.

Conclusions des Gens du Roy pour la soûmission que du Molin devoit faire, à la censure sur son Livre.

Et les choses estant en cét estat, requeroient la Cour d'y pourvoir ainsi qu'elle verroit estre à faire : car de leur part, apres tant de Requestes, ont deliberé de n'en parler plus. A quoy Gilles le Maistre premier President fit réponse, qu'il vouloit le matin mettre la matiere en déliberation : mais que la Compagnie pour ne rompre l'Audience, qui ne doit estre interrompuë, avoit esté d'advis de remettre l'affaire au lendemain, ce qui fut fait. Et le Vendredy premier Juillet, fut donné Arrest, par lequel la Cour, veu la copie signée des Lettres Patentes, portant inhibitions & défenses, declara que quant à present, elle ne pouvoit prendre connoissance de la matiere, jusques à ce que par le Roy autrement en fust ordonné.

La deliberation remise au lendemain, à cause de l'Audiance du Ieudy, qui ne doit estre interrompue

Du Molin *f* rapporte cét Arrest, & dit qu'avant iceluy ses adversaires ayant fait instance & effort auprés du Cardinal de Bourbon, à ce que du moins il interposast son authorité, pour faire arrester l'Auteur d'un Livre pernicieux & heretique, & s'asseurer de sa personne jusques au retour du Roy ; il répondit qu'il ne pouvoit pas estre Juge & partie : l'Autheur du Livre l'ayant pris à partie en presence de témoins ; ce qui l'avoit obligé dés lors de se laver les mains de l'affaire, & la renvoyer au Conseil du Roy, où estoit intervenu l'Arrest de surseance, & ensuite les Lettres Patentes de défenses & d'interdiction.

f Aux lieux cy-dessus cottez chap. 4. du Traité de la Monarchie, & autres.

Arrest par lequel la Cour dit, qu'elle ne pouvoit prendre connoissance de l'affaire.

Nota. B. instance & effort des adversaires, auprés du Cardinal de Bourbon. Sa réponse.

CHAPITRE VI.

Violences & voyes de faict, & pillage de la maison de du Molin ; son départ de France ; & premier & second voyage en Allemagne.

LEs adversaires & ennemis cachez de du Molin voyant qu'ils ne pouvoient rien esperer par la voye de la Justice, eurent recours à la violence, & des menaces passerent aux effets ; & ayant fait piller sa maison, il fut contraint, pour mettre sa vie en seureté, de s'absenter promptement du Royaume, & fit un premier voyage en Allemagne. Sa retraite fut chez le jeune Landgrave de Hesse, nommé Guillaume, fils de Philippe, qui avoit esté injustement dépossedé de ses Villes, Chasteaux, Domaines, & Seigneuries, en execution de trois Arrests de la Chambre Imperiale, donnez pendant sa captivité :

Il se retire chez le Landgrave de Hesse.

Pour raison dequoy du Molin avoit esté consulté à Paris ; & sur les memoires à luy envoyez, baillé quatre consultations par écrit au mois de Novembre 1550. qui sont les 18. 19. 20. & 21. de ses conseils : Et travaillant à la Preface pour les donner au public, il receut une Lettre de compliment du Landgrave, à laquelle il fit réponse par une Epistre Latine du vingt-cinquiéme Avril mil cinq cent cinquante-deux, qui precede cette Preface [a], en l'intitulation de laquelle il dit avoir fait imprimer ces quatre conseils, *b* au mois de May de la mesme année [b], qu'il appelle le temps de son grand combat, auquel il a pour la défense de son Commentaire, souffert les persecutions cy-dessus déduites, *c* & sur la Coustume de Bourbonnois, *d* & celle de Paris, il se plaint qu'en l'an mil cinq cent cinquante-deux, pour avoir défendu les droits du Roy & du public, & de l'Eglise Gallicane, il fut contraint de sortir du Royaume, & se retirer en Allemagne, où il demeura quatre ans. Donc son azyle & son refuge, fut chez le Landgrave de Hesse, qui au temps de son arrivée, avoit offert aux Comte de Nassau, & Prince d'Orange, se soûmettre à la Justice, & défendre ses droits par les anciennes investitures, & les titres de ses predecesseurs, en le restituant contre les Arrests donnez sans connoissance de cause, sans ouïr partie, & pendant que la captivité de son pere l'empeschoit de se défendre, & le remettant & reintegrant en possession de ses biens, dont il estoit injustement spolié, sinon il protestoit de les recouvrer par la force des armes. Laquelle reintegrande il obtint par l'assistance de du Molin, comme il le rapporte luy-mesme sur le stile du Parlement, *e* & plus amplement en une Epistre qu'il a écrite à Antoine Roy de Navarre, *f* auquel il a dedié son Commentaire *de verbo. obligat.* & en une autre Epistre à Jacques de Ligneris President au Parlement, *g* auquel il a dedié ses Annotations sur les conseils de *Philippus Decius*.

Apres avoir negocié & obtenu cette celebre reintegrande, il fut en la ville de Basle, où il arriva au mois de Juillet de la mesme année 1552. & à l'instant de son arrivée il fut visité par les Consuls de la Ville, *h* & les principaux Docteurs & Supposts de l'Université, qui luy offrirent une demeure & employ, ce qu'il ne voulut accepter, son dessein estant de se presenter au Roy, si-tost qu'il seroit de retour à Paris de Piedmont, pour plaider sa cause, suivant l'Arrest donné à Châlons au mois de May precedent, *i* ce qui l'empêchoit de s'engager nulle part. Ayant eû advis du retour du Roy, sur la fin du mois d'Aoust, il prit congé de ceux de Basle, revient en France, passe par les Grisons, Lozanne, & Genéve, n'ayant pû passer par la Lorraine, à cause que les passages estoient bouchez, & arriva à Paris à la my-Septembre, pour se presenter au Roy. Mais la brigue du Nonce du Pape, & la cabale de ses adversaires, se trouva si puissante, qu'ayant sejourné trois jours seulement dans sa maison, qui fut pillée pour la seconde fois, il se trouva reduit dans la necessité de se retirer derechef en Allemagne, où il rencontra un meilleur sort, & sa vertu & probité y fut mieux reconnuë & recompensée, qu'elle n'avoit esté en son ingrate patrie. Il recite en plusieurs rencontres *l* ce second voyage, & son sejour de quatre ans en Allemagne, qu'il appelle son exil Germanique, la cause, le succés, & les emplois honorables qu'il y a eus, dans lesquels il n'a servy que les Princes Protestans, anciens Amis, Alliez & Confederez du Roy, & de la Couronne, & se vante d'avoir refusé les grands partis qui luy furent offerts de la part du Roy des Romains, & des autres Princes & Estats d'Allemagne, avec lesquels la guerre estoit ouverte.

En ce second voyage, il fut de Paris à Genéve, où il avoit envoyé ses Livres, y demeura jusques à Pasques 1553. de là il fut à Neuf-Chastel, estant Conseiller des Princes & Seigneurs du lieu, & en cette qualité presida à un Synode qui y fut tenu : & au mois de Septembre ensuivant, il prit le chemin d'Allemagne avec ses Livres, & arriva à Strasbourg, où il avoit esté appellé en qualité de Conseiller & Professeur en Droict de la Republique, par l'entremise de Jacques Sturmius, l'un des principaux Habitans.

Quatre conseils par luy faits en 1550. sur le differend au Landgrave. Imprimez en 1552. separement.

Offres du Landgrave de Hesse au Comte de Nassau, & au Prince d'Orange. Il est reintegré dans ses terres par l'assistance de du Molin.

Il va à Basle. Où il est receu avec grand honneur. Refuse l'employ qu'on luy offre. Revient à Paris. Où il fut persecuté plus que devant, & sa maison pillée pour la seconde fois. Se retire derechef en Allemagne. Il y demeure quatre ans. Ses emplois, dans lesquels il n'a servy que les Princes alliez de la Couronne.

1553. *De Paris il fut à Geneve. De là à Neufchastel, où il presida au Synode. Va à Strasbourg.*

a *Approuvez & souscrits.* Cl. tissimis & doctissimis Jureconsultis Dom Matthæo Quadrigario totius togati Ordinis Coriphæo, & inclytæ memoriæ Gabriele Matillaco Regio Patrono, *C'est l'intitulation du Conseil 18. cy-apres chap. 8 au commencement.*

b Edita, tempore majori certaminis Authoris, mense Maio 1552.

c *Aux chap. 2. 3. 4 & 5. de ce Livre second.*

d Art. 302. fine, donec anno 1552. propter jus publicum Galliæ, & Ecclesiæ à me propugnatum, coactus sũ in Germaniam 4. annos migrare. 2. Edit. 1. part. in Consuetud. Paris. in proœm. nu. 18 Longo illo exilio Germanico, ab anno 1552. usque ad annum. 1557.

e Parte 7. num. 141. verbo Morlet fine anno 1552. Landgravium Hassiæ in Rathenelpogen redintegravi. *cy-apres, chapitre 9.*

f *Du 15 Octobre 1561.*

g *Du 15. Iuillet 1554.*

h Dicta part 7. styli Parlam. num. 141. Basilea anno 1552. mense Julio & Augusto honorificè me excepit ; tota etiam Academia Basiliensi, magno Doctorum favore me invitante, &c.

i *Cy-dessus, chapitre 5.*

l *Au Traité de la* Monarchie *des François, num. 213. en l'Epistre du mois de Decembre* 1561 Synceræ Jurisprudentiæ studiosis : *En la Preface du Commentaire, sur l'Edict des petites dates, edition de* 1564. *num.* 71. *en la Défense contre les calomnies des Calvinistes, num.* 23. 30. 44. 50. *& seq. sur la Coustume de Bourbonnois, art.* 302. *en la seconde edition de la* 1. *partie sur la Coustume de Paris* in Proœm num. 18. Longo illo exilio Germanico ab anno 1552. ad ann. 1557. *En la seconde partie du mesme Commentaire vers la fin, en l'Epistre liminaire de cette seconde partie dediée au Roy Henry second, du* 10. *Juillet* 1558. *Et cy-aprés livre* 3. *chap.* 9. *sur la fin, où il est parlé du Synode tenu par du Molin à Neufchastel, en l'an* 1553. *Jean Calvin y assistant*

CHAPITRE VII.

Des Livres faits & publiez à Paris contre du Molin, pendant son absence & son sejour en Allemagne.

LEs ennemis de du Molin tirant advantage de cette longue absence, qu'ils vouloient faire passer pour une conviction, publierent plusieurs Escrits contre luy, & contre son Commentaire, & l'Epistre dedicatoire au Roy; de sorte qu'il pouvoit dire avec le Poëte, *a*

Heu reus infœlix absens agor, & mea cum sit
Optima, non ullo causa tuente perit.

J'ay un Livre manuscrit Latin, dedié à Louys Cardinal de Bourbon, Archevesque de Sens, *a* dont le titre est, *Errorum qui selecti sunt ex Commentariis Caroli Molinæi in edictum parvarum datarum, contra prætensos abusus Ecclesiæ Romanæ recenter editis, confutatio.* L'Autheur ne se nomme point, sinon qu'au commencement & à la fin de son Livre, il se dit estre du corps Ecclesiastique, & qu'il n'a point écrit par haine & animosité, estant lié d'amitié & familiarité avec du Molin, mais seulement pour refuter les erreurs qui sont dans son Epistre liminaire, qu'il a dediée au Roy Tres-Chrestien, *b* & par une malice ingenieuse, l'a écrite en François, quoy que son Commentaire fust Latin, afin que le venin courust par toute la France, & les Provinces estrangeres, & qu'il fist croire que le Roy auquel son Livre estoit dedié, approuvoit la nouveauté de la doctrine y contenuë, quoy que pernicieuse à l'Eglise, & à tout l'Ordre & dignité Ecclesiastique, & à l'authorité du Pape, qui en est le Chef: & n'accuse de rien moins l'Autheur que de Schisme & Heresie, & de vouloir établir le Lutheranisme *c* en France, par des propositions fausses & erronées, des authoritez mal entenduës, & ineptement appliquées, contre la foy de l'Histoire, & par des raisons sophistiques, qui tendent à renverser l'Ordre sacré & Hierarchique de l'Eglise, en attaquant le Chef & tous les membres, dans l'explication & la glose d'un Edict, qui est peut-estre conforme à la raison, en quelque chose. Ce sont à peu prés les termes & les discours de cét Autheur anonyme, dans la refutation de l'Epistre liminaire: il promet ensuite un second Livre, contre le Commentaire, mais je ne sçay s'il l'a fait, du moins il n'est point tombé entre mes mains.

Livre manuscrit par un Autheur anonyme. contre l'Epistre liminaire du Commentaire.

Du Molin accusé de Lutheranisme.

En l'an mil cinq cent cinquante-trois fut imprimé un autre Livre *d* plus ample que le precedent, qui porte ce titre, *In Molinæum pro Pontifice maximo, Cardinalibus, Episcopis, totoque Ordine sacro defensio, Authore Remundo Rufo, Jurium Doctore, & in supremo Senatu Advocato.* Ce Livre est dedié au Roy, & quoy qu'il soit écrit en Latin, l'Epistre qui est fort ample, est en François, dans laquelle & dans le corps du Livre l'Autheur s'efforce de faire passer du Molin pour schismatique & heretique, qui veut faire un Pape en France, par un zele indiscret, blâmé & reprouvé par le Roy mesme auquel il l'a dedié; & l'exhorte d'en demander pardon au Roy, qu'il a si grievement offensé, le commettant legerement & imprudemment avec le Pape, & toute l'Eglise, & à employer les beaux talens de son esprit, aux compositions tant en theorie, que pratique au faict de la Justice, comme il avoit bien commencé, & avec grand fruit, & notamment par son Commentaire sur la Coustume de Paris. *f* Le Privilege du Roy *g* pour l'impression de ce Livre, énonce les actes d'approbation des Facultez de Theologie & de Droict Canon. Il a ensuite plusieurs Epigrammes qui inculpent & taxent du Molin d'heresie & de Lutheranisme, *h* pour avoir écrit contre le Pape: le premier finit ainsi,

Autre Livre fait contre le Commentaire par Remond le Roux Advocat.

Il est dedié au Roy. Sommaire de l'Epistre liminaire & du Livre.

Approbation des Docteurs Theologiens, & de Droict Canon.

Du Molin accusé de Lutheranisme

Jam confracta mola est, cessent portenta Lutheri
Stare Molinæi nænia non poterit

Il y eut une replique à ce Livre sous le nom de *Franciscus Villierius Patronus Molinæi*, qui dit entre autre chose, que le Roux avoit esté gagné par argent & belles promesses, à faire son Livre. Contre laquelle replique il fit un autre Livre imprimé en mil cinq cent cinquante-cinq, dedié au mesme Roy Henry second, sous ce titre, *Duplicatio in Patronum Molinæi, pro Pontifice maximo, Cardinalibus, totoque Ordine sacro*, où à la fin du feüillet seize il rencherit sur son accusation du Lutheranisme, & dit, que depuis les voyages de du Molin en Allemagne, son Commentaire contre le Pape a esté imprimé *i* avec des traitez de Luther, & autres Heretiques, & apportez & debitez à Paris, & autres villes de la France, peu de jours avant cette Epistre. Dans le Livre d'un Autheur anonyme *l* intitulé, *Responsio Christianorum Jurisconsultorum ad Fr. Duareni Commentarios de ministeriis Ecclesiæ atque beneficiis, & alias ejus declamationes*; il est dit *m* qu'au mesme temps que Charles du Molin Advocat au Parlement de Paris, attaqua le Royaume du Pape,

Replique contre le Livre de Remond le Roux.

Duplique contre la replique.

Livre contre le Commentaire de Fr. Duaren de Beneficiis.

a Ovid. Epist.

b En l'an 1552.

c Henry II. le 1 Janvier 1551.

d Cy-dessus livre 1. chap. 1.

e A Paris chez Pencet le Preux, in 8.

f Cy-dessus livre 1. chap. 12. 13. & suivans.

g Du 3 Juillet 1553.

h Cy dessus livre 1. ch. 18

i Basileæ 1552. apud Jacobum Parcum, du Molin fait mention de cette editiõ de Basle, au lieu cotté cy-apres livre 3. ch. 2.

l Imprimé à Strasbourg en l'an 1556. par Christianus Mylius, in 8.

m Page 7. 10. & seq. à quoy se rapporte le lieu de Bonav. Irlandus tract. de Emphasi & hypostasi, fol. 29. & 30. rapporté cy-apres liv. 3. ch. 12.

par ses Commentaires sur les abus, & sur les Regles de Chancellerie, quatre Jurisconsultes François, qu'il appelle *Leguleios*, presterent leur ministere pour établir puissamment son authorité. Le premier fut Pierre Liset premier President au Parlement, & depuis Abbé Commendataire de l'Abbaye de Saint Victor. Le second, Remond le Roux, dont il vient d'estre parlé. Le troisiéme, Pierre Rebuffe Precepteur de le Roux : Et le quatriéme, François Duaren, lesquels deux Beneficiers ont écrit à plein fonds des matieres beneficiaires.

Quatre Autheurs qui ont écrit pour l'authorité du Pape. Pierre Lisct. Remond le Roux. Pierre Rebuffe. Fr. Duaren.

CHAPITRE VIII.

De ce que du Molin fit en Allemagne, & en la ville de Tubinge, és années 1553. & 1554.

PENDANT que du Molin estoit ainsi persecuté en France, à Paris sa ville natale, il estoit chery par les Princes d'Allemagne, recherché & honoré par tous les hommes de lettres. Il se louë entr'autres des Electeurs, Auguste Duc de Saxe, Frederic Comte palatin du Rhin, Henry Otthon Christofle Duc de Wirtemberg, & Guillaume Landgrave de Hesse, qui tous le vouloient retenir, & luy offroient des Emplois tres-honorables, les ayant visitez suivant la permission qui luy en fut donnée par le Senat de Strasbourg, où il s'estoit retiré en Septembre mil cinq cent cinquante-trois, comme il a esté dit cy-dessus, *a* & à cette fin luy furent baillez des chevaux, par ordre du mesme Senat. Estant survenu le decés de Jacques Sturmius, qui l'avoit attiré à Strasbourg, il obtint permission du Senat de prendre telle condition que bon luy sembleroit. Il dit en l'intitulation de son Conseil dix-huit, qu'au mois de Novembre de la mesme année mil cinq cent cinquante-trois, *b* il revit & augmenta les quatre Conseils par luy faits en mil cinq cent cinquante pour le Landgrave de Hesse, qui avoient esté imprimez la premiere fois au mois de May mil cinq cent cinquante-deux, *c* Au mesme temps il se donna à Christofle Duc de Wirtemberg, s'estant laissé emporter à ses prieres, & fut par luy honoré de la charge de Conseiller & premier Professeur en la Ville & Université de Tubinge, capitale du Duché. J'apprens de Michaël Fabricius, *d* que François Balduin estant appellé au mesme temps à Tubinge pour y enseigner le Droict, sur ce qu'il sceut que Charles du Molin y venoit, il ne voulut point y aller, par la consideration du respect qu'il luy portoit, ains se transporta à Strasbourg, & s'y établit. Du Molin ayant fait quelques leçons à Tubinge, au mois de Decembre de la mesme année mil cinq cent cinquante-trois, il fut pendant les festes de Noël visiter ses amis en la ville de Basle ; & à son retour il fit l'ouverture de ses leçons publiques du matin sur les six premiers livres du Code de Justinian le Lundy vingt-sixiéme Février mil cinq cent cinquante-quatre ; & depuis de celles de l'apresdînée sur le titre du Digeste *de verbo. obligat.* J'ay sa Harangue *e* qui fut faite en presence du Senat, & de tous les Ordres & Magistrats de la Ville & de l'Université ; elle n'a jamais esté imprimée en France, & n'est point dans ses Oeuvres, ny dans son Commentaire sur les six premiers Livres du Code, *f* qu'il appelle *Lecturam Tubingensem*, comme il sera dit cy-aprés. Son sujet fut *de dignitate potestate & usu Legum Civilium, & Imperialium, de praecellentia sacrae Theologiae, & utriusque differentia, convenientia, corruptione, & restitutione : de potestate, officio, & differentia principis seu Magistratus, & Ministri Ecclesiae.* Dans laquelle Harangue il y a plusieurs propositions de nouvelles sectes & opinions, & de la Confession d'Ausbourg, dont il faisoit profession, *g* & qui estoit suivie au lieu où il écrivoit & enseignoit. La mesme Harangue & sa lecture montre que ses leçons estoient non seulement sur la Jurisprudence, mais aussi sur la Theologie : ce qu'il remarque particulierement en sa Défense contre les calomnies des Calvinistes. *h* Il dit ailleurs, *i* que ces leçons estant dispersées par les Allemagnes, comme il les avoit prononcées & dictées en Latin, furent traduites en Allemand par deux Ministres ; l'un par delà le fleuve d'Albia à Magdebourg, l'autre par deçà le Rhin, & imprimées à Francfort en l'an mil cinq cent cinquante-cinq. Et depuis en mil cinq cent soixante-un il fait souvent mention en ses Notes sur *Dynus*, *l* de ses Leçons ou Commentaires sur les six premiers Livres du Code, qu'il appelle *Lecturam Tubigensem, sive in Academia Tubingensi, anno 1554.* & dit ne les avoir pû faire imprimer jusques alors, c'estoit en l'an mil cinq cent soixante, ce qu'il espere faire en bref ; mais elles ne l'ont point esté de son vivant, & je n'ay veu autre impression que celle de l'an mil six cent quatre, dont il est parlé cy-dessus.

Il visite les Electeurs, & autres Princes d'Allemagne. Seconde edition des quatre conseils faits en la cause du Landgrave de Hesse. Il est fait premier Professeur en la ville de Tubinge, capitale du Duché de Wirtemberg. Il fait quelques leçons à Tubinge en Decembre 1553.

1554. *Ouverture de ses leçons publiques en Février 1554. Sa Harangue. Sujet de sa Harangue. Confession d'Auguste ou d'Ausbourg. Ses leçons estoient non seulement sur la Jurisprudence, mais aussi sur la Theologie. Elles furent traduites de Latin en Allemand. Il appelle son Commentaire sur le Code, Lecturam Tubingensem. Il n'a point esté imprimé qu'en l'an 1604.*

Pendant sa demeure en la Ville & Université de Tubinge, quoy qu'il fust grandement occupé à ses leçons ou lectures, tant du matin sur le Code, que de relevée sur le titre du

a Au chapitre 6. sur la fin. *b* Marpurgi in atec Principis. b *Cy dessus au commencement du chap. 6.* c In Apologia pro Fr. Balduino adversus Joannem Calvinum, Cal. Novemb 1563. g. fol. 3 verso. d *Imprimé* Tubingae 1554. in 4 *elle est rapportée par* Josias Simlerus epito. Biblioth. Gesneri 1574 in Catal operum Car. Molin. e *Imprimez* Hanoviae Typis Wecheliania 1604. in fol. *cy aprés liv. 3. ch 15.* f *Cy dessus liv. 1. ch. 18.* g Num. 48. *&* 49. h *En la Preface au Lecteur de la version Latine de sa Consultation sur le Concile de Trente, au commencement de la Preface de sa collation & union des quatre Evangelistes, &* epist mens. Decembris Syncerae Jurisprudentiae studiosis. i Comment. in regulas juris Pontificii, cap. beneficiū. 1. num. 26. verbo testatoris, cap. nullus pluribus 20. num 8. verbo ignorantis, & cap. mutare 33. num 5. verbo filio

du Digeste *de verbor. obligat.* & du traité analytique *de dividuo & individuo.* à quoy il vacquoit sans aucune discontinuation, comme il dit au commencement de son conseil quatriéme, *l* il ne laissoit pas de faire des consultations en des affaires importantes, sur des questions de droict celebres & difficiles, pour des Princes & Seigneurs d'Allemagne, & autres particuliers. Ce qui se voit dans le volume de ses conseils, le premier desquels est du quatorziéme Decembre mil cinq cent cinquante trois; & les suivans jusques au treiziéme, sont de mil cinq cent cinquante-quatre, *m* & du commencement de l'année mil cinq cent cinquante-cinq: La subscription desquels est conceuë en ces termes; *Et ita de jure censeo & consulo, ego Carolus Molinaeus I. V. D. antiquus Franciae, nunc Germaniae quoque Jurisconsultus, Illustrissimi Principis Ducis Vvirtembergensis Consiliarius, & primarius Juris Professor Tubingensis. Datum Tubingae, &c.* Les autres conseils qui ont esté faits à Montbelliard, Cassel, Ricqueville, Blammont, Dole, & autres villes d'Allemagne, & de la Franche-Comté, où il fit sa derniere demeure, sont de l'année mil cinq cent cinquante-cinq, & jusques en Octobre mil cinq cent cinquante-six, comme il sera dit en son lieu. *n*

l 1. Augusti 1554. rejectis omnibus, nisi quod lectiones meas, etiã cum meo apparatu analytico, nunquam intermitto.

m Le 54. du 23. Decembre ensuivoit à Montbelliard, & les autres.

n Cy-apres chap. 9. 10. 11. & 13.

Consilia ou consultations par luy faites à Tubinge és années 1553. 54. & 55.

Subscription de ses conseils & autres œuvres, cy-apres chap. 10.

Autres conseils faits dans les villes d'Allemagne, & de la Franche-Comté.

1555.

CHAPITRE IX.

De ce qui se passa en la ville de Tubinge en l'an 1555. & autres villes d'Allemagne.

EN l'an mil cinq cent cinquante-cinq, la haute reputation de du Molin, qui attiroit à ses leçons, & à ses consultations tous les peuples d'Allemagne, *a* avec telle affluence, qu'ils estoient contraints de loger aux hostelleries, toutes les maisons bourgeoises estant remplies, & l'augmentation de gages de Conseiller, que le Duc de Vvirtemberg luy donna liberalement, dans la satisfaction qu'il avoit de sa suffisance, & de son travail pour le public, luy attira l'envie des autres Professeurs ses Collegues, qui ne pouvoient souffrir, qu'un estranger nouveau venu, eust esté honoré d'abord de la premiere place de Professeur, & fust plus estimé & mieux recompensé qu'eux. Ayant avec plusieurs des Bourgeois, qu'ils attirerent à leur cabale, conspiré sa perte, ou du moins son expulsion, ils l'attaquerent dans un poinct grandement chatoüilleux, qu'il dogmatisoit, & mesloit avec la science de droict, celle de la Theologie, le culte & les mysteres de la Religion, qu'il vouloit destruire, ou corriger & reformer, pour introduire une nouvelle secte en Allemagne: bref que c'estoit un espion estranger, *Quis novus hic nostris successit sedibus hospes?* Ils passerent jusques-là de dire qu'il estoit Ubiquiste, & Schismatique. *b* Les Ubiquistes ou Ubiquetaires estoient certains Heretiques, qui s'étoient élevez en Allemagne, depuis que Luther, & mesme Calvin, eurent commencé de prescher, dont *Joannes Brentius & Jacobus Smidelinus* estoient les chefs : qui tenoient que le Corps & l'Humanité de Jesus-Christ, estoit present par tout, aussi bien que sa Divinité, en la mesme façon qu'il l'est dans le Sacrement de l'Eucharistie, comme Laurent Surius Chartreux, *c* Becanus, & les autres Historiens, & Autheurs du temps, ont remarqué. Ces plaintes estant parvenuës aux oreilles des Electeurs, & des Princes d'Allemagne, il leur écrivit que ce qu'il en faisoit n'estoit que pour éviter le schisme, & pour l'établissement de la paix & union de l'Allemagne, & de l'Eglise Catholique; & qu'on ne trouveroit point que dans aucune de ses leçons, il se fust declaré sectaire & schismatique, ny qu'il eust dogmatisé, ce qu'il traite amplement en sa défense contre les calomnies des Calvinistes. *d* D'ailleurs le Duc de Vvirtemberg qui le desiroit maintenir, parce qu'il se servoit de luy & de son conseil dans ses affaires, luy manda au mois de Mars mil cinq cent cinquante-cinq par un de ses principaux Officiers, & par le Recteur de l'Université, qu'il continuast ses leçons, & ses consultations, sans toucher aux dogmes & questions de la Religion. Ce qui appaisa la noise pour quelque temps, mais n'en osta pas la cause : & la faction & conjuration des adversaires fut si puissante, que par un decret public, il fut enjoint à du Molin de se retirer, n'ayant vescu en repos & tranquilité dans la ville de Tubinge, que dix mois ou un an seulement, comme il a remarqué aux lieux cy-dessus cottez. *e*

Au mesme temps les Princes d'Allemagne s'employoient, pour moyenner son retour en France, dont ils firent de leur propre mouvement la priere au Roy, & luy en écrivirent avec des éloges illustres de sa vertu, probité & suffisance : ce qui fut appuyé par le Connestable de Montmorency, amy particulier de du Molin : à quoy se rapporte ce qu'il dit en l'Epistre liminaire *f* de ses conseils à luy dediez, que par une grande bonté il a protegé l'innocence & la doctrine d'un absent. Il dit en d'autres lieux, *g* que le Roy accorda son retour, & que l'avis luy en fust donné en la mesme année mil cinq cent

a Cecy est rapporté à la fin de la seconde partie du Commentaire sur la Coustume de Paris.

b Epist. mens. Decembris 1561. Syncerae Jurisprudentiae studiosis, Tubingae invidorum astu in certamen incidi, contra schisma Ubiquitatis, &c.

c Comment. rer. in orbe gesta ab anno 1500. p. 431 488 489 506.

d Num. 57. Epistola mens. Decembris 1561.

e Sur la fin de la 2. partie du Commentaire sur la Coustume de Paris.

f Du 1. Juin 1560 meique etiam absentis, & studia & innocentiã benignè propugnasti.

g Initio Epist. 15 Octobris 1561 ad Anton. Navarrae Regem,

La reputation de du Molin, & l'augmentation de ses gages, luy attire l'envie & la jalousie de ses Collegues.

Ils l'accusent de vouloir introduire une nouvelle secte en Alemagne.

Ubiquistes ou Ubiquetaires Heretiques d'Allemagne, de la secte desquels il est accusé d'estre.

Sa response à cette accusation.

Ordre du Duc de Vvirtemberg qu'il continue ses leçons sans toucher aux poincts de la Religion, quae nihil ad Edictum praetoris.

Decret public par lequel il luy est enjoint de se retirer de la ville de Tubinge.

Le retour de du Molin en France, est demandé au Roy par les Princes d'Allemagne.

& par le Connestable de Montmorency.

Accordé par le Roy,

Comment. in 2 part. Cõsuet Paris. in fine. Augustus Thuanus lib 6. Histor. p. 185. Thomas Cromerius lib. 5. rer. gesta. Henrici 2. fol. 74.

Dont sa femme luy donna advis.

cinquante cinq par Loüise de Beldon sa femme demeurée à Paris pendant ses deux voyages d'Allemagne, la volonté du Roy ayant esté certifiée par Pierre Seguier President au Parlement.

Il refuse la charge de Professeur en l'Université de Fribourg, offerte par le Roy des Romains.

Ayant reçeu cette heureuse nouvelle, il prit resolution de s'en revenir en France, & refusa la condition qui luy estoit offerte par Ferdinand Roy des Romains, de son Conseiller & Professeur en l'Academie & Université de Fribourg, qui estoit vacante par le deceds d'un celebre Docteur Alleman Vdalricus Zasius, qu'il cite souvent, & en fait grande estime dans ses œuvres.

Il part de Tubinge. Va à Strasbourg. Et de là à Vvormes. Il obtient sentence arbitrale diffinitive pour le Landgrave.

b Cy-dessus chapitre 6.

i Consil 22. in fine.

Il partit de Tubinge au mois de May mil cinq cent cinquante-cinq, & se rendit avec ses livres en la ville de Strasbourg, où il avoit esté mandé par Guillaume Landgrave de Hesse, qui solicitoit le jugement diffinitif de son procés contre le Comte de Nassau, & le Prince d'Orange, pour le Comté de Katzenelnlogen, & autres terres, dont il avoit obtenu la reintegrande en l'an mil cinq cent cinquante-deux, *b* sur lequel procés les parties avoient compromis és personnes de deux Princes Electeurs, & de deux Dues. Ayant demeuré trois jours seulement à Strasbourg, il y laissa ses livres, passa le Rhin, & se transporta en la ville de Vvormes, où il fut magnifiquement reçeu par le Landgrave, lequel par la bonne conduite & sollicitation de du Molin, obtint sentence arbitrale diffinitive à son profit, au mois de Juin mil cinq cent cinquante-cinq; *i* comme il le rapporte luy-mesme en l'un de ses conseils.

CHAPITRE X.

De son voyage & sejour en la ville de Dole : Des leçons qu'il y fit : Et de sa prison à Montbelliard & Blammont.

Il fut de Vvormes à Cassel. De Cassel à Riqueville. Mariage de Barbe fille du Langrave de Hesse, avec George Comte de Montbelliard. Il va derechef à Strasbourg, où il fait quelques leçons. A Montbelliard. A Dole. Il y fit cinq leçons publiques. Imprimées en 1557. Les quatre premieres dediées au premier President de Dole. La 5. aux Senateurs & Recteurs de Besançon.

a De 7. Aoust 1555. Cassellis, &c.

b 2. Septembris 1555. Riequevillæ pro principe Landgrav. Hassiæ

c 1. Ianvier 1556. dedicatoire des leçons de Dole.

d Quinque solennes lectiones Dolanæ.

INCONTINENT apres cette sentence, il fut à Cassel, pour rendre ses devoirs à Philippe Langrave de Hesse, fils de Guillaume, & se rejoüir avec luy du bon succés de son procés : & fit en ce lieu le vingt-troisiéme de ses conseils, *a* pour raison d'un pré, qui avoit autresfois esté baillé à rente par le Landgrave : & y ayant demeuré deux mois, pendant lesquels il reçeut tous les honneurs imaginables, il en partit en la compagnie de Loüis fils du Landgrave, & du Duc de Bavieres son gendre, qui conduisoient Barbe leur sœur en la ville de Ricqueville, où elle devoit estre mariée à Georges Comte de Montbelliard. Durant son sejour à Ricqueville, il fit le vingt-quatriéme de ses conseils pour le Landgrave de Hesse. *b*

Les nopces faites & celebrées, ils furent tous de compagnie à Strasbourg, où ayant à la priere des Docteurs de l'Université & des Escholiers, fait quelques leçons au mois de Septembre mil cinq cent cinquante-cinq, dont il fait mention en l'Epistre au Baron de Montfort, *c* il se disposa de revenir en France. Mais passant à Montbelliard, le Comte Georges, qui avoit nouvellement épousé Barbe fille du Landgrave, l'arresta, tant à cause des pluyes & mauvais temps de l'Hyver qui approchoit, que de ce qu'il avoit besoin de son conseil, pour quelques affaires domestiques : & le dixiéme Novembre le mena avec luy en la ville de Dole, capitale de la Franche-Comté, où il fit le dix-neufiéme du mesme mois le cinquante-neufiéme de ses conseils ; & à la priere de tous les Ordres, tant de la ville que de l'Université, apres avoir receu d'eux les honneurs qu'il meritoit, il fit en leur presence cinq leçons publiques & solemnelles : *d* les trois premieres au mesme mois de Novembre mil cinq cent cinquante-cinq, la quatrieme le neufiéme Janvier, & la cinquiéme le douziéme Juin mil cinq cent cinquante-six. Il les a depuis fait imprimer à Lyon en l'an mil cinq cent cinquante-sept ; & dedia les quatre premieres à Claude Baron de Montfort, premier President au Parlement de Dole, qui y avoit assisté, comme la premiere le porte nommement : *e* Et la cinquiéme aux Senateurs & Recteurs de la ville Imperiale de Besançon. *f* Dans l'intitulation de ces leçons, & de tous les livres qu'il a faits depuis ; mesme dans ses consultations faites à Tubinge *g* & autres villes d'Allemagne, il se qualifie Jurisconsulte de France & de Germanie ; & avant ses voyages d'Allemagne, il prenoit simplement le titre de Jurisconsulte Parisien. La preface & les epigrammes tant Grecs que Latins, des Advocats & Jurisconsultes des villes de Dole & de Besançon, qui sont au commencement & à la fin du livre, rendent un témoignage public de l'estime qu'ils faisoient de l'Autheur, & de la sincere & cordiale affection qu'ils luy portoient, ayant ce bon-heur par tout où il alloit, de s'acquerir la bien-veillance & l'amitié, tant des grands que des petits : comme si ses paroles & les belles expressions de son esprit, eussent esté des chaisnes pour lier les cœurs, & les attirer à luy.

e L'epistre liminaire écrite à Besançon, est du 1. Janvier 1556.

f L'epistre liminaire est du 9. du mesme mois de Janvier, cy-apres chap. 14.

g Cy-dessus chap. 8. sur la fin.

Qualité qu'il a prise depuis ses voyages d'Allemagne. Il estoit aimé & chery d'un chacun. Il publie qu'il interpreteroit la

Incontinent apres la quatriéme leçon, & la publication par luy faite en icelle, & par

affiches aux carrefours de la ville de Dole, qu'il interpreteroit en ses leçons ordinaires le titre *b* *de verbo. obligat.* & commenceroit au Lundy lors prochain. Georges Comte de Montbelliard, qui l'avoit luy-mesme fait venir à Dole, fit tant par les prieres de ses Agens, qu'il obtint du Recteur de l'Université, des principaux Officiers de la ville, & des Procureurs & Advocats generaux de l'Empereur, Comte de Bourgongne, permission à du Molin de faire un voyage de huit jours à Montbelliard, au bout desquels ils promirent qu'ils le rameneroient, avec ses livres qui y estoient demeurez, à quoy ils s'obligerent par serment solemnel. Au prejudice dequoy & du present qu'il fit à son arrivée, à Barbe femme du Comte, de toutes les estrennes qui luy avoient esté données à Dole; il fut par une lasche trahison & perfidie, arresté prisonnier par l'ordre de ce Comte, nonobstant les services qu'il luy avoit rendus, & à la Maison de Hesse, en laquelle il estoit allié, & y avoit pris femme.

Il recite *i* l'histoire de cette persecution, mais il ne rapporte point la veritable cause de son emprisonnement, dans lequel le droict des gens, & celuy de l'hospitalité, estoit laschement violé : & dit seulement que le Comte Georges l'accusoit de trahison & prevarication; comme d'avoir desservy l'Empereur; & luy promettoit la liberté, s'il vouloit s'obliger & donner sa parole, de demeurer à Montbelliard, deux ans ou un an & demy. Ce qu'il refusa du commencement, & neantmoins y condescendit, pourveu qu'il ne fust point rappellé en France par le Roy, ou par sa femme, qui luy avoit déja donné advis de la volonté de Sa Majesté sur ce sujet, à la supplication des Princes d'Allemagne, comme il a esté dit, *l* & ajoûte, qu'il avoit sa confiance en Dieu, juste vengeur des innocens opprimez : ayant devant ses yeux l'exemple de saint Jean Baptiste, & des autres Saints injustement persecutez, pour avoir dit la verité aux Grands de la terre, dans une liberté genereuse & Chrestienne.

Mais en un autre lieu *m* il dit, que la cause au vray de cét emprisonnement injuste, fut qu'il ne voulut pas trahir son honneur & sa conscience, dans la défense d'une mauvaise cause, qu'avoit ce perfide Comte, ni signer pour luy une consultation contraire à la verité, dont il a toûjours embrassé le party.

En suite de cette conference, il fut renvoyé *n* en sa maison, par un des Officiers du Comte, qui donna charge d'observer toutes ses actions : Et ayant sçeu par le serviteur de du Molin, corrompu à prix d'argent, que son maistre estoit prié à soûper chez un de ses amis, le 21. Janvier, il le fit arrester actuellement prisonnier en la tour de Montbelliard. Duquel emprisonnement, & de toute la procedure, ayant interjetté appel à la Chambre Imperiale, il fut conduit dans un chariot couvert, en la ville de Blammont, distante de cinq lieuës, & enfermé dans une tour estant au pied du mont Jurain, où les Officiers se pretendoient estre souverains. Pendant cette prison il fit en cachette le vingt-cinquiéme de ses conseils. *o*

h V. le chapitre suivant. *i A la fin de la seconde partie de son Comment. sur la Coustume de Paris, à la fin du Traité de eo quod interest, de la 2. édition 1556. Et au titre de la 5. leçon de Dole.* Odio justitiæ & veritatis, & Dolanæ Professionis, & zeli in bonum publicum, & honesta studia. *l Au chapitre precedent.* *m* In consilio analytico in causa Martini ab Aragonia Ducis Villæ-hermosæ 1 Martii 1559. num 126. *Imprimé à Paris en la mesme année, chez Poncet le Preux*, & d. par. 2. Comm. in Consu Par. *n Cy-apres livre 3. ch. 16* *o* Blammonti mense Aprili 1556.

titre de verbo.obligat. *Il va à Montbelliard, par la priere du Comte Georges.* *Où il est emprisonné.* *Causes de son emprisonnement.* *La veritable cause de l'emprisonnement, fut qu'il ne voulut pas défendre une mauvaise cause, ni signer pour le Comte une consultation contraire à la verité.* *Il est arresté actuellement prisonnier en la tour de Montbelliard.* *Appel à la Chambre Imperiale.* *Il est transferé à Blammont.*

CHAPITRE XI.

Delivrance de du Molin, par l'entremise & solicitation de sa femme : Et son retour à Dole.

IL fut detenu cruellement dans cette prison affreuse, & pleine d'horreur, plus de quatre mois, & jusques en May ensuivant, que Loüise de Beldon sa femme, chere & fidele compagne, tant de ses bonnes que mauvaises fortunes, sur les nouvelles qu'elle eut de sa captivité, bien qu'elle fust malade d'une fiévre double tierce, se transporta de Paris à Montbelliard, avec Anne du Molin sa fille, & de là à Blammont, où n'ayant peu obtenir la permission de parler à son mary, *a* elle protesta par acte public, de poursuivre en la Chambre Imperiale de Spire, l'appel par luy interjetté, mesme de faire sa plainte au Landgrave de Hesse, qu'elle sçavoit estre ancien amy de son mary, & qui avoit retiré l'un de ses fils en sa maison à Paris. *b*

Omnis amor magnus, sed apertè in conjuge major.

Le Comte Georges voyant la constance invincible, & la resolution ferme & inébranlable de cette genereuse femme, & qu'elle l'alloit descriant parmy le peuple, luy reprochant publiquement son injustice, & sa violence, vint à Blammont, & mit en liberté son mary le vingt-septiéme du mesme mois de May mil cinq cent cinquante-six, moyennant le desistement qu'il tira de luy par écrit, de l'appel interjetté à la Chambre Imperiale.

Incontinent apres cette delivrance, il revint à Montbelliard sur la fin du mesme mois de May, où il fit son vingt-septiéme conseil, *c* lequel il avoit fait au mesme lieu, le dix-huitiéme Janvier mil cinq cent cinquante-cinq, dont l'original luy avoit esté pris du-

a En l'epistre aux Senateurs & Recteurs de Besançon, du 9. Janvier 1557. ou 1556. selon la computation Françoise, cy-apres ch. 14 *b* Propertius, post Homerum Iliade 9. *c* Actum Montibelgardi primum die 18 Januarii anno 1555. & denuo originali prioris in mea captivitate

Protestation genereuse de Loüise de Beldon femme de du Molin. *Elle delivre son mary.* *Il retourne à Montbelliard.* *Deux celebres conseils faits par du Molin à Montbelliard, 30.*

cinquante cinq par Loüise de Beldon sa femme demeurée à Paris pendant ses deux voyages d'Allemagne, la volonté du Roy ayant esté certifiée par Pierre Seguier President au Parlement.

Ayant reçeu cette heureuse nouvelle, il prit resolution de s'en revenir en France, & refusa la condition qui luy estoit offerte par Ferdinand Roy des Romains, de son Conseiller & Professeur en l'Academie & Université de Fribourg, qui estoit vacante par le deceds d'un celebre Docteur Alleman Vdalricus Zasius, qu'il cite souvent, & en fait grande estime dans ses œuvres.

Il partit de Tubinge au mois de May mil cinq cent cinquante-cinq, & se rendit avec ses livres en la ville de Strasbourg, où il avoit esté mandé par Guillaume Landgrave de Hesse, qui solicitoit le jugement diffinitif de son procés contre le Comte de Nassau, & le Prince d'Orange, pour le Comté de Katzenelnlogen, & autres terres, dont il avoit obtenu la reintegrande en l'an mil cinq cent cinquante-deux, *b* sur lequel procés les parties avoient compromis és personnes de deux Princes Electeurs, & de deux Ducs. Ayant demeuré trois jours seulement à Strasbourg, il y laissa ses livres, passa le Rhin, & se transporta en la ville de Vvormes, où il fut magnifiquement reçeu par le Landgrave, lequel par la bonne conduite & sollicitation de du Molin, obtint sentence arbitrale diffinitive à son profit, au mois de Juin mil cinq cent cinquante-cinq; *i* comme il le rapporte luy-mesme en l'un de ses conseils.

Comment. in 2. part. Cõsuet Parisi. in fine. Augustus Thuanus lib 6. Histor. p. 185. Thomas Cromerius lib. 3. rer. gesta. Henrici 2. fol. 74.

b Cy-dessus chapitre 6.

i Consil 22. in fine.

Dont sa femme luy donna advis.

Il refuse la charge de Professeur en l'Université de Fribourg, offerte par le Roy des Romains.

Il part de Tubinge. Va à Strasbourg.

Et de là à Vvormes.

Il obtient sentēce arbitrale diffinitive pour le Landgrave.

CHAPITRE X.

De son voyage & sejour en la ville de Dole: Des leçons qu'il y fit: Et de sa prison à Montbelliard & Blammont.

INCONTINENT apres cette sentence, il fut à Cassel, pour rendre ses devoirs à Philippe Langrave de Hesse, fils de Guillaume, & se rejoüir avec luy du bon succés de son procés: & fit en ce lieu le vingt-troisiéme de ses conseils, *a* pour raison d'un pré, qui avoit autresfois esté baillé à rente par le Landgrave: & y ayant demeuré deux mois, pendant lesquels il reçeut tous les honneurs imaginables, il en partit en la compagnie de Loüis fils du Landgrave, & du Duc de Bavieres son gendre, qui conduisoient Barbe leur sœur en la ville de Ricqueville, où elle devoit estre mariée à Georges Comte de Montbelliard. Durant son sejour à Ricqueville, il fit le vingt-quatriéme de ses conseils pour le Landgrave de Hesse. *b*

Les nopces faites & celebrées, ils furent tous de compagnie à Strasbourg, où ayant à la priere des Docteurs de l'Université & des Escholiers, fait quelques leçons au mois de Septembre mil cinq cent cinquante-cinq, dont il fait mention en l'Epistre au Baron de Montfort, *c* il se disposa de revenir en France. Mais passant à Montbelliard, le Comte Georges, qui avoit nouvellement épousé Barbe fille du Landgrave, l'arresta, tant à cause des pluyes & mauvais temps de l'Hyver qui approchoit, que de ce qu'il avoit besoin de son conseil, pour quelques affaires domestiques: & le dixiéme Novembre le mena avec luy en la ville de Dole, capitale de la Franche-Comté, où il fit le dix-neufiéme du mesme mois le cinquante-neufiéme de ses conseils; & à la priere de tous les Ordres, tant de la ville que de l'Université, apres avoir receu d'eux les honneurs qu'il meritoit, il fit en leur presence cinq leçons publiques & solemnelles: *d* les trois premieres au mesme mois de Novembre mil cinq cent cinquante-cinq, la quatrieme le neufiéme Janvier, & la cinquiéme le douziéme Juin mil cinq cent cinquante-six. Il les a depuis fait imprimer à Lyon en l'an mil cinq cent cinquante-sept; & dedia les quatre premieres à Claude Baron de Montfort, premier President au Parlement de Dole, qui y avoit assisté, comme la premiere le porte nommement: *e* Et la cinquiéme aux Senateurs & Recteurs de la ville Imperiale de Besançon. *f* Dans l'intitulation de ces leçons, & de tous les livres qu'il a faits depuis; mesme dans ses consultations faites à Tubinge *g* & autres villes d'Allemagne, il se qualifie Jurisconsulte de France & de Germanie; & avant ses voyages d'Allemagne, il prenoit simplement le titre de Jurisconsulte Parisien. La preface & les epigrammes tant Grecs que Latins, des Advocats & Jurisconsultes des villes de Dole & de Besançon, qui sont au commencement & à la fin du livre, rendent un témoignage public de l'estime qu'ils faisoient de l'Autheur, & de la sincere & cordiale affection qu'ils luy portoient, ayant ce bon-heur par tout où il alloit, de s'acquerir la bien-veillance & l'amitié, tant des grands que des petits: comme si ses paroles & les belles expressions de son esprit, eussent esté des chaisnes pour lier les cœurs, & les attirer à luy.

Incontinent apres la quatriéme leçon, & la publication par luy faite en icelle, & par

a Du 7. Aoust 1555. Cassellis, &c.

b 2. Septembris 1555. Ricquevillæ pro principe Landgrav. Hassiæ.

c 1. *Ianvier 1556. dedicatoire des leçons de Dole.*

d Quinque solennes lectiones Dolanæ.

e L'epistre liminaire écrite à Besançon, est du 1. Ianvier 1556.

f L'epistre liminaire est du 9. du mesme mois de Ianvier, cy-apres chap. 14.

g Cy dessus chap. 8 sur la fin.

Il fut de Vvormes à Cassel.

De Cassel à Ricqueville. Mariage de Barbe fille du Landgrave de Hesse, avec Georges Comte de Montbelliard.

Il va derechef à Strasbourg, où il fait quelques leçons.

A Montbelliard.

A Dole.

Il y fit cinq leçons publiques.

Imprimées en 1557.

Les quatre premieres dediées au premier President de Dole.

La 5. aux Senateurs & Recteurs de Besançon.

Qualité qu'il a prise depuis ses voyages d'Allemagne.

Il estoit aimé & cheri d'un chacun.

Il publie qu'il interpreteroit le

affiches aux carrefours de la ville de Dole, qu'il interpreteroit en ses leçons ordinaires le titre *h de verbo. obligat.* & commenceroit au Lundy lors prochain. Georges Comte de Montbelliard, qui l'avoit luy-mesme fait venir à Dole, fit tant par les prieres de ses Agens, qu'il obtint du Recteur de l'Université, des principaux Officiers de la ville, & des Procureurs & Advocats generaux de l'Empereur, Comte de Bourgongne, permission à du Molin de faire un voyage de huit jours à Montbelliard, au bout desquels ils promirent qu'ils le rameneroient, avec ses livres qui y estoient demeurez, à quoy ils s'obligerent par serment solemnel. Au prejudice dequoy & du present qu'il fit à son arrivée, à Barbe femme du Comte, de toutes les estrennes qui luy avoient esté données à Dole; il fut par une lasche trahison & perfidie, arresté prisonnier par l'ordre de ce Comte, nonobstant les services qu'il luy avoit rendus, & à la Maison de Hesse, en laquelle il estoit allié, & y avoit pris femme.

titre de verbo. obligat.

Il va à Montbelliard, par la priere du Comte Georges.

Où il est emprisonné.

Il recite *i* l'histoire de cette persecution, mais il ne rapporte point la veritable cause de son emprisonnement, dans lequel le droict des gens, & celuy de l'hospitalité, estoit laschement violé: & dit seulement que le Comte Georges l'accusoit de trahison & prevarication; comme d'avoir deservy l'Empereur; & luy promettoit la liberté, s'il vouloit s'obliger & donner sa parole, de demeurer à Montbelliard, deux ans ou un an & demy. Ce qu'il refusa du commencement, & neantmoins y condescendit, pourveu qu'il ne fust point rappellé en France par le Roy, ou par sa femme, qui luy avoit déja donné advis de la volonté de Sa Majesté sur ce sujet, à la supplication des Princes d'Allemagne, comme il a esté dit, *l* & ajoûte, qu'il avoit sa confiance en Dieu, juste vengeur des innocens opprimez: ayant devant ses yeux l'exemple de saint Jean Baptiste, & des autres Saints injustement persecutez, pour avoir dit la verité aux Grands de la terre, dans une liberté genereuse & Chrestienne.

Causes de cét emprisonnement.

La veritable cause de l'emprisonnement, fut qu'il ne voulut pas deffendre une mauvaise cause, ni signer pour le Comte une consultation contraire à la verité.

Mais en un autre lieu *m* il dit, que la cause au vray de cét emprisonnement injuste, fut qu'il ne voulut pas trahir son honneur & sa conscience, dans la défense d'une mauvaise cause, qu'avoit ce perfide Comte, ni signer pour luy une consultation contraire à la verité, dont il a toûjours embrassé le party.

En suite de cette conference, il fut renvoyé *n* en sa maison, par un des Officiers du Comte, qui donna charge d'observer toutes ses actions: Et ayant sçeu par le serviteur de du Molin, corrompu à prix d'argent, que son maistre estoit prié à soûper chez un de ses amis, le 21. Janvier, il le fit arrester actuellement prisonnier en la tour de Montbelliard. Duquel emprisonnement, & de toute la procedure, ayant interjetté appel à la Chambre Imperiale, il fut conduit dans un chariot couvert, en la ville de Blammont, distante de cinq lieuës, & enfermé dans une tour estant au pied du mont Jurain, où les Officiers se pretendoient estre souverains. Pendant cette prison il fit en cachette le vingt-cinquiéme de ses conseils. *o*

Il est arresté actuellement prisonnier en la tour de Montbelliard.

Appel à la Chambre Imperiale.

Il est transferé à Blammont.

h V. le chapitre suivant.
i A la fin de la seconde partie de son Comment. sur la Coûtume de Paris, à la fin du Traité de eo quod interest, de la 2. edition 1556. Et au titre de la 5. leçon de Dole, Odio justitiæ & veritatis, & Dolanæ Professionis, & zeli in bonum publicum, & honesta studia.
l Au chapitre precedent.
m In consilio analytico in causa Martini ab Aragonia Ducis Villæ-hermosæ 1 Martii 1559. num 126. Imprimé à Paris en la mesme année, chez Poncet le Preux, & d. par. 2. Comm. in Consu Par.
n Cy-apres livre 3. ch. 16
o Blamonti mense Aprili 1556.

CHAPITRE XI.

Delivrance de du Molin, par l'entremise & solicitation de sa femme: Et son retour à Dole.

IL fut detenu cruellement dans cette prison affreuse, & pleine d'horreur, plus de quatre mois, & jusques en May ensuivant, que Loüise de Beldon sa femme, chere & fidele compagne, tant de ses bonnes que mauvaises fortunes, sur les nouvelles qu'elle eut de sa captivité, bien qu'elle fust malade d'une fiévre double tierce, se transporta de Paris à Montbelliard, avec Anne du Molin sa fille, & de là à Blammont, où n'ayant peu obtenir la permission de parler à son mary, *a* elle protesta par acte public, de poursuivre en la Chambre Imperiale de Spire, l'appel par luy interjetté, mesme de faire sa plainte au Landgrave de Hesse, qu'elle sçavoit estre ancien amy de son mary, & qui avoit retiré l'un de ses fils en sa maison à Paris. *b*

Protestation genereuse de Loüise de Beldon femme de du Molin.

Omnis amor magnus, sed apertè in conjuge major.

Le Comte Georges voyant la constance invincible, & la resolution ferme & inébranble de cette genereuse femme, & qu'elle l'alloit descriant parmy le peuple, luy reprochant publiquement son injustice, & sa violence, vint à Blammont, & mit en liberté son mary le vingt-septiéme du mesme mois de May mil cinq cent cinquante-six, moyennant le desistement qu'il tira de luy par écrit, de l'appel interjetté à la Chambre Imperiale.

Elle delivre son mary.

Il revient à Montbelliard.

Incontinent apres cette delivrance, il revint à Montbelliard sur la fin du mesme mois de May, où il fit son vingt-septiéme conseil, *c* lequel il avoit fait au mesme lieu, le dix-huitiéme Janvier mil cinq cent cinquante-cinq, dont l'original luy avoit esté pris du-

Deux celebres conseils faits par du Molin à Montbelliard, 30

a En l'epistre aux Senateurs & Recteurs de Besançon, du 9. Janvier 1557. ou 1556. selon la computation Françoise. Cy-apres ch. 14
b Propertius, post Homerum Iliade 9.
c Actum Montibelgardi primum die 18. Januarii anno 1555. & denuo originali prioris in mea captivitate

rant sa prison : Et le cinquiéme Juin de la mesme année mil cinq cent cinquante six, il y fit son vingt-sixiéme conseil sur la substitution de la Seigneurie de Porrentruy, *d* située au Comté de Bourgongne, venduë à l'Evesque & Chapitre de Basle par Henriette fille aisnée d'Estienne Comte de Montbelliard.

La nuict du mesme jour cinquiéme Juin, il sortit deguisé de Montbelliard, avec sa femme, sa fille, & un serviteur, & se rendit à Dole le sixiéme, où au mesme temps de son arrivée, il fut receu pour Professeur la seconde fois ; & le douziéme Juin il fit sa cinquiéme leçon, *e* pendant la tenuë des Estats du Comté de Bourgogne en presence du Senat, de l'Academie, & de tous les Ordres.

C'estoit une coûtume usitée chez les Anciens, que ceux qui s'estoient sauvez du peril d'un naufrage, attachoient dans le Temple de Neptune, d'Isis, ou d'une autre Deïté marine, un tableau dans lequel estoit depeinte l'histoire de leur desastre & infortune: Ce qui a fait dire au Poëte *f* dans la description d'une tempeste ;

Et quam votiva testantur fana tabella
Plurima (pictores quis nescit ab Iside pasci ?)

Du Molin au titre prealllegué de cette cinquiéme leçon, de l'impression d'Antoine Vincent à Lyon mil cinq cent cinquante-sept, qui a esté obmis en aucunes des subsequentes, & en plusieurs autres lieux de ses œuvres *g* a fait le tableau & la description de cette injurieuse prison, pendant quatre à cinq mois, qui estoit si estroite & si observée, que les Gardes envoyez de la part du Comte Georges, ne luy permettoient pas le commerce de l'estude, & des consultations, ny de vacquer à ses affaires domestiques ; empeschoient les visites de ses amis, mesme de sa femme, & de sa fille, venuës exprés de Paris, pour l'assister, & le consoler en son affliction, & soliciter sa liberté & delivrance, & refusé de deferer à l'appel qu'il avoit interjetté à la Chambre Imperiale ; & par un dernier acte de cruauté pris & retenu tous ses livres apres sa sortie de prison, procurée par sa femme, à laquelle seule apres Dieu il reconnoist avoir l'obligation de sa liberté. Saint Paul se plaignant des torts & mauvais traitemens qu'il avoit receus des Juifs, repute la prison la plus grande injure. Du Molin parlant de l'outrage de la sienne, la qualifie *h* du nom de torture, & de servitude, comme estant directement contraire à la liberté naturelle, en ce qu'elle retient & attache un homme libre, malgré luy en un lieu ; & en le privant des douceurs de la conversation, & des honneurs de la vie civile, est l'image de la mort. *i*

Nonne mori satius, quam vitæ ferre pudorem ?

Marginal notes (left): substracto repetitum penult. Maii, die tertia ab exitu carceris Blacmontensis anno 1556. *d* Datum Montiocelgardi, Nonis Junii anno salutis 1556. *e* Titulus quintæ lectionis Dolanæ Habita verò tempore generalis consessus omnium Burgundiæ Comitatus Ordinum, in frequentissimo totius Academiæ, & amplissimorum summæ Curiæ Senatorũ, & reliquorum Ordinum, Cœtu 12 Jun. 1556. *f* Juvenal. initio. Sat. 12. *g* Comment. in Consuet. parte 2. § 55 glos. 3 anm. 27. § 62 num. 74. & in fine ejusdem partis, consil. in causa Ducis Villæhermosæ num. 126. Tract. de eo quod interest in fine, a. Edit. 1556

h Consil 19 num. 16. in margine.

i Claudia. in bello Gildonico.

Marginal notes (right): *May, & 5. Juin 1556.* — *Sa cinquiéme leçon solemnelle de Dole.* — *Coûtume ancienne de ceux qui estoient eschapez du naufrage, d'en faire peindre l'histoire, en un tableau, qu'ils attachoient au Temple de la Deesse Isis.* — *Description des rigueurs & cruautez de la prison de du Molin.* — *La prison à un homme d'honneur, est une espece de servitude, de torture, & l'image de la mort, dont l'atteinte & l'injure est irreparable.*

CHAPITRE XII.

Il interprete le titre de verbor. obligat. *& demeure quelque temps à Dole.*

EN suite de cette cinquiéme leçon de Dole, il commença d'interpreter le titre *de verbor. obligat.* qu'il avoit publié & fait afficher au mois de Janvier precedent, *a* avant sa prison, & en avoit entrepris le travail dés le temps qu'il faisoit ses lectures à Tubinge, où il lisoit le Code aux leçons du matin, & le titre *de verbor. obligat.* en celles de l'apresdisnée, *b* & dit au titre du Commentaire & du Traité *de dividuo & individuo*, qui est en suite comme dependant de la matiere, qu'il a fait imprimer en mil cinq cent soixante-un, depuis son retour en France, que le tout est pris de ses lectures, tant de Tubinge, que de Dole. *c* En l'Epistre liminaire de ce Commentaire, & du Traité dedié à Antoine de Bourbon Roy de Navarre, *d* il fait le recit particulier de ce qui luy est arrivé à Dole, depuis son retour des prisons de Montbelliard & de Blammont, jusques à son arrivée en France, & dit, que bien qu'il eust un impatient desir de revoir sa patrie, & y retourner, pour mettre ordre à sa famille, & à l'institution de Charles & Loüis du Molin, ses deux enfans masles, qui estoient demeurez à Paris, & que la liberté toute entiere de revenir, luy eust esté accordée par le Roy, comme il a esté dit cy-dessus, *e* ce neantmoins il se trouva obligé & engagé de demeurer quelque temps en la ville de Dole, où il avoit receu toute sorte d'honneur & de bon traitement, & où il estoit tant desiré pour la continuation de ses leçons, qui estoient respectées comme des oracles, & esperoit que par l'entremise & le credit du Senat, & des principaux de la ville & Université, il pourroit retirer ses livres, qui estoient injustement retenus par Georges Comte de Montbelliard ; ce qu'il avoit grandement à cœur. Ayant pris la resolution de demeurer, il renvoya sa femme & sa fille à Paris.

Au mois de Juillet, les Escholiers pour le divertir de l'assiduité de son travail, le menerent

Marginal notes (left): *a* *Cy dessus au chapitre 10.* — *b* *Cy-dessus au chapitre 8.* — *c* Ex ubertimis lectionibus tam Tubingensibus, quam Dolanis : *cy-apres chap. 18. au commencement.* — *d* Du 15. Octobre 1561. *& à la fin de la seconde partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris.* — *e* *Au chapitre 9.*

Marginal notes (right): *Son Commentaire sur le titre & le traité* de dividuo & individuo. — *Dedié le tout au Roy de Navarre.* — *Les causes de son sejour en la ville de Dole.*

f A la fin de la seconde partie du Comment. sur la Coustume de Paris.
g Loüis Gollut Advocat au Parlement de Dole, en ses Memoires Historiques de la Republique Sequanoise, livre 2. chap. 23. & suivans, dont le titre est des Fontaines de Salins. Ioãnes Jacobus Chifletius lib. cui titulus Vesontio Civitas Imperialis libera, Sequanorum Metropolis, parte 1. cap. 5 & 46. Munster. Volaterranus & alii.
h A la fin de la 2. partie du Commentaire sur la Coustume de Paris, epist. 15. Octob. 1565. ad Antonium Borbon. Navarræ Regem.
i Gollut en l'Histoire preallegué livre 11. chapitre 43. Bouvot en son Recueil d'Arrests partie 2 p. 180. Heyt au commencement de son Histoire du siege de la ville de Dole, page 6. & suivantes.

Il luy voir les Salines du Comté de Bourgogne.

nerent à leurs despens aux Salines du Comté de Bourgogne, proche la ville de Salins, qui en a pris le nom, & dit *f* qu'ils luy firent voir les merveilles tant de la Nature que de l'Art, qui sont amplement descrites par les Historiens du païs, *g* & les autres, comme estant une chose rare & admirable, qui merite de trouver place en l'Histoire.

Offres faites à du Molin de la part du Roy d'Espagne.

Il refuse les offres.

Au mesme temps Philippes Roy d'Espagne, Comte de Bourgogne, envoya en la ville de Dole deux de ses Officiers, qui ayant assisté à quelques unes des leçons de du Molin, le convierent à souper; & dans l'entretien des discours familiers, luy proposerent de la part de leur Maistre, que s'il vouloit promettre avec serment solemnel, d'establir sa demeure perpetuelle à Dole ou à Louvain, on luy donneroit la Charge de premier Professeur en Droict, avec deux mille livres d'appointement, & autres recompenses honorables. *h* Il refusa l'un & l'autre, & leur dit, que sa resolution estoit de continuer sa demeure à Dole, pour un temps comme passager, & non autrement, qu'il y demeuroit sous la foy publique de la neutralité, que l'Histoire *i* nous apprend avoir esté accordée entre le Duché & le Comté de Bourgogne, & la Cité de Besançon, dés l'an mil cinq cent vingt-deux, que la Franche-Comté estoit tenuë en appanage par Marguerite d'Austriche, fille de l'Empereur Maximilian, & de Marie de Bourgogne, depuis ratifiée & renouvellée de temps en temps entre les deux Couronnes, dont les subjets ne pourroient estre recherchez ni molestez en leurs personnes & biens dans les païs l'un de l'autre.

Neutralité accordée entre le Duché & le Comté de Bourgogne.

Son expulsion de la ville de Dole, de la part du Roy d'Espagne.

Causes de cette expulsion.

Ce qu'ayant esté rapporté au Roy d'Espagne, il envoya en la ville de Dole, le treiziéme Decembre un Capitaine, lequel avec sa Compagnie investit la maison de du Molin; & le trouvant dans son Estude, luy commanda de la part de son Maistre de vuider la Ville dans trois jours, *k* sans luy en rendre autre raison, sinon qu'il estoit suspect à son Prince, n'estant point né son subjet, ni du Duché de Bourgogne, pour joüir du benefice de la neutralité, & ne pouvoit le souffrir plus long-temps dans ses Estats. Il dit en un autre lieu, *l* que cette expulsion proceda des soupçons & de l'envie de ses ennemis. Mais la veritable cause, suivant qu'il luy fut rapporté par le premier President, & aucuns des Conseillers du Parlement de Dole, fut qu'estant en France, il avoit écrit contre l'Empereur, pere du Roy d'Espagne; qu'en Allemagne il avoit favorisé le party de ses ennemis: mesme defendu les interests du Landgrave de Hesse, contre les trois Arrests de la Chambre Imperiale; *m* & qu'en la seconde édition de son Commentaire sur la Coustume de Paris, *n* il avoit écrit que la Flandre ni la Bretagne, ne pouvoient pas estre separées de la Couronne de France, bien que ce fust par un Traitté de Paix: joint le refus par luy nouvellement fait, de toutes les conditions que le Roy d'Espagne luy avoit offertes, pour demeurer dans ses Estats; aprés quoy il ne pouvoit passer dans son esprit que pour un espion, & un emissaire, qui feroit quelque coup d'importance, pour moyenner son retour, & se remettre dans les bonnes graces de son Roy. Cela fut cause que quelque instance qu'il peust faire, *o* il ne luy fut pas possible de proroger ce terme fatal de trois jours, pour sa sortie de Dole, jusques à quinze jours, mesme à huit jours, quoy que le Senat avec la Ville se fust employé pour luy envers le Capitaine, qui dit absolument ne pouvoir outrepasser d'un jour l'ordre exprés qui luy avoit esté donné par son Maistre.

Soupçons que le Roy d'Espagne avoit contre du Molin.

Il ne peut proroger le temps de trois jours pour sa sortie.

k *Aux lieux prealleguez du Commentaire sur la Coustume de Paris, & de l'Epistre au Roy de Navarre, du 15. Octobre 1561.*
l § 55. gloss. 3 num. 27. sexto post mense, quorumdam suspicione vel invidia me expulit.
m *Cy-dessus chapitre 6 & 9.*
n §. 1. gloss. 3. num 27. §. 13 gloss. 1. num. 72. & seq. *& en la fin de la 2. partie.*
o *Toutes les circonstances de cette histoire sont rapportées aux mesmes lieux cy-dessus cottez de la 2. partie du Commentaire sur la Coustume de Paris vers la fin: & en l'Epistre au Roy de Navarre, du 15. Octobre 1561.*

CHAPITRE XIII.

De sa sortie de la ville de Dole: Et de la derniere leçon qu'il y fit.

a Aux mesmes lieux.
b l. à testatore 108. ff de con-

Tesmoignage de l'affection extraordinaire de ses Escholiers.

CETTE expulsion injuste, & si precipitée, mit les Escoliers & Auditeurs de nostre Docteur en telle furie, *a* qu'ils voulurent abattre de fonds en comble les Estudes de Droit, qu'ils estimoient de là en avant inutiles, quand le Docteur des Docteurs, *magnus Juris Apollo*, l'Apollon du Droict; comme aucuns disent que *Scævola* est qualifié par le Jurisconsulte *Claudius*, *b* n'y rendroit plus ses Oracles; & eussent parachevé ce funeste & déplorable dessein, si la nuit ne les eust surpris; & que pour appaiser

leur douleur, il n'eust promis de faire une leçon extraordinaire de deux heures en sa maison pour leur dire adieu,

Veniet de plebe togata
Qui juris nodos, legumque ænigmata solvat. c

& en prenant congé d'eux, rendre un témoignage public de son ressentiment, que comme ils l'aimoient & honoroient en qualité de pere, aussi il les cheriroit toûjours, comme les enfans de son esprit,

Dii majorum umbris tenuem & sine pondere terram,
Spirantesque crocos & in urna perpetuum ver:
Qui præceptorem sancti voluere parentis
Esse loco. d

Il expliqua en cette derniere leçon, qu'il fit en sa maison à son départ de Dole, botté & esperonné, avec ses habits de campagne cinq Loix, quatre du Digeste, & une du Code, e & a fait imprimer la leçon toute entiere, en l'an mil six cens soixante, depuis son retour à Paris, sous ce titre, *Novus intellectus quinque legum, quas Carolus Molinæus in exitu Dolæ, Auditoribus suis caligatus & petasatus delineavit die Lunæ 15. Decembris 1556.* e

Pendant son second voyage & sejour en la ville de Dole, qui fut depuis le mois de Juin mil cinq cens cinquante-six, jusques en Decembre ensuivant, il fit les conseils vingt-huit, vingt-neuf, & suivans, qui sont dattez à Dole les treize, quatorze, & dix-sept Juin, premier, cinq, douze & vingt-neuf Aoust, premier & douze Octobre, & sept Novembre mil six cens cinquante-six.

A son départ de Dole, qui fut le seiziéme Decembre, les Recteur & Docteurs de l'Université luy donnerent un Acte en bonne forme du mesme jour, signé de leur Greffier, qui est transcrit au commencement de ses Leçons de Dole, dont a esté parlé cy-dessus, f par lequel ils certifient, que Charles du Molin, qu'ils qualifient *doctissimum, peritissimum, & exercitatissimum Professorem*, a esté appellé pour enseigner le Droict à Dole, non seulement par les vœux & suffrages de l'Academie, mais aussi de toute la Ville: que les Senateurs, les Docteurs, & principaux Citoyens ont esté souvent Auditeurs de ses Leçons, dans lesquelles il n'a rien dit ni fait, qui fust contraire aux Constitutions de l'Eglise, ni qui tendist à sedition: que dans le particulier & domestique, il n'a jamais offensé personne, ni qui pûst tomber dans le simple soupçon de l'offence, & n'a eu commerce & conversation qu'avec les personnes doctes, & les Bourguignons Comtois, vrais & naturels subjets du Roy d'Espagne, qui a donné l'ordre & le commandement tres-exprés de son expulsion, en laquelle on ne luy peut imputer aucun crime, ni la moindre faute: & que c'est au grand regret & desplaisir, mesme au prejudice & incommodité notable, non seulement des Docteurs, mais de toute l'Université, & des Habitans de la Ville.

Le jour precedent quinziéme Decembre, Estienne Stratius g avoit fait afficher par les carrefours & places publiques, & aux portes des Eglises de Dole, une Elegie ou Apologie, qui est transcrite en suite de cét Acte d'attestation, contenant en effet les mesmes choses, & son Apologie contre la calomnie de ceux qui l'accusoient d'estre l'autheur de cette déplorable expulsion, & si funeste à l'Université & à tout le Public.

[Marginal notes, left:] dit. & demonstrat. Duarenus ad l qui Romæ 122. § Augerius ff. de verbor. oblig. *Ainsi Apollon est appellé par Juvenal. Sat. 1.* Jurisque peritus Apollo. *& Medecin, au commencement du serment d'Hippocrate.*

c Juvenal. Sat. 8.

d Juven. Sat. 7. in fine, Octavius August. oratio. sua apud Julianum Imperat. in Cæsaribus, p. 71. Hippocratis jusjurandũ in princ. Plutar. in Alexand. Isid. Pelusi. lib. 2. epistola 26. Quintil. lib. 2. cap. 10 Senec. lib. 6. de benef. cap. 16. Paul. ad Gal cap 4. Filioli mei, &c.

e l. Si ita scriptum, l. commodissime, l. filius à patre ff. de lib. & post. l. si ita facta ff. de injus. rup. testam. l. si mater C. de inoff. testam.

[Marginal notes, right:] *Les Precepteurs tiennent lieu de pere.* — *Sa derniere leçon à son depart de Dole.* — *Titre sous lequel il l'a fait imprimer.* — *Consultatiõs par luy faites à Dole.* — *Attestation de la doctrine, vie, mœurs, & conversation de du Molin, donnée par les Recteur & Docteurs de l'Université de Dole lors de son expulsion.* — *Apologie faite par l'un des Professeurs sur le mesme sujet.*

f *Il dit en fin de la seconde partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris* ocreatus & petasatus. *Il est parlé du Livre & de l'epistre liminaire cy aprés chapitre 17.*

g *Chapitre 10 de l'impression d'Antoine Vincent à Lyon 1557.*

h *Il est qualifié* primarius Ordinarius.

CHAPITRE XIV.

Du Molin va de Dole à Besançon, & ce qu'il y fit.

LA resolution de du Molin estoit de s'en revenir droit en France: mais les Senateurs, Consuls, & autres principaux Officiers de la Cité libre & Imperiale de Besançon, a qui estoient venus exprés à Dole, pour l'attirer en leur Ville, sous des promesses d'appointemens tres-advantageux; mesme de luy faire rendre ses Livres, qui estoient injustement detenus depuis dix mois & plus, par ceux de Montbelliard, & honorerent de leur presence sa derniere Leçon, quoy que faite en lieu privé & domestique: & l'offre des Escoliers de Dole de le suivre à Besançon, luy firent changer de dessein, & accorda de differer encore pour quelque temps son retour en France; dont

[Marginal notes:] a *Tout le contenu en ce chapitre est pris des lieux cy-dessus cottez,* epist. 15. Octob. 1561. — *Promesses qui luy furent faites de la part de ceux de Besançon.* — *Il est accompagné en son voyage des principaux de la ville de Dole.*

ayant écrit à sa femme, il partit de Dole *b* accompagné de grand nombre de Docteurs, Advocats, Escoliers, & Habitans, qui furent avec luy à Besançon. Si-tost qu'il y fut arrivé, Humbert Jentet, l'un des Senateurs, le bienveigna de la part de la Ville, & luy assigna sa demeure en une belle maison proche des Escoles de Granville, avec offres de deux mil écus de gages, & appointemens, & de faire venir & stipendier un Imprimeur exprés pour luy. Ayant esté convié & appellé à cette fin dans le Conseil de la Ville, il refusa les appointemens qui luy estoient offerts, & promit de faire quelques Leçons gratuitement: les priant seulement de s'entremettre pour luy faire rendre ses Livres. Ce qu'ils executerent promptement, ayant à cette fin écrit & envoyé homme exprés à Montbelliard, qui rapporta les Livres & les hardes, sur la fin du mesme mois de Decembre: ce que les perfides de Montbelliard luy vendirent bien cherement, *c* dont il se plaint hautement, comme d'une action infame & tyrannique, & contraire au droit des gens.

Ayant receu cette grace de la Republique de Besançon, il fit publier le cinquiéme Janvier mil cinq cent cinquante-sept, qu'il feroit l'ouverture de ses Leçons le septiéme du mesme mois, sur l'explication de la Loy *qui Romæ ff. de verbor. obligat.*. Le soir du lendemain sixiéme, jour des Rois, il receut la triste nouvelle de la mort de Louïse de Beldon sa femme, decedée en sa maison à Paris, les Festes de Noël precedent, au retour de son voyage d'Allemagne: Et quoy que sa douleur fust extréme, il la dissimula pendant trois jours par une force d'esprit, & une constance merveilleuse, qui surpassoit de beaucoup l'indolence des Stoïciens; n'ayant pas laissé de faire & continuer trois Leçons: la premiere au jour indict & publié, qui estoit le septiéme Janvier, & les deux autres les huit & neuf du mesme mois, son honneur y estant engagé par la promesse qu'il en avoit faite, suivie de la publication; apres laquelle s'il se fust retiré sans faire aucune Leçon, c'eust esté se mocquer de la Ville & des Citoyens, & frustrer l'impatience de leur attente. Pendant les trois jours de ses Leçons, il prepara ce qui estoit necessaire pour son retour en France. A la fin de la troisiéme Leçon faite le Samedy neufiéme Janvier, en laquelle il dit *d* qu'il y avoit plus de mil Auditeurs, il leur annonça la nouvelle de la mort de sa femme, les priant la larme à l'œil, luy permettre presentement son retour à Paris, qu'il ne pouvoit ni ne devoit differer d'un moment: avec promesse de faire imprimer en bref l'explication de la Loy entiere, *e* & leur dédier. A quoy neantmoins je ne void point qu'il ait satisfait, à cause des grandes & épineuses affaires qu'il a euës depuis son retour: le Livre qu'il a fait imprimer en l'an mil cinq cent soixante-deux, dont sera parlé cy-apres, *f* n'estant que sur la Loy premiere & seconde *de verbor. obligat.* Et le second de ses Labyrinthes, qui est le Traité *de dividuo & individuo*, mis en suite, est sur autres Loix du mesme Titre, & non sur la Loy *qui Romæ*.

Le mesme jour neufiéme Janvier avant son départ, il fit au mesme lieu de Besançon l'Epistre liminaire, dont a esté fait mention cy-dessus, *g* par laquelle il dédia sa cinquiéme Leçon de Dole, aux Senateurs & Recteurs de la Cité de Besançon; où apres avoir rapporté l'antiquité, les singularitez, & la liberté de cette ville Imperiale, il leur fait ses remercimens de l'honneur & du bon traitement qu'il y a receu; leur protestant qu'il eust encore continué quelque temps ses Services & ses Leçons, sans le funeste accident de la mort de sa chere femme, qui l'avoit assisté au besoin, & lors qu'il estoit abandonné de tout secours humain, elle l'avoit par sa prudence & genereuse conduite, tiré des prisons des Lutheriens dans Blammont, où il avoit esté detenu plus de quatre mois: qu'il est obligé de luy aller rendre les derniers devoirs, & de prendre le soin des pauvres orphelins ses enfans: les priant que ces excuses legitimes le dispensent de la continuation des Leçons qu'il avoit commencées pour leur service, apres avoir sçeu la mort de sa femme. En suite de cette Epistre liminaire, est une Préface, & un Poëme Latin de Fery Juliot, Citoyen de Besançon, adressez aux mesmes Senateurs, sur le sujet de la réjoüissance publique, pour l'heureuse arrivée de ce grand Jurisconsulte en leur Ville, qu'il avoit choisie pour son azile & son refuge, dans la disgrace de sa fortune, exhortant ses Concitoyens de l'aimer, l'honorer & le servir, tant qu'il demeurera avec eux.

ad Anton. Borbonium Navarræ Regem, en la seconde édition de la premiere partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris §. 42. fine, & à la fin de la seconde partie du mesme Commentaire.

b l. 216. Decembre 1556.

c d. § 42. in fin. Dum librorum meorum recuperationem à sceleratis illis Montbelgardensibus (qui care mea mihi vendiderunt) authoritate ejusdem Reipubli. expectabam, &c. Il dit en un autre lieu qu'ils exigerent de luy 40. écus d'or.

d A la fin du Commentaire de la seconde partie sur la Coustume de Paris.

e L. qui Romæ de verbor. obligat.

f Chapitre 18. & es autres chapitre 8. & 11.

g Chap. 10.

Sa reception à Besançon. *Il refuse les appointemens à luy offerts pour y demeurer, offrant faire quelques leçons gratuitement.* *Ses livres luy sont rendus moyennant une rançon, qu'il fut contraint de payer à ceux de Montbeliard.*

1557. *Il publie l'ouverture de ses leçons au 7. Janv. 1557 commençant l'année au 1. Janvier.* *Le 6. du mesme mois il reçoit la nouvelle de la mort de sa femme.* *Il taist & dissimule sa douleur pendant trois jours, & fait trois leçons.* *Il prepare son retour en France.* *Il annonce à ses Auditeurs la mort de sa femme.* *Il leur promet de faire imprimer l'explication de la loy entiere qui* Romæ de verb oblig. *& leur dedier.* *Ce qui n'a point esté fait.*

Le jour de son depart il dedie sa 5. leçon de Dole, aux Senateurs & Recteurs de Besançon. *Sommaire de cette Epistre liminaire.* *Preface & Poeme Latin en son honneur.*

CHAPITRE XV.

Départ de du Molin de la ville de Besançon: Son retour à Paris: Livres qu'il a fait imprimer pendant son sejour en Allemagne.

LA publication qu'il fit de la mort de sa femme, *a* à la fin de la troisiéme Leçon, remplit tout l'Auditoire de consternation, & les Auditeurs compatissant à l'affliction de leur Docteur, ayant meslé leurs larmes avec les siennes, employerent le reste de la journée du neufiéme Janvier à le consoler, & le divertir en sa maison.

Il fait une consultation passant à Troyes, avec les Pithous celebres Advocats.

Le lendemain dixiéme Janvier il partit de Besançon, & fut accompagné par les Escoliers & principaux Citoyens, jusques à la banlieuë, avec promesse de tout ce qu'il voudroit, s'il leur faisoit l'honneur de retourner en leur ville.

Arrivant à Paris, il trouva sa maison pillée apres la mort de sa femme.

Le quinziéme du mesme mois passant à Troyes, il fit une consultation avec deux celebres Advocats du Bailliage, Jean & Nicolas Pithou, comme il rapporte luy-mesme en son Commentaire sur la Coustume de Paris. *b* Le vingt-uniéme il arriva à Paris avec ses Livres, & trouva sa maison pillée pour la troisiéme fois, *c* dont il se plaint en divers endroits de ses Oeuvres; ce qui ne pouvoit proceder que de l'envie de ses anciens ennemis, qui l'avoient chassé de France en l'année mil cinq cent cinquante-deux.

Ceux de Mõtbelliard ont pris & retenu son Livre de muner. & honor. qui a esté perdu.

Il fait une autre plainte avec des paroles aigres, *d* de ce que faisant la reveuë de ses Livres, apres son arrivée à Paris, il reconnut que les traistres & perfides de Montbelliard, ennemis des Lettres, de la Verité, & de la Justice, les ayant retenus un an entiere, luy déroberent la minute originale d'un Traité qu'il avoit fait, *de muneribus, & honoribus*, qui estoit achevé, & prest à estre imprimé, dont le public a esté frustré: & luy retinrent plusieurs autres Livres, *e* & particulierement deux de ses Registres & Lieux Communs, *f* dans lesquels estoient plusieurs autres Traittez particuliers, non imprimez, & qui ont esté pareillement perdus: entre lesquels il cite celuy *de substitutionibus*, *g* un *de Jure Patronatus*, *h* *Novi intellectus in jus Canonicum*: *i* Un autre Traité auquel il donne ce titre general, *Praxis*, *k* *Decades & Centuriæ*, *l* & autres Livres & Traittez que nous n'avons point, & que je n'ay point appris avoir esté imprimez, soit de son vivant, ou depuis son deceds: non plus que les Annotations analytiques sur les six Tomes des conseils de Stephanus Bertrandi, qu'il cite, & dit les avoir donnez à imprimer, *m* & le Traité *de Actionibus*, qu'il dit *n* luy avoir esté dérobé lors de sa sortie de la ville de Dole, *à quodam sacrilego, cum aliis à se elaboratis.*

Autres Livres & Traittez de du Molin nõ imprimez & perdus. De substitutionibus. De jure Patronatus. Novi intell. in jus Can. Praxis. Decades & Centuriæ. Annot. in Consil. Steph. Bertrandi. Tractatus de Actionibus.

Livres qu'il a fait imprimer pendant son sejour en Allemagne. Notes sur le Droict Canõ, 2. édition. Traduction Françoise du Commentaire Latin sur l'Edit des petites dates.

Pendant son sejour en Allemagne, il a fait imprimer pour la seconde fois *o* ses Notes sur les trois Tomes du Droict Canon: la traduction Françoise de son Commentaire sur les petites dates imprimée la premiere fois en mil cinq cent cinquante-quatre, dont le Latin imprimé en mil cinq cent cinquante-deux *p* avec l'Epistre liminaire Françoise, avoit causé son exil Germanique de quatre ans.

a *Cette histoire est par luy rapportée aux mesmes lieux cy-dessus cottez.*

b 2 parte §. 57. num. 9

c d. parte 2. in fine, *en la defense contre les calomnies des Calvinistes*, num. 58 epist. mens. Decembr. 1561. Domum meã jam tres ab obitu uxoris hebdomadas depeculatam, & expilatam ingressus sum.

d Commẽt. in Consuet. Paris. parte 1. §. 62. num 74. consil. in causa Ducis Villæhermosæ num. 126. epist. mens. Decembr. 1561 Synceræ Jurisprudentiæ studiosis. *Cy-apres chapitre 17.*

e *Seconde Edition de son Commentaire sur la Coustume de Paris* in Proœm. num. 18.

f *Qui sont appellez par luy* Novi intellectus in leges Digest. & Cod. *qu'il cite sur les conseils d'Alexandre*, lib. 7. consil. 214. num. 2. *dont il sera parlé cy apres chapitre 18.*

g Lect. 4. Dolana in fine.

h Reg. de Infirm numero 45. in fine.

i Cap. si tibi absenti, verbo consensum. de præbend. in 6.

k Parte 6. Styli Parlam. numero 2.

l Comment. in Consuet. §. 1. gloss. 1. numero 69.

m Tract. de Donat. factis vel confirm. in contractu matrimonii numero 67.

n *En ses memoires manuscrits sur la Coustume de Paris titre 3. des Complaintes, au commencement.*

o *ès années 1553. & 1554. cy-dessus livre 1. chapitre 22. & dernier.*

p *Cy-dessus chapitre 1. 2. & suivans.*

Annotations sur Philippus Decius. Celles sur les conseils de Decius au President de Ligneris.

Il acheva en la mesme année mil cinq cent cinquante-quatre ses Annotations sur toutes les Oeuvres de *Decius*, sçavoir sur le Digeste, le Code, les Decretales, & les Conseils; qu'il avoit commencé à Paris, apres la premiere édition des Conseils d'Alexandre, & dédia les Annotations sur les Conseils de *Decius* à Jacques de Ligneris President au Parlement, auparavant President en la troisiéme Chambre des Enquestes, qui avoit présidé à l'Arrest du douziéme Avril mil cinq cent cinquante-un, par luy obtenu contre Ferry du Molin son frere, rapporté cy-dessus, *a* l'Epistre dédicatoire porte cette subscription. *b* Il a fait des Notes separées sur le Commentaire du mesme *Decius*, du Titre *de reg. jur.* au Digeste, qui seules ont esté mises dans le corps de ses Oeuvres imprimées à Paris, *c* & non les Annotations préalleguées sur le Digeste, le Code, les Decretales, & les Conseils.

Notes sur le Commentaire du mesme Decius ad tit. Digest. de reg. jur.

a *Livre 1. chapitre 21.*

b Tubingæ 25. Julii 1554.

c *A la fin du 3. & dernier tome. Ces Notes ont esté imprimées pour la 1. fois à Lyon chez Antoine Vincent, 1551*

En l'an mil cinq cent cinquante-cinq il fit imprimer pour la seconde fois son premier Labyrinthe, qui est le Traité *de eo quod interest*, lequel il avoit fait imprimer la premiere fois en l'an mil cinq cent quarante-six. *a* Et en l'an mil cinq cent cinquante-six il fit la seconde edition de ses Annotations sur les Conseils d'Alexandre, continuée depuis son retour en mil cinq cent cinquante-sept, dont la premiere edition avoit esté faite és années mil cinq cent quarante-trois & mil cinq cent quarante-quatre. *b*

Seconde edition au Traité de eo quod interest.

Et des Annotations sur les conseils d'Alexandre.

a Cy-dessus liv. 1. ch. 10.

b Cy-dessus liv. 1. ch. 17. & 19.

CHAPITRE XVI.

De son second mariage avec Jeanne du Vivier: Et de ses emplois & ouvrages es années 1557. & 1558.

CHARLES du Molin incontinent aprés son retour à Paris, estant rentré dans son exercice ordinaire de l'estude, & des affaires du Palais, fut employé en la mesme année mil cinq cent cinquante-sept, par les Prevost des Marchands & Eschevins de la Ville de Paris, en un procés pendant au Parlement, sur l'opposition qui avoit esté formée par leurs predecesseurs, mentionnée au procés verbal de l'ancienne Coustume de Paris, redigée en l'an mil cinq cent dix, sur les articles *a* faisant mention des ventes & droits seigneuriaux, pour la constitution & le rachat des rentes à prix d'argent; sur laquelle opposition intervint l'Arrest celebre *b* donné contradictoirement avec les Seigneurs hauts Justiciers de la Ville de Paris: par lequel la radiation desdits articles fut ordonnée, & jugé pour la liberté publique. Il rapporte en plusieurs lieux ce celebre Arrest, & les raisons qu'il avoit écrites, publié dés mil cinq cent quarante-cinq, sur lesquelles l'opposition estoit fondée, *c* comme ayant la principale part dans le fruit de la victoire, qui avoit garanty le public, & principalement les Habitans de la Ville de Paris d'une grande & extraordinaire vexation. S'estant ainsi remis dans le train ordinaire de sa profession, il reconnut bien-tost par experience, qu'il luy estoit impossible de vacquer à ses estudes, au soin de ses trois enfans tout jeunes, non pourveus, à son ménage, & aux affaires de sa maison, & que ceux du Palais, plus ils sont avancez dans l'âge & dans les affaires, plus ils ont besoin du secours & de l'assistance d'une femme pour prendre le soin du domestique, & adoucir la déplorable solitude dans laquelle ils se trouvent en leurs heures de loisir. Cela le fit resoudre à un second mariage, qu'il contracta le dernier Juin mil cinq cent cinquante-huit, avec Jeanne du Vivier, en laquelle il rencontra les mesmes vertus, & autres qualitez recommandables qu'il avoit fait en la premiere. Il en fait luy-mesme le recit, *d* & a transcrit l'Epithalame qui luy fut donné par un *Joannes Moisius* celebre Advocat à Chartres, & n'a point eu d'enfans de ce second mariage.

Il acheva le neufiéme Juillet de la mesme année mil cinq cent cinquante-huit la seconde partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris, contenant les treize articles du titre des Censives, *e* l'ayant commencée & grandement avancée és années mil cinq cent trente-neuf, mil cinq cent quarante, & une partie de mil cinq cent quarante-un. *f* Le premier ouvrage qu'il donna au public aprés son retour d'Allemagne, Charles du Molin son fils aisné, en ayant transcrit une partie comme il dit luy-mesme, *g* & fait la table du Livre, suivant qu'il est porté aux premieres editions, *h* ce qui a esté changé en l'edition de Denis Godefroy mil cinq cent nonante-sept, & aux subsequentes, esquelles les Tables de deux parties du Commentaire sont beaucoup plus amples, que celles des premieres editions. Il fit imprimer cette seconde partie *i* avec la premiere, corrigée en quelques articles, & beaucoup plus ample que la premiere edition: *l* La dédia au Roy Henry II. par l'Epistre liminaire Françoise du dixiéme Juillet mil cinq cent cinquante-huit, où il dit que cette seconde partie, quoy que plus courte, vaut mieux, & est plus limée que la premiere, en consequence dequoy il ne doute point qu'elle ne soit receuë avec la mesme celebrité, tant en France, qu'aux Provinces étrangeres. Les Epigrammes Latins qui sont en la fin du Livre, composez par les bons esprits du temps, montrent combien cét ouvrage estoit desiré, & avec quelle impatience il estoit attendu. J'ay rapporté *m* le jugement du public & celuy de l'Auteur, sur l'une & l'autre partie de ce Commentaire sur la Coustume de Paris.

Il escrit au procez de l'opposition du Prevost des Marchands & Eschevins de la ville de Paris, contre 4. articles de l'ancienne Coustume pour les ventes & rentes constituées à prix d'argent.

Arrest sur l'opposition, qui ordonne la radiation des articles.

Raisons pour lesquelles du Molin se remaria.

1558.

Il epouse en secondes nopces Jeanne du Vivier.

Epithalame fait sur ce mariage par luy transcrit en fin de son Commentaire sur la Coustume de Paris.

Il paracheve la 2. partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris.

L'Indice fut fait par Charles du Molin son fils aisné.

Le Livre fut dedié au Roy Henry II.

Eloges du Livre.

a 58. 59. 60. & 61.

b Du 10. May 1557.

c Au Comment. sur la Coust. de Paris, 2. part. art. 58. num. 3. & seq. en sa note & apostille sur le mesme art. tract. de usur. qu. 8. n. 129. Edit. & autres lieux que j'ay cottez en mō Comment. sur la Coust. de Paris art. 83. au commencement, où l'histoire de cette opposition est au long rapportée.

d En la conclusion de la 2. partie du Comment. sur la Coustume de Paris.

e La conclusion du Comment. porte ces mots: Datum Parisiis 7 Id. Iulii anno 1558.

f Cy-dessus liv. 1. ch. 17. au commencement.

g §. 55 glos. 1 num. 170

h Index Alphabeticus hujus operis, à Dom. Frāc. Gaulteronio, Regio apud S. Petrum Monastetiensem Consiliario, & Carolo Molinæo juniore, filio Authoris primogenito concinnatus.

i En 1558. Paris. apud Poncetum le Preux. Et la 1. part. réimprimée en 1559.

l De 1539. cy-dessus, liv. 1. chap. 11. sur la fin.

m Cy-dessus, liv. ch. 2. 15. & 16.

CHAPITRE XVII.

Des Livres qu'il a fait imprimer en 1559. & 1560.

EN l'an mil cinq cent cinquante-neuf le 1. Mars, il fit avec quatre anciens Advocats du Parlement, Anne Verrier de Chappes, François de la Porte, Jacques Canaye, & François de Marillac, la celebre Consultation *in causa Martini ab Aragonia, Ducis Villæ Hermosæ, Comitis Ripacurciæ*, sur les plus belles questions des matieres de substitutions & fideicommis, mesmes pour la restriction aux quatre degrez, avant les Ordonnances d'Orleans & de Moulins : *a* & sur les nouveaux memoires à luy envoyez d'Espagne, il fit une seconde Consultation en la mesme Cause le dix-huitiéme Decembre ensuivant : lesquelles deux Consultations qu'il fit imprimer en la mesme année mil cinq cent cinquante-neuf, *b* se trouvent dans le second Tome de ses Oeuvres. Je ne sçay pourquoy il n'a point mis ces deux belles & doctes Consultations dans le tome ou corps de ses Conseils, qu'il fit imprimer bien-tost aprés, *c* & les dédia à Anne Duc de Montmorency, Connestable de France ; *d* dans lequel sont tous les Conseils qu'il a faits tant à Paris, qu'en Allemagne, & en la Franche-Comté, dont il a esté parlé dans l'ordre du temps, mesme ceux depuis son retour d'Allemagne, comme les quarante-neuf & cinquante. *e* Au mesme temps il fit imprimer le traité de *Dignitatibus, Magistratibus, & Civibus Romanis*, qu'il dit *f* avoir fait & composé en la ville de Tubinge, pendant son sejour d'Allemagne, lors qu'il expliquoit la loy *placet, C. de sacros. Eccles.* avec lequel traité, il en avoit fait un autre au mesme temps de *Muneribus & Honoribus*, qui luy fut dérobé & retenu par ceux de Montbelliard, & est perdu comme il a esté dit cy-dessus, *g* celuy *de Magistrat. & Civit. Rom.* est en la fin du premier volume de ses Oeuvres. *h*

Deux libres conseils in causa Ducis Villæ Hermosæ.
Le volume des conseils de du Molin au Connestable de Montmorency.
Le Traité de Dignitat. Magistrat. & Civibus Roma.
Celuy de Muneribus & Honoribus *dérobé & perdu.*

En l'an mil cinq cent soixante, il fit imprimer à Lyon, chez Antoine Vincent, le Livre intitulé *Novus intellectus quinque legum*, dont a esté parlé cy-dessus, *i* & le dédia à Charles de Marillac, Archevesque de Vienne, frere de Gabriel de Marillac Advocat du Roy au Parlement. Dans l'Epistre liminaire, *l* il fait une plainte, qui luy est fort frequente dans tous ses Ecrits, *m* de l'ingratitude du siecle, qui luy avoit rendu inutils, non seulement les longs travaux de ses estudes, mais outre ce luy avoit causé des persecutions, & des miseres & afflictions insupportables : & luy eût bien mieux valu suivre le conseil de ses amis, de donner plûtost à sa famille, & à l'établissement de sa maison, les fruits de ses travaux infatigables, que de les dévoüer tous au public, comme il avoit fait. Il s'en estoit plaint dix-sept ans auparavant en son ouvrage sur les Conseils d'Alexandre, *n* & l'a continuée depuis en toutes les rencontres, comme en ayant un grand ressentiment, & se trouvant reduit dans une necessité domestique qui l'incommodoit beaucoup, & principalement dans sa vieillesse. C'est ce que dit le Poëte,

1560. Novus intellectus quinque legum.
Dedié à Charles de Marillac Archevesque de Vienne.
Se plaint de l'ingratitude du siecle.
Il a esté incommodé en ses biens.

Pœnituit o *multos vanæ sterilisque cathedræ, &c.*

Il le renvoye en la seconde partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris, *p* où rapportant l'allusion faite sur son nom, par un de ses amis, qui le trouvant ensevely dans les Livres de son Estude, luy demanda si dans cette sévere & austere solitude, le bon vent faisoit bien tourner son moulin : il luy répondit par ce proverbe tiré du Jurisconsulte *Paulus*, *q* *Frumentum meum molo inter metam & catillum*, qui sont la meule superieure & l'inferieure : & s'expliquant, dit, qu'il entendoit par la meule superieure le jugement, le discernement, & la resolution des matieres ; & par l'inferieure la varieté de ses lectures, & l'abondance des lieux que le labeur infatigable de ses veilles luy acqueroit & fournissoit tous les jours. Mais la conclusion est, que ces deux meules fidelles compagnes du moulin de son estude estoient ingrates & infructueuses, & au lieu de le combler de biens, comme elles faisoient d'honneur, diminuoient son petit patrimoine & sa santé, qui de jour en jour en recevoit de grandes incommoditez ; A quoy il faut ajoûter les vers elegiaques de François Gaulteron *r* à luy adressans, qui rapportent l'histoire de ce Colloque.

Explication du proverbe inter metam & catillum.

a *Des années* 1560 & 1566
b *A Paris chez Poncet le Preux, & à Lyon chez Claude Senneton, en* 1560.
c *P.* 1058 & 1095. *de l'edition de* 1625.
c *En* 1560. *La premiere fois.*
d *L'Epistre liminaire est du* 1. *Iuin* 1560.
e *Des* 25. *Fevrier* 1557 & 15 *Iuillet* 1559.
f Epistol. mens. Decemb. 1561. Syncerae Iurisprudentiæ studiosis.
g *Chap.* 15.
h P. 1636. *de l'edition de* 1625.
i *Chap.* 15.
l *Du* 14 *Octobre* 1559.
m Tract. de in offic. testam. donat. & doti. nu. 79. fine, epist. 15. Iulii 1554. ad Iac. de Ligneris, prævia ad consil. Phil. Decii: epist. 1. Ianuar. 1561. ad Franc. Colignium Andelotiũ fine, epist. mens. Decemb. 1561. Syncerae Jurisprudẽtiæ studiosis, epistol. ad Christoph. Thua n. 13. Novemb. 1566.
n. Præfat. ad Consil. Alex. fine, *en l'Epistre du* 13. *Decembre* 1543. *au sieur de Chemans Garde des Sceaux de France, mise au devant du* 4. *livre des Conseils, lib.* 7. consil. 814 nu. 2. & cons. ult. 217. fine.
o Juvenalis sat. 7.
p §. 52. glos. 1. num. 48. fine.
q L. cum de lanionis 18 §. idem consultus, ff de fund. instr. vel instrum. leg.
r *Ils sont transcrits en fin de la* 2. *partie du Commentaire sur la Coustume de Paris.*

CHAPITRE XVIII.

Des Livres qu'il a fait imprimer en l'an 1561.

1561. EN l'année mil cinq cent soixante-un il donna au public son Commentaire sur la rubrique, & la loy premiere & deuxiéme *ff. de verbor. obligat.* ensuite duquel est son second Labyrinthe, dont le titre est, *Extricatio labyrinthi dividui & individui*, qui tombe dans l'explication de ces deux loix & des suivantes, le tout tiré de ses leçons de Tubinge & de Dole, comme il a déja esté touché. *a* Ce Livre est dedié à Antoine de Bourbon Roy de Navarre, *b* duquel & de la Reine de Navarre il estoit Conseiller & Maistre des Requestes. En la mesme année, il publia son troisiéme Labyrinthe, intitulé *Extricatio labyrinthi sexdecim legum* : & un autre traité dont le titre est, *Novus & analyticus intellectus quatuor legum* : & un troisiéme sur l'explication d'autres loix. Le premier fut dedié à Gaspar de Colligny Admiral de France, & les deux autres à François de Colligny Dandelot son frere, Chevalier de l'Ordre du Roy, par deux Epistres d'une mesme date, *c* comme les Lettres de privilege pour l'impression de ces trois traitez, & le precedent de *verbor. obligat. & de divid. & individ.* *d* Il dit en l'intitulation de ces trois derniers traitez, que c'est un ouvrage nouveau, qu'il a tiré d'un plus grand œuvre appellé *Novi intellectus in leges Digestorum & Codicis*, dont il a esté parlé cy-dessus, *e* qui avoit esté par luy commencé, & grandement avancé dés l'an mil cinq cent quarante-un, & l'ayant communiqué au mesme temps à François de Montholon, lors President au Parlement, & depuis Garde des Seaux de France, fut par luy approuvé & admiré, *f* mais depuis discontinué par les autres ouvrages dans lesquels il s'engagea insensiblement, & par les persecutions qui causerent son exil d'Allemagne: de sorte qu'il ne l'a point achevé, & n'en a donné au public que les traitez particuliers, ou les Commentaires des Loix, qu'il appelle *Extricationes labyrinthorum*, que j'ay remarquées en l'ordre & la suite des temps, dans lesquels il improuve & refute d'ordinaire, l'opinion de la pluspart des anciens Docteurs & Interpretes du Droict, mesme de la Glose en plusieurs endroits.

Il fit aussi imprimer *g* en la mesme année mil cinq cent soixante-un, le traité de l'Origine, progrés & excellence du Royaume & Monarchie des François, & Couronne de France, dedié à Jeanne d'Albret Reine de Navarre, *h* lequel traité il a depuis traduit en Latin, & l'a fait imprimer en l'an mil cinq cent soixante-quatre. L'un & l'autre traité avoit esté par luy fait & composé dés l'année mil cinq cent cinquante-un; car les Lettres Patentes du privilege pour l'impression, qui sont au commencement du Livre, tant François, que Latin, sont du douziéme Février mil cinq cent cinquante-un. Il a fait sa declaration en l'Epistre à Anne de Montmorency, Connestable de France, *i* qu'il estoit zelateur du nom Françpis, & de l'ancienne Noblesse, dignité, & vertu des François.

Le Commentaire sur le titre de verbo oblig.
Le Traité de divid. & individ.
Le tout dedié au Roy de Navarre.
Traitez sur plusieurs loix.
Dediez à Gaspard & Fraçois Dandelot freres.
Oeuvre de du Molin intitulé Novi intellectus in leges Digestorũ & Codicis.
Il n'a point esté achevé.
Traité François de la Monarchie des François.
Dedié à la Reine de Navarre.
Par luy traduit en Latin.
L'un & l'autre composé en 1551. au mesme temps que le Commentaire sur l'Edict des petites dates.
Il estoit grandement zelateur du nom François.

a *Cy-dessus chap.* 8. *&* 12. *au commencement & 14.*
b *l'Epistre liminaire est du* 15. *Octobre* 1561. Lugduni apud Claudium Senneronium. 1562.
c 1. *Janvier* 1561.
d *Du* 16. *Juin* 1561.
e *Au chap.* 15.
f *Tout cecy est rapporté en l'Epistre du* 23. *Septembre* 1550 *& en celle du mois de Decembre* 1561 Cyncerœ Jurisprudentiæ studiosis, *en fin de celle à Gaspard de Colligny, du* 1. *Janvier, dont il vient d'estre parlé.*
g *A Paris & à Lyon. André du Chesne en sa Bibliotheque des Autheurs qui ont écrit l'Histoire de France, chap.* 12 *pag.* 120. Jos. Simlerus epit. Bibliotheca Gesner. 1574. in catal. operum Caroli Molinæi.
h *L'Epistre est du* 7. *Septembre* 1561.
i *Du* 1. *Juin* 1650. *dedicatoire de ses Conseils.* Fateor me zelatorem esse Francici nominis, & antiquæ Francorum nobilitatis, dignitatis, & virtutis.

LIVRE TROISIEME.

CHAPITRE PREMIER.

Du pillage des Maisons de du Moulin en 1562. Sa sortie de Paris & ses voyages, pendant l'année 1562.

LES Guerres de la Religion & de la Ligue, qui causerent en l'année mil cinq cent soixante-deux dans la ville de Paris, les seditions & les ravages marquez en l'Histoire, contraignirent Charles du Molin d'en sortir le troisiéme Juin avec sa femme & ses enfans, aprés avoir encore souffert le pillage de sa maison de Paris, & de celles des champs; mesmes d'une bonne partie de ses Livres & de ses Ecrits, dont il se plaint en la seconde edition de la premiere partie de son Commentaire sur la Coûtume de Paris *a*: Il fait le recit de sa sortie & de son voyage en quelques endroits de ses Oeuvres, & dit *b* qu'il fut premierement en la Beausse, & au Perche visiter ses parens, passa à la Ferté le sixiéme Juillet, de là à Favieres chez un sien cousin, & prit son chemin à Orleans, où il arriva le trentiéme du mesme mois, & commença à faire ses leçons publiques en Theologie le troisiéme Aoust, depuis les deux heures aprés midy, jusques entre trois & quatre, le tout gratuitement. Il fut grandement persecuté par les Ministres, en haine de ce que quelque temps auparavant il s'estoit retiré de la compagnie de Jean Calvin leur Patriarche, & des Calvinistes, à cause de leur damnable & pernicieuse doctrine, & de ce que les Ministres emissaires du Consistoire de Genéve, *c* entreprenoient ouvertement de détruire l'autorité du Roy & de ses Magistrats, & d'opprimer les personnes doctes, & tous les gens de bien; leur ambition & insolence estant cause de toutes les seditions de Paris, & generalement des troubles & desordres de la France.

Il va en Beausse, au Perche, à la Ferté, à Favieres. A Orleans. Il y fait des leçons en Theologie. Est persecuté par les Ministres. Ministres causent tous les troubles & desordres de la France.

Il perdit en cette année Louys du Molin son second fils, qui mourut à Orleans, & courut hazard de perdre l'aisné nommé Charles, qui fut fort malade au mesme temps, ce qu'il a remarqué au lieu déja cotté de la premiere partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris, *d* & sortit d'Orleans le second jour d'Octobre, pour se garentir de la persecution des Ministres ses plus cruels ennemis, vint descendre en la maison du sieur de Louville son cousin, & trois jours aprés en partit pour aller au lieu d'Allonne en Beausse, qui est une Chastellenie à quatre lieuës de la ville de Chartres, écheuë à ses enfans, par la succession de Louyse de Beldon leur mere, sa premiere femme: & prenoit qualité de Seigneur d'Allonne & de Mignaux, comme j'ay veu dans plusieurs actes par luy passez; mesmes dans aucunes des Lettres de privilege pour l'impression de ses Livres, & donnoit à Charles du Molin son fils aisné, la qualité d'Escuyer Seigneur d'Allonne: de là il fut à Villereau, où il fit & composa un petit Catechisme ou sommaire de la doctrine Chrétienne Latin & François, qui fut au mesme temps traduit en Grec par Louys de Villereau, fils aisné du Seigneur du lieu où il estoit. *f* Quelques Autheurs François en font mention. *g* Mais n'estant point en seureté dans ce lieu, à cause des troupes qui couroient par tout le païs, & ne voulant pas suivre le camp du Prince de Conde, il prit resolution de retourner en la ville d'Orleans, & y continuer l'exercice de ses estudes pendant ce temps miserable & calamiteux.

Mort de Louys du Molin son second fils. Il se retire d'Orleans. Chastellenie d'Allonne en Beausse, qui appartenoit à ses enfans, comme heritiers de leur defunte mere. Il fait un petit Cathechisme Latin & François, contenant le sommaire de la doctrine Chrestienne. Traduit en Grec par Louys de Villereau. Il retourne à Orleans.

a In proœmio num. 18 maledictis illis seditionibus popularibus anni 1562. sub quibus utrumque fere filiorũ amisi, domus meæ urbanæ & rusticæ expilatæ, necnon Bibliotheca mea, &c.

b *En la defense contre les calomnies des Calvinistes, num. 68. & suivans: Et en la Preface de la collation & union des quatre Evangelistes du mois d'Aoust 1565.*

c *En la defense préalleguée contre les calomnies des Calvinistes, num. 56. 66. 76. & suivans: & cy-aprés, chap. 9.*

d 2a. editione in proœmio. nu. 18 anno 1562 sub quo utrumque fere filiorum amisi. Comment. in Consuet. Paris. Par. 1 §. 1. gloss. 5. num. 30.

f *En la défense préalleguée contre les calomnies des Calvinistes, nu. 82.*

g *François de la Croix du Maine, en sa Bibliotheque Françoise, page 47. Voy le chap. suivant.*

CHAPITRE II.

Du retour & residence de du Molin en la ville d'Orleans, assiegée par le Duc de Guyse, de son voyage à Lyon, & des Livres qu'il composa en 1563.

EN l'an mil cinq cent soixante-trois, peu de temps aprés son retour, & residence en la ville d'Orleans, le siege y fut mis par le Duc de Guise: pendant lequel ayant

emprunté plusieurs livres de ses amis, il entreprit le penible travail de la composition d'un livre intitulé : *Collatio & unio quatuor Evangelistarum*, *a* & des annotations qui sont en la fin ; dans laquelle collation il improuve & refute puissamment celle de Jean Calvin, comme remplie de grandes fautes & d'erreurs : & principalement en ce que contre le conseil manifeste du saint Esprit, & le sentiment de l'Eglise universelle, & de tous les Peres, il ne comprend dans la sienne, par une presomption humaine, & un esprit particulier, que trois Evangiles au lieu de quatre : ce qui offense le texte sacré de l'Evangile, & change le fil, la suite, & la verité de l'Histoire Evangelique. Il travailla à cét ouvrage l'hyver entier, nonobstant la maladie asthmatique ou de courte haleine, dont il fut affligé jour & nuit, durant un mois entier : dans laquelle composition il dit avoir esté grandement soulagé, (comme il l'avoit esté en la seconde partie de son Commentaire sur la Coûtume de Paris) *b* par Charles du Molin son fils aisné : & que Dieu ayant conduit son travail jusques à la fin, il espere avoir trouvé le vray moyen & le droit fil de l'harmonie, conference & union des quatre Evangelistes, sans rien changer, ny transposer du texte, en mettant en évidence le vray cours de toute l'Histoire Evangelique. Il composa cét ouvrage premierement en François pour en faire participante toute la France : mais prévoyant l'envie & la maladie des Calvinistes, qu'il avoit déja experimentée, il le mit en Latin.

Son Livre intitulé Collatio & unio quatuor Evangelistarum, contre celle de Jean Calvin.

Il le composa premierement en François.

Le siege d'Orleans ayant esté levé, apres la mort du Duc de Guyse, tué par Jean Poltrot sieur de Merey, *c* du Molin revint au lieu d'Allone, & ne trouvant point de seureté d'aller à Paris, à cause de la rebellion de la populace, il fut à Lyon, où il porta plusieurs de ses compositions prestes à imprimer, & entr'autres son Commentaire François sur les abus des petites dates, augmenté ; sa collation & union des quatre Evangelistes : le Decalogue tiré de la verité Hebraïque, avec annotations en marge, puisées de la sainte Escriture ; *d* son Catechisme dont il a esté parlé, *e* qui a cause de sa brieveté, fut imprimé à Lyon en quatre ou cinq jours : & une Apologie contre un livret intitulé, *La défense civile & militaire des Innocens, & de l'Eglise de Christ*, dont un Autheur du temps fait mention, *f* & luy fut derobé un autre petit livre contre les Anabaptistes, *g* écrit de la main de Charles du Molin son fils, & additionné de la sienne, lequel il ne pût recouvrer.

Le siege d'Orleans levé par la mort du Duc de Guyse, tué par Poltrot.

Du Molin se retire à Lyon.

Catechisme ou sommaire de la doctrine Chrestienne.

Livre contre les Anabaptistes.

Les Ministres de Lyon prirent occasion tant de son Catechisme, que des autres livres & compositions cy-dessus, de luy susciter une calomnieuse accusation, sous pretexte de laquelle ils le firent arrester prisonnier le dix-neufiéme Juin mil cinq cent soixante trois : *h* Mais le sieur de Soubize Gouverneur, luy ayant donné des Juges, pardevant lesquels il respondit, & proceda volontairement, quoy qu'il ne fust point leur justiciable, il obtint son élargissement le vingtiéme jour de son emprisonnement, ayant avec generosité & charité Chrestienne pardonné, & remis tous les despens, dommages & interests à ses adversaires.

Les Ministres de Lyon le font emprisonner.

Il est élargy. Et remet genereusement tous les despens, dommages & interests à ses adversaires.

Pendant son séjour à Lyon, il fit reimprimer à ses despens, *i* son Commentaire François sur les abus des petites dates, qui est plus ample de la moitié, voire des deux tiers, que le Latin imprimé en mil cinq cent cinquante-deux, & le François imprimé la premiere fois en mil cinq cent cinquante quatre : car il contient sept cent pages, & le premier deux cent quarante cinq seulement Ces augmentations avoient esté par luy faites trois ans auparavant, an mil cinq cent soixante-un, depuis son retour d'Allemagne, ce qu'il a remarqué en une apostille en marge, à la fin de l'epistre liminaire qui est en cette édition de mil cinq cent soixante quatre, portant, qu'il fit l'epistre Latine pour les Allemans, en l'impression de Basle mil cinq cent cinquante deux, & fit tout l'œuvre François à Paris en mil cinq cent soixante un. L'intitulation contient la mesme chose, que les Commentaires ont esté par luy composez en Latin, & dix ans apres reconnus, mis en François, & augmentez par le mesme Autheur, qui se qualifie Jurisconsulte de France & de Germanie, Conseiller & Maistre des Requestes ordinaires des Rois & Reines de Navarre, lesquelles qualitez ne sont point aux éditions de mil cinq cent cinquante deux & mil cinq cent cinquante quatre Latines & Françoises. Au titre de l'epistre limniaire, il dit que dautant qu'elle estoit Françoise, & que chacun la lisoit, *l* son Commentaire fut tost apres calomnié asprement & detesté par les Cardinaux, & leurs creatures, estant lors auprés du Roy, & par ceux de la Faculté de Theologie de Paris à la grande oppression de l'Autheur, sa maison & famille. Il ajoûte, que l'epistre avec le livre fut envoyé au Roy, estant lors en son camp dans le Piedmont, non par luy, la faculté luy en ayant esté ostée, mais par le Cardinal retournant de sa legation de Rome, avec lettres de mespris, & pleines de griéves menaces, nonobstant quoy le Roy trouva l'epistre bonne. Ce sont les termes de l'intitulation de l'epistre, ausquels je n'ay rien changé, & que j'ay voulu rapporter, tant pour la verité de l'histoire, que parceque les exemplaires de cette édition sont tres-rares, & ne s'en trouve rien dans les trois tomes des œuvres de du Molin, imprimez à Paris, soit de la premiere ou seconde édi-

Seconde edition du Commentaire François sur les petites dates, de beaucoup augmentée en 1564.

Cette augmentation faite en 1561.

Titre du livre en cette edition.

De l'epistre liminaire.

a Cecy est rapporté par luy en la preface du livre, & en la défense contre les calomnies des Calvinistes, num. 82. & seq. cy aprés chap. 7.

b Cy-dessus livre 2. chap. 16. sur la fin.

c Le 24. Fevrier 1563.

d Il fait mention de ce Decalogue, en la défense contre les calomnies des Calvinistes num. 105.

e Au chapitre precedent.

f Antoine du Verdier en sa Bibliotheque, p. 157.

g En la dite défense, nu. 98.

h En la mesme défense contre les Calvinistes, num 97. & suivans.

i Cette edition porte, A Lyon pour le dit du Molin 1564. avec privilege du Roy, qui est le mesme du 12. Fevrier 1551. transcrit au commencement du livre, n'y en ayāt point eu de nouveau pour cette edition. Voy cy-dessus livre 2. chap 2. & 15.

l Tout ce qui suit est le propre texte de du Molin, auquel je n'ay rien voulu changer : il dit la mesme chose au traité Latin & François de la Monarchie des François, num. 190.

l

tion, n'y ayant que le Commentaire Latin imprimé en mil cinq cent cinquante deux, *m* & non le François, soit de la premiere ou seconde édition de mil cinq cent cinquante quatre & mil cinq cent soixante quatre : Et dans la preface de cette derniere édition de mil cinq cent soixante quatre, qui est tres ample, il fait le recit des persecutions qu'il a souffertes depuis la premiere édition Latine de mil cinq cent cinquante-deux, & la Françoise de mil cinq cent cinquante quatre, ce qui a esté rapporté cy-dessus dans le détail en son lieu.

m Tome 3. col 413. de l'édition de 1624.

Le Commentaire François de du Molin contre les petites dates, soit de la premiere ou seconde édition, n'a point esté mis dans le corps de ses œuvres.

Au mesme temps ceux de la ville de Valence envoyerent vers luy, pour le prier de venir faire des leçons en leur Université, luy offrant une maison Doctorale, & douze cent livres de gages par an, *n* ce qui fut traversé par l'envie & la jalousie des Ministres, ses ennemis conjurez.

n En la défense susdite contre les Calvinistes, num. 100. & suivans.

Ceux de l'Université de Valence luy offrent une chaire.

CHAPITRE III.

De son retour à Paris, & des celebres Consultations qu'il fit en l'année 1564.

IL resolut de s'en revenir à Paris, & ayant passé en Gastinois, & en Beausse, és maisons nobles de ses parens, *a* il arriva à Paris au commencement de l'année mil cinq cent soixante quatre, ou au mois de Janvier mil cinq cent soixante trois, selon l'ancienne computation de commencer l'année en Mars, & non en Janvier. *b* En cette année il fit trois fameuses Consultations, qui toutes ont trouvé place honorable dans l'Histoire du temps.

Consultation en la cause du Cardinal de Crequi Evesque d'Amiens.

La premiere qui est Latine, fut faite au mois de Mars, pour Antoine Dailly de Piquigny Vidame d'Amiens, deputé pour la Noblesse de la Province de Picardie, contre Antoine de Crequy auparavant Evesque de Nantes, nouvellement éleu Evesque d'Amiens, & depuis Cardinal, grand ennemy des Protestans d'Allemagne : par laquelle il respondit que son election estoit nulle & invalide, pour avoir esté faite sans y avoir appellé les Ordres de la Noblesse & du tiers Estat, suivant les Saints Conciles, constitutions & Ordonnances de nos Rois, mesme celles des Estats d'Orleans, *c* faite trois ans auparavant ; ce qui est rapporté en l'Histoire du President de Thou. *d*

Consultation en la cause des Jesuites, qui est transcrite toute entiere dans Rodolphus Hospinianus.

La seconde Consultation aussi Latine, fut faite en la cause des Recteurs & Supposts de l'Université de Paris, contre les Jesuites, qui avoient presenté leur Requeste au Parlement, pour estre aggregez & incorporez avec l'Université : en laquelle Consultation, il donna avis au Recteur de s'opposer à leur reception & installation, & leur dénoncer nouvel œuvre, par les raisons au nombre de neuf, qui y sont amplement contenuës & dans les plaidoyez faits en la cause, par les Advocats, Estienne Pasquier pour l'Université, Pierre Versoris pour les Jesuistes, & Baptiste du Mesnil Advocat du Roy, qui sont imprimez, & la Consultation *e* pareillement, & sur iceux intervint Arrest de provision au profit des Jesuites, qui leur permet d'ouvrir leur College, & d'enseigner la jeunesse ; laquelle provision a depuis passé en diffinitive.

Arrest de provision au profit des Jesuites, en 1565. le 5. Avril.

Consultation sur le Concile de Trente.

La troisiéme Consultation qui est Françoise, & en une affaire encore plus importante, que les deux autres, est du vingt-huitiéme Février de la mesme année mil cinq cent soixante quatre, sur la question de la reception en France, ou du rejet du Concile de Trente. L'Histoire & les memoires du temps nous apprennent, que les Legats & Ambassadeurs du Pape, de l'Empereur, du Roy d'Espagne, & du Duc de Savoye, firent grande instance au Roy Charles IX. *f* pour la reception du Concile de Trente ; ce que ce Prince leur ayant refusé absolument, pour les causes & raisons qu'il leur bailleroit par écrit, & leur envoyeroit : ils redoublerent leur Requeste, avec plus d'empressement. Ce qui obligea le Roy de leur dire, *g* qu'il ne pouvoit leur donner autre responſe, qu'il n'eust auparavant pris l'avis des Princes, & des principaux de son Conseil, dont l'assemblée fut faite au mesme lieu de Fontaine-bleau, au commencement du Caresme, où furent mandez du Parlement, Christophe de Thou premier President, Pierre Seguier, Christophe de Harlay, Presidens, Baptiste du Mesnil & Edmond Boucherat Advocats du Roy, & Gilles Bourdin Procureur general, qui y demeurerent huit jours entiers. Le Cardinal de Lorraine ayant de la part du Pape grandement insisté pour la reception du Concile, qu'il se promettoit faire signer au Roy, Michel de l'Hospital Chancelier de France y resista formellement, pour raison dequoy le Cardinal & luy eurent de grosses paroles, & Baptiste du Mesnil, premier Advocat du Roy, qui porta la parole, cotta plusieurs choses dans les neuf sessions du Concile, qui alloient contre les droits & l'authorité du Roy, & les libertez de l'Eglise Gallicane : ce qui fit remettre l'affaire à la my May ensuivant.

Instance faite au Roy Charles IX. pour la reception du Concile de Trente.

Son refus.

Nouvelle instance.

Assemblée pour raison de ce à Fontaine-bleau.

Le Cardinal de Lorraine & le Chancelier de l'Hospital, se prirent de paroles sur la proposition de la reception du Concile.

Harangue de l'advocat du Roy du Mesnil, au Conseil du Roy.

a En la mesme défense, nu. 99.
b Avant l'Ordonnance de l'an 1563. art. 39.
c De l'an 1560. art. 1.
d Lib 36. Historiarum sui temporis, p. 293.
e Rodolphus Hospinianus Hist. Jesuiticæ, libro 2. cap. 1. fol. 87. 88. Jac. August. Thuanus, lib 37. Hist. p. 315. 318. & seq. *Pasquier en ses Recherches de la France, liv. 3. ch 36. 37. & 38. & de la derniere édition cha. 42. 43. 44. Antoine Loysel au Dialogue des Advocats du Parlement de Paris. Pierre Ayrault en son 20. plaidoyé, Le Mercure Jesuite imprimé à Paris en 1626. p. 315. & suivantes, où est le plaidoyé entier de M. du Mesnil.*
f Le 12. Février 1564. Jul. Cæsar Bulengerus Histor. lib. 4. anno 1564 pag. 91. interim Legati à Pontifice Hispaniæ Rege, ac Sabaudiæ Duce Kal. Febr. in aulam venere qui Regem orarent ut decreta S. Concilii Tridentini, per Gallias rata esse vellet. A Rege Reginaque Legatis benignè responsum, tandem re imperfecta dimissi.
g Le 27. du mesme mois de Février.

CHAPITRE IV.

Des persecutions qu'il a souffertes pour ces trois consultations.

a Du 27. Fevrier 1564.
b Le 15. Fevrier.

Sommaire du conseil de du Molin, sur le Concile de Trente.

CE fut le sujet de cette consultation de Charles du Molin, *a* au commencement de laquelle il dit qu'aucuns vertueux, prudens & excellens personnages du Conseil Privé du Roy, avoient *b* mis entre ses mains, les neuf sessions du Concile, dont les six premieres avoient esté imprimées à Cologne en l'an mil cinq cent cinquante-un, & depuis à Anvers, & les trois autres à Paris : lesquelles veuës & examinées, il dit son avis dans une liberté genereuse & Françoise *c* que le Concile (hors ce qui est de la foy, la doctrine & les constitutions de l'Eglise, & la reformation des mœurs & des personnes, à quoy il n'y a rien à redire) ne peut & ne doit estre receu au Royaume de France, tant pour les nullitez en la forme de l'indiction, & de la tenuë : que par ce qu'il ordonne à l'égard de la police, plusieurs choses qui sont contre les anciens Conciles de France, contre les droits de la Couronne, la dignité & Majesté du Roy, l'authorité de ses Edits & Ordonnances, Arrests & Reglemens des Parlemens, & autres Cours souveraines, les decrets des Estats de France, les droits, libertez & immunitez de l'Eglise Gallicane : Bref qui donne de justes & legitimes soupçons, que l'on veut introduire l'Inquisition en France. Et dautant qu'en une chose de si grand prix concernant le public, ce n'est pas assez de rendre un simple avis, comme aux consultations particulieres & privées, il cotte les nullitez au nombre de douze, & les raisons foncieres qui composent les cent articles de sa consultation, qu'il dédia à Antoine de Croüy Comte de Porcien, *d* & la fit imprimer en la mesme année à Lyon, sans privilege particulier du Roy.

c Jac. Aug. Thuanus lib. 36. p. 293. & lib. 38. p. 362.

Il est dedié au Comte de Porcien.

Cette consultation a esté traduite en Latin, & imprimée à Poictiers avec une preface. *e* Il a representé en une de ses Notes sur les conseils de *Decius*, *f* ce qui se passa au Concile de Trente, sur le sujet du decret de la residence, & de la pluralité des Benefices. Une autre consultation a esté faite depuis sur la reception du mesme Concile de Trente : elle est entre les œuvres posthumes de Guy Coquille, *g* & attribuée à Antoine Loysel Advocat en Parlement : en laquelle sont remarquez particulierement les articles du Concile de Trente, qui sont contraires aux libertez de l'Eglise Gallicane, à l'authorité des Ordinaires, aux Ordonnances du Roy, & aux Arrests de la Cour : ce qui avoit esté touché auparavant cette derniere consultation, en l'assemblée tenuë à Paris en l'an mil cinq cent quatre-vingt treize.

d L'Epistre liminaire est du 28. May 1564.
e En l'année suivante 1565.
f Consil. 151. in sermone in principio, verbo reprehendas.
g Imprimée à Paris, chez la veuve Jean Guillemot, en l'an 1650.

Note de du Molin sur le decret de la residence & pluralité des Benefices.
Autre consultation sur le mesme sujet par Antoine Loysel.
Il y a beaucoup d'articles dans le Concile de Trente, contraires aux Libertez de l'Eglise Gallicane, & aux Ordonnances du Roy.

La suite de ces trois consultations, & notamment de la derniere, contre le Concile de Trente, a esté funeste & déplorable à l'Autheur : car ayant reveillé & reüny la haine & l'envie de ses adversaires, personnes puissantes, mesme de ceux qui l'avoient entrepris & persecuté dés l'année mil cinq cent cinquante-deux, à cause de son Commentaire contre les abus des petites dates, & la cabale de Ministres, qui estoient ses ennemis cachez, pour les causes cy-dessus representées, *h* ils eurent le pouvoir de susciter les procedures, & de faire donner contre luy les Arrests que j'ay veus & extraits des registres de la Cour.

h Au Livre precedent.

Les ennemis de du Molin conjurent sa ruine, & resolurent de le perdre.

CHAPITRE V.

Recit des interrogatoires prestez par du Molin, en la Cour, & des Arrests contre luy intervenus en suite, au sujet de sa consultation contre le Concile de Trente.

a Cét interrogatoire, le subsequent, & les Arrests sont tirez des Registres de la Cour.

Premier interrogatoire du 6. Juin 1558.

LE Mardy sixiéme Juin mil cinq cent soixante-quatre, *a* de l'ordonnance de la Cour, intervenuë sur la plainte & les conclusions des Gens du Roy, contre le livre de du Molin, il fut mandé & interrogé, non par des Commissaires, mais en pleine grand' Chambre. Enquis s'il a fait imprimer ledit livre, & par qui ? A confessé qu'il est vray, & l'a envoyé à Lyon : mais parce que beaucoup de gens en avoient eu une copie, tant au Conseil du Roy, qu'ailleurs, & que chacun en avoit des rapsodies & copies mal ordonnées, il l'a voulu mettre en meilleure forme, & le faire imprimer sur trois sessions qu'on luy a baillées, qu'il a pardevers luy. A luy remonstré que son livre porte qu'il l'a fait par l'avis de gens vertueux du Conseil Privé du Roy, auquel il a fait injure : outre, que si ce livre est porté és païs estrangers, cela le pourra mettre en dispute avec les voisins estrangers, mesme le Pape ; & d'ailleurs qu'il est expressément défendu d'impri-

Inconveniens que pouvoit causer son livre.

mer, ou faire imprimer livres nouveaux, sans le congé & permission du Roy, *b* par lettres signées d'un Secretaire d'Estat, & scellées du grand sceau, ou de l'authorité de la Cour. A dit qu'il y a vingt-cinq ans qu'il a fait beaucoup de beaux & de bons livres, utiles au public ; & n'eust fait imprimer celuy-cy, n'eust esté qu'il y avoit beaucoup de gens qui le faisoient publier mal ordonné, & sans ordre : & ne voulant endurer que quelqu'un en abusast, il y a environ un mois qu'il en écrivit à Monsieur le Chancelier, pour avoir privilege special, combien qu'il en ait un general, & n'en a eu nouvelles : & voyant l'inconvenient qui pouvoit venir de ces rapsodies qui couroient, a mieux aimé le laisser aller, & ne l'a fait que pour monstrer la verité, & pour l'honneur de Dieu, & non pour engendrer des differends. Ne sçait qui l'a imprimé ; bien est vray qu'il en avoit écrit à un Senneton de Lyon, qui ne luy a fait response. Sur ce l'heure ayant sonné, il se seroit departy, & l'interrogatoire continué au lendemain.

Défenses d'imprimer livres nouveaux, sans lettres de privilege signées d'un Secretaire d'Estat, & scellées du grand sceau, ou par la permission de la Cour.

Thuanus lib 35. Histor. p. 252.

Auquel jour Mercredy septiéme Juin *c* veuës les conclusions du Procureur general, sur les interrogatoires du jour precedent, faites à Charles du Molin, & ses responses & confessions, luy remandé, presens les Gens du Roy, luy fut dit, que l'heure ayant sonné, on ne l'avoit peu enquerir sur ce que dans le livre par luy fait, il avoit mis, *d* que par aucuns tres-vertueux, prudens, & tres-excellens personnages du Conseil Privé du Roy, il avoit esté requis mettre en avant les raisons y déduites, qui estoit en ce faisant toucher l'honneur de ceux du Conseil du Roy. A quoy il auroit respondu, qu'il y vaqua avec eux le Dimanche de la Quinquagesime, & les Lundy, Mardy & Mercredy ensuivans : & que ce n'estoient tous les Conseillers du Roy en son Conseil, mais aucuns. Enquis quels ? dit, qu'il n'est tenu de les nommer, parce qu'ils vinrent au conseil à luy, & apporterent trois sessions du Concile, imprimées à Paris, par privilege du Roy, *e* avec quelque missive qu'il a rompue, afin qu'il feüilletast lesdites trois sessions, & mist son avis sur icelles. Enquis où le livre a esté imprimé ? dit, qu'il avoit écrit à un Senneton à Lyon pour l'imprimer, & n'en a eu nouvelle. Si le livre n'a pas esté imprimé à Paris ? dit ne sçavoir où il a esté imprimé, & si ç'a esté à Lyon ; *f* mais n'a esté imprimé à Paris : a esté prié en envoyer à Orleans, Caën, Lyon, & Montargis ; les a baillez à aucuns serviteurs, ou facteurs, dont il ne sçait le nom. Enquis s'il a baillé l'original écrit de sa main, pour l'imprimer ? dit, qu'aprés avoir eu propos avec plusieurs, il l'a baillé à un qu'il ne connoist, auquel il s'est fié, & l'on luy a apporté peu d'exemplaires ; que c'est comme un facteur ou solliciteur. Qu'il ne l'a fait que pour l'honneur de Dieu & du Roy, & pour la police, la paix & la tranquillité du Royaume, n'entendant par-là faire tourner une guerre entre le Roy & les estrangers. A luy remonstré que par son livre il a declaré le Concile schismatique, heretique & nul : Il respondit que ce sont les moyens par lesquels il peut estre empesché ; & que ce qu'il en a fait est une consultation privée, sur ce qu'il a sceu que l'on imprimoit & publioit les sessions du Concile, sans ordre du Roy ; & a laissé aller son livre en la forme qu'il est, non par mépris de l'authorité du Roy & de son Conseil, ny de la Cour.

Le Registre de la Cour du 13. Septembre 1563. contenant les conclusions de Baptiste du Mesnil Advocat general du Roy, sur la Declaration donnée à Mante le 10. du mesme mois.

Second interrogatoire, du 7. Juin 1552.

Il refuse de nommer ceux qui sont venus à luy pour conseil.

Il declare les causes & les motifs qui l'ont porté à faire la consultation contre le Concile de Trente.

Luy retiré, les Gens du Roy *g* dirent, que l'affaire estoit de la qualité de celles dont il faloit avertir le Roy ; & requirent qu'il plust à la Cour luy en écrire, afin que sur ce il commande ce qu'il luy plaira ; & cependant que du Molin fust tenu resider en sa maison, qui luy seroit baillée pour prison : Avec défenses de vendre & débiter le livre ; à quelque personne que ce soit ; & que ceux qui se trouveroient imprimez, fussent saisis par les Ministres de Justice.

Conclusions des Gens du Roy.

Sur ces conclusions intervindrent deux Arrests le mesme jour ; *h* Le premier portant qu'il seroit écrit au Roy, & cependant du Molin envoyé en la Conciergerie du Palais, par le Contrehuis, pour y demeurer jusques à ce qu'il eust esté oüy & interrogé sur les demandes, requestes & conclusions du Procureur general du Roy : Et s'il presente requeste pour estre mis en la garde d'un Huissier, il sera mis chez l'Huissier Pean, auquel pour ce mandé, fut enjoint le mener presentement en la Conciergerie. Et arresté que deux des quatre Notaires & Secretaires de la Cour se transporteroient au logis dudit du Molin, pour faire perquisition de la minute originale du livre, afin de l'apporter & mettre au Greffe de la Cour : Ensemble tous & chacuns les livres qui se trouveroient intitulez du Conseil, sur le faict du Concile de Trente : Et outre que défenses seroient faites à tous Imprimeurs & Libraires, de vendre ou exposer en vente le livre. L'autre Arrest porte, que la Cour oüy le Procureur general du Roy en ses remonstrances, & luy ce requerant, a fait inhibitions & défenses à tous Libraires, Imprimeurs, Colporteurs, & autres quelsconques, d'imprimer, vendre, ny exposer en vente, soit en public, ou secret, un petit livre intitulé, *Conseil sur le faict du Concile de Trente, reception ou rejet d'iceluy, composé par Maistre Charles du Molin Advocat en la Cour*, & à toutes personnes de

Arrest contre Charles du Molin Son emprisonnement en la Conciergerie du Palais, par le contrehuis.

Autre Arrest portant défenses d'imprimer & vendre le livre.

Intitulation du livre de du Molin contre le Concile de Trente.

b Edict du Roy Henry II. de l'an 1547. Autre à Chasteaubriant 1551. art. 6. 7. & suivans. Pareil Edict du Roy Charles IX. à Mante, 10. Septembre 1563. art. 3 verifié en Parlement le 29. Novembre ensuivant : Et depuis par l'Ordonnance de Moulins art. 78 les mesmes défenses avoient esté réiterées peu de temps avant l'impression du livre de du Molin, par Arrest de reglement du 12. Février 1564 donné sur les remonstrances des Lieutenans du Prevost de Paris, & conclusions du Procureur general, publié le mesme jour à son de Trompe par les carrefours de la ville & faux-bourgs de Paris. Ce que l'on soûtenoit rendre inexcusable la faute de l'Autheur du livre, ancien Advocat en la Cour : joint la qualité & importance de l'affaire, & la conjoncture du temps.

c Le registre porte, les grãd Chambre, du Conseil, lorsmis ceux du procés du Comte de Dampmartin, & de la Tournelle, assemblées.

d C'est tout au commencement de la Consultation.

e Ces trois sessions ont esté imprimées à Paris, in Officina Reginaldi Calderii. & Claudii ejus filii, an. 1546. in 8.

f Le livre imprimé porte ces mots, à Lyon pour ledit du Molin 1564.

g Baptiste du Mesnil prit ces conclusions, elles sont contenuës aux autres registres concernant l'affaire.

h C'est le Mercredy 7. Juin 1564.

quelque

quelque estat, qualité & condition qu'elles soient, de l'achepter : Enjoint à tous ceux qui en avoient pardevers eux, de les mettre dans le jour au Greffe de la Cour : le tout sur peine de confiscation de corps & de biens ; ordonné, que l'Arrest seroit publié à son de trompe & cry public, par les Carrefours de la ville & fauxbourgs de Paris, & autres lieux accoûtumez à faire cris & proclamations, à ce qu'aucun n'en pretendist cause d'ignorance. En execution duquel Arrest la publication fut faite le mesme jour, en la forme ordonnée par iceluy.

Suppression du livre.

Publication de l'Arrest à son de trompe par les carrefours.

CHAPITRE VI.

De la declaration & protestation de du Molin dans ses écrits, pour le faict de ses consultations sur le Concile de Trente : Et des Lettres qui en furent écrites par le Parlement au Roy & à la Reyne, & au Chancelier ; Et leurs reponses.

LE sommaire de ces interrogatoires, & de l'histoire entiere, est rapporté par du Molin en plusieurs endroits de ses œuvres, *a* où il dit que l'emprisonnement & detention de sa personne, pendant les mois de Juin & Juillet mil cinq cens soixante-quatre, dont il attribuë la principale cause aux rebelles & factieux ennemis de la paix & du repos public, de l'authorité du Roy & de ses Edits & Ordonnances ; fut improuvé & detesté par sa Majesté, par les Princes & Grands de la Cour, & du Conseil, & par tous les gens de bien & bons François, & attira leur indignation. Que par ses réponses aux interrogatoires, il a reconnu ingenument avoir fait le livre par le pur zele de Dieu & de la verité, pour la défense de l'authorité du Roy, & des droits de sa Couronne, & pour le bien & utilité publique. Lesquelles réponses il dit avoir faites avec modestie & retenuë, sans chaleur ny invective contre qui que ce soit, & dans le respect qu'il devoit aux Juges ; ce qui les rendit plus doux & favorables qu'il n'estimoit du commencement. Il ajoûte qu'il disoit à sa femme, à ses enfans, & à ses amis qui le visitoient en prison, qu'il estoit resolu à la mort, les exhortant de prier Dieu pour luy, afin qu'il luy donnast la constance & la perseverance digne d'un genereux Chrestien.

Autheurs de l'emprisonnement de du Molin.

La modestie & retenuë dont il usa dans ses réponses aux interrogatoires qui luy furent faits en la Cour.

Qu'estant en prison, il eut apprehension de la mort.

Les Lettres que la Cour de Parlement écrivit au Roy, *b* à la Reyne, *c* & à Michel de l'Hospital Chancelier de France, sont dans le Registre, ensuite des Arrests. Celle du Roy porte, *Au Roy nostre Souverain Seigneur :* la souscription, *Vos tres-humbles & tres-obeïssans sujets & serviteurs les Gens tenans vostre Parlement.* Celle de la Reyne, *A la Reyne nostre Souveraine Dame, Vos tres-humbles & tres-obeyssans sujets & serviteurs, les Gens tenans le Parlement du Roy.* Et celle du Chancelier, *A nostre tres-honoré Seigneur Messire Michel de l'Hospital Chancelier de France, les Gens tenans le Parlement du Roy, vos freres.* Le sommaire de ces trois Lettres est, que le jour precedent *d* les Advocats & Procureur Generaux du Roy avoient fait remonstrance à la Cour, sur le livre n'aguere imprimé sous le nom de Maistre Charles du Molin Advocat en icelle, intitulé, *Conseil sur le fait du Concile de Trente :* au commencement duquel estoit écrit, qu'aucuns personnages du Conseil Privé avoient voulu avoir avis de luy sur la reception ou rejet dudit Concile : & combien qu'à la premiere feüille il fust mis, qu'il avoit esté imprimé à Lyon, par privilege de sa Majesté non daté, l'epistre liminaire estant du vingt-huitiéme May mil cinq cens soixante-quatre, à Paris : sur l'interrogatoire à luy fait, s'il ne sçavoit pas bien l'Edit du Roy, *e* prohibitif des impressions de livres nouveaux, sans permission scellée du grand seel ; il auroit fait réponse, qu'il le sçavoit bien, & en avoit écrit à Monsieur le Chancelier, sans en avoir eu réponse ; & qu'il avoit baillé le livre à un homme inconnu, pour le faire imprimer ; ce qui ne convient avec l'epistre, laquelle enseigne l'impression avoir esté faite à Paris, ville capitale du Royaume. Que le sujet du livre, & les raisons y déduites, publiées par impression & permission du Roy, empruntée, ne peuvent que nuire au repos que sa Majesté desire entretenir dedans & dehors son Royaume, le Parlement avoit avisé l'en avertir, & cependant arrester ledit du Molin prisonnier, & fait saisir les Exemplaires, avec défenses à tous d'en vendre. Que la licence des impressions en cette saison, où la division de la Religion engendre troubles & seditions, & la desobeïssance aux défenses portées par l'Edit, *f* ne se trouve gueres qu'en ceux de la nouvelle opinion : *g* & que c'estoit à

La superscription & soubscription de la Lettre écrite au Roy par le Parlement.

A la Reine.

Au Chancelier.

Sommaire du contenu aux Lettres.

Edict du Roy prohibitif d'imprimer livres nouveaux sans permission scellée du grand seel.

Licence des impressions de livres sans permission, commune & frequente.

a In 2. editione 1. partis Comment. in Consuet. Paris. Procem. num. 18. Necnon menstruis illis carceribus, quos anno 1564. mense Junio & Julio, summa bonorum omnium, ipsius quoque Caroli IX. optimi Regis, & procerũ ejus indignatione, ab osoribus Evangelii, & pacis publicæ, Edictorũque regiorum bis aut ter sanctorum rebellibus, imputandum est. *Ce qu'il rapporte plus amplement en la défense contre les calomnies des Calvinistes,* nu. 102. præfat. in collation. & union. quatuor Evangelist.

b Charles IX le 7 Juin 1564.

c Catherine de Medicis. Elles sont toutes signées du Tillet.

d 6. Juin 1564.

e *Charles IX. à Monte, le 10. Septembre 1563. art. 3 & autres citez, au chapitre precedent.*

f *Du Roy Charles IX 1563. au chapitre précedent, vers le commencement.*

g *Dont du Molin faisoit profession, cy dessus, livre 1 chapitre 18. livre 2. chapitre 7. & 8.*

sa Majesté d'y pourvoir, envoyant à cette fin le livre à Monsieur le Chancelier.

Réponse du Roy & de la Reine aux Lettres du Parlement.

La réponse du Roy & de la Reyne *h* porte que le Parlement a tres-bien fait d'arrester du Molin prisonnier, au sujet de son livre imprimé sans permission expresse de sa Majesté, qu'il couvre du pretexte d'aucuns des Seigneurs de son Conseil, paravanture à tort & malicieusement; ce qui fait prejudice à la Compagnie, & doit estre averé & verifié: & à cette fin il est mandé au Parlement de l'enquerir & interroger bien avant sur ce poinct, & de ceux du Conseil, desquels il pretend à ce avoir avoir esté incité, pour en atteindre la verité, & proceder en Justice ainsi que de raison; afin que l'exemple serve à contenir & luy & les autres, de mettre aucun livre en lumiere contre les défenses portées par l'Edit du Roy, comme il a fait. Et cependant sa Majesté ayant entendu qu'il estoit indisposé de sa personne, elle declare ne vouloir qu'il fust durement traité en prison, moyennant que la seureté y fust.

La principale cause de l'emprisonnement de du Molin, fut, pour avoir fait imprimer son livre sans permission du Roy, contre les défenses portées par l'Edict de 1563.

Ces Lettres qualifiées missives dans le Registre, ayant esté, de l'Ordonnance de la Cour, communiquées au Procureur general, sur ses conclusions prises, luy present, par Baptiste du Mesnil, assisté de Edmond Boucherat, Advocats du Roy, intervint Arrest, *i* portant que du Molin seroit interrogé, suivant qu'il estoit mandé à la Cour par icelles, & pour proceder à l'interrogatoire, Estienne Chambon & François Thomas Conseillers commis, pardevant lesquels il subit l'interrogatoire ordonné, contenant en effet les mesmes réponses que par ses premiers interrogatoires.

Arrest portant: que du Molin seroit interrogé. Son interrogatoire.

h A Lyon le 24. Juin 1564.

i Le 20. Juin 1564.

CHAPITRE VII.

Comme il fut élargi des prisons de la Conciergerie du Palais; & des livres qu'il fit imprimer depuis.

CEPENDANT Simon Bobé son gendre, Bailly de Coulommiers, qui avoit épousé Anne du Molin sa fille, fit un voyage à Lyon, *a* où estoit le Roy, & par la faveur de Jeanne d'Albret Reyne de Navarre, & de Renée de France, Duchesse de Chartres & de Ferrare, desquelles il estoit Officier & Conseil, obtint des Lettres Patentes du Roy & de la Reyne, portant qu'ayant entendu l'occasion pour laquelle le Parlement avoit puis nagueres fait arrester & constituer prisonnier du Molin, & les procedures encommencées alencontre de luy; & pour ce qu'il y avoit certains respects & considerations qui faisoient desirer à sa Majesté qu'il fust traité plus doucement qu'il n'avoit esté jusques alors, procedant en son affaire par les voyes accoûtumées en semblables cas, il est mandé à la Cour, & expressément enjoint, que cessant toutes difficultez & longueurs, & sans vouloir plus particulierement entendre les motifs du commandement, elle fasse, incontinent la Lettre receuë, mettre ledit du Molin en liberté, & le renvoye en sa maison, luy faisant expresses inhibitions & defenses, que sur peine de la vie, il n'ait plus à exposer, ny faire imprimer, ny mettre en lumiere aucuns livres, soit des choses qui appartiennent à l'Estat, ou qui dépendent de la Theologie, & concernent les authoritez des Conciles & du Saint Siege Apostolique, & qui au temps lors present pouvoient donner scandale, ou apporter trouble aux Sujets du Roy. Ces mesmes Lettres Patentes traduites en Latin, sont transcrites en fin de la consultation Latine contre le Concile de Trente, *c* & ayant esté receuës par la Cour, *d* elle ordonna qu'elles seroient communiquées aux Gens du Roy, pour y prendre leurs conclusions. Ils les prirent verbalement le Samedy premier Juillet mil cinq cens soixante-quatre, *e* & Baptiste du Mesnil premier Advocat du Roy, portant la parole, dit *f* qu'ils avoient veu les Lettres Patentes en forme de jugement, concernant le fait de Charles du Molin, & l'impression de son livre: & que par icelles il estoit mandé à la Cour, le mettre en liberté, inhibant en prendre connoissance; & suivant la resolution par eux prise, requirent de deux choses l'une, ou que ce fust avec severes & rigoureuses remonstrances, & défenses de tomber plus en telles fautes, ce fait renvoyé en sa maison, *& abstineat foro*: ou bien remonstrances au Roy, attendu que la Cour avoit déja commencé à opiner en l'affaire, sans avoir toutefois Lettres Patentes, sur ce que toute maniere de gens se mettent temerairement à écrire pour imprimer, ce qui cause les agitations qui sont de present. Eux retirez, la matiere mise en deliberation, fut arresté que le Mercredy ensuivant *g* la Cour delibereroit sur les Lettres & conclusions, appellez les Presidens & Conseillers qui y estoient le dernier jour de la deliberation. Par Arrest qui intervint, *h* il fut élargy & mis hors des prisons de la Conciergerie du Palais, suivant les Lettres Patentes, sous les défenses y contenuës, sa maison de Paris luy ayant esté premierement donnée pour prison, & depuis celle des champs, à cause de sa maladie,

Sommaire des Lettres Patentes du Roy en forme de Jugement, qui ordonne l'élargissement de du Molin.

Communication des Lettres Patentes aux Gens du Roy.

Leurs conclusions.

Arrest d'élargissement.

a Cette negociation est rapportée par du Molin, en la défense contre les calomnies des Calvinistes, num. 102. præfatio. in Collat. union quatuor Evangelistarũ.

b Données à Lyon le 21. Iuin 1564. celles du Roy, signées, Charles. & contresignées, Bourdin, & celles de la Reyne, signées, Catherine: elles sont transcrites dans les Registres.

c Imprimées à Poictiers en l'an 1565. page 144. Il en a esté parlé cy-dessus, chapitre 4.

d Le 27. Iuin 1564.

e Les grand' Chambre, du Conseil, & Tournelle assemblées.

f Extrait du Registre de la Cour, contenant ces conclusions.

g 5. Iuillet 1564.

h Du Molin en la défense contre les calomnies

des Calvinistes, num. 102. 103. et luy estant delivré par juste jugement du Roy, &c. Præfatio. in collation. & unio. quatuor Evangelistarũ. Nequicquam obsistentibus clamoribus ingẽtibus, &c. sensim domi confinatus, deinde ob valetudinem usque in prædium rusticum laxatus, tandem penitùs liberatur. Et in 2. edit. 3 part. Comment. in Consuet. Paris. in Procem. num 29. Respectu anni 1564. quo hæc in carcere domûs nostræ. Regis beneficio dicto Palatino carceri commutato, hæc emendamus. Jac. Aug. Thuanus Histor. lib. 36. p. 293 Ex carcere posteà Regis diplomate emissus est, & plenæ libertati restitutus, additâ clausulâ, ne quid ille in posterum in vulgus ederet injussu Regis posset, de cetero ejus rei cognitione Senatui eodem diplomate interdicta. Jul. Cæs. Bulengerus Historiarum sui temporis libro 2. anno 1564. p. 51 Carolus Molinæus scripto nefario Concilium Tridentinum oppugnavit; quare offenso Senatu, carceri mancipatus est: unde Literis Regiis, bonis omnibus frementibus, emissus Jodocus Ravesteyn Flandet scripsit etiam contra Molinæum, pro Concilio Tridentino.

& enfin élargy à pur & à plein. Ce qui est remarqué par luy, & par les Historiens & Autheurs du temps, l'un desquels, c'est le President de Thou, en parle avec moderation, & dans la verité de l'histoire; & l'autre, c'est Jules Cesar Boulanger, avec un stile aigre & plein d'animosité. Antoine Mornac *i* rapportant ce mesme Arrest d'élargissement, fait une observation notable, que comme du Molin avoit esté envoyé en la Conciergerie par le Contrehuis, suivant qu'il a esté remarqué cy-dessus, *l* ainsi il fut ordonné & arresté par la Cour, qu'il sortiroit par la porte d'enhaut, comme innocent, & non par la porte basse de la prison, qui est la sortie des coupables & criminels, afin que sa reputation demeurast entiere, & sans tache ny atteinte, & que ses liens semblassent plûtost rompus & brisez, que dénoüez & lâchez, comme Joseph rapporte de luy-mesme, *m* quand il fut délivré de sa captivité par l'Empereur Vespasien. Mais ce que le mesme Mornac rapporte, *n* que du Molin, au sortir de la prison, jetta dans le feu & brûla le reste de son Commentaire sur la Coûtume de Paris; a esté refuté cy-dessus. *o*

Autheurs qui rapportent cet Arrest. — *Du Molin.* — *Le President de Thou.* — Julius Cæs. Bulengerus. — *Antoine Mornac.* — *Du Molin sortit par la porte d'enhaut.* — *Il ne jetta point dans le feu le reste de son Commentaire sur la Coustume de Paris, comme aucuns ont écrit.*

En l'an mil cinq cens soixante-cinq il fit imprimer le livre Latin intitulé, *Collatio & unio quatuor Evangelistarum*, qu'il avoit composé en la ville d'Orleans, pendant le siege, en l'an mil cinq cens soixante-trois, *p* & dont Josias Simlerus, & autres font mention: *q* Il le dédia au Roy Charles IX. par l'Epistre liminaire du premier Aoust de la mesme année mil cinq cens soixante-cinq, & fut contraint de le faire imprimer à ses dépens, par des étrangers, à cause des traverses à luy données par les Ministres, qui par voyes de fait en avoient empesché l'impression aux Libraires de Paris & de Lyon, depuis deux ans que le livre estoit composé & achevé. Dans l'intitulation de ce livre, & la Preface ou Epistre au Lecteur, il prend qualité de Docteur és Droits, & Professeur des saintes Lettres: *r* en laquelle Preface, & en d'autres lieux, *ſ* il fait un ample recit des persecutions que les Ministres luy firent souffrir pour la composition & impression de ce livre, qu'il avoit fait exprés pour combattre la doctrine & les erreurs de Jean Calvin, ce qui a déja esté touché cy-dessus; *t* & dit entr'autres choses, que le deuxiéme Octobre mil cinq cens soixante-cinq, Nicolas Laurens, natif de la ville de Tournay, qui avec ses compagnons étrangers avoit imprimé le livre en un des faux-bourgs de Paris, passant par Geneve, y fut arresté & constitué prisonnier, de l'ordre du Consistoire, qui sans l'entremise d'un Seigneur de haute qualité, l'eust condamné à mort: & le 17. Decembre luy fit faire amende honorable, & brûler le livre en sa presence par le Bourreau, en la place publique, devant l'Hostel de Ville.

1565. — *Edition de sa Collation & union des quatre Evãgelistes.* — *Il dedia le livre au Roy Charles IX.* — *Imprimé à ses dépens, & pourquoy* — *Il prend qualité de Professeur des saintes lettres* — *Est persecuté par les Ministres, à cause de ce livre.* — *L'Imprimeur arresté prisonnier à Geneve, court hazard de la vie.* — *Condamné à faire amende honorable.*

i L. 1 C ex quibus caus. infam. irrog. & l. libertorum 11. §. si qua ergo. ff. de his qui not. infam.
l *Chapitre 5. sur la fin.*
m Joseph. lib. 4. ἁλώσεως. Psal. 115. v. 7. *Διέῤῥηξας τοὺς δεσμούς μου* Dirupisti vincula mea.
n *Aux lieux prealleguez.*
o *Livre 1. chapitre 13.*
p *Cy-dessus, chapitre 2. au commencement.*
q In Epitome Bibliothecæ Conradi Gesneri, edit. an 1574. in Catalogo operum Caroli Molinæi. Gerardus Mercator scripsit Harmoniam Evangelicam contra Carol Molinæum J. C. Gallum, Duysburgi anno 1592.
r Carol. Molinæus Jurium Doctor, sacrarumque litterarum Professor.
ſ *En la défense contre les calomnies des Calvinistes, num. 103. 109. & suivans; & en la plainte par luy renduë à la Cour le 15. Fevrier 1566 dont est parlé cy-aprés, au chapitre 9.*
t *Au commencement du chapitre 2.*

CHAPITRE VIII.

Plainte renduë au Parlement par du Molin, contre les Ministres.

CEs outrages & autres plus grands par luy receus & soufferts pendant les années precedentes, & la puissante consideration que le public estoit autant & plus interessé que luy, dans le procedé des Ministres, le contraignirent enfin de rompre son silence, & d'en rendre sa plainte à la Cour, *a* contenant trente-quatre chefs d'accusation, sur laquelle il obtint *b* commission d'informer. Cette fameuse plainte & accusation est marquée dans l'Histoire du temps. *c* J'ay la plainte, signée, du Molin, & l'information faite en vertu de la commission, *d* par l'Huissier Bouteroüe, & Rivereau Adjoint, qui m'a esté communiquée par François Bouteroüe Procureur en la Cour, fils de l'Huissier, & gardien de ses minutes. Elle est composée de quatre témoins contextes: & parce que cette piece est rare, & contient de merveilleux secrets qui regardent l'Histoire du temps, j'ay crû estre obligé de m'étendre en cét endroit, & d'en faire une petite digres-

1566. — *Commission de la Cour pour informer du contenu en la plainte.* — *Information faite en suite.*

a *Le 15. Fevrier 1566.*
b *Le 20. du mesme mois.*
c Jac Aug. Thuanus, l. 38. in fine. anno 1566. p. 362. & 363.
d *Les 1. 6. 24. & 25. Mars 1566. qui marque que dés lors il n'estoit plus attaché aux sectes nouvelles. V. le lieu de Sulpice de Mandriny, ou la Chimere défaite, rapportée cy-aprés, chap. 14. sur la fin.*

sion. Les chefs d'accusation bien verifiez *e* par la disposition des témoins, outre la notorieté publique, font que les Ministres, pour la plus grande partie étrangers & gens de neant, emissaires envoyez en France, par le Consistoire de Geneve, auquel ils prestent le serment, sous pretexte de Religion, & de Reformation (car ils appellent leur secte Religion Reformée) font des conventicules & assemblées tendantes à sedition : attirent à leur secte quantité de personnes qu'ils enrôlent ; levent & exigent sur eux de grandes & immenses sommes de deniers, de leur authorité privée, sans commission du Roy, contre les Edits & Ordonnances ; les taxent par semaines, par mois & par années ; érigent & établissent des Consistoires, des Senieurs ou Anciens, des Surveillans, Diacres, & autres Officiers, avec attribution de gages, qu'ils font payer par le pauvre peuple. Que dans ces Consistoires & Assemblées, les Ministres sont les Chefs & les Maistres, qui prennent indifferenment connoissance de toutes sortes d'affaires ; usurpent la jurisdiction Ecclesiastique & seculiere, donnent des Jugemens interlocutoires ou diffinitifs, qu'ils apppellent decrets du Consistoire ou de l'Eglise ; decernent des defauts, des condamnations d'amendes pecuniaires, des prises de corps & emprisonnemens, & autres peines semblables. Qu'ils médisent & détractent ouvertement des Juges & Magistrats, les appellent profanes & iniques : défendent à ceux de leur secte de se pourvoir pardevant eux, sur peine d'estre declarez rebelles à l'Eglise. Qu'ils font des Synodes, où ils arrestent & decretent tout ce que bon leur semble, & le gardent & observent plus étroitement que l'Evangile ; veulent corriger tout le monde, & ne souffrir correction de personne ; empeschent les Curez & autres Ecclesiastiques de prescher l'Evangile, soûtenant qu'ils n'ont point de vocation, & de mission legitime, n'y ayant que celle de leur secte, & qui vient de Geneve : donnent avis à ceux de Geneve de tout ce qui se passe d'importance pardevant eux, & prennent leur ordre, avis & conseil, qu'ils suivent aveuglément, n'ayant autre dessein que de reduire toute la France en un Estat populaire, & en faire une Republique comme celle de Geneve, dont ils ont chassé leur Comte & Evesque ; changer, renverser & détruire la police entiere du Royaume, s'arroger toute l'authorité, soustraire les sujets à celle du Roy & de ses Parlemens & Magistrats, sous le faux pretexte d'une liberté imaginaire. Qu'ils s'efforcent pareillement d'abroger les loix politiques, & les Coustumes du Royaume, & principalement le droit d'ainesse, voulant égaler les roturiers aux nobles, & les puisnez aux aisnez, comme estant tous enfans d'Adam, & égaux par le droit naturel & divin. Ce qu'ils ont presché publiquemeut à Chinon, Estampes, & plusieurs autres lieux. Et par ces propositions seditieuses & extravagantes, fait que plusieurs puisnez se sont revoltez contre leurs aisnez, & porté le trouble & le desordre dans les meilleures familles, Qu'ils entreprennent aussi sur les loix des mariages, tant Ecclesiastiques que Civiles, & en font de nouvelles, permettent de se marier en degrez de consanguinité prohibez ; mesme de marier consecutivement les deux sœurs à une mesme personne, & les enfans de deux freres & de deux sœurs ensemble. Le tout afin d'attirer à leur secte ceux qui se portent dans la licence de ces desordres. Que dans leurs Consistoires ils se constituënt les Juges & Controlleurs des contracts de mariage, des pactions & conventions matrimoniales, & des partages de biens entre enfans, & autres heritiers. Qu'ils entreprennent sur les Universitez, dressent des Colleges publics & particuliers, pour former les esprits de la jeunesse à leur mode. Que par tous ces moyens ils érigent un nouveau Royaume dans le Royaume, mais qui est ennemy du Roy, de la Couronne, & des Magistrats : jusques là qu'ils ne veulent pas souffrir qu'aucun de leur secte porte un habit Ecclesiastique, c'est à dire long & honneste ; & punissent par amendes, suspension, & autres severes peines, ceux qui contreviennent à cette défense. Voilà en sommaire ce qui regarde le public dans cette plainte, qui est plûtost une denonciation qu'une accusation.

e *Voiez le texte de l'Histoire prealleguée de Jacques Auguste de Thou, pour ce qui regarde le public.* Præcipua accusationis capita erant, quod specie Religionis, seditiosos cœtus agitarent ; pecuniam sine Regis mandato, sequacibus suis imperarent : Consistoria celebrarēt, Diaconos, Seniores, aliosque administros instituerent, stipendiis ex plebis substantia eis attributis : quod his in Consistoriis Ministri principem locum obtinentes, de omnibus causis spreta regii Magistratûs iurisdictione cognoscerent : effrenem multitudinem erronea doctrina à se imbutā, ad libertatem & licētiā vocarent : ipsi fere exteri & hospites, nullaque legitimā vocatione ad Ministerium vocati, & Genevensis administrationis sive civilis, sive sacræ disciplinam ad evertendum regnū inveherēt ; Ecclesiasticos in sua functione impedirēt : denique omnia facerent, ut fidem Regis subditorum sollicitarent.

Sommaire du contenu en l'information, en ce qui regarde le public.

Abus & entreprises que les Ministres commettoient en France, sous pretexte de reformation de la Religion.

Usurpent l'authorité Royale, & la Jurisdiction Ecclesiastique & seculiere des Parlemens & Magistrats.

Veulent abolir le droit d'Ainesse & de Noblesse.

Permettent des mariages incestueux.

Dressent des Colleges, & entreprennent sur les Universitez.

Ne veulent permettre qu'aucun des leurs porte un habit long & Ecclesiastique.

CHAPITRE IX.

Suite de la plainte & information en ce qui concerne du Molin en son particulier : Et de son livre intitulé, Défense contre les calomnies des Calvinistes.

QUANT au particulier, la plainte & la preuve de l'information est, qu'en haine de ce que du Molin a dit & soûtenu publiquement en France, en Suisse, & en Allemagne, que dans les nouvelles sectes, la Confession d'Auguste, c'est à dire d'Ausbourg,

d'Ausbourg, receuë par les principaux Princes d'Allemagne, estoit meilleure, *a* ou quoy que ce soit plus recevable & tolerable que celle de Geneve & de Zurie, ou Neufchastel, *b* qui est une vraye difformation, & non une reformation, comme les Calvinistes l'appellent, soûtenant par article de foy, qu'il faut estre Papiste ou Huguenot, qu'il a écrit & composé des livres contre les erreurs de leur doctrine, & qu'en la fin de la seconde partie de son Commentaire sur la Coustume de Paris, qu'il a fait imprimer à son retour de Suisse, d'Allemagne, & de la Franche-Comté, il les a appellez, & leurs Ministres, fanatiques ou furieux, & seditieux, qui n'ont point de vocation, de mission & d'institution : & quand bien ils en auroient, ils en abusent lourdement; bref en vindicte de ce qu'il n'a voulu estre de leur secte, voyant que leur reformation n'aboutissoit qu'à une licence ou libertinage, & des factions : ils se sont ouvertement declarez ses ennemis mortels, & n'osant écrire contre luy, le diffament par tout, detractent de luy, l'appellent Atheiste, Epicurien, Anabaptiste, Heretique & Schismatique : l'ont publié & declaré tel en leurs assemblées, dans les villes d'Orleans, Lyon, Galardon, Houdan, & autres lieuës du Royaume, & fait courir des libelles diffamatoires contre son honneur & sa reputation. Que nouvellement dans leur assemblée & Presche à Brye Comte-Robert, *c* ils l'ont excommunié & anathematisé, avec sa maison & famille, & tous ceux qui le frequentent : & auparavant ont emprisonné de leur authorité privée, ou seduit & corrompu par argent, aucuns de ses domestiques, & intimidé les autres : de sorte que depuis quatre mois entiers il luy estoit impossible de trouver un Clerc, ou autre personne qui voulust écrire sous luy. Qu'ils ont empesché pendant trois ou quatre ans l'impression de ses livres, & principalement du Decalogue, de son Catechisme, & de sa Collation & Union des quatre Evangelistes, *d* mesme l'ont censurée depuis l'impression, en l'un de leurs Synodes composé de 300. Ministres, tenu pendant l'Automne de l'année mil cinq cens soixante & cinq, & peu de temps aprés l'ont fait brûler par le Bourreau en la ville de Geneve, *e* & fait faire amende honorable à l'un des garçons Imprimeurs, disant & affirmant qu'il vaudroit mieux imprimer les erreurs d'Arius, non pour autre sujet sinon qu'il avoit coté & convaincu dans ce livre les lourdes fautes, & les heresies de Jean Calvin leur Patriarche. Qu'ils ont *f* par ordre de leur Consistoire à Paris, fait defenses en pleine ruë à un Libraire, quoy qu'il ne fust de leur Religion, de vendre ou distribuer aucuns de ses livres. Et finalement qu'ils ont passé jusques à ce degré d'impieté & de rage, de persuader à Jeanne du Vivier sa femme, qu'elle se pouvoit & devoit remarier à un autre de leur secte; parce que son mary estoit deserteur de la Foy & de l'Eglise.

Je n'ay point appris que cette information ait esté decretée, ny que l'accusation ait pris trait plus avant. Au mesme temps il fut imprimé un livre sous ce titre : *La defense de Messire Charles du Molin, ancien Docteur, & autres gens de sçavoir & pieté, contre les calomnies des Calvinistes, & Ministres de leur secte, abus, usurpations, & erreurs d'iceux; par Maistre Simon Challudre Professeur des saintes Lettres.*

Ce livre contient une partie de ce qui a esté dit cy-dessus, *g* touchant les injures & persecutions des Ministres, suscitez par Jean Calvin, & Theodore de Beze, & plusieurs autres circonstances particulieres *h*; mesme qu'en l'an mil cinq cens cinquante-trois, du Molin comme Conseiller des Princes & Seigneurs de Neufchastel, avoit presidé à un Synode qui fut tenu, où la pluspart des Ministres estant sous la protection des Seigneurs de Berne, estoient assemblez, & Jean Calvin en personne pour ceux de Geneve, tenant en main le cahier des statuts & articles ecclesiastiques qui furent leus, & le President en fit chasser & rayer trois, à quoy Calvin acquiesça paisiblement. François de la Croix du Maine, *i* & autres Autheurs du temps font mention de ce livre, & disent que Simon Challudre, sous le nom duquel il a esté imprimé, est l'anagramme, ou inversion & transposition des lettres de celuy de Charles du Molin, ce qui montre évidemment qu'il en est l'Autheur.

Confession d'Ausbourg.

Les Calvinistes tiennent qu'il faut estre Papiste ou Huguenot.

Il les appelle fanatiques & seditieux.

Causes & motifs de la haine & envie des Calvinistes contre luy.

Recit des outrages qu'ils luy ont faits.

Débauchent ses domestiques.

Empeschent l'impression de ses livres.

Font brûler publiquement l'un d'iceux.

Taschent de persuader à sa femme qu'elle se pouvoit remarier à un autre.

Impression du livre intitulé La defense de du Molin contre les calomnies des Calvinistes.

Simon Challudre, sous le nom duquel fut imprimée la defense contre les calomnies des Calvinistes, est l'anagrâme de celuy de du Molin.

a *Cy-dessus livre 1. c. 18. au commencement.*

b Iac. Aug. Thuanus d. l. 38. p. 362. in fi. & 363. Privati autem contra se odii has causas afferebat, quod Confessionem Augustanã, quæ in Germania obtinet, Genevensi & Helveticæ tolerabiliorem dixisset, & in Commentariis in Consuetudines Parisienses, fanaticos & seditiosos vocasset eà propter illos in Concionibus, Synodis, & ubique palam ipsum traducere : domesticos, quis eo observent, corrũpere, & amanuenses ne corũ opera uti queat, minis, pretio, blanditiis seducere. Vir bonus ac simplex, qui patriæ charitate supra quam dici potest, inflammabatur, cum emendationem in Religione, quam tantopere optabat, in licentiam & factiones versam videret, admodũ indoluit : ac si vita suppeteret religiosè promisit, fore ut exemplo suo, scriptisque multos ab errore passim grassante revocaret.

b *Le Dimanche 3. Février. 1566*

c *Il est parlé de ses Livres cy dessus au chap. 2.*

d *Cy-dessus chap. 7. sur la fin.*

e *Le 18. Février 1566.*

f *Livre 2. & au chap precedent du present livre.*

g *num. 44. de ladite defense, cy-dessus livre 2. ch. 6. sur la fin. Ce qui est rapporté par Genebrard* lib. 4. Chronolog. in Julio 3. ad ann. 1564. p. 730. *& aprés luy par Jacques Gaultier en ses Tables Chronographiques, au 12. siecle chap. 20. dont le lieu est rapporté cy-aprés au ch. 14. sur la fin*

i *En sa Bibliotheque des Autheurs François. p. 47. Genebrard d. p. 730. Gaultier d. cap. 20.*

CHAPITRE X.

Des apostilles & notes sur les Coustumes, & de l'excellence de ce dernier de ses Ouvrages.

EN cette mesme année mil cinq cens soixante-six il paracheva, & fit imprimer *a* le dernier de ses Ouvrages, qui est la Distribution de toutes les Coustumes de France en deux volumes, avec ses apostilles ou notes sur les articles & lieux plus difficiles, & les dédia à Christofle de Thou, premier President au Parlement. Dans l'Epistre liminaire, *a* il rend un témoignage public des obligations particulieres qui le lioient au service de ce grand Magistrat, depuis quarante-cinq ans qu'il avoit eu l'honneur d'estre connu de luy, & particulierement du bon jugement qu'il avoit fait de ses études, & des productions de son esprit, qui estoient les fruits de ses penibles travaux, dont il avoit fait mention honorable dans ses eloges, quinze ans auparavant, luy en ayant envoyé luy-mesme le manuscrit : ce qui me fait croire que ce sont les deux Epigrammes Latins, estant au commencement du Commentaire de l'Edit des petites dates. *b* Il ajoûte que ce fidele & judicieux amy, luy avoit predit en particulier, par forme de consolation, que les mauvais temps ausquels il estoit tombé, & les persecutions & ignominies par luy souffertes dans l'ingratitude du siecle, *c* luy tourneroient un jour à gloire & à honneur pour sa posterité, ce qui est arrivé : en quoy il n'a receu autre recompense que celle des gens d'honneur & de vertu, qui est la satisfaction interieure d'avoir genereusement servy le Roy & le public à ses dépens : toutes les promesses qui luy avoient esté faites par François de Montholon Garde des Seaux, & François Olivier Chancelier de France, estant avortées, & reduites au neant par leur mort.

Il ne se peut rien dire de plus honorable ny de plus glorieux pour sa memoire, que le jugement & l'eloge de ses notes & apostilles sur les Coustumes, fait par le Prince de nos Historiens ; & qui est appellé mesme par les Etrangers, le Tite-Live François, *d* que ce sont autant de decisions & d'Arrests qui passent pour principes & pour maitresses Sentences, de la qualité de celles qui sont appellées en Droit, *receptæ sive ratæ Sententiæ*, & par les Grecs, *κυρίαι δόξαι*. J'ajoûte qu'elles sont authorisées jusqu'à ce point, que le contredit d'un Arrest qui a jugé nettement une question de Coûtume, est plus facile que d'une de ces notes, qui font tomber les armes aux plus hardis & opiniâtres. Aussi elles ont esté faites dans les belles lumieres d'un esprit grandement éclairé, entierement consommé en la science du Droit civil & coûtumier, & dans la pratique du Palais : & il se peut dire avec verité, que c'est le centre où toutes les lignes de la circonference de ses études, & du travail continuel de sa vie, ont abouty : en ayant commencé le cours, par le Commentaire sur la Coustume de la Ville capitale du Royaume, & l'ayant finy & terminé par ces notes sur toutes les Coûtumes de France, qui sont l'abregé du Droit François. Bref on en doit faire le mesme jugement, que du dernier des Ouvrages de Jacques Cujas, qui sont ses notes posterieures sur les Instituts. Ce qui m'a obligé dans mon Commentaire sur la Coûtume de Paris, de ramasser toutes les notes & apostilles de du Molin, qui traitent d'une mesme matiere, & de les mettre en lieu sur chacun article de la Coûtume.

Cette premiere edition des apostilles de du Molin sur les Coustumes, *e* est meilleure & plus correcte que toutes les subsequentes, dans lesquelles ont esté omises toutes les notes sur l'ancienne Coustume de Bretagne, de l'an mil cinq cens trente-neuf, celles sur l'ancienne Coustume d'Amiens mil cinq cens sept, ne conviennent nullement aux articles de la nouvelle reformée en l'an mil cinq cens soixante-sept, sur lesquels elles ont esté mises. Celles sur l'ancienne Coustume d'Orleans de l'an mil cinq cens trente-neuf sont mises separées du texte des articles, en fin de la nouvelle, reformée en l'an mil cinq cens quatre vingt-trois, l'apostille sur le procez verbal de la Coûtume de Sens, *f* faisant mention des droits du Roy sur le Duché de Bar, & autres semblables apostilles ont été retranchez de beaucoup, ou changez à mauvais dessein, & doivent estre rétablis dans la premiere edition qui se fera des Coustumes, en laquelle il faudra recourir à celle de mil cinq cens soixante & sept, comme au veritable original, qui doit être curieusement conservée.

Notes marginales :

a Du 13. Novembre 1566. l'œuvre ayant esté achevée d'imprimer le 23. du mesme mois.

b Imprimé en l'an 1552. il en a esté parlé cy-dessus livre 1. ch. 10. sur la fin.

c Cy-dessus liv. 1. ch. 17.

d Jac. Aug. Thuanus l. 38 p 362. Carol. Molinæus juris antiqui & gallici consultissimus : Cujus Notæ in jus Consuetudinarium nostrum, ac aliæ doctissimæ Lucubrationes, apud nos pro ratis juris decisionibus habentur.

Ajoûtez l'eloge d'Antoine de Mornac, en son livre intitulé, Feriæ forenses, p. 44. & des autres Autheurs, dont les lieux sont transcrits cy-aprés aux ch. 13. 14. & 15.

e Imprimée par Jacques Dupuis à Paris l'an 1567

f Fol. 70. verso in verbo *& de Bar. J'ay marqué la difference sur la Coustume de Paris, art. 63. & ay toute preste la nouvelle edition des Coûtumes en trois volumes, avec celles non imprimées, & mes Notes & apostilles qui contiennent les Sentences & Arrests intervenus sur l'explication des plus difficiles articles.*

Il les dedie au premier President de Thou.

Plainte de du Molin, de l'ingratitude du siecle.

Jugement fait par le President de Thou, des notes & apostilles de du Molin sur les Coûtumes

De quel poids & authorité elles sont parmy les Juges, & dans le Barreau entre les Advocats.

Jugement qu'en fait l'Autheur de la presente Histoire.

Notes posterieures sur les Instituts & les Paratitles sur le Code, dernier des ouvrages de Jacques Cujas.

La premiere edition des Apostilles de du Molin, 1567. est la meilleure.

Toutes les subsequentes sont manques & defectueuses.

Et principalement en l'apostille qui concerne le Duché de Bar, qui est retranché de plus de moitié.

CHAPITRE XI.

De la derniere maladie de du Molin, sa conversion & sepulture au Cimetiere de l'Eglise Saint André.

INCONTINENT aprés la perfection de cet Ouvrage, & l'Epître liminaire qui l'accompagne, Charles du Molin qui couroit la soixante-sixiéme année de son âge, tomba malade de la maladie dont il mourut. *a* Il témoigna dans cette maladie derniere & mortelle, qu'il estoit aussi sçavant dans la science du Ciel, qu'en celle de la Terre, *b*

Dij longæ noctis, quorum jam numina nobis
Mors instans majora facit, precor, inquit, adeste,
Et placidi, victos ardore admittite manes.

J'ay fait voir cy-dessus *c* que depuis vingt-quatre ans, c'est à dire dés l'année mil cinq cens quarante-deux il avoit suivy les nouvelles sectes, & premierement celle de Geneve, & dans ses voyages d'Allemagne, preferé la confession d'Ausbourg, comme la meilleure. Dieu luy fit la grace d'éclairer son esprit, & reconnoistre son erreur pendant sa maladie, & ensuite de la conference qu'il eut avec Claude d'Espence son allié, l'un des plus celebres Theologiens de Paris, & de toute la France, René Bonelle Principal du College du Plessis, & François la Court Curé de Saint André, sa Paroisse, *d* dans laquelle il demeuroit depuis plusieurs années, en sa maison scize ruë du College de S. Denys, ou de l'Hostel des Charitez S. Denys, il fit profession de la Religion Catholique, Apostolique & Romaine, hors laquelle il n'y a point de salut : & aprés s'estre muny du sacré Viatique, & receu les autres Sacremens de l'Eglise, il rendit son ame à Dieu, & fut enterré au Cimetiere de l'Eglise S. André sa Paroisse, laissant Jeanne du Vivier sa veuve, sans enfans de leur mariage, & deux de son premier avec Loüise de Beldon, sçavoir Charles du Molin Escuyer, Seigneur Chastelain d'Allonne son fils aisné, & Anne du Molin mariée à Simon Bobé Advocat en Parlement, Bailly de Coulomniers en Brie.

Il importe que la France, & toute la Republique des Lettres sçache cette mort : que ce grand homme né bon Catholique, est mort dans le giron de l'Eglise Romaine, quoy qu'il eust esté quelque temps sectateur des nouvelles opinions qui ont surpris & abusé les plus beaux Esprits de son temps ; & que pour avoir toûjours vécu dans la liberté & generosité d'un bon François entierement des-interessé, amateur de son Roy & de sa Patrie, & defenseur inflexible de son authorité, des droits de la Couronne, & des libertez de l'Eglise Gallicane, il ne passe point pour Heretique & Heresiarque, comme les ennemis de la France, mesme plusieurs François l'ont voulu faire croire, & fait censurer tous ses livres distinctement, avec defenses de citer son nom : pensant par là diminuer l'authorité de ses Ecrits & de ses puissans raisonnemens, dans lesquels il n'a point dogmatisé contre la Foy, & ne s'est point declaré ennemy de l'Eglise, mais des abus que la licence & le desordre du temps avoient introduits: *f* mais en tout cas il faut considerer, non pas comme il a vécu mais comme il est mort ; car de ce dernier moment, qui est la couronne & la benediction de la vie, dépend l'eternité, comme estant le jour critique du salut. Saint Paul *g* compare le Chrestien à un Athlete qui court dans la lice pour emporter la couronne, & gagner le prix proposé. C'est ainsi que tous les Sçavans ont expliqué le mot Grec ἀγωνιζόμενος, dont il use, qui montre que le salut & la sanctification dépend principalement de la fin de la course en laquelle consiste le point de la victoire. Aussi c'estoit une coustume dans les jeux Gymniques, *h* que l'Athlete qui surmontoit à la course celuy qui avoit emporté plusieurs victoires, estoit tenu & reputé vainqueur de tous, bien qu'il ne fust point entré en lice avec eux.

a Le 27. Decembre 1566 & non pas au mois de Septembre, ut apud Thuanum, lib. 38. Histor. p. 363.
b Silius Italicus l. 8 de secundo bello Punico.
c Liv. 1. ch. 18. & du present livre 3. ch. 9.
d Les authoritez & preuves de cette verité, sont rapportées au ch. suivant.
e Cecy est particulierement rapporté par Papirius le Masson, au lieu transcrit dans ledit ch. suivant.
f Cy-dessus liv. 2. ch. 1. & suivans.
g Epist. 1 ad Corinth. c. 9. v. 24. & 25.
h L'Empereur Julien en son discours intitulé les Cesars.

Il avoit suivy & adheré aux nouvelles sectes pendant 24 ans.
Il reconnoist & abjure son erreur pendant sa derniere maladie.
Maison de du Molin à Paris.
Il reçoit tous ses Sacremens.
Est enterré au Cimetiere de S. André.
Ne laisse aucuns enfans de son second mariage.
Il n'a point dogmatisé contre la foy dans ses Escrits.
Le salut & l'eternité dépend du dernier moment de la vie.
Le Chrestien est comparé à un Athlete.
ἀγωνιζόμενος que signifie dans S. Paul.
Coûtume des jeux Gymniques.

CHAPITRE XII.

Autheurs qui ont rapporté la conversion & la belle mort de du Molin.

Gilbert Genebrard Archevesque d'Aix. — *Bonaventure Irland Conseiller au Presidial de Poitiers, & Doyen des Professeurs de Droit.* — *Jacques Auguste de Thou President au Parlement.* — *Papirius le Masson Advocat au Parlement.* — *Antoine du Verdier sieur de Vauprivaz Gentilhôme Parisien.* — *Gabriel Michel de Rochemaillet Angevin.* — *Jacques Gonthiere Advocat en Parlement.* — *Antoine Mornac Advocat en Parlement.* — *Témoignage de Christofle de Thou premier President.*

CETTE belle mort, outre la notorieté publique, est rapportée & attestée par les Autheurs & Historiens du temps, bons Catholiques, & sans reproche. Gilbert Genebrard insigne Theologien, & Archevesque d'Aix : *a* dit qu'au mois de Decembre mil cinq cens soixante-six, mourut Charles du Molin Jurisconsulte, qui avoit deliberé d'écrire plusieurs choses contre les Calvinistes avec lesquels il avoit long-temps vécu, bien qu'il eust toûjours esté en altercation & dispute contre eux, aussi-bien que contre les Catholiques, & tirerent grand profit & avantage de la mort dont il fut prévenu. Bonaventure Irland Conseiller au Presidial de Poitiers, & Doyen des Professeurs en Droit, *b* aprés avoir fait un grand & ample discours de Charles du Molin, & de ses Ecrits, dans lesquels le feu & l'impetuosité de son esprit, ou l'argument & le sujet qu'il traitoit, l'avoit jetté bien souvent dans des questions concernant la doctrine & la Religion Chrestienne, qui ont esté refutées par aucuns des Jurisconsultes de son temps : *c* il conclud qu'il a participé au bonheur de ceux qui du moins en leur vieillesse, & au declin de leur vie, suivent les vrayes, droites & sinceres opinions. Jacques Auguste de Thou *d* attribuë la principale cause de la conversion de du Molin, à la connoissance certaine qu'il eut que la reformation de la Religion par luy desirée si ardemment, n'étoit qu'un faux pretexte de nouveaux Religionnaires, qui aboutissoit à la licence & aux factions : avec protestation, si Dieu luy prolongeoit ses jours, de tascher par son exemple & ses Ecrits, à en retirer beaucoup de l'erreur commun auquel ils s'estoient laissez emporter ; & dans cette pensée & resolution, peu de temps aprés il rendit son ame à Dieu. Papirius le Masson Advocat au Parlement, *e* rapporte toutes les particularitez & circonstances de la mesme conversion, & les noms & qualitez des Docteurs qui l'assisterent, & luy donnerent les instructions & consolations pendant la derniere maladie dont il mourut, avec lesquels il discourut du mystere de la Predestination, qui est une des plus obscures & difficiles questions de la Theologie, qu'il leur dévelopa & expliqua si clairement, qu'ils en furent tous ravis d'admiration, & mourut le jour des SS. Innocens mil cinq cens soixante & six. Antoine du Verdier en sa Prosopographie ou description des personnes illustres, *f* dit que Charles du Molin Jurisconsulte mourut Catholique, comme il preparoit beaucoup de belles réponses aux Heretiques. Gabriel Michel Advocat en Parlement, en ses eloges des hommes illustres, *g* dit que du Molin mourut à Paris, en Decembre mil cinq cens soixante & six, & que sa memoire est tres-recommandable pour avoir esté un des principaux defenseurs & conservateurs des privileges & libertez de l'Eglise Gallicane. Jacques Gonthiere Advocat au mesme Parlement, *h* autant celebre pour sa pieté exemplaire & sa haute probité, que pour sa profonde erudition : aprés avoir coté une authorité de Charles du Molin, dit qu'il est redevable au public de cette verité, dont l'ignorance a donné sujet à plusieurs d'accuser & offenser sa memoire ; qu'ayant esté tiré & emporté dans les nouvelles opinions, il professa en mourant la Foy & la Religion Catholique, Apostolique & Romaine : en laquelle il rendit son ame à Dieu, & fut inhumé dans le Cimetiere de l'Eglise de S. André sa Paroisse. Antoine Mornac autre celebre Advocat au Parlement, *i* dit que Charles du Molin, duquel les Ouvrages sont si précieux dans l'estime des Juges & des Advocats, mourut Catholique & bon Chrestien : & qu'aprés sa mort, son corps fut inhumé au Cimetiere de l'Eglise de S. André, comme il estoit justifié par le Registre mortuaire de la mesme Eglise : & avoit oüy dire plusieurs fois à Christofle de Thou premier President, qu'il avoit assisté son bon & ancien amy en cette heureuse conversion, & à la mort dont il fut prévenu au mesme temps, qui est le témoignage illustre d'un témoin oculaire, aprés lequel il n'y a plus lieu de mettre en doute cette verité.

a *En sa Chronologie imprimée en l'an 1585.* an. 1566. p. 747. Carol. Molinæus Jurisconsultus obiit mense Decemb. Statuerat multa contra Calvinistas scribere, inter quos diu vixerat, etsi perpetuò cũ eis altercãs, ac cum Catholicis, sed magno eorum commodo, morte est præventus.

b Tract. de emphasi & hypostasi, fol. 29. & 30. *imprimé à Poitiers en l'an 1599.* Hic te Molinæe fata fœlicitati admoverãt, quam iis Plato prædicabat, quibus concessum est, ut saltem in senectute, veras opiniones assequi possent.

c *Cy-dessus liv. 2. ch. 15 où sont rapportez ceux qui ont écrit contre le Commentaire de du Molin sur l'Edit des petites dates.*

d Lib. 38. Hist. in fine, p. 363. Vir bonus ac simplex, qui patriæ charitate, supra quam dici potest inflammabatur : cum emendationem in Religione, quam tantopere optabat, in licentiam & factiones, versam videret, admodum indoluit, ac si vita suppeteret religiosè promisit, fore ut exemplo suo, scriptisque multos ab errore passim grassante revocaret : in eaque cogitatione paulo post animam Deo reddidit.

e Vol. 2. in elogio Caroli Molinæi, p. 249. Ad ei morienti assistendum admissi fuer, quos petierat tres viri, Claudius Espencæus, nulli Theologorum sui temporis cedens : Curtius, Pastor S. Andreæ, in qua Parochia domicilium erat Molinæi, & Renatus Bonellus Collegii Plessæi Præfectus : cum quibus de prædestinatione ita egit, ut ipsi mirarentur obscuram quæstionem tam dilucidè ab eo tractari potuisse, &c.

f *Tome 3. ann. 1567. p. 2510. imprimé à Lyon. 1604.*

g Num 92. *à Lyon* 1634.

h Libro 3. de jure Manium c. 28. in fine. Vox magnifica, & magno viro, & sapiẽte digna, me hic admonet piis illius manibus bene precari, qui vitæ ignoratione à multis læsi, tandem conquiescunt. Hic quidem novis opinionibus captus, veram & Romanam fidem moriens recepit, in eaque defecit, atque in hujus urbis D. Andreæ sacra area jacet.

i *Sur la loy* liberorum 11. §. si qua ergo ff. de his qui not. infam. Constare nimirùm ex Codice D. Andreæ Paris. funerario, nostrum hunc Molinæum, cujus tam pretiosa apud Judices, Patronosque forensia opera, devixisse tandem Catholicum, Christianum, sepultumque ex eo in sacra Ecclesiæ illius area. Contestantur autem hoc ipsum in hunc diem plures, neque aliud umquam celeberrimo illi Christophoro Thuano fori Paris. Principi, gratius olim ac memorabilius elogium, quam quoties diceret, juvisse se in partem, fœlicem hunc tanti viri, amici sui, excessum.

CHAPITRE XIII.

Suite des mesmes témoignages & authoritez, son epitaphe, son convoy, & pourquoy il fut fait le soir.

L'Epitaphe & l'eloge de Charles du Molin, qui a esté fait par le mesme Autheur Antoine Mornac, *a* merite bien d'estre inseré en ce lieu, *Carolus Molinaus Parisinus, in Senatu Patronus, qui moriens Catholicus Christianus factus est, atque in D. Andr. Paris. Caemeterio à Curione Paraco sepultus ann. 1566.*

Epitaphe de Charles du Molin, fait par Antoine Mornac.

Duplex sepultique ac loci fœlicitas,
Molinaus hic in area jacet sacra:
Posthac nec habiturus, ut nec habuit parem.
Manet ille tantus apud Senatum Francicum,
Ut ultimum ferè ubique soleat calculum
Addere, notarit si uspiam, vel scripserit,
Leges quod ad Provinciales, juráque
Francica referri judicando debeat.
Fœlix quod ipso considente in publicis
Olim actionibus, Patroni applicuerint
Qua scripserat: sed longè & hoc beatior,
Quod Christianus Catholicus decesserit.

Scevole de Sainte-Marthe, l'honneur des belles Lettres, & les delices des Muses, rapporte *b* sur la fin de l'eloge de du Molin, qu'il fut enterré à la mode ancienne, ou à la façon des anciens. L'extrait du Registre des sepultures de l'Eglise S. André, que j'ay vû, porte que le Samedy 28. Decembre mil cinq cens soixante-six, *c* le corps de Messire Charles du Molin fut porté au Cimetiere S. André, environ les huit heures du soir, & enterré à la mode nouvelle, ce sont les propres termes. Ce que l'on peut facilement concilier, & ne doit point estre trouvé étrange, ny rendre suspecte sa conversion & profession de la Foy Catholique, Apostolique & Romaine, l'ayant ainsi ordonné à la mort, comme avoit fait Guillaume Budée, l'un des grands hommes de son temps, & duquel il fait honorable mention en plusieurs lieux de ses œuvres. J'ay copie *d* du testament de Budée, écrit de sa main, du vingt-deuxiéme Juin mil cinq cens trente-six, quatre ans avant sa mort, qui contient ces mots, *Je veux estre porté en terre de nuit, & sans semonce, à une torche, ou à deux seulement: & ne veux estre proclamé ny à l'Eglise, ny par la ville, ny alors que je seray inhumé, ny le lendemain: car je n'approuveray jamais la coûtume des ceremonies lugubres, & pompes funebres que l'on fait, mesmement pour telles personnes que moy: quoy qu'il en soit, je defens qu'on ne m'en fasse point, tant pour ce, que pour autres choses qui ne se peuvent obmettre sans scandale. Et si je ne veux qu'il y ait ceinture funebre, ny autre representation à l'entour du lieu où je seray enterré, le long de l'année de mon trépas, parce qu'il me semble estre l'imitation des cenotaphes dont les Gentils anciennement ont usé: combien que j'estime les coûtumes de ce faire à l'entour des Princes, Prelats, & autres grands personnages dont la memoire se doit celebrer és lieux esquels ils ont eu domination, prelature & magistrature eminente.* Cette ordonnance testamentaire fut ponctuellement executée au rapport de Loüis le Roy *e* qui a fait sa vie, & l'a dédiée à Guillaume Poyet Chancelier de France, où il dit que Budée fut inhumé en l'Eglise de S. Nicolas des Champs sa Paroisse, le vingt-deuxiéme Aoust mil cinq cens quarante, & luy qui estoit la plus belle lumiere de son siecle porté de nuit, sans aucune pompe funebre, n'y ayant qu'une seule torche, comme il l'avoit ordonné par son testament; & mourut âgé de septante-trois ans. Ce qui est pareillement remarqué par le mesme Scevole de Sainte Marthe. *f* Michel de l'Hôpital Chancelier de France, fut pareillement enterré de nuit aux flambeaux, suivant qu'il avoit ordonné par son testament holographe du douziéme Mars mil cinq cens soixante & treize, *g* par lequel il en rend la raison, que les Chrestiens n'ont pas en grande estime les pompes funebres, a esté renouvellé & imité par ces grands hommes sur l'ancienne forme des funerailles, usitée non seulement chez les Payens, mais aussi entre les Chrestiens, de porter & inhumer les corps de nuit, avec des cierges & autres lumieres: d'où vient la denomination de ceux qui les portoient, appel-

Témoignage de Scevole de Sainte Marthe.

Extrait du Registre mortuaire de l'Eglise de Saint André.

Il fut enterré de nuit.

Extrait du testament holographe de Guillaume Budée.

Il ordonne estre porté en terre de nuit sans aucune pompe ny ceremonie.

Il improuve les ceintures funebres & representations pendant l'année du trépas, fors aux personnes illustres.

Le Chancelier de l'Hospital a esté enterré de nuit sans aucune pôpe.

a *Au livre intitulé*, Feriæ forenses & elogia illustrium togatorum Galliæ ab anno 1500. p. 44. *imprimé à Paris* 1619.

b Libro 2. Elogiorum. More majorum sepultus est

c *Jour des SS. Innocens.*

d *Cette copie a esté prise sur l'original.*

e Ludovicus Regius in vita G. Budæi paris. 1540. p. 50. Elatus est noctu, ut ipse testamento præscripserat, sine ulla pompa funeris, præeunte unico lumine, comitantibus doctis plurimis, & primariis ejus urbis, vulgi maximo concursu: periit tertio & septuagesimo ætatis anno, 10. Cal. Sept. anno salutis generis humani 1540. atque Lutetiæ Parisiorum in Ecclesia D. Nicolai qui Campester dicitur, quéadmodum jusserat, sepultus.

f Libro 1. Elogiorum, p. 6.

g *Il est transcrit dans le Recueil des memoires servant à l'Histoire du temps, imprimé en 1623. à Paris par Pierre Chevalier, p. 199. 210. V. Genebrard en l'Oraison funebre de Pierre Danés Evesque de La Vaure, du 27. Avril 1577. p. 37.*

lez *Vespillones, quasi Vesperones* : celle de *funus à funalibus accensis.* *h* Ce qui se faisoit ou pour épargner la dépense d'un convoy solemnel, ou parmy les Chrestiens, de crainte d'interrompre le Service divin, ou par marque d'humilité, qui méprisoit les pompes exterieures par lesquelles il sembloit que le peuple fust plûtost convié & invité à la veuë & à l'appareil d'un spectacle qui marque l'opulence & le luxe, & non la vertu & probité du defunt, qu'au commerce de la priere, pour le remede & le salut de son ame : bref toutes ces pompes servent plûtost à la vanité des vivans, qu'au soulagement des morts, ausquels il est indifferent d'estre mis en terre de jour ou de nuit : qui est le sujet d'une constitution de l'Empereur Julian *i* inserée dans le Code Theodosien, la seconde partie qui fait mention des inhumations nocturnes, est retranchée de la mesme loy, mise dans le Code de Justinien.

Coûtume ancienne d'enterrer de nuit ou de soir, avec des cierges. *Vespillones, Vesperones. Funus.*

Constitution de l'Empereur Julian sur ce sujet.

Ce qui sert de contredit à ce que quelques Autheurs mal informez, & plus mal intentionnez ont écrit contre la verité de cette conversion, *Petrus Opmerus Amsterodamus Batavus*, *e* dit que Charles du Molin fut emprisonné pour avoir écrit trop licencieusement ; & ne s'estant point voulu corriger ny amender, il mourut en l'an mil cinq cens soixante-six hors l'Eglise Catholique : & en l'edition de l'année mil six cens vingt-cinq, à Cologne, il s'explique, & dit k que les livres impies qu'il a écrits, sont sur la matiere des usures, & contre l'Eglise. *Nicolaus Sanderus*, *l* & aprés luy le Pere Jacques Gaultier Jesuite *m* mettent Charles du Molin, qu'ils avouënt estre grand Jurisconsulte, entre les Heretiques, sur ce qu'il a dit, *n* que la sainte & sacrée Marie n'est point demeurée Vierge aprés l'enfantement, en quoy il a suivy l'erreur de Jovinien, renouvellée par Jean Calvin, bien qu'il ait fait une apologie contre luy-mesme, contre les calomnies des Calvinistes, sous le nom emprunté de Simon Challudre, *o* où il dit que le Catechisme de Geneve a esté rejetté par un decret ou Synode de Berne, *Optatus Gallus* qui est le nom supposé d'un libelle diffamatoire *p* contre l'authorité du Roy & les droits de la Couronne, dit que Charles du Molin estoit homme fort mal affectionné au saint Siege, & partisan de Calvin. Ce qui est refuté par Sulpice de Mandriny sieur de Gazonnal, en son livre *r* intitulé : La Chimere défaite, ou refutation d'un libelle seditieux tendant à faire troubler l'Etat, sous pretexte d'y prevenir un schisme : où il montre que c'est une pure calomnie d'accuser la memoire de du Molin, d'avoir esté partisan de Calvin, & d'estre mort heretique ; car bien que la liberté un peu trop grande, avec laquelle ce renommé Jurisconsulte écrivit contre certains abus de la Daterie de Rome, le contraignit de se retirer en Allemagne, tant s'en faut qu'il favorisast les erreurs de Calvin, au contraire ayant presenté au Parlement une Requeste pleine d'aigreur & de vehemence contre ceux qui le suivoient, il se preparoit d'écrire contre eux quand il mourut, &c. J'ajoûte que quand bien il seroit tombé en quelques erreurs & heresies formées, sa conversion qui ne peut estre revoquée en doute, auroit tout expié & couvert, comme aux Cypriens & aux autres.

Témoignage de Petrus Opmerus, contre la conversion de du Molin.

De Nicolaus Sanderus, & de Jacques Gaultier Jesuite.

De Optatus Gallus.

Refuté par Scipion de Mandriny.

h Cette matiere est traitée amplement, & les authoritez remarquées par Joannes Silesacus lib. 1. selectorum cap. 17. cui titulus funus vesperrinũ, Jacobus Gretserus de funere Christiano lib 2. cap. 7. e Henricus Spondanus de Cæmeteriis sacris, lib. 1 par. 3. cap. 7 & 8. *Genebrard au lieu cy-dessus coté*

i L. pergit audacia 5. de sepulch. violatis Cod Theod. l. 9. tit. 17.

k In opere Chronographico orbis universi ad an. 1566 p. 506 & 508. Antuerpiæ 1611. Carol. Molinæus Paris. I. C cùm ob scribendi libertatem, in carcerem conjectus fuisset, nec ad meliorẽ frugem reverteretur, à Religione Catholica alienus mortuus est.

l Et impiè de usuris, contraque Ecclesiam scripsit.

m Lib. 7 de visib. Monarch. Eccles. lib. 7. ad an. 1561. num. 219. p. 667.

n *En ses Tables Chronographiques, au 16. siecle, ch. 20.*

o 3 par. unio Evangel.

p *Cy-dessus ch. 9. sur la fin.*

q *Imprimé en l'an 1629.*

r *Imprimé en l'an 1640. p. 132. 133.*

CHAPITRE XIV.

Eloges donnez à du Molin, par les Autheurs tant François qu'Etrangers.

IL n'y a point eu d'homme celebre en quelque profession que ce soit, du siecle de Charles du Molin, auquel les plus graves Autheurs tant François qu'Etrangers, ayent donné de plus beaux & honorables eloges qu'à luy. Ie rapporteray les principaux, car de les cotter tous, ce ne seroit jamais fait, Iacques Auguste de Thou en plusieurs lieux de l'Histoire de son temps, *a* l'appelle grand & celebre Iurisconsulte, dont le nom estoit en respect & veneration, mesme parmy les Iuges, non seulement pour son jugement solide, & sa profonde erudition, mais aussi pour sa probité & la sainteté, ou pureté & innocence, & simplicité de ses mœurs, homme consommé en la science du Droit François, ancien & moderne : grandement amateur de sa patrie, tres-zelé au service du Roy, dont il a defendu les droits & l'authorité genereusement, & avec la liberté d'un vray François, au mépris de sa vie, de ses biens, & de toute sa fortune, &c. Iean Bodin Autheur celebre luy donne ce titre glorieux, *Collegij nostri decus*, *b* Iean du Luc Procureur general de la Reine Catherine de Medicis, mere des Roys, rapportant l'Arrest prononcé en robes rouges, le 12. Avril mil

Jacques Auguste de Thou.

Jean Bodin. Jean du Luc.

a Lib. 6. p. 185. & de la 2. edition de Mamert Patisson, l. 5. p. 158. l. 36. p. 295. l. 38. p. 362. 363. Carol. Molinæus magni nominis Jurisconsultus, juris antiqui, & Gallici consultissimus, tam eruditione ac judicio, quam

probitate & morum sanctitate conspicuus, priscæ libertatis retinens, vir bonus ac simplex qui patriæ charitate, supra quam dici potest inflammabatur, &c. Cy-dessus livre 1. ch. 15. & 16. & ch. 10. à present livre 5.

cinq cens cinquante-un, obtenu par Charles du Molin, contre Ferry du Molin son frere, sur la revocation de la donation qu'il luy avoit faite, dont il a esté parlé cy-dessus, *c* use de ces termes, *d Carolus Molinæus primæ notæ Iurisconsultus.* André Tiraqueau Conseiller au Parlement, *e Carolus Molendinaus amicus noster ingenij animique candidi & sinceri.* Nicolas Vignier celebre Historiographe de France, *f* le met entre les hommes illustres de son temps en la Jurisprudence, comme Pierre de l'Etoille, Eguinar Baron, Jean Corras, François Conan, & François Duaren; & dit que c'étoit un fameux & tres-docte Advocat en la Cour de Parlement. Thomas Cromerius autre Historien François luy donne le mesme eloge, *g* Estienne Pasquier Advocat en la Cour, *h* le docte du Moulin, & l'un des premiers Iurisconsultes de France. Antoine Loysel aussi Advocat en la Cour, *i* rapportant le jugement que le mesme Estienne Pasquier faisoit de Charles du Molin, lequel pour avoir esté receu Advocat dés le mois de Novembre mil cinq cens quarante-neuf, il avoit veu & frequenté; dit qu'il estoit, comme chacun sçait, le plus docte en Droit & Coustumes, de son temps: & toutefois mal habile en la fonction d'Advocat, & signamment au Barreau, *k* ce qui faisoit qu'il n'estoit gueres employé, ny tant estimé à beaucoup prés pendant sa vie, qu'il l'a esté depuis son decez, par ses écrits, dans lesquels il a le premier tellement marié & approché le Droit Romain avec celuy de France, que tous ceux qui sont venus depuis l'ont suivy comme leur Maistre: ce que Pierre Seguier celebre Advocat, depuis Advocat du Roy, & President au Parlement, connoissant mieux qu'homme de son temps, il s'en aidoit fort à propos aux plus grandes affaires esquelles il étoit employé, prenant bien la peine de dresser luy-mesme un memoire de ce dont il desiroit s'instruire, *l* & avec quatre ou six écus qu'il avançoit de sa bourse, l'envoyoit à du Molin, sur lequel il luy donnoit son avis par écrit, raisonné & fortifié d'authoritez de droit, de Docteurs & d'Arrests: ce que l'autre sçavoit si bien ménager, qu'avec ce qu'il y apportoit de sa forme, & bon jugement, il se rendoit admirable en ses plaidoyers & écritures. Ce que Pasquier disoit avoir entendu de ses anciens: & dans le mesme dialogue, du Molin est mis entre les plus doctes & celebres Advocats originaires de Paris. *m* Le mesme Pasquier dans ses tombeaux, *n* a mis celuy-cy, qui est le soixante-huitiéme.

André Tiraqueau. — Nicolas Vignier. — Thomas Cromerius. — Estienne Pasquier. — Antoine Loysel. — Jugement que fait Estienne Pasquier de Charles du Molin. — Pierre Seguier s'aidoit judicieusement & adroitement du travail de du Molin. — Page 505. — Tombeaux de du Molin par Estienne Pasquier.

Caroli Molinæi Iurisconsulti.

Hic jacet ille fori Molinæus gloria nostri:
Hic jacet antiqui lausque decusque fori:
Vidimus hunc operam multam navare clienti,
Vidimus hunc ipsis scribere caussidicis.
Sacri ergo ingentes auri cumularat acervos,
Propria non domus huic qua recubaret erat.
Roma suos taceat, nihil hoc celebratius, esse
Qui potuit nostro tempore Fabritius.

Et dans ses Epigrammes, *o ad Caroli Molinæi cineres,*

Prosequerer sanctos. sancto dum carmine manes,
Vixeris in tenui quod, Molinae, lare
Erubuit, graviterque mihi succensuit heres,
Pauperiem probro quod putet esse suis.
Aspice qui mores, quàm tempora dira: putamus
Qui paupertatem criminis esse loco.

Valentinus Forsterus Jurisconsulte Allemand *p* met Charles du Moulin entre les celebres Iurisconsultes François, *& viros ætate graves.*

Guy Coquille *q* l'un des plus judicieux Autheurs de son temps, l'appelle Autheur celebre, tres-docte au Droit Romain & François, autant ou peut-estre plus qu'aucun autre Docteur qui ait esté durant le siecle entier: & dit que des opinions qu'il a tenuës, ont esté tirées pour la plûpart les meilleures decisions des Coustumes redigées de nouvel, ou reformées depuis qu'il a écrit, *r* & plusieurs Arrests de la Cour servant de loy: & à cause de son grand sçavoir, merite d'estre loüé; le blasmant seulement de ce qu'il s'est rendu quelquefois trop grand sectateur des opinions communes

Valent. Forsterus. — Guy Coquille. — Les opinions & decisions de du Molin ont esté des articles de Coustumes, & des Arrests.

b En l'Epitre du 1. Février 1566. à Jean Texier ou Texteru President aux Enquestes, auquel il a dedié sa Methode pour la connoissance & intelligence de l'Histoire.
c Livre 1. chapitre 21.
d Io. Lucius libro 8. placit. tit. 5. Arresto 5.
e Tract. de retractu lineari § 32. glos. unica. num. 47.
f En la 4. partie de sa Bibliotheque historiale, imprimée depuis son decez à Paris, 1650, ann. 1547 & 1550. pages 113. & 119.
g Lib. 3. rer. gestarum Henrici 2. fol. 88. vir Juris civilis consultissimus.
h Livre 3. des Recherches de la France, ch. 17. & 25. sur la fin.
i Au dialogue des Advocats du Parlement de Paris, 3. partie ou conference imprimée entre les Opuscules de Loysel à Paris, en l'an 1653. p. 510.
k Parce qu'il avoit un empeschement naturel à la langue, cy-dessus livre 1. ch. 5.
l Papirius le Masson rapporte la mesme chose, in elogio Caroli Molinæi, p. 239. 240. majori consulentis emolumento, quam consulti.
m Du Molin estoit originaire de Paris, cy-dessus liv. 1 ch. 1. au commencement.
n Imprimez à Paris 1618. p. 306, 307.
o Libro 2 Epigr. 81. p. 65.
p De Historia Juris civilis Romani, l. 5. cap 41. num. 42. p. 705.
q En son Institution au droit des François tit. 6. des Fiefs, p. 65. & sur la Coustume de Nivernois, ch. 34. des Successions, art. 14.
r Cy-dessus ch. 10. Ce que je verifie en plusieurs lieux de mon Commentaire sur la Coustume de Paris, & principalement aux titres des Fiefs & des Censives, & aux Notes sur les Coustumes, ensemble sur les Arrests de Monsieur Loüet.

des Docteurs Ultramontains. Bertrand d'Argentré, *s* quoy qu'Antagoniste de du Molin, & presque toûjours d'avis & party contraire, l'appelle neanmoins homme incomparable, Autheur exact, & tres diligent, &c. Claude Expilly President au Parlement de Grenoble, *t* le qualifie grand Iurisconsulte. Denys Godefroy *u* dit que c'est un grand & grave Autheur. Rodolphe Hospinian *x* luy donne le titre de tres-celebre Iurisconsulte de France & de Germanie. Claude Saumaise *y* avouë que du Molin a esté le plus grand Iurisconsulte de son temps, & de telle authorité pendant sa vie, qu'elle a continué depuis sa mort; tous les Parlemens & Cours souveraines, ayant rendu cet honneur à sa memoire, que de permettre aux Advocats de le citer dans leurs plaidoiries & écritures, avec les Papinians, les Pauls, les Ulpians, & autres Jurisconsultes Romains. Charles Annibal Fabrot *z* reprend avec justice & sincerité Antonius Faber qui a dit, que si on fait comparaison de du Molin avec Cujas, il passera pour un homme de neant: & declare qu'il fait tout un autre jugement de ce grand homme, lequel a le premier fendu la glace, pour ce qui concerne la connoissance & la vraye intelligence du Droit François, & des maximes du Palais, comme Cujas a fait du Droit Romain, & de l'ancienne Jurisprudence. Pour moy je voudrois luy donner un eloge qu'il a bien merité, Docteur des Docteurs, & Prince des Iurisconsultes François, avoüant librement que je luy suis redevable du peu que je sçay du Droit coustumier, & de la Iurisprudence Françoise. Iosias Simplerus en l'Epitome de la Bibliotheque de Contradus Gesnerus, *a* a rapporté presque tous les livres de du Molin imprimez jusques alors, & le temps des editions.

Bertrand d'Argentré. — Cl. Expilly. — Denys Godefroy. — Rodolphe Hospinian. — Claude Saumaise. — Charles Annibal Fabrot qui refute ce qu'Antonius Faber a dit de du Molin. — Eloge que luy donne l'Autheur de la presente Histoire. — Iosias Simplerus.

s *Sur la Coustume de Bretagne en plusieurs lieux.*
t *En ses Arrests ch. 68.*
u Ad l. cines 15. verbo piscina ff. de actio. empti
x Libro 2. Histor. Jesuisticæ c. 1. fol. 85.
y Cl. Salmasius epist. ad Io. Beverovicium 7. Aug. 1640. Cui titulus Dedicatio de Calculo, fol. 7. Car. Molin. maximus suæ ætatis Jurisconsultus, & tantæ dû viveret auctoritatis, ut etiam nunc mortuo id honoris à summis regni Curiis datum sit, ut allegari ab Advocatis, cum Papinianis, Paulis, Ulpianis possit.
z Replicatione de mutuo contra refutationem Cl. Salmasij num. 59 p. 316. Ant. Faber in libris de error pragmat. sic de Molinæo loquitur: qui si cum Cujacio comparetur, homo nullus est. Fortasse an ercifcundus aliquis diceret, Carolum Molinæum fori lumen fuisse, Jacobum Cujacium veteris Jurisprudentiæ columen.
a *Imprimé en l'an 1574. qu'il dit estre augmenté de moitié.*

CHAPITRE XV.

Des Autheurs qui ont fait ex professo *l'eloge, ou décrit sa vie, & de ses livres imprimez depuis sa mort, ou augmentez & reimprimez.*

IL y a plusieurs Autheurs qui ont fait *ex professo* l'eloge, & décrit en sommaire & en abregé la vie de Charles du Molin, sçavoir Io. *Papirius Masso*, a *Scævola Sammarthanus*, b *Antonius Mornacius*, c Claude Malingre, *d* & Gabriel Michel.

Du Molin luy mesme a fait & tracé l'Histoire de sa vie par pieces détachées, en plusieurs endroits de ses œuvres, & particulierement dans les Epistres liminaires ou dedicatoires, & les prefaces & & epilogues de ses livres, dont j'ay cotté les lieux dans l'ordre & la suite des années, & lesquelles Epistres & Prefaces sont omises la pluspart dans les œuvres de du Molin, imprimées à Paris en trois tomes en mil six cens seize & mil six cens vingt-cinq. Mais il a esté plus exact de rapporter ses souffrances & ses persecutions, que de cotter ses loüanges & ses belles actions, dont la voix publique estoit l'Echo & le Panegyrique. Il se vante neanmoins d'avoir toûjours pris & suivy le party de la verité & de l'equité *e* contre quelque personne que ce soit, comme il avoit l'ame candide & innocente, & naturellement portée au bien.

Virtutis veræ custos rigidusque satelles,

Ce qui luy a causé de grandes haines & persecutions, aussi sa devise estoit *Veritas vincit*, *f* & dit que c'est pour cette raison, & pour n'avoir point voulu mettre le public en commerce, ny les charges de judicature, il a esté méprisé par les siens, *g* & estimé & honoré des Etrangers qui l'ont appellé & attiré chez eux.

Ie trouve une chose à redire en ce grand Genie, c'est qu'il reprenoit avec trop d'aigreur ceux qui n'estoient point dans ses sentimens, sans faire distinction des qualitez, & les grands Magistrats, mesme les Commissaires pour la redaction des Coustumes, comme les autres: *h* ce qui tombe dans le vice de la Philavtie, ou de la presomption, & est grandement éloigné de la loy du respect, & de la modestie des Iurisconsultes Romains,

Du Molin a luy mesme decrit les principales actions de sa vie. — Et principalement de ses persecutions. — Ce qui l'a fait mépriser par les siens. — Il reprend avec trop d'aigreur ceux qui ne tombent pas dans ses sentimens.

a Par. 2. elogiorum p. 235. sup. lib. 1. c. 2. in princ.
b Lib. 2. elogiorum p. 46.
c In Feriis forensibus, sive elogiis, illustrium togatorum Galliæ ab anno 1500. p. 44.
d *En son Histoire Chronologique p. 241. G. Michel en ses briefs eloges des hommes illustres, avec leurs portraits, num. 92. à Lyon. 1634.*
e Comment. in Consuet. Paris. par. 1. §. 25. glos. 1. n. 3. in princ. par. 2 § 55 glos. 1. num. 274. *Et en l'observation qui est à la fin de la mesme 2. partie; il y en a un bel exemple cy-dessus, livre 2. ch. 10. sur la fin.*
f *Cy-dessus livre 1. ch. 6. sur la fin.*
g In Consuet. Paris. paragr. 2. glos. 6. num. ult. in fine.
h Libro 17. observ. cap. 39.

mains, entre lesquels quand l'un improuvoit l'opinion d'un autre, ils ne luy insultoient point, mais usoient entr'eux de paroles douces & respectueuses, dont Cujas a fait une observation expresse, *i* & aprés luy Mornac. *k* Nous disons en commun proverbe, que beau parler n'écorche langue : & c'est un fort mauvais ingredient quand on veut reduire un homme à son opinion, quoy qu'apparemment la meilleure, ou luy faire changer la sienne : en la censurant, de luy dire des paroles injurieuses & outrageuses qui ne servent qu'à le confirmer en son erreur, & à aigrir, non pas guerir son esprit : mesme le porter à des invectives, comme ont fait plusieurs beaux Esprits de ce temps : ce qui ne produit d'ordinaire autres effets qu'à jetter l'un & l'autre des Antagonistes dans le mépris ; car quiconque se commet avec un autre, rend tout le monde juge de ses moindres defauts.

i Ad l. est differentia 9. in fine in quib. caus. pig. vel hypoth. tac. contra.
k *Livre 2. ch. 6.*

Beau parler n'écorche langue.
Contre les Autheurs & les Sçavans qui écrivent & inventent les uns contre les autres.

Il y a eu quelques-uns des livres de du Molin imprimez depuis son decez, qui ne l'avoient point esté de son vivant. Ses Commentaires sur les six premiers livres du Code, qui estoit sa lecture de Tubinge, dont a esté parlé cy-dessus, *l* ont esté imprimez en l'an mil six cens quatre, le traité Latin *De usuris*, augmenté de moitié, a esté reimprimé en mil six cens huit, avec l'Oraison *De Concordia & unione Consuetudinum Franciæ*. Comme il a aussi esté dit, *m* François Joly Advocat au grand Conseil & au Parlement, a fait reimprimer en l'an mil six cens vingt-huit, le traité *de Io. de Selva* premier President au Parlement *de Beneficio*, avec les notes de Charles du Molin, qui estoient dans la Bibliotheque curieuse de Jean de Montchal lors Abbé de S. Amand, & depuis Archevesque de Tholose. En mil six cens trente-sept ont esté imprimées les notes du mesme Autheur, sur l'Ordonnance de mil cinq cens trente-neuf, tirées de la Bibliotheque d'Auguste Galland celebre Advocat au Parlement. Ses œuvres ont esté recüeillies, & imprimées en trois tomes ; la premiere fois en l'an mil six cens seize, & la seconde en mil six cens vingt-cinq. *n* Dans le livre intitulé *Index librorum expurgatorum, Gasparis Quiroga Cardinalis, Archiepiscopi Toletani, Hispan. generalis Inquisitoris jussu editus*, *o* sont rapportées les œuvres de du Molin, qui peuvent estre leuës sans correction, & les autres que l'Inquisiteur d'Espagne a jugées estre sujetes aux corrections y cotées. Mais en l'indice des livres prohibez par le Concile de Trente, Charles du Molin sans aucune exception ny limitation est mis *inter Auctores primæ classis* ; ce qui comprend generalement toutes ses œuvres : *Tantane animis cœlestibus iræ?*

l *Livre 1. ch. 19.*
m Paris. apud Rob. Foüet, Nic. Buon, & Sebast Cramoisy, in
n *Imprimé* Madriti 1584 & Salmuri apud Thomam Portâ. 1601 à fol. 20. ad 60.
o *Livre 1. ch. 16. 19. & 20.*

Livres de du Molin, imprimez depuis son decez.
Cômentaire sur le Code.
Tract. de usur.
Oratio de concordia & unione Consuetudinũ Franciæ
Notes sur le Traité de Io. de Selva, de Beneficio.
Les œuvres de du Molin imprimez en trois tomes.
Iugement & censure de l'Inquisition d'Espagne sur les œuvres de du Molin.
Celuy de Rome.

Il a esté dit cy-dessus, *p* qu'aucuns des livres & traitez de ce docte & judicieux Autheur, ont esté imprimez en Italie par permission, non pas sous son nom, mais sous un autre supposé, de Gaspar Caballinus, comme celuy *de Usuris*, & celuy *de eo quod interest*, mesme que le dernier est inseré dans ce recüeil fameux de vingt-neuf volumes imprimez *q* par le commandement du Pape Gregoire III. intitulé, *Tractatus universi juris*.

p *Venise en l'an 1584. tom. 5. fol. 17.*

Traitez de du Molin, imprimez en Italie sous le nom de Gaspar Caballinus.

CHAPITRE XVI.

De la mort de Charles du Molin fils aisné du defunt : & de l'horrible massacre d'Anne du Molin sa fille unique, femme de Simon Bobé, & de tous ses enfans & domestiques.

La mort de Charles du Molin ne mit pas fin aux miseres fatales & hereditaires de sa famille, son fils aisné portant mesme nom, mourut d'hydropisie à Paris, au mois de Février mil cinq cens septante : il ne restoit plus de ses trois enfans qu'Anne du Molin, mariée à Simon Bobé Advocat en la Cour, Bailly de Coulommiers en Brie ; ils avoient deux enfans de leur mariage, l'un âgé de huit ans, l'autre de vingt-deux mois, 1570
& elle grosse d'un troisiéme. La nuit du Samedy dix-neufiéme Février mil cinq cens septante-deux, *a* Bobé estant absent, des voleurs & assassins furent introduits dans sa maison proche des Augustins, par un detestable valet, Gascon de nation : qui d'abord tuerent & massacrerent, ou plûtost assommerent Anne du Molin, grosse qu'elle étoit, ses deux enfans, la nourrisse du petit, & la servante ; ouvrirent le cabinet, prirent l'argent, & ce qu'ils voulurent, & jetterent ce qu'ils ne purent emporter, dans les puits, & les cloaques de la maison, mesme les bagues, chaînes d'or, & vaisselle d'argent. Les meurtriers se retirant de grand matin, rencontrerent le Cocher de Robert de Helin Conseiller en la Cour, qui pour une piece d'argent les mena dans son chariot hors la Ville : ce qu'estant fait, ils le poignarderent de peur qu'il ne les découvrist, & emmenerent le valet, duquel, ny d'eux on n'a jamais eu de nouvelles, quelque perquisi-

a *Cette histoire tragique est décrite par* Joann. Papir. Masso. in elog. Molinæi, p. 150. & seq.
b *Le Samedy* 22. Mars 1572.
c Festus Pompeius col. 271. Conjector, interpres somniorum

Histoire pitoyable du massacre commis en la maison de Bobé, gendre de du Molin.

tion qui en ait pû estre faite. Les Officiers du Chastelet dressent leur procez verbal de ce funeste & prodigieux spectacle, dans lequel ils rapportent l'état des choses qu'ils trouverent en la maison, les bastons, les leviers & les massuës dont les massacres avoient esté faits la nuit precedente, & les corps des cinq personnes étendus morts sur la place, la mere la premiere, l'enfant âgé de huit ans plus éloigné, & les autres ensuite. Bobé estant de retour, fait informer pardevant le Lieutenant Criminel, & obtient decret de prise de corps contre Jacques Brosset sieur d'Arconville, & Anne du Molin sa femme, fille de defunt Ferry du Molin, qui sont emprisonnez, dont ils appellent au Parlement. La cause fut plaidée solemnellement en la Chambre de la Tournelle, *b* par deux celebres Advocats; Estienne Pasquier plaida pour Darconville & sa femme, qui tendoient afin d'absolution, faute de charge & de preuve de la moindre complicité, que l'on n'avoit pas pû decreter prise de corps contre des personnes d'honneur & de qualité, sur de simples & foibles soupçons, & des presomptions imaginaires qui sont bien souvent de fausses adresses, empruntant aussi-tost le visage du mensonge, que celuy de la verité, les conjectures sont des songes; & un bon Autheur *c* dit que celuy qui est appellé *Conjector*, c'est l'interprete des songes, & dans les gloses, ὀνειροκρίτης. Barnabé Brisson lors Advocat des parties, *d* plaidoit pour Bobé. J'ay appris par la lecture de son plaidoyé, & du Factum qui m'est tombé entre les mains, que Bobé fondoit son accusation, & le decret & emprisonnement dont estoit appel, sur plusieurs presomptions, qui détachées & separées eussent peu de force, mais jointes ensemble, & toutes tirées de l'évidence du fait, faisoient un corps de preuves. La premiere & principale resultoit de l'inimitié mortelle, capitale & implacable de Ferry du Molin contre Charles du Molin son frere, & ses enfans, en haine de l'Arrest donné contre luy *e* pour la revocation de la donation de la terre de Mignaux; ayant scandalisé son frere de son vivant, insulté à ses miseres & adversitez, *f* dénié toutes sortes d'assistance, de confort & de consolation, jusqu'à le persecuter pendant son exil volontaire de quatre années en Allemagne, par des chicaneries, des saisies injurieuses, & executions de ses biens pour des sommes qui dans l'evenement ne se sont point trouvées deuës, pensant surprendre sa femme qui n'avoit aucune connoissance des affaires de cette qualité, que mourant il avoit substitué & transmis cette rancune immortelle, à sa fille & son gendre: & pour la rendre hereditaire dans sa famille, laissé des memoires écrits de sa main, touchant ce qu'ils avoient à faire dans la conduite du procez pour l'hypotheque subsidiaire du doüaire prefix de deux cens livres de rente, reservé par l'Arrest sur la terre de Mignaux: dont ils ont pris tel avantage, qu'ils se sont vantez plusieurs fois qu'elle ne leur échaperoit pas, usant de menaces, & prenant publiquement & par divers actes la qualité de Seigneurs de Mignaux: & avoient quinze jours avant le meurtre, fait assigner Bobé & sa femme en la Cour, pour raison de ce doüaire. Donc la presomption naturelle estoit, que ceux à la Requeste desquels ce procez a esté intenté, ont fait commettre le meurtre, parce qu'ils le gagnoient & la terre, ensemble tout le bien de la succession par la mort des personnes homicidées dont ils estoient heritiers. C'est le *cui bono* avec lequel Cassius celebre Jurisconsulte, que le Prince de l'eloquence Romaine appelle *Scopulum reorum*, jugeoit toutes les causes criminelles conjecturales, *g* l'esperance du gain & du profit present, estant l'amorce & le motif de tous les crimes.

Plaidoirie celebre au Parlement pour raison de ce meurtre.

Plaidoyé de Pasquier.

Presomptions & conjectures sont souvent trompeuses, & mensongeres.

Plaidoyé de Barnabé Brisson pour Bobé.

Presomptions & conjectures pour montrer que Darconville & sa femme estoient autheurs des massacres.

Cui bono: ve's bum Cassianum.

d Depuis Advocat du Roy, & President au Parlement, son plaidoyé est imprimé & inseré dans le recueil des plaidoyers notables, imprimé à Paris en 1611. par Jean du Brayet, & Nicolas Rousset, p. 246. & en un autre recueil de plaidoyez, harangues & remonstrances, aussi imprimé à Paris en 1618. par Adrian Tiffaine p. 5.

e Le 12. Avril 1551. rapporté avec le procez sur lequel il est intervenu, cy-dessus liv. 1. ch. 21.

f Cy dessus liv. 1. ch. 21. sur la fin.

g Cicero orat. pro Roscio Amerino, & pro Milone & Philip. 2.

CHAPITRE XVII.

Suite du plaidoyé de Barnabé Brisson pour Bobé, & les Arrests intervenus sur les appellations du decret & de l'emprisonnement, & sur le jugement definitif du procez.

CE qui fortifioit cette presomption, estoit qu'entre un grand nombre de clefs qui estoient dans le cabinet de la maison, il n'y eut que celles du Chasteau de Mignaux, qui furent prises & jettées dans le puits, avec les bagues & la vaisselle d'argent. Que si le fait eust esté commis par des voleurs étrangers, ils ne se fussent pas laissez emporter à cette cruauté barbare & brutale, de verser un sang innocent, & tuer un petit enfant à la mammelle, qui ne pouvoit empescher l'execution de leur dessein, ny découvrir & reveler le fait; lequel partant avoit esté commis par des personnes interessées qui ont voulu extermimer toute la race, pour se mettre en état de

recüeillir la succession. Que ç'a esté le commun bruit, la voix & l'opinion publique, mesme du Roy Charles IX. lequel ayant oüy le recit d'un acte si execrable & abominable, dit ce mot de l'Evangile, *a* c'est un ennemy qui l'a fait. Et ensuite de ce, fit expedier des lettres adressantes à la Cour, portant que tous les prisonniers pour crimes seroient enquis & interrogez sur le fait du massacre ; duquel donnant connoissance certaine, ils obtiendroient impunité, avec asseurance de trois mil écus à prendre sur les biens des coupables. A la verification desquelles lettres, Darconville & sa femme avoient formé opposition. Que quelques jours avant le meurtre, le serviteur Gascon fut vû avec trois hommes inconnus en la maison de Darconville, qui a dit depuis qu'on n'avoit garde de le prendre, & qu'il estoit mort. Que où la Cour voudroit prendre plus ample connoissance d'un fait si exemplaire & si extraordinaire, il y avoit lieu cependant d'ajuger la succession mobiliere au pere, tant par la consideration de sa perte & de sa douleur inconsolable, que de ce que la presomption est que les meurtriers ont tué la mere la premiere, en defendant courageusement la vie de ses enfans, & méprisant la sienne ; comme de fait le procez verbal des Officiers du Chastelet, marque qu'elle fut trouvée la premiere couchée sur le carreau, joint qu'elle estoit plus capable de resister que deux jeunes enfans, l'un âgé de huit ans, & l'autre de vingt-deux mois : lesquels par cette presomption naturelle, ayant survécu la mere & recüeilly sa succession, ont laissé leur pere heritier des meubles, suivant la Coustume & les decisions du Droit de *commorientibus*.

a Inimicus homo hoc fecit Math. c. 13. vers. 28. Deuter. 19. vers. 4. & 6.

Un meurtre dont l'Autheur n'est pas certain, est presumé fait par l'ennemy du defunt.

La mere & les enfans estant massacrez avec leur mere, on presume qu'elle est morte la premiere, pour rendre le pere heritier mobilier de ses enfans.

Sur cette celebre plaidoirie, intervint Arrest *b* conforme aux conclusions d'Augustin de Thou Advocat du Roy, par lequel la Cour confirma le decret, & la procedure extraordinaire ; & neanmoins ordonna que Darconville seroit élargy par la ville & fauxbourgs de Paris, baillant bonne & suffisante caution de se representer pardevant le Prevost de Paris, auquel il fut enjoint de proceder incessamment à l'instruction & jugement du procez criminel, & de certifier la Cour de ses diligences : permis à la femme de se retirer en sa maison, à la charge de se representer quand il seroit ordonné. Et sur la Requeste du pere, la Cour luy ajugea les meubles, ordonna que les immeubles seroient sequestrez, sur les fruits desquels seroit pris la somme de 800. livres pour employer aux frais du procez.

b *Le mesme jour 22. Mars 1572.*

Arrest sur la plaidoirie, confirmatif du decret, & adjudicatif de la succession mobiliere à Bobé pere.

Mais depuis n'estant point survenu de nouvelles preuves, les accusez furent envoyez absous : les presomptions ayant bien esté jugées suffisantes pour le fondement du decret & de l'emprisonnement, mais non d'une condamnation diffinitive en laquelle les loix desirent des preuves plus claires que le jour en plein midy, & à faute de ce presument toûjours pour l'innocence.

Arrest diffinitif, portant absolutiô des accusez faute de preuve.

CHAPITRE XVII. & dernier.

Recit de la douleur & des miseres de Simon Bobé, mort à l'âge de 84. ans.

VOILA au vray le recit de l'Histoire la plus tragique & la plus déplorable qui se soit jamais presentée à la face de la Justice, dans laquelle a manqué le proverbe, que meurtre & larcin ne se peuvent jamais couvrir : car jusqu'à present on n'a point eu autre preuve de cet acte abominable & detestable, & plus que brutal, dont le mary & pere infortuné qui a vécu plus de quatre-vingt-quatre ans, a toûjours eu jusqu'à sa mort, l'image effroyable devant les yeux, *a* *Crudelis ubique Luctus, ubique pavor, & plurima mortis imago.* Il a décrit ses miseres en l'Epistre *b* à Nicolas Bruslart de Sillery Chancelier de France, auquel il a dedié le Commentaire Latin *de usuris*, de Charles du Molin son beau-pere, augmenté de plus de moitié, dont a esté parlé cy-dessus. *c* Il avoit fait auparavant une Epistre Latine, adressante à Loüis de Gonzague Duc de Nevers, dont j'ay trouvé le manuscrit entre ses papiers, par laquelle il le supplie d'interposer son credit & son authorité pour luy faire avoir justice de cet execrable massacre, & en découvrir les Autheurs, mesme d'obtenir une Declaration du Roy, portant que les heritiers presomptifs de celuy qui aura esté ainsi proditoirement assassiné, ne pourront se mettre en possession & joüissance de ses biens, jusques à ce que les autheurs du crime ayent esté découverts, & la punition faite ensuite. Et moyennant ce, il promet de luy dedier les livres qui restoient à imprimer, du venerable vieillard son beau-pere, & qui avoient esté par luy reveus & augmentez : en quoy consistoit la seule & unique

a Virgil. l. 2. Æneid.
b Du 19. Iuillet 1603.
c Chap. 10.

Il décrit ses miseres en une Epistre au Chancelier de Sillery.

Autre Epistre à mesmes fins au Duc de Nevers.

consolation du gendre, auquel aprés l'extinction entiere de la race, & de tous les descendans de Charles du Molin, qui le reduisoit en une déplorable solitude, il ne restoit autre consolation que de passer le reste de sa vie à revoir & cultiver les enfans & les productions de son esprit.

Seneca in Hipol. Act. 4.

O triste fractis orbitas annis malum.

FIN.

IN NOMINE DOMINI NOSTRI JESU CHRISTI AMEN.

INCIPIT PRIMA PARS COMMENTARIORUM IN CONSUETUDINES PARISIENSES, RECOGNITA ET LOCUPLETATA.

Epitome Tituli 1. *de Feudis.*

Feuda, peculiare inventum Francorum.

1. *Domini feudorum etiam simplicium olim jurisdictionem contentiosam, etiam gradualem habebant in vasallos: hodie fundariam tantum.*
2. *Consuetudo Parisiensis caput omnium consuetudinum Galliæ.*
3. *Feuda Iuri Romano incognita.* 5. 7. 11. 12. *rejectis conjecturis Lucæ à Penna, & Zasii.* 4. 8. 14. 20.
6. *Clientis mentio, in jure* Romano *fit, sed nusquam de Clientulo.*
9. *Vasallus habet tantùm utile dominium & quidem debile, non directum.*
10. *Prædia limitanea quæ dabantur militibus & veteranis, non erant feuda.*
12. *Franci multis ante Christum natum annis regnarunt inter Saxoniam & Alemaniam, feudorum usum invenerunt, & in subjectos Galliæ invexerunt. Deinde Longobardi qui ab illis didicerant, invexerunt in Italiam.* 13. 3.
14. *Quæ fuerint Instituta veterum patronorum & clientum primum apud Græcos.* 20.
15. *Deinde à Romulo apud Romanos instaurata.*
16. *Rursus apud Romanos irrepente avaritia corrupta sunt.*
17. *Intellectus l. in his in princi. D. soluto matrim.*
18. *Nihil in republica pestilentius seditione.*
19. *Veteres clientelæ prorsus differunt à feudis, & curiis dominicalibus.* 21. 25.
22. *Guil. Budæi ingenium & virtus.*
Zasius inventum à Budæo imitatus est.
23. *Post Budæum Andreas Alciatus juris excultor.*
24. *Origo omnium constitutionum libri feudorum. Et primo constitutio dom. Lotharii, qui erat filius Ludovici pii, & nepos Caroli Magni, qui Longobardorum Regnum suppressit.*
26. *Privilegia ab Adriano* 1. *Papa Regibus Francorum data.*
27. *Imperii translatio à Græcis in Francos. Florentia à Carolo Magno instaurata.*
Vera computatio annorum Christi à nativitate.
28. *Carolus Magnus Italis, Saxonibus & Hispanis dominatus est.*
29. *Justinianus Magnus nunquam dominatus est Germanis, Gallis nec Hispanis.*
Mendum è versione Haloandri novel. 1. *tollitur.*
30. *Regnum Hispaniæ non subest Imperio, nec paruit Carolo Magno volenti Imperialem autoritatem exercere in Galliis.*
31. *Insignia Imperatoris Romani, Aquila duplex nigra.*
32. *Lotharius primus Imper. Francorum, Regis & Imperatoris filius, Romæ Magistratus & leges statuit.*
33. *Imperium plus ducentis annis collapsum, à Regibus Francorum restitutum est.*
34. *Justinianus Magnus, ter Romam & Italiam à Gothis vindicavit.*
35. *Francorum virtus & victoria mirabilis in Mediolano vindicando.*
Textus magni decreti emendatur.
36. *Justinianus Romam & Italiam non tam liberavit, quàm desolavit.*
37. *Post Narsetis obitum Longobardi Italiam ingressi,* 204. *regnarunt civiliùs quàm Gothi.*
38. *Sic vocati ab Italis quasi longi Barbari.*
39. *Roma & Italia sub Francorum Imperio floruit.* 49.
Decem successive Francorum Imperatores. 40.
41. *Divisio monarchiæ Caroli Magni post atrox Civile bellum.*
42. *Lotharingia, cur & quando sic vocata.* 43.
44. *Subdivisio Regni Germaniæ.*
45. *Virtutes Arnulphi Imp. Caroli Magni abnepotis.*
46. *Ludovicus* 4. *ejus filius* 9. *Imperator Francus, sub quo defecit Italia.*

47. *Non hic, sed filius Bossonis victus & excæcatus à Berengario.*

48. *Errant qui non computant Ludovicum Balbum hujus nominis 3. Imperatorem.*

49. *Cur ægrè ferebant Romani & Itali Imperium à Francis ad Germanos transferri.*

50. *Decimus & ultimus è stirpe Caroli Magni Imperator, Conradus 1.*

51. *Tamen ab Imperio Arnulphi Imperatoris 8. Franc. cessavit Imperium in Italia usque ad Othonem Magnum.*

52. *Conradus 1. non potuit Imperium in aliam stirpem transferre, sed tantum destinare.* 59.

53. *Additio erronea tollitur è c. in die de consecrat. distinct.* 5.

54. *Caput Franciæ orientalis tandem ad Episcopos devenit.* 71.

55. *Imperium proprie non fuit translatum, sed sectum, & pars Occidentalis (cujus caput Roma) data Carolo Magno & successoribus suis Francorum Regibus.* 56. 57. 58.

59. *Verus Rex vel Imperator non potest hoc transferre in alium, sed novus & liber subditorum consensus requireretur.*

60. *Defecta stirpe Caroli Magni, opus fuit nova cessione Imperii, ut factum fuit Othoni 1. & successoribus suis Regibus Italiæ.*

61. *Roma caput Imperii, ubi Imperator vere coronatur à populo, non à Papa, qui tantum ceremonias peragit.*

62. *Imperium non fuit proprie hæreditarium, nec corona Franciæ.*

63. *Anno 963. tempore Leon. 8. Otho. 1. Romæ factus verus Imperator cum eisdem prærogativis Caroli 1.* 64.

65. *Anno 1001. per obitum Othonis 1. sine filiis desiit Imperium esse hæreditarium, & electio tandem redacta ad paucos Principes.*

66. *Errant qui putant Henricum Bavarum à Septemviris primum electum fuisse in Imperat.* 67. 68. 74.

69. *Ad septem Electores sensim restrictum fuit jus eligendi, saltem tempore Federici.*

70. *Electores tres Ecclesiastici, non habent hoc jus tanquam Ecclesiastici vel Episcopi, sed tanquam Principes Imperii ratione ditionum quas tenent ab Imperio in feudum.* 71.

72. *Et à statutis & ordinibus Imperii, non à Papa.*

73. *Papa non est judex electionis Imperatoris, qui statim omnem habet potestatem ante coronationem.*

75. *Iuramentum de quo in palea 63. distinct. non est Othonis 1. nec 3. nec 4.*

76. *Imperator factus non jurat Papæ, nec est ejus vasallus.*

77. *Palea quid in decreto. c. Tibi domino notum est.*

78. *Emendantur plures errores Decreti.*

79. *Non licet jurare per creaturas.*

80. *Vetustior lex libri usuum feudorum est Lotharii 1.*

Lex Imperialis de prohib. feud. alien. per Lotharium, est Lotharii. 2.

Emendatur erronea litera libri feudorum.

86. *Federicus 1. dictus Aenobarbus, vulgo Barbarossa, edidit auth. habita, C. ne fil. pro patre.*

Et l. Federicus, l. Imperialis. l. hac edictali in usib. feudorum & statuta pacis Constantiæ.

87. *Federicus 1. Imperator, & Philippus Augustus Francorum Rex, in Turcas & infideles moverunt, ad liberationem Hierosolymæ à Saladino captæ.*

88. *Error Bal. & Italicorum doctorum super pace Constantiæ.* 89.

90. *Civitates Lombardiæ non habent aliquod merum vel mixtum Imperium, nisi ex Constitutione Federici 1. virtute dictæ pacis.*

91. *Historia non est negligenda Jurisperito.*

92. *Henricus. 6. Imperator, Federici 1. filius, reliquit Federicum 2. sub tutela Philippi fratris contra quem Innoc. 3. eligi fecit à quibusdam Othonem 4. quem coronavit & mox exauthoravit.* 93.

94. *Et Federico 2. coronam negavit.*

Vetus amicitia Romanorum Imper[atorum] & Francorum Regum.

95. *Fed. 2. rogatu Honorii 3. edidit. tract. de statu & consu. contra libert. Eccles. in fin. lib. feud. Et per se constitutiones Neapolitanas.*

96. *Innoc. Papa. 4. Federicum 2. Imperio & regnis destituit & debellavit, qui à filio Notho suffocatus est.*

97. *Henricus septimus edidit extravag. quæ sub tit. quomodo in læsæ majestatis crimine, & sub tit. qui sunt rebelles.*

98. *Robertus utriusque Siciliæ Rex, nepos Caroli Andegavensis fratris Ludovici* 9.

99. *Clemens 5. Papa sententiam Henrici 7. post ejus mortem reprobavit.*

100. *Nova resolutio an liber feud. sit authenticus.*

101. *Quid proprie authenticum.*

102. *Consuetudines lib. Feudorum locales sunt.* 103. 111.

Nec reperitur vetustior compilatio Oberti de horto.

104. *In regno Franciæ feuda sunt patrimonialia.*

105. *Ad quæ jura recurrendum in hoc regno pro decisione causarum feudalium.* 112.

106. *Constitutiones Regiæ non sunt jus commune Francorum, sed consuetudines quas semper habuerunt peculiares.* 107.

108. *Quæ non accipiunt interpretationem à jure Romano, quod nunquam fuit hic jus commune, nec est simile de statutis Italiæ.*

109. *Consuetudines nostræ sunt nostrum jus commune, nec jura municipalia, quæ tantum concernunt jura Reip. præstanda vel certa singularia.*

110. *Cur ultimo loco recurrimus ad jus Romanum?*

113. *Delphinatus an sit de regno?*

114. *Definitio feudi.*

115. *Non est de substantia, sed de natura feudi, quod solum utile dominium transeat.*

116. *Sex præcipuè divisiones nostrorum feudorum.*

117. *Feuda consistentia in officiis sunt individibilia.*

TITULUS PRIMUS
DE FIEFS.

* Feuda à Francis inventa.

* Iurisdictionem in vasallos qui domini habeant.

MERITO priore loco ponitur hic materiæ feudalis titulus, quum feuda sint proprium, & peculiare, inventum * veterum Francorum, ut mox probabo: tum quia prærogatam habent dignitatem & auctoritatem, propter jura & commoda dominicalia, quæ perpetuò secum trahunt, & jurisdictionem * etiam contentiosam, quam olim continebant in vasallos & subvasallos gradatim, id est, cum gradu, seu resortu appellationum. Cujus antiqui moris adhuc hodie vestigium est in provincia & consuetudine Andensi & Cenomanensi. Sed tandem desitum est, simplicem dominum feudi jurisdictionem contentiosam habere: nisi ultra illam feudi qualitatem accedat Castellaniæ vel Baroniæ, aut major (ut Comitatus vel Ducatus) dignitas & potestas, vel aliter de jurisdictione constaret. Relicta tamen est quibusvis simplicibus dominis feudalibus jurisdictio quædam fundiaria, ad jura & prædia feudalia limitata: de qua suo loco dicemus.

* Consuetudo Parisiensis caput omniū.

2 Tum inter consuetudines Franciæ & Galliæ, major, prolixior, & uberior, & plerumque difficilior est tractatus de feudis. A quo proinde non immeritò debuit hæc descriptio consuetudinum Parisiensium incipere, quæ reliquas omnes totius Franciæ & Galliæ antecellunt. Et ut rectè ait doctiss. ille dom. Andreas Tiraquellus, Pictaviæ suæ perpetuum decus, *in tract. consuet. Pictonum, sub tit. de retract. proximitat.* §. 32. *n.* 100. Consuetudo Parisiensium est caput * omnium hujus regni, & totius etiam Belgicæ Galliæ consuetudinum.

* Feuda Romanis incognita adversus Lucam à Penna & Zasium.

3 Porrò suam antiquitatis ignorantiam prodiderunt, qui feudorum inventionem & originem ad jus Romanum * traxerunt, & indidem emersisse futilibus quibusdam conjecturis scripserunt: ut Parthenopæus ille doctor Lucas à Penna in *l. quicunque* 2. *in princ.* 2. *colum. C. de omn. agr. deser. libro* 11. dicens quod contractus feudalis erat etiam tempore Justiniani, idque constare *per* §. *per traditionem. Instit. de rer. divis. verbo itaque stipendiaria.* quod verbum exponit de prædiis datis militibus, ut ex eorum fructibus vivant stipendiorum vice, serviantque Reip. absque aliis stipendiis. Et intelligit Lucas, quod ad hoc coneris dabantur eis in feudum: & asserit hunc esse verum intellectum illius literæ, *d.* §. *per traditionem.* Dehinc subdit, quòd sic erant fortè prædia quæ dabantur veteranis, *in l. Lucius. D. de evictio.* Hæc Lucas.

4 Et circiter centum & quinquaginta annis post eum ætate nostra Udalricus Zasius (qui Lucam verisimiliter non legit) in suis eruditissimis scholiis, *in l.* 2. *in princ. in verbo Curias D. de orig. jur.* & in sua epitome feudor. (quæ post commentaria nostra inchoata ad manus meas pervenit) *par.* 1. *in princ.* opinatus est, vasallos à jure Romano emersisse: & asserit veram esse sententiam eorū quos ait *in usib. feud. in ti. de alienat. feud.* hanc sententiā tenuisse: censetque communem opinionem, quæ est in contrarium, falsam & erroneam esse, & ex vetustatis ignorantia processisse. Eamque suam assertionem fulcit & tuetur duabus conjecturis: quarum alteram ducit ex his quæ apud Dionys. Halicarnas. *lib.* 2. *ab urbe Roma condita*, narrantur, de origine patronorum & clientum apud Romanos, authore Romulo, eorumque institutis & moribus: alteram autem ducit à similitudine vasallorum (ut dicunt) hujus temporis ad priscorum clientum nulla jura: nullum tamen doctorem nominatim advocat hujus sententiæ.

Conjecturæ Zasii.

5 Et ego quidem diligenter excussi omnes tractatores feudorum, tam in summis, quàm in lecturis & repetitionibus quorum libri extant: sed nullum reperi hujus assertionis: verùm omnes, ubi de hoc tractant, concorditer tenere, vasallos, feuda, & eorum jura non esse de jure Romano, nec à Romanis legibus aut institutis fluxisse: sed solùm ab illo jure consuetudinario, * quod habetur in usibus feudorum originaliter processisse, ipsisque Jurisconsultis antiquis Romanorum Impp. penitus incognita & inusitata fuisse. Et ita expressim tenet Andr. Isern. *in præ. feud. qu.* 4. Et ibi in fine dicit, quòd in toto jure Romano non reperitur ullum verbum de vasallo: & verum dicit, quia nec in Pandectis, nec in 12. lib. C. nec in Institut. nec in Novel. constitut. Justiniani (quas authenticas vocant) quicquam reperitur de vasallo, aut feudo, sive de jure hujusmodi patronorum, clientum, * & prædiorum clientelariorum. Quod nunquam fuisset obmissum, si tunc temporis fuisset inventum. Sed inquantum Isern. ibidem excipit de Clientulo, puto esse mendum in libro: & legendum, excepto cliente, qui non est vasallus, &c.

* Feuda consuetudinario jure introducta.

* Budæus noster feudorum originem ab his clientelis repetit.

* Cliens.

6 Quia notissimum est, in toto præfato corpore juris Romani nullum verbum reperiri de Clientulo. Sed bene in quibusdam paucis locis, [nempe septem tantum] fit mentio de cliente. De veteribus quidem priscæ Politiæ Romanæ in quatuor locis Pandectarum: videl. * *in l. sed & clientes de usu & habit. in l. si vero plures. Respon.* 1. *de his qui dejecer. vel effud. in l. qui penum.* §. *Sed quod diximus de pen. legat. in l. non dubito, de capt. & postli. revers.* & in uno loco C. vide *in leg.* 3. *de novat.* quæ est Gordiani scilicet junioris, nepotis ex filia senioris, qui cum intermediis non recensetur inter Imperatores ab Eutropio, & Haloandro. Senior enim Gordianus non excessit Aphricam, ubi infra annum (vivo adhuc Maximino, à Senatu deposito) sese strangulavit. junior autem sex annis regnavit, & Parthos vicit: quo tempore, anno Christi 245. nondum penitus exoleverat memoria veterum Clientum. de quo nomine fit etiam mentio in duobus aliis locis C. vide in * *l. properandum* §. *penult. & in l. rem novam.* §. *patroni autem in princ. C. de judic.* Sed longe alio sensu, quia in his ultimis legibus (quæ sunt Justiniani Græci Imperatoris, qui trecentis annis post Gordianum, & post plures inclinationes Imperii regnavit) accipitur pro litigatore, qui dicitur dominus respectu procuratoris sui, & Cliens respectu advocati sui, *ut ibi.*

* Cliens his legibus pro suscepto acquiritur, quo & pertinere videtur lex *quidam cum filium alienum susciperet* 132 *ff. de verb. obl.* Hujusmodi Clientes Romani in suam fidē accipiebāt, sic ut pars quodāmodo familiæ suscipientis censerētur; quam ob causam libertis cōjunguntur. *l.* 2. *l.* 3. *ff. de usu.* Post parentes & pupillos proximum locum habebant, qui se in fidem & patrocinium alicujus dederant: inde hospites, cognati, affines. Adversus cognatos pro Cliente testimonium dicere licebat: adversus clientem suum non item. v. Gell. lib. 5. c. 13.

* Cliens his legibus pro litigatore accipitur.

7 Sed nullibi dictorum locorum Cliens est vasallus, nec supponit pro Clientulo vel vasallo, de quo agitur in dictis usibus feudorum in istis consuetu. Et de quo nunquam cogitarunt veteres Nomothetæ Romani, ut dictum est. *Et tenet ibi Andreas Isern. & Jacob. Ardizo. in summa feud. Idem tenet Jacob. Alvarot non in d. tit. de alien. feud. per Zasium allegato, ubi nihil per doctores sed in proœm. feud. q.* 7. *& in tit. de content. investi. inter dom. & vasal. de invest. feud. col.* 11. *notab.* 4. *post Odoffre. Nic. de Neap. & cæteros. Idem tenet dom. Joan. Bapti. Caccialupus in repetit. c.* 1. *de feudi cognitio. in prima differentiarum inter jus feudale, & emphyteoticum. Claud. Seyssel in specu feud. in princ.* Etsi hæc opinio nedum est crebrior, sed unica & concors omnium doctorum in feud.

* In his Haloander est, qui in Novellis Iusti-

Nec obstat quod præfati * doctores in locis allegatis ad rationes & conjecturas, pro contraria parte opinantium, quod militia de qua fit mentio in *l. omnimodo* §. *imputari C. de inofficioso testam. l. ult. & auth. ibi po-*

47. *Non hic, sed filius Bossonis victus & excæcatus à Berengario.*
48. *Errant qui non computant Ludovicum Balbum hujus nominis 3. Imperatorem.*
49. *Cur ægrè ferebant Romani & Itali Imperium à Francis ad Germanos transferri.*
50. *Decimus & ultimus è stirpe Caroli Magni Imperator, Conradus 1.*
51. *Tamen ab Imperio Arnulphi Imperatoris 8. Franci cessavit Imperium in Italia usque ad Othonem Magnum.*
52. *Conradus 1. non potuit Imperium in aliam stirpem transferre, sed tantum destinare.* 59.
53. *Additio erronea tollitur è c. in die de consecrat. distinct.* 5.
54. *Caput Franciæ orientalis tandem ad Episcopos devenit,* 71.
55. *Imperium proprie non fuit translatum, sed sectum, & pars Occidentalis (cujus caput Roma) data Carolo Magno & successoribus suis Francorum Regibus.* 56. 57. 58.
59. *Verus Rex vel Imperator non potest hoc transferre in alium, sed novus & liber subditorum consensus requireretur.*
60. *Defecta stirpe Caroli Magni, opus fuit nova cessione Imperii, ut factum fuit Othoni 1. & successoribus suis Regibus Italiæ.*
61. *Roma caput Imperii, ubi Imperator vere coronatur à populo, non à Papa, qui tantum ceremonias peragit.*
62. *Imperium non fuit proprie hæreditarium, nec corona Franciæ.*
63. *Anno 963. tempore Leon. 8. Otho. 1. Romæ factus verus Imperator cum eisdem prærogativis Caroli 1.* 64.
65. *Anno 1001. per obitum Othonis 1. sine filiis desiit Imperium esse hæreditarium, & electio tandem redacta ad paucos Principes.*
66. *Errant qui putant Henricum Bavarum à Septemviris primum electum fuisse in Imperat.* 67. 68. 74.
69. *Ad septem Electores sensim restrictum fuit jus eligendi, saltem tempore Federici.*
70. *Electores tres Ecclesiastici, non habent hoc jus tanquam Ecclesiastici vel Episcopi, sed tanquam Principes Imperii ratione ditionum quas tenent ab Imperio in feudum.* 71.
72. *Et à statutis & ordinibus Imperii, non à Papa.*
73. *Papa non est judex electionis Imperatoris, qui statim omnem habet potestatem ante coronationem.*
75. *Iuramentum de quo in palea 63. distinct. non est Othonis 1. nec 3. nec 4.*
76. *Imperator factus non jurat Papæ, nec est ejus vassallus.*
77. *Palea quid in decreto. c. Tibi domino notum est.*
78. *Emendantur plures errores Decreti.*
79. *Non licet jurare per creaturas.*
80. *Vetustior lex libri usuum feudorum est Lotharii 1.*
Lex Imperialis de prohib. feud. alien. per Lotharium, est Lotharii. 2.
Emendatur erronea litera libri feudorum.
86. *Federicus 1. dictus Aenobarbus, vulgo Barbarossa, edidit auth. habita, C. ne fil. pro patre.*
Et l. Federicus, l. Imperialis. l. hac edictali in usib. feudorum & statuta pacis Constantiæ.
87. *Federicus 1. Imperator, & Philippus Augustus Francorum Rex, in Turcas & infideles moverunt, ad liberationem Hierosolymæ à Saladino captæ.*
88. *Error Bal. & Italicorum doctorum super pace Constantiæ.* 89.
90. *Civitates Lombardiæ non habent aliquod merum vel mixtum Imperium, nisi ex Constitutione Federici 1. virtute dictæ pacis.*
91. *Historia non est negligenda Jurisperito.*
92. *Henricus. 6. Imperator, Federici 1. filius, reliquit Federicum 2. sub tutela Philippi fratris contra quem Innoc. 3. eligi fecit à quibusdam Othonem 4. quem coronavit & mox exauthoravit.* 93.
94. *Et Federico 2. coronam negavit.*
Vetus amicitia Romanorum Imperatorum & Francorum Regum.
95. *Fed. 2. rogatu Honorii 3. edidit. tract. de statu & consu. contra libert. Eccles. in fin. lib. feud. Et per se constitutiones Neapolitanas.*
96. *Innoc. Papa. 4. Federicum 2. Imperio & regnis destituit & debellavit, qui à filio Notho suffocatus est.*
97. *Henricus septimus edidit extravag. quæ sub tit. quomodo in læsæ majestatis crimine, & sub tit. qui sunt rebelles.*
98. *Robertus utriusque Siciliæ Rex, nepos Caroli Andegavensis fratris Ludovici* 9.
99. *Clemens 5. Papa sententiam Henrici 7. post ejus mortem reprobavit.*
100. *Nova resolutio an liber feud. sit authenticus.*
101. *Quid propriè authenticum.*
102. *Consuetudines lib. Feudorum locales sunt.* 103. 111.
Nec reperitur vetustior compilatio Oberti de horto.
104. *In regno Franciæ feuda sunt patrimonialia.*
105. *Ad quæ jura recurrendum in hoc regno pro decisione causarum feudalium.* 112.
106. *Constitutiones Regiæ non sunt jus commune Francorum, sed consuetudines quas semper habuerunt peculiares.* 107.
108. *Quæ non accipiunt interpretationem à jure Romano, quod nunquam fuit hic jus commune, nec est simile de statutis Italiæ.*
109. *Consuetudines nostræ sunt nostrum jus commune, nec jura municipalia, quæ tantum concernunt jura Reip. præstanda vel certa singularia.*
110. *Cur ultimo loco recurrimus ad jus Romanum?*
113. *Delphinatus an sit de regno?*
114. *Definitio feudi.*
115. *Non est de substantia, sed de natura feudi, quod solum utile dominium transeat.*
116. *Sex præcipuè divisiones nostrorum feudorum.*
117. *Feuda consistentia in officiis sunt indivisibilia.*

TITULUS PRIMUS
DE FIEFS.

* Feuda à Francis inventa.

* Jurisdictionem in vasallos qui domini habeant.

MERITO priore loco ponitur hic materiæ feudalis titulus, quum feuda sint proprium, & peculiare, inventum * veterum Francorum, ut mox probabo: tum quia prærogatam habent dignitatem & auctoritatem, propter jura & commoda dominicalia, quæ perpetuò secum trahunt, & jurisdictionem * etiam contentiosam, quam olim continebant in vasallos & subvasallos gradatim, id est, cum gradu, seu resortu appellationum. Cujus antiqui moris adhuc hodie vestigium est in provincia & consuetudine Andensi & Cenomanensi. Sed tandem desitum est, simplicem dominum feudi jurisdictionem contentiosam habere: nisi ultra illam feudi qualitatem accedat Castellaniæ vel Baroniæ, aut major (ut Comitatus vel Ducatus) dignitas & potestas, vel aliter de jurisdictione constaret. Relicta tamen est quibusvis simplicibus dominis feudalibus jurisdictio quædam fundiaria, ad jura & prædia feudalia limitata: de qua suo loco dicemus.

2 Tum inter consuetudines Franciæ & Galliæ, major, prolixior, & uberior, & plerumque difficilior est tractatus de feudis. A quo proinde non immeritò debuit hæc descriptio consuetudinum Parisiensium incipere, quæ reliquas omnes totius Franciæ & Galliæ antecellunt. Et ut rectè ait doctiss. ille dom. Andreas Tiraquellus, Pictaviæ suæ perpetuum decus, *in tract. consuet. Pictonum. sub tit. de retract. proximitat.* §.32. *n.* 100. Consuetudo Parisiensium est caput * omnium hujus regni, & totius etiam Belgicæ Galliæ consuetudinum.

* Consuetudo Parisiensis caput omniũ.

* Feuda Romanis incognita adversus Lucam à Penna & Zasium.

3 Porrò suam antiquitatis ignorantiam prodiderunt, qui feudorum inventionem & originem ad jus Romanum * traxerunt, & indidem emersisse futilibus quibusdam conjecturis scripserunt: ut Parthenopæus ille doctor Lucas à Penna in *l. quicunque* 2. *in princ.* 2. *colum. C. de omn. agr. deser. libro* 11. dicens quod contractus feudalis erat etiam tempore Justiniani, idque constare *per* §. *per traditionem. Instit. de rer. divis. verbo itaque stipendiaria.* quod verbum exponit de prædiis datis militibus, ut ex eorum fructibus vivant stipendiorum vice, serviantque Reip. absque aliis stipendiis. Et intelligit Lucas, quod ad hoc coneris dabantur eis in feudum: & asserit hunc esse verum intellectum illius literæ, *d.* §. *per traditionem.* Dehinc subdit, quòd sic erant fortè prædia quæ dabantur veteranis, *in l. Lucius. D. de evictio.* Hæc Lucas.

4 Et circiter centum & quinquaginta annis post eum ætate nostra Udalricus Zasius (qui Lucam verisimiliter non legit) in suis eruditissimis scholiis, *in l.*2.*in princ. in verbo Curias D. de orig. jur.* & in sua epitome feudor. (quæ post commentaria nostra inchoata ad manus meas pervenit) *par.*1.*in princ.* opinatus est, vasallos à jure Romano emersisse: & asserit veram esse sententiam eorũ quos ait *in usib. feud. in ti. de alienat. feud.* hanc sententiã tenuisse: censetque communem opinionem, quæ est in contrarium, falsam & erroneam esse, & ex vetustatis ignorantia processisse. Eamque suam assertionem fulcit & tuetur duabus conjecturis: quarum alteram ducit ex his quæ apud Dionys. Halicarnas. *lib.*2.*ab urbe Roma condita*, narrantur, de origine patronorum & clientum apud Romanos, authore Romulo, eorumque institutis & moribus: alteram autem ducit à similitudine vasallorum (ut dicunt) hujus temporis ad priscorum clientum nulla jura: nullum tamen doctorem nominatim advocat hujus sententiæ.

Conjecturæ Zasii.

5 Et ego quidem diligenter excussi omnes tractatores feudorum, tam in summis, quàm in lecturis & repetitionibus quorum libri extant: sed nullum reperi hujus assertionis: verùm omnes, ubi de hoc tractant, concorditer tenere, vasallos, feuda, & eorum jura non esse de jure Romano, nec à Romanis legibus aut institutis fluxisse: sed solùm ab illo jure consuetudinario, * quod habetur in usibus feudorum originaliter processisse, ipsisque Jurisconsultis antiquis Romanorum Impp. penitus incognita & inusitata fuisse. Et ita expressim tenet Andr. Isern. *in præ. feud. qu.* 4. Et ibi in fine dicit, quòd in toto jure Romano non reperitur ullum verbum de vasallo: & verum dicit, quia nec in Pandectis, nec in 12. lib. C. nec in Institut. nec in Novel. constitut. Justiniani (quas authenticas vocant) quicquam reperitur de vasallo, aut feudo, sive de jure hujusmodi patronorum, clientum, * & prædiorum clientelariorum. Quod nunquam fuisset obmissum, si tunc temporis fuisset inventum. Sed inquantum Isern. ibidem excipit de Clientulo, puto esse mendum in libro: & legendum, excepto cliente, qui non est vasallus, &c.

* Feuda consuetudinario jure introducta.

* Budæus noster feudorum originem ab his clientelis repetit.

* Cliens.

6 Quia notissimum est, in toto præfato corpore juris Romani nullum verbum reperiri de Clientulo. Sed bene in quibusdam paucis locis, [nempe septem tantum] fit mentio de cliente. De veteribus quidem priscæ Politiæ Romanæ in quatuor locis Pandectarum: videl. * *in l. sed & clientes de usu & habit. in l. si vero plures. Respon.* 1. *de his qui dejecer. vel effud. in l. qui penum.* §. *Sed quod diximus de pen. legat. in l. non dubito, de capt. & postli. reverf.* & in uno loco C. vide *in leg.* 3. *de novat.* quæ est Gordiani scilicet junioris, nepotis ex filia senioris, qui cum intermediis non recensetur inter Imperatores ab Eutropio, & Haloandro. Senior enim Gordianus non excessit Aphricam, ubi infra annum (vivo adhuc Maximino, à Senatu deposito) sese strangulavit. junior autem sex annis regnavit, & Parthos vicit: quo tempore, anno Christi 245. nondum penitus exoleverat memoria veterum Clientum. de quo nomine fit etiam mentio in duobus aliis locis C. vide in * *l. properandum* §. *penult. & in l. rem novam.* §. *patroni autem in princ. C. de judic.* Sed longe alio sensu, quia in his ultimis legibus (quæ sunt Justiniani Græci Imperatoris, qui trecentis annis post Gordianum, & post plures inclinationes Imperii regnavit) accipitur pro litigatore, qui dicitur dominus respectu procuratoris sui, & Cliens respectu advocati sui, *ut ibi.*

* Cliens his legibus pro suscepto acquiritur, quo & pertinere videtur lex *quidam cum filium alienum susceperet* 132 *ff. de verb. obli.* Hujusmodi Clientes Romani in suam fidẽ accipiebãt, sic ut pars quodãmodo familiæ suscipientis censerentur; quam ob causam libertis cõjunguntur. *l.* 2. *l.* 3. *ff. de usu.* Post parentes & pupillos proximum locum habebant, qui se in fidem & patrocinium alicujus dederant: inde hospites, cognati, affines. Adversus cognatos pro Cliente testimonium dicere licebat: adversus clientem suum non item. v. Gell. lib. 5. c. 13.

7 Sed nullibi dictorum locorum Cliens est vasallus, nec supponit pro Clientulo vel vasallo, de quo agitur in dictis usibus feudorum in istis consuetu. Et de quo nunquam cogitarunt veteres Nomothetæ Romani, ut dictum est. *Et tenet ibi Andreas Isern. & Jacob. Ardizo. in summa feud. Idem tenet Jacob. Alvarot non in d. tit. de alien. feud. per Zasium allegato, ubi nihil per doctores sed in proœm. feud. q.*7. *& in tit. de content. investi. inter dom. & vasal. de invest. feud. col.*11. *notab.* 4. *post Odoffre. Nic. de Neap. & cæteros. Idem tenet dom. Joan. Bapti. Caccialupus in repetit. c.* 1. *de feudi cognitio. in prima differentiarum inter jus feudale, & emphyteoticum. Claud. Seysel in specu feud. in princ.* Etsi hæc opinio nedum est crebrior, sed unica & concors omnium doctorum in feud.

* Cliens his legibus pro litigatore accipitur.

Nec obstat quod præfati* doctores in locis allegatis ad rationes & conjecturas, pro contraria parte opinantium, quod militia de qua fit mentio in *l. omnimodo* §. *imputari C. de inofficioso testam. l. ult. & auth. ibi po-*

* In his Haloander est, qui in Novellis Justi-

alani, putat feuda à muneribus iis (quæ Romanis militiæ dicebantur) dimanasse.

sita C. de pigno. Et in aliis vulg.) erat feudum: Respondent, dictam militiam prorsus differre à feudo; idque per quam plures differentias clarè ostendunt. Quia non referunt ullum doctorem, nec nominatim, nec in genere illam partem tenuisse: nec respondent opinioni alicujus doctoris, sed objectionib. in genere adductis pro ratione dubitandi: & ultra interpretes consuetudinum feudalium, idem latè comprobat Andr. Barbat. *in Rub. feu. extra.*

8 Minus obstant conjecturæ præfati Lucæ *suprà n. 3.* Quia inquantum Lucas intellexit dicta prædia militum & veteranorum, tunc data fuisse in feudum, somniavit, quia quod tempore Justiniani, vel retro fuerit aliquis inter Romanos vel Græcos quantulus usus feudorum, nusquam relatum est, nec usquam receptum, ut verbis Jurisconsulti Ulpiani utar *in l. 1. in fi. D. de Senato.* Et etiam si totius juris Civilis volumina ad verbum evolvas, simul illius temporis libros & Chronographias, nihil reperies. Nec text. *d. §. per traditionem* potest recipere feudi intelligentiam, quam propriam & germanam asserit Luc. illi literæ. Imo directè repugnat, quia d. §. loquitur de translatione veri & directi dominii, ut est manifestum, tum per rubricam l. 1. *Si ager vectig. vel emphyteutic. petatur.* tum ex natura illius tituli *de rerum divisione*, per quem totum à §. *singulorum*, Justinianus tractat de acquisitione directi dominii tantum.

* Dominium rei feudalis nō transit, sed quasi usufructus.

9 *Certum est autem rei beneficiariæ in feudum traditæ, non transire dominium directum in clientem seu vasallum: sed remanere proprietatem penes dominum, & solū transferri in Clientulū quoddam utile dominium, quod est adeo debile, ut in usibus feudorum reputetur usufructus *tit. in quib. cau. feud. amit. in fin.* imò ad comparationem directi dominii ferè nihil reputatur, ut expressim tradit Andr. Iser. *de feud. sine culpa non amitt. col. ult. in usib. feudor.* Et infra dicemus in §. 1. *gl.* l. 4. q. 1. 2.

10 Idque videlicet dominium & proprietatem rei manere penes tradentem in feudum est requisitum de natura & definitione feudi, ita quod aliter non esset feudum propriè, *ut patet per definitionem feudi in d. tit. in qui. caus. feud. amitt. Et ibi plene per omnes doctores & per Alex cons. 24. nu. 11. lib. 5.* Igitur liquet literam *d. §. per traditionem* non modò non admittere, sed prorsus repugnare, non solum naturæ & qualitati, sed etiam substantiæ & definitioni feudi. Et sic non solum non probare adventitium commentum Lucæ, sed totum oppositum de directo, videlicet quod prædia stipendiaria quæ dabantur militib. non dabantur in feudum.

* Idque Lælius Taurellus libro de militis ex casu sensit.
* Facit l. 2. C. de fundis limitrophis.

11. Verum est * quod similitudinem quandam feudorum habebat, quod Alexander Severus circa annum Christi 230. tertas ab hostib. * captas, limitaneis ducibus & militibus donavit, ita ut eorum essent, si hæredes eorum militarent, nec unquam ad privatos pertinerent; dicens eos attentius militaturos, si etiam sua jura defenderent. Addiditque eis & animalia, & servos, ut possent colere quæ acceperant, ut post Julium Capitolin. refert Blondus *lib. 3. Romæ triumphantis.* Et quæ Flavius Vopiscus scripsit Aurelium Probum circiter post 30. annos per Isauriam latrociniis semper infamem; loca quæ angustè adeuntur, privatis donasse ea conditione, ut eorum filii ab anno ætatis decimo octavo in militiam mitterentur, ne latrocinari discerent. Sed ea exempla nullo modo erant concessio, nec investitura feudalis, à quo nimium *διs διαπασῶν* discrepant. Itaque non est curandum de dicta opinione Lucæ, multo minùs quàm de opinione illius Saturnini *in d. 1. l. de Senator* sed est rejicienda, tanquam plusquam Saturnina, ut in simili inquit Bal. *in cap. cæterum col. 4. extra de judic.* Eámque reiicit Pyrrhus Englebermeus Jurisconsultissimus, & utriusque linguæ peritissimus, quondam præceptor meus 1. *in suo glossemate in consue. Aurel. c. 1 col. de feud. ubi & in col.* tenet istud jus feudorum esse jus recentissimum, non à jurisconsultis, nec antiquis Imperatoribus Romanorum ortum, sed longo post intervallo quorundam moribus introductum, & hæc est veritas, Scilicet jure Romano semper fuisse incognitum: tum quia in toto jure Romano, nullum de feudis verbum, imo nec argumentum: tum quia si quod jus feudi tunc viguisset, maximè fuisset in datione prædiorum stipendiariorum militum, & veteranorum: sed hoc minimè, ut supra ostensum est: tum per totum discursum libri feudorum (*& maxime in c. unico de feud. cogni.*) constat jura feudorum emersisse à variis & incertis moribus diversorum locorum, & non jure Romano, sed locali consuetudine judicari. Et hæc clariora sunt & dilucidiora, quam ut inductionibus & allegationibus prolixis indigeant. Nec me latet Guiliel. Benedic. virum Senatorium, & eruditissimū *in sua copiosa repetitione: c. Raynucius in ver. & uxorem nomine Adelas. nu. 524. cum seq.* idem tacitè sentire, quod Luc. sed quia tantùm plus verborum, & non plus rationis adducit, supra responsum est.

12 Superest ut quod sentio dicam, quod nec ex historiis Romanis, vel Græcis, vel juribus eorum, & multò minus ex eorum commentatoribus didici: sed ex vetustis tum monumentis, tum instrumentis inveni, feudorum hujusmodi & investiturarum authores fuisse Francorum * Reges, etiam ante nativitatem Christi in Franconia * Orientali regnantes, quam beatus Hyeronymus (qui vixit tempore Constantini Magni, & filiorum ejus) scripsit inter Saxones & Alemanos à Francis tempore suo habitari. Alemaniam autem vocabant, quæ nunc dicitur Suevia, ubi sita est Tubinga, in qua docui. Quòd autem Alemania sic limitata esset circa tempus Hieronymi, testatur Munsterus *lib. 3. Cosmographiæ. p. 269.* Et idem adhuc anno Domini 890. Et tandem vocatam fuisse Sueviam testatur Lupoldus Ubertergius, qui mille annis post Hieronymum vixit, & scripsit *in tractatu de jurib. & translatione imperii.* Et Francorum nominatim meminit Cicero scribens ad Atticum quinquaginta sex annis ante nativitatem Christi, plus quadringentis annis ante Hieronymum. Illi, inquam, Franci qui (teste Julio Cæsare belli Gallici l. 6.) ponte super Mosam facto irrumpentes exercitum Cæsaris Panico terrore perculsum, ad extremum discrimen adduxerunt, donec cum opima præda redierunt. Tandem post crebras in Gallias excursiones, trajecto Rheno, in Treviris & circumiectis finibus consederunt anno Christi 404. Deinde ulterius vincendo, Sequanam usque progressi Pharamundum in Regem Franciæ è regia stirpe elegerunt, quominus, sedem suam, statumque suum Regium in Gallia perenniter constituit anno Christi 420. Cujus rei fama ubique & in Aphricam usque pervasit, ubi beatus Augustinus inter Imperii Romani inclinationes scribebat Gallias à Francis occupari, *ut late scripsi in tracta. de orig. ac progress. Franc. num. 63. cum seq.*

* A vetustissimis Gallis feudorum originem repetit Conanus 2. *commentar.* 9. apud quos qui opib. valebant, suos devotos & soldurios habebant, quos secū in bellum ducebant, quorū hæc erat conditio, ut omnibus in vita commodis, unà cū illis fruerētur, quorum se amicitiæ dedissent. Quod si quid per vim iis accidisset, aut eundē casum ferebant ipsi, aut mortē sibi consciscebant. Cætera alia vide apud e mdem, de Ambactis.

* Francos à Germanis derivant plerique, quorum tamen Ptolemæus vel Tacitus (qui tam diligenter populos Germaniæ descripserunt) non meminerunt: cum tamen Anglos, Longobardos & Burgundiones nominent. Turneb. 24. *Advers.* 37 Francos existimat fuisse Scandiæ, sive Scandinaviæ insulę populos ut & Gothos, eósque esse qui corruptè Ptolemæo *Phiræsi* appellantur. Si quid in re tam occulta sentiendum, à Sarmatis (qui nunc Poloni) profectos esse suspicor. Nam & historici vetustiores, Mæotidis paludis Francos accolas faciunt. Victoriarum Francicarum, etiam series ex Procopio, Agathia, & aliis ex eisdem provinciis deprehendi potest. Est & Idiomatis quædam similitudo in propriis nominibus, hic enim Marcomiri, Clodomiri, Herimiri, Odemiri, Richimiri, Theodomiri, quæ nomina ut apud Polonos hodie frequentissimo in usu, ita apud eosdem Mir pacem significat. Quin L. pingue Polonicum, veteres nostri retinuerunt: scribebant enim Hlodoveum non Clodoveum. Sunt & quædam alia mihi argumenta de quibus in Francicis & Gotticis, (Horum enim ut omnium penè veterum, satis plenæ historiæ mihi nunc in manu sunt, à me multis annis collectæ) plenius, Deo propitio dicemus.

13. Illi * inquam Franci terras Marte suo occupatas, in feudum concedebant ad onus recognitionis, juramenti fidelitatis, & certorum onerum militarium pro modo redituum feudi, & ad onus renovationis investituræ, certorúmque commodorum, mutatione vasalli contingente cum exceptione mutationis in linea directa, & quandoque sine ea exceptione. Extant etiam-

* Lex feudorū apud Francos qualis fuerit.

num vestigia * feudorum antiquorum ad onus tot armigerorum, & equorum militarium concessorum, ut tetigi in §. Et ipse vidi antiqua instrumenta donationis feudorum antiquorum factæ per Childebertum primum Clodovei primi filium Francorum Regem Monasterio S. Germani Pratensis prope hanc urbem (à quo domus mea, in qua hæc scribo, censualiter ab illustrissimo & nobilissimo principe, Ludovico Cardinali Borbonio dicti Monasterii Abbate movetur.) facta, inquam, ante tempus Imperii Justiniani magni, qui nihil unquam imperii habuit in Galliis, plus centum annis ante Imperium suum amissis, ut ipsemet fatetur in *l.* 2. §. Jubemus autem, ibi. & omnia quæcunque in partibus Hispaniæ vel Galliæ sive Francorum aguntur, viro spectabili duci nunciare, *C. de offi. præfec. prat. Affr.* Cujus Justiniani tempore scribens Agathias Græcus multis laudib. Francos evehit. Hæc est origo feudorum hujusmodi, quæ sunt proprium quoddam & peculiare πολίτευμα veterum Francorum, non parum utile & idoneum ad subditos & incolas in officio continendos. A quibus Francis primum invectum est in Galliam. Deinde dimanavit in * Insubres, & in utramque Siciliam, Apuliam, & plerasque alias regiones. Verum est Longobardos Insubriam ingressos anno Christi 572. feudorum usum in Insubriam & Italiam invexisse. Sed illum usum prius in Germania à vicinis Sicambris, qui Francos se nominabant, didicerunt. In utramque autem Siciliam, & magnam (quam vocant) Græciam hunc usum & consuetudines hujusmodi Francorum feudales invexerunt è Neustria parte Galliæ Occidentali, erumpentes & vincentes Galli, Normani circa annum Domini millesimum octavum. Hæc est vera feudorum origo, nec ulla antiquior inveniri potest.

Quæ gentes Feudorum jura à Francis habuerint.

14 *Sed interim dum resolvere festino, prætermisi diluere conjecturas Zasij: de quibus suprà num. 4. qui (ut mihi quidem videtur) ὡς ἐν παιδιᾷ, sed seriosè omnem suam argumentationem hac in re, conjecturam vocat, quę multo minus est quàm semiplena probatio, *ut inquit Bal. in l. bonæ fidei col. 2. versi. secundo modo. C. de reb. cred.* nihil enim concludit adversus cõmunẽ, imò ab omnibus doctorib. in feud. receptam sententiã, nec adversus nostram. Prima conjectura est ex Halicarnassei historia, sed ea nihil habet de feudis aut vasallis. At ne quis cavilletur, tractu temporis commutata esse vocabula, & pro Latinis barbara subrogata, rei ipsius origine & substantia permanente, neque de meris nominibus, verborúmque inani differentia disputare: apertius respondeo, eam historiam loqui de sanctissima, * & salubertima patronorum, & plebeiorum, potentiorum & tenuiorum, locupletum & egenorum civium, connexione, ordinatissima proportione & concordia primum apud Romanos, per Romulum dexterrimè & prudentissimè institura, in stabilimentum futuræ omnium amplissimæ reipublicæ. Fueràtque prius ille mos (ut autumat Halicarn. *in præfato lib.* 2. olim apud priscos * Græcos, quo & Thessali diu usi sunt, & Athenienses in principio quum melioris essent politiæ: sed in superbiam, libidinem, avaritiam, cæteràsque civitatum labes degenerantes, atque opera minimè liberis convenientia imponentes, iisque superbè tanquam servis abutendo, eisque modo servitutem, modo paupertatem contumeliosè exprobrando, tandem una cum bonis morib. reip. remp. amiserunt.

Vera m origine Feudorum ignoratam à Zasio.

Sanctissima patronorum & clientum institutio.

Apud Græcos corrupte la moru dissolvitur.

15 Verum Romulus, * quod apud alios vitiis antiquatum erat, virtute apud suos renovans, rem ipsam & melioribus institutis, & honestioribus decoravit cognominibus, non dominatum, non negotiationem, sed patronatum vocans, susceptum pauperum humiliúmque patrocinium: non dominos, sed patronos vocans ditiores: non servos, sed clientes appellans tenuiores, qui in illorum fidem, & tutelam se, & sua conferrent: mutua statuens utrisque humanitatis, & benevolentiæ officia: in superiorum provida protectione, & inferiorum fideli obsequio consistentia: quorum quædam refert Zasius, quo si quis horum aliqua violasse argueretur, lege eum teneri proditionis quam Romulus sanxerat. Sic igitur firma erat Romanorum concordia, ut numquam ad sanguinem cædésque mutuas; intra annos sexcentos & triginta devenerint, cum multæ interim magnæque disceptationes de jure publico, plebi cum optimatibus fuerint, donec T. Gracchus Tribunitiam potestatem nactus temperamentum illud reip. dissolvit, ut inquit Dionysius Halicarnass.

Apud Romanos authore Romulo instauratur.

16 Sed ex plurium historiarum * consensu comperimus, non tam ipsum Tiberium Gracchum (quanquam Agrariam legem invitis optimatibus ferentem, imò in pristinum usum revocantem) salutarem illum civitatis nexum abrupisse, quàm potentiorum & locupletiorum avaritiam, qui primum fraudulenta personarum interpositione, deinde manifesta etiam contraventione, legem, quæ cancellorum quorundam instar suprà quingenta jugera agri, civem Romanum habere prohibebat, à Licinio Stolone (qui primus, teste Valerio Maximo sua lege cecidit) latam antiquaverunt: nec his contenti, agros hostibus ademptos à prisca nobilitate Romana, pro pensione modica egenis & tenuiorib. civib. locari solitos, pauperibus civibus, atque adeò clientibus exclusis, aucta pensione, servis, & barbaris locaverunt, ut locupletissimus testis est Plutarchus Chæroneus, *in Gracchorum vita.*

Rursus apud Romanos clientelarum fides per avaritiam antiquatur.

17 Nec obstat text. in l. *in his, in pri. ff. solut. matri.* ubi Jabolenus Jurisc. seditionis culpam Graccho adscribit, quia non de T. Graccho loquitur, qui Tribunus pleb. pro debito officii, causam agens plebis, à P. Nasica, & aliis privatis, & factiosis divitibus occisus est, sed de C. Graccho, qui tum privatus, Opimio Consuli resistere ausus, in seditione periit: ut apud Pluta. *in Gracchor. vita ad fi.* ubi etiam addit Liciniæ Caij Gracchi uxori dotem ademptam. Sed non dicit hoc factum publico judicio: ideo intelligendum direptione populari, quæ in eo tumultu contigit, *ut scribit Appianus.* Cæterum, publico judicio Publii Mutii constat dotem Liciniæ adjudicatam, & insuper res dotales quæ in ea seditione periissent, eidem præstari oportere, & consequenter etiam super prædiis C. Gracchi consecratis, seu publicatis, quia ejus culpa id contingerat: quæ sententia ponitur in d. l. *in his. in prin.* non ut responsum simplicis Jurisconsulti: sed ut sententia judicis delecti.

18 Sed ut ex his maturè pedem referam, Gracchorum interitus nos admonet, nihil etiam communis boni prætextu, in rep. cum seditione (qua nulla * reip. capitalior pestis) innovandum *& plenius diximus supra in præ. in glos. 9. super verbo cives.*

Reip. nil pestilentius. seditione.

19 Itaque ut ad institutum redeam, ex his quæ elegantissimè perstringit Zasius, & quæ utcunque supplevi, nulli non liquet, veterem illum patronatum * clientelámque, nunquam fuisse id quod vocant feudum, sed civilem conjunctionem: ut etiam inquit Zasius, eámque tam à feudo distare reipsa & effectu, quam distat vocabulo: ut nuper Jac. Spiegel. in *lexico verb. subinvestitus*, nimis ineptè conatus fuerit, vocabula veterum mancipum & clientum ad feuda transferre. Similiter quoad curias dominicales, ad quas pariter Zasius vocabula veteris patronatus & clientelæ, non ineptè, sed scitè & eleganter adaptat. Jurisdictionem enim & conservationem subditorum concernunt, & non patrimonium, ut hodie simplex feudalitas, quæ longo temporis intertrimento: ut mandrabuli more in quæstuariam negotiationem ferè conversa desiit, quicquam omnino habere commune cum jurisdictione, *ut dicemus infra*, §. 1. *glo.* 5. *nu.* 45. Eodem modo respondeo, tantam vel majorem esse differentiam rerum quàm nominum, neque enim in curiis dominicalibus (pietate publica rarescente) vigent instituta, & mores veterum patronorum & clientum.

Patronatus & clientelarum jura re & effectu à feudo differũt.

20 Quod sicubi fortè supersint adhuc felices quædam curiæ, quarum domini patronatum exerceant in suppositos suæ jurisdictioni clientes: nec utantur do-

minio, & jurisdictione, nisi ad protectionem, & utilitatem subditorum: eáque omnia pro subditis faciant, quæ patres pro filiis, utque pauca pro multis dicantur: omnem eis quietem, publicè & privatim præstent: & vicissim subditi exhibeant dominis curiæ, ut suis patronis, fidelitatem, & obsequia, necnon subsidia * pro liberandis, & redimendis dominis, & dotandis filiabus eorum si indigeant: idque non coactè, nec gravatim, sed sponte, & prompta benevolentia: Fateor hoc esse non simulachrum, sed vivam & veram imaginem veteris patronatus, & clientelæ, nullámque esse realem differentiam. Sed sicubi ita fit (quod utinam ubique foret) Zasius ipse viderit, (adhuc enim dum hæc scriberem, & tempore primæ horum editionis anno 1538. vivebat, legebat, & scribebat.) Alteram conjecturam sumit Zasius, à similitudine: sed hæc inductio per majorem utriusque dissimilitudinem apertè resolvitur: sicut & Ulpin. quoddam argumentum Pedii Jurisconsulti dissolvit *in l. inter stipulantem. §. sacram. verbo. Sed hæc dissimilia sunt. ff. de verb. obl.*

* Vasalli dominis suis subsidia debent pro liberãdis dominis & dotandis filiab.

21 Priscus si quidem patronatus & clientela sola benevolentia inibatur, & stabat: feudum * autem sola rei immobilis investitura constituitur *c. unico quib. mod. feu. const. potest c. unico in fi. de feudi cogni. c. 1. in fi. in quib. cau. feu. amitt.* & ejus renovatione conservatur *in ti. per quos fi. investi. per to. & in ti. quæ fit prim. cau. benefi. amitt. in princ. in usib. feud.* Ille cliens quondam patronum non rerum suarum dominum, sed sui, suorumque, & fortunarum omnium protectorem agnoscebat: hic verò ut * verum & directum, certæ rei beneficiariæ dominum recognoscit: ita suorum, reliquorúmque bonorum, nec dominum, nec protectorem agnoscit: illic utrinque patrocinii, & obsequii fides ad omnia, in personis, & rebus, & negotiis universis extendebatur: hic ad limites rei beneficiariæ coercetur. Hinc infinita alia manant dissimilia: quæ singulatim persequi non est opus.

* Feudum sola rei immobilis investitura constituitur: & ejus renovatione conservatur.

* Vasallus in re feudali dominum suum verũ & directum recognoscit, at non in aliis suis bonis.

22 Fateor tamen vestigia quædam & simulachra similitudinis inesse: sed nimis remota, & exilia: ut ex his persuaderi possit, hæc tam dissimilia, ab eodem Romano jure emersisse. Absit tamen interim sinistra quævis suscipio: nec quispiam arbitretur, hæc à me scripta ἐκ τῆς κακοζηλίας contradicendi, & non studio veritatis: quum communem & ab omnibus feudalibus doctoribus receptam sententiam tuear: quatenus rectè tenent jura feudorum juri Romano semper fuisse incognita: non autem quatenus ignorantiâ vetustatis putant, diu post jura Romana moribus quorundã inventa, *ut suprà n. 11.* cum etiam Romanis legibus vetustiora sint. Tueor itaque communẽ doctorum sententiam: non * quia communis, sed quatenus vera est: longéque magis absit quemquam calumniari, me velle detrahere doctissimo illi Jurisconsulto domino Zasio, cujus veterem & bene fundatam juris peritiam, summamque ingenii dexteritatem cum priscorum Jurisconsultorum lepore, & elegantia conjunctam, omnes admirantur: tantúmque illi ipse tribuo quantum qui maximè: idque etiam patebit ex sequentibus: nec ipse arbitror dominum Zasi. aliter in puncto (ut aiunt) juris & historiæ sentire, quam ferat communis sententia: sed ἐκ τῆς κακοζηλίας pristinæ juris elegantiæ. & puritatis excolendæ (cujus est summè studiosus, & omnis inolitæ barbariei insolens) eo evectum, ut discedere videretur à communi sententia, feuda barbarè compilata βαρβαροτέρως tractantium, ut ab illorum exoticis sordibus legum studiosi facilius semoverentur, & nativam germanámque jurisprudentum munditiam, & dignitatem modis omnibus imitarentur.

* Communis opinio sequenda, non quia communis, sed quia vera.

23 Ad quod primus omnium Herculeis virib. laboravit admirabilis ille * dom. Gulielmus Budæus doctrinarum omnium splendor, hujus patriæ, urbis & totius Galliæ decus: qui legum elegantiam jam plus octingentis annis, Gothorum armis primùm oppressam, ac captivatam, dehinc diuturno ingenuarum artium, & literarum neglectu, temporis, (ut nostri dicunt) immemorialis præjudicio penitus ferè absorptam ac desperatam, præpotenter vendicavit: ac velut postliminio in patria regna, & jura reduxit. quod quinquaginta propè ab hinc annis, Angelus ille Politianus Græca, Latináque eruditione instructissimus ingeniique dexterrimi, animo conceperat, & tentaverat, sed efficere non potuit, Budæus autem noster felicissimè adimplevit & præstitit: ex cujus uberrimis annotationib. in Pandectas, maximè in *l. Herennius de evictio.* ubi etiam barbara feudorum vocabula Latinis commutavit, arbitror Zasium ipsum suam illam conjecturam, de vetusta feudorum origine primum desumpsisse: licet Budæi mentionem eo loci nullam faciat. si quidem glossema Zasii *in d. l. 2. de origi. jur.* prodiit in lucem eodem tempore, quo & ejusdem resolutiones antinomiarum videlicèt à Christo nato, anno 1518. ut ex earum data patet, juncta nuncupatoria epistola in præfatione *glo. d. l. 2.* At tunc temporis jam decennium transierat, quòd annotationes Budæi radiantis sideris instar, nedum toti Galliæ, sed universæ Europæ illuxerant, summa cum omnium admiratione, tum eruditorum laude: quin vel ex præfatis dilutionibus antinomiarum, constat ad literam Zasium ipsum eas Budæi annotationes prius legisse. Nec me fugit Claudium Cantiunculam virum eruditum, Zasii amicissimum, *in Topicis legalibus in loco à feudo ad emphyteusim,* obiter referre & sequi, nihil præterea adducendo, conjecturam Zasii, tanquam ab eo inventam, nulla Budæi mentione facta, quod non possum non mitari; virum jura sermonisque nitorem professum, & in jure scribentem non legisse, aut non memorari annotationes Budæi.

* Guil. Budæi. Ingenium & virtus in restituendo legum lepore.

24 Post Budæum Andr. Alcia. * Mediolanensis Jurisconsul. utriusque & juris & linguæ peritissimus, egregiam hac in re navavit operam: dispunctis solertissimè, & in lucem restitutis quam plurimis imperialium constitutionum, & Pandectarum locis, temporum calamitate deletis, aut depravatis: subinde annotationes, & assem domini Budæi advocans, illique primas (ut dignum erat) ingenuè cedens ac tribuens.

* Andr. Alciasus.

25 Porrò ut ad rem redeam, elegantissimam illam veterum patronorum & clientum, ad feudorum vocabula purioris sermonis gratia adaptationem, à Budæo primùm inventam, solertique similium nexu & inductione concinna firmatam, a Zasio imitatam, & altera cõjectura ex Halicarnas. auctã, & ad dominicales curias extensam, non possum non magnopere post bonos & doctos omnes laudare: verum imitari non æquè par est: nec mihi passim licet: in hoc opere, saltem quod cõmodum fuerit imitabor, ut in voce patronus pro domino feudi: quia etiam jura nostra, dominum servi adscriptitii patronum vocant. *in l. unic. C. de colonis Thracen. lib. 11. facit. l. unica. de bonis cleric. lib. 5. Codic. Theodosiani.* Vbi verò secus erit, ne fortè in verborum circuitum, aut amphibologiam, aut obscuritatem nimiam necessum sit impingere, vulgarib. verbis, *brevitatis & intelligentiæ facilioris gratia utar.*

26 Ex prædictis consequitur falsum esse, quòd vulgò quidam opinantur, refert & sequitur Jas. post plures alios *in prælud. feud. col. 2. & in l. præscriptio. col. 3. C. si contra jus vel uti lit. pub.* librum * feudorũ, esse de corpore juris civilis: nam non magis est de corpore juris quam lex Longobarda, vel consuetudo Aurelianensis. quum enim contentæ illius libri sint consuetudines locales, certorum municipiorum moribus introductæ post jus Romanum, ut ostensum est, patet quod non sunt jus civile Romanum: imò nec jus civile simpliciter sumptum, & multò minus de ejus corpore, quamvis sint jus civile particulare sui loci. *text. in §. sed jure quidem civili, Insti. de jure natu. gen. & civili* nec istud adnotassem, utpote leviculum, & dubitatione carens, nisi comperissem, plures etiam in juris studio provectos huc (ut puto inadvertenter) impingere: & commentaria Jasonis & aliorum, huic tam supino errori fomentum dare

* Lib feudi non est de corpore juris advers. Iasonẽ.

dare. Quinetiam scripta Bartol. qui *in l. si quid vi. §. differentia. numer. 4. D. de acquirend. vel amit. possess.* vocat dictum librum feudorum decimam collationem, quod non minus est ineptum & ridiculum quam falsum.

* Tabularis omnium constitutionum lib. feud. veram & veterem originem discussis historiis recenter complectens.

25 Nec obstat quòd in eo libro sunt plures * leges latæ & promulgatæ à novis imperatoribus Romanis, videlicet, *l. si quis miles, quæ est sub tit. constit.* dom. Lotha. & complectitur septem immediatè sequentia capitula usque ad *c. si quis sine filio. sub tit. quemad. feuda. ad fili. pert.* exclusivè *secundum glo. Iacob. Belvi. Bal. Alvar. & alios in c. 1. d. ti. consti. feu. & in superscriptione d. l. si quis miles.* Et est constitutio Lotharii imperatoris, hujus nominis primi, qui fuit filius Ludovici Pii imperatoris, hujus nominis primi, filii Carol. Magni gloriosissimi Francorũ Regis, & Romanorum imperatoris: in cujus personam fuit imperium à Græcis translatum, ut testatur Inno. 3. in *c. venerabilem de elect.* ubi glos. *in verbo transtulit*, multum errat in designatione personarum & temporum, & eam reprehendit Jacob. Alvar. in *c. imprimis qui dica. dux, comes Marchio. col. 3. n. 8.* sed ipse Alvarotus adhuc gravius in utroque errans, majori correctione indiget. Dico igitur ex fide, & consensu veriorum historiarum generosissimum ac invictissimum, Francorum regem Carolum Magnum, * hortatu & precibus Adriani primi Romani pontificis, *ut ex Alcuino ejusdem Caroli præceptore habetur in c. hortatu. 23. q. 8.* bellum adversus Longobardos, & Desiderium regem eorum 23. & ultimum, ab oppressione pontificis, & Romæ urbis à qua (regnum Italiæ, vel Imperium occidentale appetens) censum exigere volebat, abstinere nolentem, suscepisse: quem apud Vercellas cum omni exercitu fusum & victum, & ad Papiam sexto obsidionis mense captum, Lugdunum, aut secundum quosdam Leodium relegavit: regnúmque Longobardorum cum legibus suis, quarto & ducentesimo anno postquam in Italia cœperat, funditus subvertit & extinxit: urbésque, ac ditionem quam Longobardi pontifici Romano abstulerant, restituit, * & auxit. Quamvis Paul. Diacon. *de gestis Longobardorum lib. 3. cap. 8.* scribat eos cum magna æquitate & justitia gubernasse, sed nimium amplectendo, totum amiserunt. Advertendum tamen quòd dictus Paul. fuerat Cancellarius Desiderii: & cum eo captus invenit reverentiã literarum gratiam coram Carolo victore. Et dimissus, factusque monachus Cassinensis, otio fruens, scribere cœpit. Facta sunt hæc anno domini 776. anno verò regni Caroli magni. 8. non autem tunc, & multo minus prius, facta fuit aliqua imperii, aut regni Romani translatio ab Adriano, nec ab aliquo ex prædecessoribus suis, ut delirant, *d. gloss. in cap. venerabilem. & Alva. ubi supra & Iacob. Berg. in supplem. in Sephano 2.* nulla alia auctoritate fultus quam d. gloss. quam falsam esse constat ex approbatis historiis: quicquid Augu. Ancor. *in sum. de eccles. potestat. q. 37. ar. 14. & per tot.* imperitè nimis & sordidè pro rei magnitudine & dignitate effutierit.

* Caroli Magni Francorum regis victoria.

* Papæ à Regibus Francorum ditati.

* Privilegia ab adriano 1. Papa regibus Francorum concessa.

26 Verum idem Adrianus * tantis acceptis beneficiis, celeberrimam synodum 153. Episcoporum, Monachorum & Abbatum in æde Lateranensi congregavit: & cum universa synodo, jus & potestatem Carolo Magno concessit, eligendi pontificem, & ordinandi Apostolicam sedem, necnon & Archiepiscopos & Episcopos regni investiendi. & ut nullus consecraretur, nisi à Francorum rege laudatus, & investitus. *text. in cap. Adrianus. 63. distinct.* Hinc Carolus Magnus & post eum Ludovicus Pius Francorum reges, & Romanorum imperatores, publicis legibus editis, statuerunt, ut episcopi per electionem cleri & populi, secundum statuta canonum, de propria diœcesi; remota omni personarum & munerum acceptione, propter vitæ meritum, * & sapientiæ donum eligerentur: ut exemplo, & verbo, sibi subjectis prodesse valerent: quæ est verè sanctissima & Christianissima constitutio, *text. est in c. sacrorum canonum 63. dist.* Et licet idem Ludovicus Pius postea renunciaverit præfato privilegio, in persona Paschalis Papæ primi, quantum ad electionem, & promotionem summi pontificis, quam Romanis liberè concessit: ut eo ab illis uno consilio, atque una concordia, sine aliqua promissione electo, & more canonico consecrato, legati ad eundem Ludovicum, vel successores suos reges Francorum, dirigerentur, gratia mutuæ amicitiæ, charitatis, ac pacis conciliandæ, *ut patet in c. Ludovicus 63. dist.* tamen renunciare non potuit in præjudicium imperii & successorum suorum, *ut tenet Alberi. Rosates.* Et adhuc nunquam * renuntiavit illi privilegio, quantum ad investituram Archiepiscoporum & Episcoporum, & ut nonnisi de ejus consensu ordinarentur & consecrarentur, *ut patet per illum text. & apertius per text. in c. Reatina. & c. nobis, eadem dist.* ubi Leo Papa quartus, qui fuit quintus Papa à dicto Paschali, & vir sanctissimæ vitæ reverenter supplicavit * huic Lothario primo, de quo principaliter loquimur, & Ludovico secundo ejus filio à patre in consortium Imperii assumpto, Augustis, pro ordinatione Reatinæ ecclesiæ, quæ est de ipsomet episcopatu, & diœcesi seu provincia particulari Papæ: quatenus iidem Imperatores dignarentur eam Ecclesiam concedere regendam cuidam nomine Colono, humili diacono, ut accepta eorum licentia, posset ibidem ordinare Episcopum. Quod si nollent, ut is Colonus in d. Ecclesia præficeretur episcopus, ut saltem Tusculanam ecclesiam, ejusdem etiam provinciæ, tunc vacantem, dignarentur illi concedere: & accepto Imperatorum mandato & licentia pro Reatina ecclesia, in eadem præfecit Colonum in episcopum. Ad hoc *c. lectis. c. cum longè. eadem distinct.* Hic est Leo. 4. qui ab æmulis suis læsæ majestatis * accusatus, imperiique ad Græcos referendi, coram præfato Ludovico secundo Caroli magni pronepote, post monachatum Lotharii patris solo imperante causam dixit: ejúsque judicio se purgavit, & noxæ exemptus est. *text. in c. Nos si competenter. 2. q. 7.*

*Investiendi episcopos jus ad reges Franciæ pertinere.

* Leo Pontifex impetrat à Rege Francorum Reatinam ecclesiam.

* Papa majestatis accusatus apud regem Franciæ, causam apud eundem dixit.

Quinetiam dudum ante, constat ex registro Gregorii Papæ statutum fuisse de quodam monasterio regni Franciæ, quia per ambitiones, & contentiones quorundam non canonicè tractabatur: ut sine regali provisione, & monachorum electione, nullus ibi abbas aliqua unquam subreptione introduceretur. *text. in c. hinc est 16. q. 1.* De his latius scripsi in tractatu contra abusus Latino & Gallico: & in tract. de origine & progressu monarchiæ Francorum Latino & Gallico.

27 Elapsis deinde 24. annis, à subversione regni Longobardorum, cum Leo tertius Papa à suis inimicis indirectè afflictus, & Roma expulsus, ab eodem Carolo magno in sedem Episcopalem fuisset repositus: idem Leo cum universo populo Romano, imperium * Romanum in personam Caroli victoriosissimi Francorum Regis anno 33. regni sui transtulit: cúmque imperiali diademate coronavit: & Pipinum filium ejus natu majorem, regem Italiæ declaravit, Romæ in Basilica sancti Petri, post solemnia sacra, in die sancta Natalis Domini, anno salutis 801. tunc incipiente * secundum usum Romanæ ecclesiæ, quæ est vera, & germana annorum Christi computatio. Ut etiam ait *Speculator de instrum. editio. in princ. col. 3. gloss. c. 1. verbo ex tempore in c. 1. de sum. Trinit. Iacob. Butr. Bartol. in l. libell. D. de accusat. Rota in novis decisio. 50.* Et ita solet observari in Italia ut apud Alex. con. 23. *lib. 7.* Guido pap. *super statu Delphin. Si quis per literas. verbo vel quasi. ad fi.* Tamen Hieron. Gratus *consi. 131. lib. 1.* ait quod Bononiæ incipiuntur à calendis Januarii, qui non est Astrologorum. Bullistæ Papæ Romani incipiunt ab incarnatione, exemplo forsan Bullæ Nicol. 2. cujus tenor (quem nullo modo servarem) extat 23. *dist. capitulo 1.* signaturas verò suas datant à nativitate: Hispani computant ab Annunciatione.

*Imperii à Græcis in Francos translatio.

* Annus à Natali domini incipit ex usu Romanæ Ecclesiæ.

Rediens Carolus Magnus Imperator in Franciam, nobilissimam Florentiæ * urbem, à Gothis destructam, & à Totila jam plus ducentis viginti annis solo æqua-

* Florentia instaurata à Francis.

tam, reædificavit: instauratámque, & ornatam, magnificentius quàm unquam fuerat, restituit. Sabellic. *Ennead.* 8. *lib.* 9. ubi vocat eam Fluentiam, de qua appellatione remitto ad ea quæ scripsi in abusus *per* 2. *gloss.* 5. *num.* Sed mirum est Raphaelem Volaterranum *Geographiæ lib.* 5. de rebus Florentinorum (quibus Volaterræ subsunt) hoc dissimulare. Nec miror Antoninum qui è mendico factus est Archiepisc. Florentinus, hoc negare, Tit. 13. Sed magis crederem Nicolao Machiavelli patricio Florentino, qui liberius loquitur, & libro 2. historiæ Florent. ait, Florentiam ducentis quinquaginta annis postquam à Totila Ostrogothorum rege destructa fuerat, à Francis restauratam fuisse sub dicto Carolo, qui Romanum imperium, & Franciæ regnum, adhuc quatuordecim annis augustissimè rexit.

* Carolus Magnus Italis, Saxonibus & Hispanis dominatus est.

* Hispani Francorum regibus subditi.

28. Imperium enim occidentis, longe amplius & latius possedit, quàm unquam aliquis ex præcedentibus, vel postea secutis Imperatoribus, non * solum enim Germaniæ & Italiæ imperavit: sed etiam extremos Saxones (ubi leges & statuta, quæ usque hodie vigent, condidit: *ut testatur Bald. con.* 174. *præsupponendum est quod Magnus Carolus lib.* 5.) & Hispanos * subditos sibi habuit, *ut omnes testantur historiæ, & est text. in cap. volumus* 11. *quæst.* 1. quod nunquam contigit, nec Justiniano magno, qui ex occidentis Imperio non nisi Italiam, eámque non integram, nec pacificam possedit: non enim unquam imperavit Francis, qui nunquam subditi fuerunt Imperio, ut abundè satis probavit do. Jo. Igneus, nunc in Rothomagensi Senatu præsidens meritissimus, in sua disputatione quam sub Ludovico duodecimo Francorum Rege, & Insubrum quarto, hujus nominis primo duce, publicè habuit Ticini.

29. Sed nec ipse Justinianus unquam imperavit Germanis, nec Hispanis omnium χρονογράφων concordi testimonio.

30 De Hispanis autem & Gallis est text. ubi hoc apertè fatetur ipsemet Justinianus *in l.* 2. §. *Jubemus.* (Quamvis nonnulli text. illum incautè in oppositum adducant) *C. de offic. præf. prætoris Afric.* ubi Imperator jubet, validum militum præsidium constitui in trajectu, quod est contra Hispaniam quod Lepte dicitur, id est in illa extremitate Africæ quæ Gadibus opponitur. Jubet etiam in eodem trajectu constitui Dromones, id est naves veloces & cursorias, sic dictas ἀπὸ τοῦ δρόμου, id est à cursu: & omnia quæcunque in partibus Hispaniæ vel Galliæ, sive Francorum aguntur (nimirum ut ab illis tanquam finitimis, & in quos nullum imperium habebat, sibi caveret) nuntiari Mauritaniæ duci, ab eo referenda præfecto prætorio Africæ. Africæ inquam, tunc recenter à Wandalis duce Bellisario vindicatæ, & post centum quinque annos, quibus à Wandalis fuerat captivata, pristinæ libertati restitutæ, ut idem Justinianus verè & religiosè in Deo gloriatur *in lege prima eodem titulo.* Et Novell. prima, *seu Authen. de hæred. & Falcidia in principio*, ibi Carthaginenses (sive Carchedonii ut legit Andreas Alciatus *libro primo prætermissor. columna secunda* qui idem sunt) pristinam nobis libertatem acceptam referant. Secundum elegantem translationem Gregorii Haloandri: qui tamen in verbo immediatè sequenti, velut in portu impegit insigniter: sed vitio corrupti in hoc Græci exemplaris ibi, qualisque nunc primùm, &c. Quia legendum est Tzanique nunc primùm, ut patet in exemplari Augustano sub Fuggeris in lucem edito anno. 1558. ubi sic habetur Τζάνοι τε νῦν πρῶτον ὑπὸ τὴν Ῥωμαίων γεγόνασι πολιτείαν. Quinetiam ipsemet Gregorius Haloander, ante quatuor & triginta annos, (respectu anni sesquimillesimi sexagesimiquarti, quo hæc in carcere domus nostræ, Regis beneficio, diro Palatino carceri commutato emendamus) in Græca Novella 28. conformiter ad recens illud castigatius exemplar Augustanum legit ὥστε Τζάνων ἐθνῶν χώρα, νῦν πρῶτον ἐφ' ἡμῶν ὑπὸ Ῥωμαίων κατεκτήθη, & rectè vertit. Hæc deinde Tzanorum regio, extitit sub nostro nunc primùm Imperio Romanorum ditioni adjuncta. Tzani sunt populi in Oriente, primùm sub Justiniano, duce Sitta victi, & in Romani Imperii ditionem redacti *ut attestatur Agathius libro quinto*, eámque victoriam latius describit Procopius (qui tunc ut medicus in castris Justiniani versabatur) *in libro* 13. *de ædifici. Justinian. Meminit etiam Andreas Alciatus parerg. libro quinto cap.* 14. Et illum Haloandri errorem primus retexit: & ex Βασιλικῷ Græco juris Romani scholiographo seu interprete emendavit eruditissimus vir Virgilius Zuichenus Phrisius Imperatoris Caro. V. Consiliarius, in præfatione in Institut. Theophili antecessoris. Non tamen (*ut* ad rem redeam) intendo dicere quod Carolus Magnus tanquam Imperator, subjecerit Hispanos ipsi Imperio Romano, sicut nec illi subjecit Regnum Franciæ, quod semper mansit prout est liberum, ut *pulchrè notas Cardin. Flor. in Clem.* 1. *in princ. ad fin. oppo.* 4. *de jurejurand.* Et vera & communis est sententia Hispanos * imperio non subesse, *ut tenet gloss. in cap. Adrianus* 2. *in verb. per singulas in fin.* 63. *dist.* & *glossa magna ad fin. in cap.* & *si necesse. de donat. inter virum & uxorem. Nicol. Ubal. in tractat. de successión. ab intest. char.* 11. *Panorm. in cap. venerabilem. colum.* 9. *de elect. Jas. in l. cunctos populos. lect.* 1. *colum.* 2. *C. de sum. tri. & in l. id quod apud hostes. D. de legat.* 1. Sed quod Wisigothos in Hispania regnantes, fidei Christianæ inimicos, bis debellavit, & Hispaniam * ad verum Christi cultum redegit. de quo remitto ad ea quæ scripsi in d. tractat. de origine & progressu Francorum Gallico & Latino *num.* 27. *cum seq.* & ipse Carolus Magnus cum infulis imperialibus à Roma & Italia rediens, voluit Gallias unire imperio, & imperiali nomine leges eis dare: sed Francis detrectantibus, brevique oratione unius Vasconis audita, ab incepto destitit: ut in ejus vita refert Paulus Æmilius.

* Rex Hispaniæ non subest imperio.

* Hispania ad verum Christi cultum à Francis regibus redacta.

31 Quare nec verum, nec verisimile mihi videtur quòd Maria Sosi. scripsit *in cap. cùm contingat. col.* 2. *de for. compet.* Sigismundum optimum imperatorem, sed bellis infelicem, ab Eugenio Papa 4. Romæ coronatum, tunc cùm imperator Constantinopolitanus vix esset unus regulus, occupato scilicet à Turcis toto ferè suo imperio, assumpsisse insignia propria imperatoris, videlicet Aquilam * cum duobus capitibus, quam Carolus Magnus, licet jure optimo creatus imperator, timore imperatoris Constantinopolitani, non fuit ausus integram assumere: sed solum cum uno capite, quod falsum puto, quum non sit verisimile Carolum Magnum potentissimum & invictissimum Francorum Regem, Saxonum, Longobardorum, & Hispanorum domitorem, imbelles Græcos timuisse. Sed potius ut legitima auctoritate, plenitudinem imperialis potestatis suscepit, & augustissimè gessit: ita integra * & solida imperii insignia, & non dimidiata accepit: nec esset credendum Sigismundum, qui debilius, & angustius cæteris imperium tenuit, & ab Amurate Turcarum rege, Ungariam invadente semper victus fuit, hæc de novo accepisse. Tandem Carol. Aquisgrani decessit. 5. Cal. Februarias anno domini octingentesimo decimoquinto, regni sui 47. Imperii 14. ætatis *suæ* 72.

* Insignia imperatoris aquila duplex nigra.

* Insignia imperatoris integra ac solida, à Carolo Magno Franciæ rege usurpata.

Cui filius *Ludovicus Pius* succedens, in imperatorem, & Francorum regem, coronatus fuit à Stephano Papa 4. Aureliis in æde divi Samsonis.

Deinde Lotharium filium suum primogenitum, in imperii consortium assumpsit: & ad Paschalem Papam primum, Romam transmisit, à quo in basilica sancti Petri, in die resurrectionis dominicæ coronatus fuit.

32 Et hic *est Lotharius* * hujus nominis primus Imperator, Caroli Magni nepos, qui tempore Eugenii Papæ secundi, immediati successoris Paschalis primi, Romam regressus, magistratum delegit, qui pop... Rom. jus diceret: quamvis Sabel. *in lib.* 9. *Ennea.* 8. *colum. antepenultim.* hoc admiretur & dubitanter recitet. Sed non debuit dubitare, quum Baptista Plati. Cremonensis, qui Pontificum Romanorum auctoritati quantum

* Lotharius 1. imperator, Francorum regis & imperatoris filius, Romæ magistratus & leges statuit.

tum rationi favet, & antiqua eorum regesta perscrutatus est, hoc clarè affirmet in Eugenio secundo, & quum ibi ante januam beati Petri, in civitate Romana, coram eodem Eugenio Papa, & universo populo condiderit & promulgaverit dictas constitutiones feudales, quæ sunt in dicta *leg. si quis miles. & sequentibus in usib. feud.* circa annum domini octingentesimum vigesimumquintum, & sunt antiquiores * omnium quæ habentur in dicto *libro* feudorum. Et hæc est mea opinio, quam licet à nemine tactam, & fortassis invidia gloriæ Francorum ab ultramontanis tractatoribus feudorum omissam, veram puto: & probo apertissimè & necessario per text. in proœmio Oberti ad dictam legem, & per superscriptionem dictæ legis: nusquam enim omnium Imperatorum, & Pontificum chronicis excussis reperietur, aliquem fuisse Imperatorem Lotharium, tempore Eugenii Papæ, nisi hunc primum tempore Eugenii secundi. Tum constat hunc Lotharium prmum Romam venisse tempore Eugenii secundi, & ibi magistratus ad reddendum jus populo constituisse. Igitur vero consonat, eum etiam leges, eodem loco & tempore condidisse; quinetiam * Leo Papa quartus vir sanctissimus eidem Lothario primo, Augusto expresè professus fuit, se leges, & præcepta imperialia Lotharii, & suorum prędecessorum imperatorum in ævum modis omnibus conservaturum: protestatus pro certo mendacem quemcumque aliter ausurum dicere. *text. est in cap. de capitulis,*10. *dist. facit cap. ultim. eodem.* Præterea non est possibile alteri attribuere dictam *leg. si quis miles*: nec aliquid repugnans aut dissimile vero adducere. Quod etiam communi errore scribentium, hucusque opinatum est: legem imperialem cum duabus sequentibus, quæ est sub *tit. de probi. feud. alien.* per Lotharium fuisse conditam ab eodem Lothario, qui hanc *leg. si quis miles* Romæ edidit, prorsus impossibile & incompatibile est, ut paulò post clarissimè ostendetur.

* Consuetudines feudorum antiquissimæ à Francis.

* Leo Papa jurat Lothario regi Francorum fidelitatē.

33 Itaque in Italia * & Occidente in persona Caroli Magni, Francorúmque regum, redivivum surrexit imperium, virtus, gloria & nomen Augusti: quæ quatuor & ducentis annis continuis, in Italia & Occidente cessaverant, & tanquam emortua, sine ullis viribus, honore, & effectu jacuerant: ipsóque pene obliterato nomine. Et quod Sabellicus *Ennead.* 8.*lib.* 8. *in fin.* & Donatus Acciaolus Florent. vir eruditus, de honore Francorum regum, & regni optimè meritus, in vita Caroli Magni dicunt, quod Italia jam annos trecentum & triginta, sine nomine imperii fuerat: rectius dixissent sine presentia ipsius Imperatoris: quia omnium chronographorum testimonio constat

* Francis deberi Imperium Occidentis redivivum.

34 Justinianum * magnum bis per Bellisarium patricium, victricia signa per Romam & Italiam circumtulisse; eámque Gothis profligatis recepisse; exceptis tamen Liguria, & Mediolano, quæ parebant Francorum regibus. Dum enim exercitus Gothorum duce Uraria, & exercitus Justiniani duce Bellisario, in procinctu belli essent, uter eorum Mediolano potiretur,

* Justinianus magnus Romā & Italiam ter imperio suo subjecit.

35 Subito erumpentes Franci, quamvis aliorum respectu exigui numero, mirabili virtute, * eadem die utrumque fuderunt exercitum, & Mediolano potiti sunt, Gothis, & Cæsarianis exclusis, & utrorúmque castris & spoliis captis. Testis est Procopius medicus, qui etiam in castris Justiniani, sub eodem Bellisario duce militavit: testis & Anthon. Flor. *in titulo duodecimo, cap.* 5. §. 5. Sabellic. *Ennead.* 8. *l.* 3. *colum.* 13. *&* 14. Hanc tamen historiam Procopius Cæsariensis, (quem illi citant) qui sub Bellisario in castris Justiniani militabat, *libro secundo de bello Gothorum*, aliter narrat, Francorúmque æstimationem non parum gravat: Agathias verò, qui eodem tempore sub Justiniano & ejus ducibus floruit, (tametsi Francos laudibus & favore prosequatur) hujus rei non meminit, sed eam latè describit Blondus, Burgundiones Francis adjungens, *Decados* 8. *lib.* 5. *pag.* 64. Eandemque novissimè confirmat Andreas Alciatus Jurisconsultus Mediolanensis, *Dispunctionum libro secundo, capite vigesimo secundo, in fin.* Albertus autem Krantz Hamburgensis, Sabellici synchronos *Ostrogothorum lib.* 3. *cap. vigesimoseptimo*, scribit Justinianum, priusquam Gothos aggrederetur, literas amicas, & maxima dona misisse ad Clodomerem, Childebertum & Clotarium Francorum reges, ut & ipsi quiescerent, & nepotem Theodebertum Ligures tenentem quiescere curarent favore Fidei, propter Arrianæ hæreseos labem qua Ostrogothi urbem Romam & Italiam inficiebant, & Francis prius sibi conciliatis emisit in Gothos Mundum, deinde Bellisarium. hic est de quo in capitulo vigesimosexto. Bellisarius (ita enim legendum est, & non Gilsarius) 23. *quæst.* 4. *ut ibi in annotation. dixi*, ubi etiam superscriptionem correxi, quę in omnibus libris habet illud Sylvestri, quum legendum sit Sylverii ad Amatorem Episcopum, qui fuit anno domini quingentesimo trigesimooctavo, *ut per Platinam in ejus vita.* Idem *Fely. in capite Rodulphus, column.* 22. *in fin. extra de rescript. & ante eos Blondus decad.* 1. *lib.* 5. *in princip.*

* Francorū virtus & victoria mirabilis.

36 Iterum & tertiò recuperavit Justinianus Romam, Totila & Theia ultimis Gothorum in Italia regibus, & eorum regno tunc ab Italia penitus exterminato per Narsetem Eunuchum, qui eam pacificè rexit, nomine Imperatoris Justiniani, quandiu vixit Imperator ille, qui de hoc multum gloriatur in principio suarum Institutionum, & sui C. Sed Albertus Krantz *Ostrogothorum lib.* 3. *cap.* 27. ait Justinianum magis Romam & Italiam deprædationibus exposuisse, quàm liberasse. Jam enim quadraginta octo annos Roma floruerat sub regibus Gothis, videlicet sub Theodorico 38. annis, sub Amalasiunta & puero Atalarico 8. annis: sub Theodato duobus. Sed quæ illuxit ob adventum Bellisarii spes libertatis, per Justiniani avaritiam & socordiam in contrarium successit. Nam & libertas omnino perdita, & urbs intus, extráque diruta & desolata, ad stupendam calamitatem redacta est. Ex *lib.* 4. *cap.* 1. ait, tanta sævitum emunctione pecuniæ, ut omnes Gothorum imperia, etiam Itali rursum expeterent. Idem in effectu narrat Blondus, *historia ab inclinatione Imperii decade prima, libro quinto & sexto, tetigi in tractat. de dignitat. & magistrat. Rom. num.* 160. & plura quæ prętereo. sed adhuc post obitum Justiniani primi, pacata fuit Italia usque ad ipsius Narsetis obitum, qui fuit circa annum domini quingentesimum sexagesimumnonum. Hic est ad quem Pelagius Papa primus recursum habuit contra quosdam Istricos Episcopos & Ligures Apostolicas sedes, id est, Episcopatus suos (tunc enim adhuc anno quingentesimo sexagesimo, omnes * Episcopatus vocabantur sedes Apostolicæ) malè turbantes, ut publica potestate coërcerentur, *ut patet d. vigesimatertia dist. quæst. quinta, capite nono c. de Liguribus. c. quali. ca. relegentem*, quæ sunt ex litteris Pelagii primi Narseti directis.

* Episcopatus olim vocabantur sedes Apostolicæ.

37 Post cujus obitum Alboinus Longobardorum rex, Italiam cum omnibus copiis, uxoribus & liberis ingressus est: & tertio anno secundum Paulum Diacon. de gestis Longobardorum, * videlicet anno domini quingentesimo septuagesimosecundo, dominari & regnare in ea cœpit: & ex tunc omnino jacuit sine effectu, & cessavit imperium in Italia, usque ad Carolum Magnum. Interim in ea regnaverunt reges Longobardi, longè diutius quam Gothi, sed longè humanius & civilius (ut etiam testatur Paulus Diaco. *ut tetigi supra num.* 28.) Sed non est mirum, quum fuerit Cancellarius, Desiderii, & cum eo captus (editis etiam quibusdam legibus quæ habentur in Longobarda * quam non legem, sed fæcem appellandam esse, tanquam barbaram, & irrationabilem vult Lucas *de Pen. in lege unica. col.* 1. *de gladiator. lib. undecimo C.* quamvis Andreas Iser. passim super feud. eam ab æquitate commendet, & in regno Siciliæ ex statuto servari dicat.) & adhuc regnassent, nisi rebus nimium secundis insolentiores facti,

* Regnum Longobardorum.

* Longobarda.

adversus pontificis populique Romani ditionem, & libertatem, populabundi ac dominaturi sese erexissent.

38 Ab istis arbitror primum in Italia introductum usum feudorum, quem à * Francis didicerant, *ut supra num.* 13. Cùm enim prima parte Italię occupata, prędia aliena gratis acciperent: facilè gratis (retenta tamen fidelitate & servitio) concedebant: nec est dubiis antiquior memoria feudorum in Italia, quàm quæ reperitur in *d. l. Longobarda*: quæ licet una cum regno corruerit, tamen consuetudines ipsæ remanserunt. Longobardos autem Albertus Crantius *in suo chronico regnorum Aquilonarium, libro secundo, capite vicesimo primo*, ait à Dacis primum exiisse, & verioribus etymis recensitis verisimilius putat, sic appellatos ab Italis quasi longos Barbaros, eo quòd statura cæteris proceriores essent, quum prius Daci, aut Savi vocarentur.

* Longobardi jus feudorum à Francis didicerunt.

39 Tandem ergo Francorum pietate & beneficentia (vel Sabellic. teste) Roma, & tota Italia, à * longa malorum serie respiravit, quandiu sub Francorum Imperatoribus gubernata fuit: qui fuerunt novem: * & annis circiter octo & centum Romanum imperium possederunt. videlicet post Carolum Magnum, filius ejus Ludovicus, hujus nominis primus, a summa & admirabili pietate & clementia cognomento Pius, Francorum regnum & Romanum imperium rexit vigintiquatuor annis, tribus mensibus & semi, partim tamen cum filio Lothario, ut diximus.

* Roma & Italia sub Francorum imperio floruit.

* Novem Francorum Imperatores. Decem tamen enumerat & quidem Conradum Imperatorem, *infrà. num.* 50.

Tertiò imperavit hic Lotharius hujus nominis primus, quindecim annis post patrem solus, & donec filio Ludovico in consortium Imperii assumpto, monasterium ingressus factus est monachus apud Prumiam in diœcesi Leodiensi.

Quartò imperavit ejus filius Ludovicus secundus annis vigintiquatuor, scilicet in totum, sed post obitum patris solus imperavit annis undeviginti: & fuit Romæ in basilica sancti Petri à Sergio secundo Papa coronatus, adhuc vivente patre.

40 Quintò Carolus Calvus hujus nominis secundus, Ludovici Pii Filius, Francorum Rex, regni sui anno trigesimo secundo, post Ludovici secundi obitum, regnavit & imperavit sex annis: & Romæ à Joanne Papa octavo coronatus fuit. Hujus Caroli secundi, vidi exemplar Compendii sculptum bullę sub sigillo aureo sub data tertio nonas Maii, Indictione decima, anno trigesimoseptimo regni in Francia, & Lotharingia 7. & Imperii secundi absque annis domini. Plures etiam scribunt, eum duobus tantum annis imperium tenuisse, & invito etiam fratre Ludovico rege Germaniæ.

Sextò hujus filius Ludovicus Balbus Francorum Rex, & hujus nominis imperator tertius, patri in regno & imperio succedens, rexit duobus annis: & ab eodem Joanne octavo, coronatus est in celebri synodo, & consessu episcoporum & procerum apud Trecas urbem Galliæ, quò confugerat Joannes Papa, elapsus à carceribus & vinculis quorumdam factionis Germanicę, à quibus multa fuerat passus, ut Carolum Germanię regem imperiali corona donaret: sed pietatis & beneficentiæ Francorum memor, suorúmque prædecessorum vestigiis inhærens, nolebat imperium à Francorum Regum domo, in quam translatum fuerat, aliquo modo vel tantillum separari: atque ideo nullis precibus, nulla vi adduci potuit, ut superstite filio Imperatoris & regis Franciæ, alium coronaret, etiam de masculina stirpe Caroli Magni descendentem, qualis erat dictus Carolus, filius Ludovici regis Germaniæ, filii Ludovici Pii; & sic pronepos Caroli Magni, sicut & Ludovicus Balbus, qui erat in eodem gradu ad stirpem Caroli Magni.

Septimò dicto Ludovico tertio, anno secundo regni & imperii mortuo anno domini octingentesimo octuagesimo, nullo filio legitimo & in ætate habili, ad capessendum imperium relicto, dictus Carolus hujus nominis tertius, cognomento Grossus, tanquam proximior habilis ad imperium gerendum, ex linea Caroli Magni proavi sui successit in imperio, & coronatus fuit Romæ ab eodem Joanne octavo Papa, & imperavit decem annis: quibus lapsis à suis proceribus ob segnitiem corporis & tarditatem ingenii depositus fuit.

Octavò in locum dicti Caroli tertii depositi, successit Arnulphus, à Formoso Papa Romæ coronatus *secundum Antoninum Florent. titulo decimosexto, §. decimoquarto & Jacobum Bergo.* & imperavit annis duodecim. Hujus Arnulphi originem non reperi in annalibus regum Francorum à Gallis scriptis, tamen secundum Platin. & Jacobum Bergo. dicitur à Ludovico rege Germaniæ Caroli Magni nepote descendisse. Quod est verum mediate: erat enim filius naturalis Caroli Magni primogeniti dicti Ludovici, & sic abnepos Caroli Magni.

41 Sed ne, dum brevis esse laboro, obscurus fiam in re tam seria, scitúque Francis necessaria, notandum est, quòd tempore imperii Caroli Magni, & Ludovici Pii ejus filii, non solum Francia Orientalis & Occidentalis, Italia cum Roma, Calabriam usque, & Provincia: sed etiam universa Germania unica erat Monarchia indivisa: quamvis Gallia seu Francia Occidentalis non esset unita imperio, sed in jure suo pristino staret, *ut nuper dixi, num.* 30. *in fine.* Post mortem autem Ludovici Pii, facta est hujus ingentis Monarchiæ divisio, & Ludovicus quidem Pius testamento & adhuc * vivens Lothario primogenito filio suo assignavit imperium Italię, & universam Germaniam superiorem, & etiam inferiorem, usque ad Mosam fluvium: excepta tamen Bavaria (quam Bajoariam vocabant) quam reliquit Ludovico secundo genito. Carolo vero Calvo tertio, & ultimo filio ex Juditha secunda uxore adhuc vivente, dedit regnum Franciæ Occidentalis, à dicto fluvio Mosa, una cum Aquitania. Sed mortuo Ludovico Pio, Lotharius primogenitus nolens stare divisioni paternę, sed succedere in Imperio, & in toto regno Franciæ, gravissimum & funestissimum civile * bellum cum fratribus habuit anno octingentesimo 41. primo, in agro Antissiodorensi, prope pagum dictum Fontenay, in quo, die Ascensionis Domini, Francorum vires utrinque ad internecionem ferè conciderunt. Sed Lotharius infeliciter contra testamentum paternum arma expertus, victus, & Lugdunum usque est fugatus.

* Divisio Monarchiæ Caroli Magni.

* Civile bellum fatale & exitiosum liberis Caroli Magni.

42 Has anno octingentesimo quadragesimo secundo, à fratribus junioribus & victoribus, divisionis leges accepit: Carolus Calvus junior habuit regnum Occidentale Francorum, à Britannico mari, usque ad Mosam fluvium, ut pater ejus Ludovicus Pius disposuerat, & vocatus est Rex Galliæ: Ludovicus ipsius frater habuit Orientale regnum Francorum totámque Germaniam à Rheno versus Orientem, & Sueviam, Saxoniam, Bohemiam, Pannoniam, Moraviam, Bavariam, & vocatus fuit rex Germaniæ. Lothario vero primogenito, remansit nomen & dignitas imperii cum Italia, urbe Roma, & Provincia: necnon pars Belgicæ Galliæ sita inter Mosam, & Rhenum, & fuit velut medius inter duos fratres, & ex tunc ea regio Belgicæ nomen Austrasię amisit, & Lotharingia ejus nomine vocata est, ex qua liberè in Italiam commeare poterat, non calcando ditiones fratrum suorum, *ut testatur Lupoldus, in dicto libro, cap. secundo de divisione regni & imperii Francorum: Sebastianus Munsterus libro tertio Cosmographiæ & alii.* Iste Lotharius primus, monasterium ingressus, ut dixi, Ludovico primogenito imperium reliquit: *de quibus in capitulo Reatina, & capit. inter nos sexagesima tertia distinctione.*

43 Quos antiquos canones Joan. Lupus Papalis protographus *in suo luculento tractatu de libertate Ecclesiastica parte prima, quæstione quarta, ad finem, & parte secunda, quæstione decimaquarta*, nuper ridiculè nisus est, non solum reprehendere, sed turpiter infamare,

cujus & consortum suorum vesaniæ satis respondent quæ scripsi *in tractatu contra abusus Pap. in præfat. edict. num. 31. cum sequentibus & in tractatu de origine & progressu Francorum, numero 123. cum sequentibus.* Lothario vero secundo filio regnum Lothariense concessit. Is est cui Nicolaus primus Papa, ad primatum sensim aspirans conquerebatur, quòd is in regno suo non permitteret aliquos Episcopos eligi, nisi faventes sibi, *ut habetur in cap. 4. porrò sexagesimatertia distinctione*, & eum criminabantur de lascivia erga Carolum Calvum ejus patruum, *ut habetur in capitulo, quæ Lotharius Rex nepos vesterib. causa 2.q.1. & cap.2.quæst.prima*, necnon erga Episcopos Galliç, Italiæ, & Germaniæ, & Tengaldum, *causa undecima quæst. tertia, capitulo præcipue.* Sed eum primatum ambire, ut ejus vanitas tam apertè detegatur *in cap. inferior, cum quatuor capitulis sequentibus, vigesimaprima distinctione*, ut non sit opus ad Elenchos & libros meos recurrere. Lotharius autem primus, Carolo tertio filio suo Provinciam dedit: *Lupoldus in loco præfato.* Mortuo sine liberis Ludovico secundo pronepote Caroli Magni, Carolus Calvus patruus ejus junior Galliæ rex, Imperium obtinuit, invito Ludovico fratre suo seniore, Germaniæ rege.

44 Post Ludovici hujus obitum subdivisio regni Germanici facta est inter tres ejus filios, scilicet Carlomanum primogenitum, Ludovicum, & Carolum Crassum, anno Christi octingentesimo septuagesimo sexto. Primus, scilicet Carlomanus, sortitus est Barbariam, Pannoniam, Carinthiam, & regna Sclavorum & Bohemensium, & Moravensium, & appellabatur rex Barbariæ, Bavariam nunc dicunt: Ludovicus Orientalem Franciam, Thuringiam, Saxoniam, Frisiam, & partem regni Lotharii; & vocatus est Rex Ostrofranciæ, id est, Orientalis Franciæ. Sed Carolo Crasso Alamania, quę hodie Suevia nuncupatur, in partem cessit: & aliquę civitates ex regno Lotharii. Et vocatus est Rex Alamaniæ, qui non statim post mortem Caroli Calvi (ut putat Lupoldus in loco præfato) sed demum post obitum Ludovici Balbi, ut dixi, successit in imperio.

45 Cui Arnulphus* naturalis ex Carlomano fratre nepos, ut ait Gennadius, non solum in regno totius Germaniæ, patre & patruis sine liberis defunctis, sed etiam in Italia, & in Imperio successit. Hic Italiam suo tempore pacavit, dissidia principum sustulit. Normannos qui à Baltico littore Vangionum urbem accesserant, & Belgicum vastaverant, dissipavit, & Henetos repressit, autórque fuit ut Rex Bohemię doctrinam Ecclesiæ Christi reciperet: *Philippus Melancthon, Chronicor. parte prima, pag. 360.* Tandem in Italia proditoriè intoxicatus, Ratisponam delatus, duodecimo Imperii anno obiit, quem optimum Imperatorem malè infamat Baptista Platina in vita Formosi, falsò scribens eum sic à Deo punitum, quòd nimis elatus & contumax esset in Ecclesiasticos.

* Arnulphus Imperator francus 8.

46 Nonò, post hunc successit Ludovicus quartus ejus filius, & secundum quosdam, postquam sex annis pro Imperatore se gessisset, apud Veronam victus & excęcatus fuit à Berengario primo Forojuliani duce, à Longobardis originem ducente, & regnum Atavorum armis repetente, ut quidam scripserunt, sed æquivocatione nominis in persona errant. Hic enim Ludovicus Arnulphi filius, ejus nominis quartus, sed solo nomine imperator nunquam coronatus. Quippe cujus tempore defecit Italia a societate regni Germaniæ, & imperium divisum & laceratum erumpentibus Ungaris in Germania, quos initio vicit ad Lycum amnem. Sed postea ab illis ad Danubium in Bavaria propè oppidum Ausburg continuo trium dierum prælio, à quinto Iduum Augusti, usque ad tertium Idus: tandémque victus & fugatus, perdidit præcipuam & florentissimam partem nobilitatis Germaniæ, & (ut scribit Blondus *libro 2. Decados*) coactus ab illis auro pacem redimere, ex animi ægritudine obiit anno duodecimo imperii. Christi verò nongentesimo undecimo, vel duodecimo, magnas turbationes in Germania & Italia relinquens.

47 Dictus autem Berengarius adversus Ungaros quanquam parum fœliciter pugnasset, tamen in ea expeditione tantam famam consecutus est, ut Imperatoris nomen usurparet in Italia, ubi alius Ludovicus filius* Bossonis, (quem Carolus Calvus sororium suum, utpote fratrem Judithæ Imperatricis uxoris suæ Regem Provinciæ declaraverat) filius etiam Hemengardæ (uxoris dicti Bossonis filiæ Ludovici secundi Imperatoris, filii Lotharii, primi nepotis Caroli Magni) post obitum Lamberti Guidonis Spoletani ducis filii, (qui de imperio Italiæ contendebat) vocatus à quibusdam Italis & (ut inquit Lupoldus) a Papa Romano ad regnum Italiæ (sub annis imperii Cæsaris Conradi primi Ostrofranci, ex genere masculino Caroli Magni apud Germanos postremi) in Italiam contra Berengarium transcendit, & scribit Lupoldus, eum de Italia Berengarium expulisse, & in Imperatorem coronatum, quod verisimile non est: sed certum est hunc postea victum à Berengario Veronæ captum, & excæcatum: quod accidisse scribit Lupold. anno Christi nongentesimo quinto, & sic tribus aut quatuor annis post Ludovicum quartum Arnulphi filium in Germania mortuum. Multum ergo in hoc errarunt Chronica Martiniana à quodam Jacobita mendicti Ordinis, pœnitentiario Papæ, circa annum Domini millesimum trecentesimum vigesimum scripta, & Platina in vita Formosi, qui gesta filii Bossonis, quæque ei contigerunt, malè attribuunt Ludovico quarto Imperatori Arnulphi filio, ante tres vel quatuor annos in Germania mortuo, quique eos pedibus absque examine sequuntur, ut Bergomensis in supplemento Chronicorum. Quem meritò reprehendit Sabellic. *Ennead. nova libro primo. columna penultima*, & unâ cum Blondo *secunda Decados lib. secundo*, rectè (ut & Lupold.) attribuit Ludovico Bossonis filio, quem Burgundionem non immeritò vocant: quia nec Francus erat, nec Germanus. Idem Paulus Æmilius, in Carolo simplici.

* Ludovicus filius Bossonis Burgundi à Berengario captus & excæcatus anno 905.

48 Quòd autem Lupoldus, Blondus, Sabellicus, filium & successorem Arnulphi vocant Ludovicum tertium: contra quàm nos eum vocamus Ludovicum quartum, in causa est, quòd illi Ludovicum Balbum Caroli Calvi filium, Imperii & regni Franciæ successorem (tametsi coronatum) non computant inter Imperatores, eo quòd Gallias nunquam excessit, & vix biennium patri supervixit, quamvis interim velut furtivè, ut putant, à Joanne 8. Papa tunc fugitivo, & è vinculis Germanorum elapso, in Gallia coronatum Trecis. Nos autem eum jure optimo computamus, ut & Bapt. Egnatius Venetus *lib. tertio Rom princ.* computat. Quia, quum imperium tunc temporis esset hæreditarium, & Ludovicus Balbus naturalis & legitimus esset, filius veri Imperatoris, & in ætate habili ergo verus Imperator fuit. Hujus ergo nominis tertius, & filius Arnulphi hujus nominis quartus, quem multi scribunt esse nonum & ultimũ Imperatorem è stirpe Caroli Magni.

49 In qua plus centum annis pacificè mansit & floruit imperium: & interim * Roma & Italia ab omni servitute & tyrannide liberata, fœlicissimè & quietissimè gubernata fuit: nec unquam ante Francorum Imperium à transmigratione veterum Imperatorum apud Constantinopolim, nec post eam tanto tempore ab intestinis bellis & factionibus, & ab omni externo hoste tuta & immunis permansit: nec unquam talem & tam diuturnam libertatem & pacem habuit: quod omnes ferè Chronographi, etiam Italici testantur: in queis Joan. Baptista Egnatius Venetus *lib. 3. Romanorum principum, in Arnulpho*: quo factum est, ut post obitum Ludovici 4. Arnulphi filii, & Caroli Magni trinepotis, inclinante Francorum imperio, Romani virtutem & moderationem Francorum Regum, & Imperatorum ultra centum annos recentes experti, nullum

* Roma & Italia sub francis fœlix.

Germanorum, aut Italorum ad imperium admittere, & coronare voluerint: futurum expectantes, ut de stirpe Caroli Magni, & Francorum regno prodiret Rex potens, tantæ dignitati, & administrationi idoneus. Interim autem circiter per 60. annos varias tyrannorum calamitates perpessi sunt, insurgentibus in Italia ab imperio Domini Arnulphi, successivè Berengario primo, Berengario secundo, Hugone Arelatensi, Lothario Hugonis filio, & Berengario tertio.

50 Interim etiam in Germania Conradus Franconiæ dux, annis septem, & post eum, Henricus Auceps Saxoniæ dux annis 17. Imperiales titulos gerebant in Germania. Hos plerique non computant, ut Egnatius, qui *lib. 3. Roman. princ.* ab Arnulpho desultat ad Othonem magnum. Sed Abbas Urspergen. Henricus Mutius, Carion, Melanchthon, & alii non computant. Et de Conrado * quidem Ostrofranco, id est è Francia orientali, multi dubitant an esset de stirpe masculina Caroli Magni, *ut Franciscus Germaniæ Exegeseos lib. 3. c. 24. Chronica Galliæ Belgica Gallicè impressa, pag. 10. versa. Sebast. Munster. Cosmographia lib. 2.* sed tantum dubitant: Alii enim affirmant fuisse filium fratris Ludovici tertii, & sic de masculina stirpe Caroli Magni: quorum sententiæ subscribit Lupold. *de Juribus imperii cap. 2.* Albert. Crantzius, Henricus Mutius, Joan. Carion, Philip. Melanchthon, Jacob. Spiegel *in Lexico juris, verbo Imperator, ad fin.* Quid quod illi qui dubitant, ut Franc. Irenicus: scribit tamen ita contineri in annalibus Geulacensibus & Saxonum, quæ est verior sententia.

*Conradus Imperator fuit ex stirpe Caroli Magni, & quidem ultimus.

51 Decimo igitur loco post Ludov. 4. in Germania imperavit iste Conradus 1. Franconiæ dux, & secundum omnes, ultimus Carolinæ stirpis; à quo, & de ejus morientis voluntate, * translatum est imperium à Francis, in Saxones, anno Christi 919. ut scribit Lupold. Bobemvurgius. Cæteri dicunt hoc contigisse anno sequenti, videlicet, anno 920. Sed veritas est, quòd ab imperio Arnulphi, jacere cœpit, & cessavit imperium in Italia, usque ad Othonem Magnum. Non obstat *cap. constitutio 63. dist.* ubi Romani eorúmque pontifices, dictum Henricum primum ut Othonis 1. prædecessorem Imperatorem agnoscunt, quia est palea falsò conficta, & furtivè inserta compilationi Gratiani, cujus falsitatem convici ibi in annotationibus meis, certè ob migrationem meam in Germaniam à meticulosis librariis oblitis. Primò enim attribuitur tempori Leonis 4. Papæ, qui tamen ante octuaginta annos mortuus erat. Secundò, falsius asseritur Othonem 1. juri pontificem Romanum eligendi & instituendi renunciasse. Sed oppositum esse, & hoc jus in persona dicti Othonis 1. publicè in celebri synodo Romæ à Leone 8. Papa, cum toto clero & populo Romano revocatum fuisse, probat ipse Gratianus *eadem distinct.* ubi est text. *in c. 24. in synodo. dist. 63.* Quid quod hoc ipsum etiam Platina Papalis auctoritatis fautor testatur in vita Leonis 8.

*A Francis ad Saxones Imperiũ trãslatum consensu Conradi Franci: quod ut intelligi oporteat, vide infra *num. 52.*

52 Censent tamen omnes ferè scriptores Germanici, non solum simplices Chronographi, sed etiam insignes jurium & Theologiæ doctores, ut Philipp. Melanchthon, à Francis in Saxoniæ principes translatum imperium, non per obitum Domini Conradi 1. Ostrofranci, sed per ejus cessionem, principum & procerum consensum in Henricum Aucupem Saxoniæ ducem, & crebrior est eorum sententia, hoc anno Christi 920. contigisse. Verùm illa destinatio potius fuit, & prælusio quædam, quàm vera & realis translatio, ut mox probabo. Cæterum verissimè dixit Joan. Theutonicus in *cap. ego Ludovic. in gloss. ult. 63. dist.* Imperium prius Francorum fuisse, sed posteà à Theutonicis virtutibus promeritum. Non enim in Germanos primùm, sed in Francos fuit translatum Romanum Imperium, in personam Caroli Magni & successorum suorum: in quos vi successionis sanguinis, & non electionis deferebatur. Et hæc vera sunt.

53 Quamvis post primam horum editionem anno sesquimillesimo trigesimo octavo factam, Henricus Mutius *rerum Germanicarum lib. 9.* longo verborum molimine contendat, in Germanos tantum initio translatum fuisse imperium, minimè concludentia contra nimis apertam veritatem citans & inculcans, ut *in cap. in dic. de consecrat. dist. 5. in clausula illa:* Romani verò diverso modo agere cœperunt, maximè à tempore quo Theutonicis concessum est regimen ecclesiæ nostræ. Sed primò illa clausula subdititia est, nec est de antiquo vero textu decreti magni: nec habetur in libro meo Venetiis impresso anno 1486. nec in aliis prius impressis anno 1482. Et multò minus in antiquorum libris, in membranis accuratè scriptis, ut diligenter inquisivi. Inter quos vidi, & contuli unum qui fuit Urbani Papæ, 5. qui ante ducentos annos dedit illum uni ex suis Notariis, & omnes carent ea clausula. Nec etiam ea clausula bene congruit phrasi textus. Secundò, etiamsi esset de vero textu, tamen [illegible]. Tertiò, etiamsi esset ad propositum, tamen textus ille est Gregorii 7. qui plus centum annis fuit post Othonem 1. & plus septuaginta annis postquam imperium desiit esse hæreditarium. Quartò, omnium Chronographorum, etiam Mutii testimonio, Papa ille conjuratissimus fuit, & perpetuus inimicus Theutonicorum & Imperatorum, à quibus depositus & ejectus, in exilio miserè obstinatus periit, utcunque Platina falsis eũ laudibus evehat, *ut patet per ea quæ scripsi contra abusus Paparum glo. 15. num. 89. cum seq. in Latino. & numer. 304. cum seq. in Gallico.* Quicquid scripserit Mutius, qui satis ostendit sese juris imperitum.

54 Pro cujus opinione fortius urget in *c. venerabilem. §. verum ibi, quæ Romanum imperium in persona magnifici Caroli à Græcis transtulit in Germanos.* Sed ibi Innocent. malè refert historiam, ut in simili secundum Hostiens. erravit in *c. novit. verb. descendisse ext. de judic.* Et ut *in d. c. venerabilem dixi in annotation.* Carolus ille erat Francogermanus & omnes antecessores sui, qui jam ferè ante quadringentos annos regiam sedem suam constituerant in Galliis: duces tantùm relinquentes in Franconia, seu Francia Orientali. Cujus caput Herbipolis, quæ dono seu fundatione cujusdam ducis Franciæ, Episcopis cessit, qui ibi loco ducum vel comitum Ostrofrancorum dominantur. Gerunt enim ibi Episcopi Herbipolenses utrúmque gladium, scilicet una manu pedum: altera ensem, *ut testatur Munster. Cosmograph. lib. 3. pag. 665.* Ecce in quos devenit primaria illa & antiqua sedes regum Francorum.

55 Utque infinitis narrationibus omissis, αὐδάνον meam paucis explicem, Romanum Imperium propriè loquendo non * fuit tunc translatum, sed sectum. Jam enim ultra quadringentos sexaginta annos duo habebat capita, Romam & Constantinopolim, illáque æqualia, nisi quòd Roma erat ut vetustior, ita primaria: imò etiam præcellentior & fortior pars, quæ ferè ducentis quinquaginta annis neglecta, maléve tractata ab Imperatoribus Constantinopolitanis, qui etiam designant Romani vocari, secta est seu abscissa, & cum quantacunque Occidentis parte, quam Carolus Magnus occupare & tenere potuit, ei attributa. Quæ sectio, etiamsi longa consuetudine Pontificum Romanorum processerit, non tamen à Papa facta est, sed populi clerique Romani auctoritate consensúque. Quinetiam totius Italiæ populorum, & principum virorum suffragiis: ut antè centum annos scriptum, testatúmque reliquit Blondus Forliviensis *decad. 2. lib. 3. in princip.*

*Imperium non fuit translatum sed sectum.

56 Constat autem Imperii hujus Occidentalis Carolo Magno attributi, ad differentiam imperii Orientalis, caput * esse Romam: verum caput veteris verique imperii romani, ita quod ex tunc Carolus Magnus, longè verius erat Imperator Romanus, & Italiæ proceres ipsi Carolo & in eum omne Imperium suum & potestatem concesserant, ut olim lege Regia concessit Octaviano Augusto primo Imperatori Romano *l. 2. §. novissime, de orig. jur. l. 1. D. de constitution. princip. §. sed quod princip. Instit. de jure natura. gen. & civil.* Ad

*Roma caput Imperii occidentalis.

hoc fortius gl. 3. in c. utilis si de investitura inter domin. & vassall. lis oriatur in usib. feudor.

57 Constat etiam concessum fuisse Carolo Magno, & successoribus suis tanquam * regibus Francorum, *ut patet in c. synodo in princip. & c. ego Ludovicus in fin. 63. dist.* Non est ergo ei attributum tanquam Germano, nec tanquam Franco simpliciter, sed tanquam regi Francorum, *ut est notissimum.* Quæ verba magnam habent emphasim, quippe quæ referuntur ad legem Regiam Francis regibus peculiarem, quæ Salica dicitur, qua regnum semper de uno masculo in unum masculum proximiorem stirpis masculinæ defertur, *ut scripsi in tractatu de orig. & progress. Monarc. Francorum n. 77.* Porrò, notissima erat lex illa Salica, & mos Francorum regum ab ipsa prima regni origine insitus: & sic eo ipso quòd datum est imperium Carolo Magno & successoribus suis regibus Francorum, eo ipso intellectum fuit datum esse descendentibus ex eo de uno masculo in unum masculum proximiorem stirpis masculinæ, ea forma, eoque jure quo corona ipsa Francorum devolvebatur. Nihil affingo, sed antiquitatem ipsam & textus receptos ad amussim sequor.

* Imperium concessum Carolo Magno & successoribus ejus, non tamquā Francis simpliciter, sed tanquam Regibus Francorū.

58 Corruit ergo argumentum Lupoldi, *de juribus imperii c. 3.* quod tale est. Imperium fuit translatum in personam Caroli Magni de Græcis ad reges Francorum, ut omnes historiæ testantur: Ergo etiam de consequenti in Germanos: quia Carolus erat Germanus, seu Francogermanus. Ita etiam arguit Henricus Mutius lib. 9. sed minimè concludunt. Quandoquidem Carolus Magnus non sub contemplatione Germani, vel regni Germaniæ, sed sub contemplatione Franci regnique Francorum vocatus est ad imperium, & consequenter reliquæ omnes denominationes, quas tunc ad tredecim usque ꝑ ultra Franciam habebat, *ut patet in suis capitularibus. & habetur in c. volumus. 11. q. 3.* erant impertinentes. Nec illi minus errant quàm erravit Franciscus Irenicus *Germania Exeges. lib. 5. c. 42.* ubi *d. c. volumus*, Theodosio magno nimis somnolentè attribuit. Erat tunc magnus ille Carolus non solum rex & Dominus Francorum, sed etiam Dominus Alamanorum, Bajoariorum, seu Bavariæ, Burgundionum, Saxonum, Turingorum, Frisonum, Gallorum, Britonum, Longobardorum, Gasconum, Beneventanorum, Gotthorum, Hispanorum, sed tamen non ut Dominus Alamanorum, vel Batavorum, vel Burgundionum, vel Saxonum, vel Gallorum, &c. sed tantum ut Dominus & rex Francorum nactus est imperium: non ergo sequitur idem imperium consecutivè translatum in Germanos, sicut nec Burgundiones vel Gallos, vel alios de Monarchia Caroli, qui non minus haberent juris in imperio, quàm Germani.

59 Fuit ergo ea concessio imperii limitata ad naturalem & regiam stirpem domus & coronæ Francorum, eoque modo quo jus coronæ Francorum ex lege Salica deferebatur. Defecta igitur stirpe masculina Caroli Magni ad imperium habili, vacavit illud imperium: si ergo Conradus ille Franconiæ dux, *de quo supra n. 51.* erat de vera masculina stirpe Caroli Magni, verus erat Imperator Romanus de jure, sed non de facto, quia non imperabat Romæ, nec Italiæ, per tyrannos occupatis: & multò minus potuit jus imperii Romani transferre in Henricum Aucupem filium Saxoniæ ducis Othonis, qui rectè Conrado tanquam de stirpe masculina Caroli existenti cesserat, quia etiam verus rex, vel Imperator pacificus possessor non potest regnum vel imperium alienare, nec in alienum transferre, sed novus subditorum, libérque consensus requireretur, *ut dixi suprà §. 1. gl. 3. nu. 28. Joan. Igneus in repetit. l. Donationes. q. 1. C. de donation. inter vir. & uxor*, & est quod dixi sup. nu. 52. quòd cessio illa Conradi fuit potius destinatio quædam seu prælusio. Et sic Henricus * Auceps numquam fuit Imperator Romanus, nec de jure, nec de facto: utcunque fuerit dux Saxoniæ, vel etiam rex Germaniæ, nec debet in catalogo imperatorum poni. Nec consequenter Otho magnus ejus filius, quantumvis princeps optimus & magnificentissimus, antequam creatus * fuerit Imperator. Hinc prudenter Sebastian. Munster. *Cosmograph. lib. 3.* in Othone magno non computat annos imperii ejus à tempore quo successit patri in regno Germaniæ, sed tantùm à tempore quo Romæ creatus est Imperator, scilicet regni ejus vicesimoquarto.

* Henricus Auceps nō fuit Imperator.

* Otho magnus tum demū Imperator, cū creatus fuit Romæ: & sic electione non successione fuit Imperator.

60. Cum enim defecta stirpe Francorum regum Carolina vacaret imperium, necessaria fuit nova creatio, nova * concessio prout de novo, ad instar ejus quæ facta erat Carolo Magno regi Francorum per universum populum Romanum, authore Papa Leone 3. ita de novo factum est tempore Leonis 8. Papæ, non* per eum, sed per totum populum Romanum, & Italiæ principes viros, approbante Papa, *ut testatur Blond. Deca. 2. lib. 3.* Et est text. *in c. in synodo 63. dist.* ubi Otho ille primus non vocatur rex Francorum uti non erat, sed rex Theutonicorum, uti erat: & declaratur Imperator Romanus unà cum successoribus suis: non* tamen tanquā regibus Theutonicorū, sed tanquā regibus Italiæ in perpetuū. Ita quidem ut filii & nepotes masculi naturales & legitimi Othonis primi succederent in Imperio Romano, & haberēt jus in eo: non satis erat quòd qui ex eis vellet succedere in Imperio, successisset in regno Germaniæ vel Theutonicorum: nisi etiam successisset in Roma & Italia.

* Nova concessio Imperii in Otho 1.

* Othoni Imperium concessum non à solo Leone Papa, sed à populo Romano.

* Othonī Imperium concessum non tanquā regi Theutonum, sed tanquam regi Italiæ.

61. Et meritò, cum Roma sit caput hujus imperii, (ut etiam ferè post 200. annos, videlicet circa annum 1142. tempore Conradi 3. & ultimi, fatebatur Bernardus Abbas Clarævalens. ad eum in favorem Papæ scribens, Epistola 243.) Hinc patet quàm putida sit vanitas Canonistarum, qui jactant Romam esse Papæ, & non Imperatoris, cùm sine Roma non possit esse Imperator, qui etiam verè non coronatur Romæ à Papa nisi pro solemnitate & ceremonia externa tantum. Quia quoad * jus ipsum, vim & potestatem publicam & seriam, imponitur ei corona Romæ per præfectum urbis, qui (benedicente, & ceremonias peragente Papa) eum coronat nomine populi Romani, à quo, & non à Papa, imperium recipit, ut testatur Bartholus Perusinus in terra Papali publicus legum Professor, qui ita fieri videbat tempore suo, vixdum hodie ducenti anni sunt. In cujus signū dicit, consuetudinem esse Romæ, quod propterea Imperator satisfacit omnibus creditoribus præfecti urbis coronatoris sui, & eum à debitis liberat. Et subdit Bartholus, quòd propter adventum Principis audacior factus contrahit multa debita spe liberationis faciendæ à Principe: & quod novus Imperator tenetur eum liberare ab istis debitis in fraudem contractis, *ut decidit Barthol. in l. in princip. n. 3. D. si quis in testam. liber esse jussus. fuer.*

* Imperator coronatur à præf. Ūrbis Romæ, Papa ceremonias agit.

62. Redeundo ad rem, non intelligas imperium tunc fuisse hæreditarium * propriè, & strictè sumendo. *ut in Rub. & per tot. C. de hæreditar. actio.* Non enim magis erat hæreditarium, quàm corona Franciæ erat vel est hæreditaria, quæ propriè non est talis: quia Rex * novus non est hæres decessoris, nec ei per obitum succedit in acquisitis vel patrimonialibus, nec in hæreditate ab eo derelicta in seculo nisi fit proximior hæres, sed (*ut dicam infra §. 8. gloss. 3. q. 4.* succedit in corona jure sanguinis ad normam legis Salicæ ad differentiam dignitatum, quæ nec jure hæreditario sanguinis ut in Regno Franciæ, sed per electionem devolvumtur.

* Imperiū non fuit propriè hæreditarium.

* Novus rex Franciæ decessori suo nō succedit, ut hæres, sed jure sāguinis, multò minus electio in eo quidquam potest.

63. Cum * ergo defecisset stirps Caroli Magni, filii autem Hugonis Capeti (novi Francorum reges) satis sua fortuna essent contenti, ut scribit Platina. Romani tum demum jam plus sexaginta annis de facto, & plus quadraginta annis etiam de jure vacans imperium transtulerunt in Germanos, in personam præfati Othonis primi, viri re & nomine magni, & imperio dignissimi, circa annum Domini 663. computando non à regno Germaniæ per eum suscepto post mortem Henrici primi patris sui: sed ex quo tempore in verum Impera-

* Quando translatum Imperium in Germanos, in Othonem 1.

torem assumptus & coronatus fuit: quod accidit sub pontificatu Leonis 8. ut frustra de actu coronationis inquirat, & dubitet Sabellic. *Ennead. 9. lib. 2. col.* 6. quia celebritas illa & consensus comitiorum populi Romani, & procerum Italiæ, de quibus *in d. c. in synodo* 63. *distinct.* omnem ceremoniam coronationis transcendunt vel præsupponunt, quæ etiam non est necessaria. *ut per Bart. in extravag. ad reprimendum. verbo reges & in eo. nu.* 73. Ipsum tamen Leonem 8. à clero populoque Romano electum, deinde ab eisdem suffecto Benedicto quinto abrogatum, hic Otho in sedem pontificialem restituit anno Domini 962.

64 Quare idem Leo ad exemplum Adriani primi in synodo congregata Romæ in Ecclesia Lateranensi auctoritatem omnem eligendi summi pontificis à clero populoque Romano (cui ut diximus fuerat per Ludov. Pium restituta) iterum in Othonem Imperatorem transtulit: & (ut autumat Platin.) idem privilegium investituræ Episcoporum ei & successoribus suis in perpetuum concessit, quod Carolo Magno & suis successoribus datum fuerat. *Text. est in c. in synodo* 23. 63. *distinct.* Constat autem hunc Othonem perdomitis Berengariis & reliquis tyrannis, in Roma, Italia & Germania, cum maxima virtute & gloria circiter duodecim annis imperasse, & ætate provectum Viennæ decessisse circa annum Domini 970. & post etiam successivè, ejus filium Othonem secundum, vivo patre jam sene in consortium imperii assumptum, & Romæ à Joanne decimotertio Papa coronatum. deinde hujus filium Othonem tertium, primi nepotem, à Benedicto septimo Papa coronatum: adhuc enim successione * deferebatur imperium, sicut in filiis & stirpe Caroli Magni pridem observatum erat.

* Imperiū Germani cum initio successione delatum.

65. Sed per obitum Othon. 3. qui (ut Lupold. *de jurib. imperii c. 2. in fin.* scribit) caruit filiis (&, teste Abba. Uspergensi obiit 5. calend. Februarii, anno millesimo primo) desiit imperium esse hæreditarium. Nec cuiquam amplius pro se, & successoribus stirpis suæ concessum fuit: ut primùm in persona Caroli Magni Franci, deinde post centum sexaginta & duos annos in personam Othonis Saxonis. Deferri autem cœpit pro potentia majorum principum, & prævalentiori factione suffragantium. Tandem optimo & saluberrimo consilio placuit omnem hujusmodi suffragiorum authoritatem ad paucos contrahi, eosque certos * & hæreditarios Germaniæ tam superioris quàm inferioris principes, id est qui sunt principes non ascititii tantum, aut ratione dignitatis personalis: sed nec ratione sanguinis tantùm: sed ratione certi, stati, perpetui & immobilis membri Imperii, seu certæ ditionis principalis & regiæ, quam in feudum regale tenebant ab Imperio. Hac arte, hoc prudentissimo & politico consilio infinitis factionibus, seditionibus, & bellis civilibus, quibus Germania perniciosè implicabatur; coarctando etiam numerum principum electorum ad septem, non parum tum sumptui, tum tempori compartitum est, quo & celerius, & minori concursu, sumptúque tanta res ut Reipub. interest, confici possit.

* Electorū Imperii jura notanda.

66 Et ne deinceps imperium parum fœlici exemplo hæreditarium esset (usu docente heroum filios non semper heroas esse, sed frequenter locum facere veteri Græcorum proverbio, *Heroum filii noxæ* de quo in *prima Chiliade Erasmi, centuria 6. param.* 32) hunc saluberrimum syndiasmum vulgò post Platin. *in Gregor.* 5. institutum putant vivo adhuc Othone 3. & ejus consensu: nec non tempore Gregorii 5. pontificis Romani, qui erat Saxo, & dicti Othonis authoritate Romanus Pontifex creatus. Sed hæc opinio subsistere nequit. quicumque enim eam post Platinam minus accuratè sequuntur, ut Blond. *Decad.* 2. *lib.* 3. Sabellic. *Enn.* 9. *libro secundo, circa medium.* Joan. Carion, sibimetipsis contradicunt. Tenent enim eam constitutionem factam esse anno millesimo secundo. Sed ergo facta esset anno quo idem Otho. 3. obiit Romæ, vel in Italia ubi bellis implicitus erat, & intoxicatus fuit: sed eam tunc factam fuisse nec verum, nec verisimile est: scribunt enim iidem quod anno Christi millesimo tertio Henricus Bavariæ dux primus omnium juxta dictam constitutionem per illos septem principes electus fuit, per obitum Othonis 3. anno præcedenti in Italia mortui. Tum secundo, secundum eosdem, quo tempore obiit Otho 3. etiam si liberis carebat: tamen sperabat, utpote de nuptiis cogitans, & ætatis triginta & unius annorum tantum. Quare, tanto magis abest à verisimili ut cogitasset de abdicando Imperio sibi, futurisque liberis ab avo paterno quæsito.

* Electorū Imperii institutio non cœpit sub Othone 3. tempore Gregorii V. Papæ aut Sylvestri secundi sed sub Conrado 1 Sueviæ duce circa ann. 1025.

67 Tum tertiò Gregorius ille 5. obiit anno 996. & sic sex annis ad minus ante dictam constitutionem, cujus illum dicunt authorem, ejúsque tempore factam, & sic oporteret illam posteà factam esse alio authore, & alio tempore: videlicet sub Joanne 19. Papa qui fuit quartus à dicto Gregorio. Nimis ergo apertè sibiipsis contradicunt. Sed inter eos gravius errare videtur Blondus, affirmans certum esse, Romanos, qui hunc Othonem 3. ob factam eo impellente de imperatoris electione sanctionem odissent, cùm ferro armatis munitum nequirent confodere, veneno interfecisse. Hæc enim falsò, imo etiam injuriosè Romano populo imputantur. Privatæ enim fuerunt inimicitiæ uxoris Crescentii (quem Imperator ut perduellem capitis damnaverat) quæ fictis etiam amoribus tamdiu juveni principi insidiata est, donec chirothecis veneno infectis eum necaverit. Narrat Blondus aliam opinionem, quod ea constitutio facta fuerit tempore Sylvestri 2. qui fuit 2. à Gregorio quinto. Quam opinionem rectè reprobat, sed gravius errat, ut dixi, affirmando illam factam fuisse tempore dicti Gregorii quinti.

68. Et sic verior est opinio Franc. Zabarell. seu Cardin. Florent, qui *in c. venerabilem §. verum. colum.* 4. *vers. ex præsupposito. ext. de elect.* tenet dictam constitutionem inventam & factam fuisse post mortem Othonis tertii, seu finita stirpe Othonis 1. Cæterùm quo anno facta sit, & quibus authoribus, non liquet, ut etiam fatetur Joan. Carion. & scriptores Germani, qui de decessorum negligentia valde conqueruntur. Et nuper quidam Germani scriptores certum esse dicunt, nullam dictæ constitutionis fieri mentionem ante Suevorum imperium, quod incipere non potuit ante Conradum secundum, qui imperare cœpit anno millesimo vicesimo quinto: & sic secundum eos potuit incipere à Conrado tertio, Sueviæ duce, qui cœpit imperare anno millesimo centesimo trigesimo octavo, quod verisimile est ex his quæ habentur in decretali *Innoc. 3. c. 34. incip. venerabilem. vers. sciunt autem, extra de election.* ubi dicitur Lotharium (scilicet secundum Saxoniæ ducem) & Conradum (scilicet 3. Sueviæ ducem) post obitum Henrici 4. Conradi 2. Suevi pronepotis, sine liberis masculis defuncti in discordia electos fuisse: quod circiter biennio post obitum dicti Henrici 5. contigit circa annum Domini 1127.

69. Fuerunt ergo tunc aliqui Germaniæ principes electores, sed * partim alios, partim plures quàm septem illos suffragia habuisse, ex historiis Germanicis constat. Non ergo una die, nec uno quidem vel altero anno constructus est ille Septemviratus; sed sensim experientia docente, & rebus exigentibus tandem communi, partim expresso, partim tacito ordinum imperii consensu, eo deventum est, ut penes septem eos principes esset, & deinceps maneret potestas & authoritas Germaniæ regem, & Romanorum Imperatorem eligendi. & hoc est quod Innoc. 3. imo etiam totus Cardinalium Senatus, in quo digesta & fabricata fuit dicta decretalis, dicunt & fatentur, eam potestatem & authoritatem eligendi ad dictos Germaniæ principes de jure & antiqua consuetudine notissimè pertinere, hoc est jure Imperiali antiqua consuetudine, seu longo ordinum imperii usu introducto & obtento.

* Electores Imperii initio alii & plures quam qui hodie, nec una die, nec uno anno septem tantum constituti, sed consuetudine quadā magis recepta confirmati tamen in eo tempore Federici I. Ænobarbi.

70 Eam

70 Eam autem epistolam Innoc. 3. circa annum Christi 1200. ad Bertholdum Caringiæ ducem, nec non multis aliis principibus similem misit, ut eos à Philippo Sueviæ duce Federici Aenobarbi filio electo Imperatore, non obstante electione, & juramento præstito distraheret, & Othoni corrivali à se accersito conjungeret: tam impotenti odio posteritatem Aenobardi valentissimi Imperatoris prosequebatur, *ut dixi in libro contra abus. glos.* 15. Non tamen sequitur quod ante centum annos dicta consuetudo formata esset, quia idem Innoc. Papa in suo Commentario *in c. Veniens col. 3. de verbor. signific. ex.* per tempus antiquum intelligit 40. annos. Et sequitur Anto. *Butrig. in cap. veniens.* 1. *de testi. & in c. quid per novale. extra de verb. signif. Alex. cons.* 4. *col.* 8. *lib.* 2. Et hunc demum septemviratum constitutum, statutúmque fuisse tempore Federici 1. Aenobarbi Sueviæ ducis, valentissimi Imperatoris, circa id tempus quo ducem Bohemiæ regem creatum scribit is qui Chronicum Carionis auxit lib. 4. non levi conjectura, quia facientes mentionem de septem electoribus, regem Bohemiæ inter eos nominant. Et sic non videntur fixè stati priusquam rex esset in Bohemia. Falsum est tamen & commentitium quod quidam dicunt, per eam constitutionem usu introductam imperium fuisse translatum in Germanos, vel eis affectum, ut etiam putavit Bald. *in d. c. venerabilem. vol.* 1. *in fine.* ubi tamen excipit regem Francorum, sed non debet excipi, quia omnes * principes Christiani possunt eligi, prout etiam apparet ab illis septem viris sæpe electos fuisse principes non Germanos.

* Francorũ reges, Imperatores eligi possunt.

71 Ex dicta decretali *venerabilem*, seu potius ex ejus fragmentis duo maximè ad rem pertinentia colliguntur. Primùm, quòd quamvis jam tempore Innoc. 3. stati, definitique essent septem illi electores, videlicet tres Ecclesiastici, Archiepiscopi Moguntinus, Trevirensis, Coloniensis: & quatuor laici: Palatinus comes Rheni, dux Saxoniæ, Marchio Brandeburgensis, & Comes Bohemiæ in Regiam dignitatem per Federicum Ænobarbum postea sublimatus: Tamen tres illi priores, qui tamen non sunt in suffragiis priores, sed permixti, ut in bulla aurea, non * sunt electores tanquam Ecclesiastici, & multo minus tanquam Episcopi, vel Archiepiscopi, sed tantum velut cæteri principes, videlicet, tanquam principes imperii, & ratione ditionum regalium & membrorum imperii quæ ab eo tenent in feudum. Ita quòd si ditio illa separaretur ab Archiepiscopatu, tum Archiepiscopus desineret esse elector: dignitas autem & auctoritas electoralis sequeretur eum ad quem spectaret illa ditio. Qua de re primores Germanos apud illos agens admonui, quemadmodum Episcopus ille Herbipolensis de quo *supra num.* 54. qui se ducem, imo etiam regem Francorum dicit, si ditionem sibi datam amitteret, non desineret esse Episcopus, sed desineret habere jus & titulum ducis, vel regis Francorum Orientalium: & quod non habeant illud jus, nisi tanquam Principes Imperii, probat undecies dicta decretalis seu potius octo ejus fragmenta, octies enim ponitur & infra, in quibus undecies omnes dicti electores vocantur principes indifferenter nulla mentione Archiepiscoporum, qui tamen indubitanter comprehenduntur. Apparet autem toties repetitum tanto majore serio dictum esse, *ut infra* §. 13. *gloss.* 3. *num.* 6. Sed longe pluries solo principum imperii nomine designati sunt in integra multo prolixiore, utpote octies in corpore decretalium detruncata.

* Electores Ecclesiastici non sunt electores tanquam Ecclesiastici, sed tanquam principes imperii & ratione ditionum regalium & membrorum imperii.

72. Et adhuc ex illis octo fragmentis alterum colligitur, videlicet quod principes illi electores hoc jus habent à statuto imperii & antiqua consuetudine statuum & ordinum imperii: non à Papa, qui hoc non amisisset, si vel saltem consultor aut suasor fuisset illius constitutionis: mox enim totum ad se rapuisset, juxta unam ex suis legibus, quæ est, omnia nostra facimus, quibus auctoritatem nostram impartimur. *c. si Apostolicæ de preben. in 6.* prout sectionem imperii, & delationem à populo factam Carlomano sibi soli attribuit. *prout in dicto vers. verum in parenthesi incipiente præsertim*; certum est quod nunquam tacuisset si unus pontificum vel suasor fuisset dictę sanctæ constitutionis.

* Electores Imperii jus suũ habent non à Papa sed ab antiqua consuetudine Ordinum Imperii.

73 Quòd autem Innoc. 3. ibi latè contendit, & absque ulla probatione affirmat suum esse * judicium, examinationem *, approbationem, vel reprobationem electi Regis vel Imperatoris, non est ei credendum, ut in simili Joannes Theutonicus 9. *quæst.* 3. *c. patet profecto* & Joann. Andreas, *in Clement. unic. in verbo, Bonifacio. de jurejurando* negant Papæ pro se vel alio credendum. Hoc enim solius Christi est. Joann. 8. 14. Tum omnes docti viri ita tenent, quòd Rex, * vel Imperator, etiam ante coronationem suam, omnem habet potestatem & administrationem Barthol. *in extravag. ad reprimendum, in verbo Reges, quomodo in læsæ majestatis crimin. procedat. Albert. in lege bene a Zenone. num.* 18. *C. de quadrien. præscript.* ubi recitat & probat constitutionem Ludovici quarti, quod Imperator non indiget confirmatione nec coronatione Papæ, sed statim ab electione omne jus habet. *Idem Martin. Laud. in tract. de princ.* §. 25. *Lupoldus de jurib. Imperii, cap.* 5. *& cap.* 6. *cum sequent. Anton. de Rozel. in tract. de legitimat. col.* 3. *Ludov. de Sardis eo. tract. col.* 39. *dixi in annotat. ad Philip. Dec. cap. eam te. col.* 2. *ext. de rescr. & consecrat.* 194. *col.* 1. *conseq.* 588. *num.* 7. Ita etiam ab antiquo *teste Lupoldo* semper practicatum fuit. Soli Advocati consistorii Papæ contrarium scribunt, ut *Bonifac. Vitalin. Clem. unica de jurejurando & Clem. ult. col. ult. de censibus* quibus nullo modo credendum est.

* Papæ non est approbare aut reprobare Imperatorem.

* Imperator & Rex ante suam Coronationem omnem habet potestatem & administrationem.

74 Multum ergo erraverunt qui scripserunt Henricum Bavariæ ducem à ducibus Saxonibus ortum, primum fuisse qui per obitum Othonis 3. virtute dictæ constitutionis ab Othone tertio, & Gregorio quinto factæ, in Imperatorem ab illis Septemviris electus fuit. Nondum enim nata, sed nec concepta quidem erat dicta constitutio, ut ridiculus sit Baptista Egnatius, formulam ejus tanquam vivo Othone tertio, à Gregor. 5. præscriptam tradens sic finientem: Hi si discordes fuerint, Bohemiæ regem cooptando, cùm tamen tunc non esset, nec nisi post centum sexaginta annos fuerit rex in Bohemia. Consensu quidem præcipuorum principum & statuum Germaniæ, summa rerum tunc penes Henricum fuit ab anno Domini 1002. tandem à Romanis & Italis delatum fuit ei Imperium Romæ, ceremonias peragente Benedicto 8. verus enim & castus fuit Imperator hujus nominis primus, veritate inspecta, secundum quam Henricus Auceps tantùm rex Germaniæ fuit, ut supra num. 52. tamen quia Germani & Galli scriptores eum numerant pro primo, & hunc Henricum castum pro secundo hujus nominis, eos libenter sequor, ne receptum historiæ ordinem necessitate non cogente, perturbem.

75 Cæterum, de juramento * illo quod habetur *in c. tibi Domino* 63. *distinct.* memini me ante 28. annos scripsisse, non esse Othonis primi, nec tertii, & multo minus 4. sed ut excussi plures historias revolvens, non potuit tunc minus ineptè attribuere quàm Othoni secundo, qui vivo patre jam sene Theutonicorum rex, Græcos & Saracenos vicit, & è Calabria & Apulia quam invaserant ejecit, & Romam ad coronam Imperii, annuente patre suscipiendam venturus, illud juramentum Joanni Papæ 13. præstitit, si quid sit de tali juramento.

* Quo effectu jurent Pontifici Imperatores, & an sit juramẽtum fidelitatis.

76 Non enim Imperator factus Papæ jurat: sed Rex in Imperatorem promovendus fidelitatem jurat Papæ & Ecclesiæ Romanæ, *ut habetur in Clem. unica de jurejurando*; ubi alia forma juramenti quam in d. cap. *tibi Domino*, ponitur: non * tamen est juramentum, ut ita loquar, feudalitatis, quasi Imperator futurus faciat homagium Papæ, & ab eo imperium in feudum acci-

* Imperator non est vasallus Papæ.

piat (ut nonnulli etiam principes Canonistæ) ut Ægigid. *Bellamera. in c. lex est 2. per d. cap. tibi Domino*, malè ab eo intellectum, & per Clem. *unicam. de jurejurand.* quæ nihil facit, stulte opinantur) sed est juramentum puræ fidei Christianæ servandæ, & Ecclesiæ protegendæ, quod Deo principaliter, deinde Ecclesiæ Catholicæ & ejus ministris fidem & doctrinam beati Petri Apostolorum tenentibus, *juxta l. 1. ubi in lectione Tubingensi dixi C. de sum. Trin.* præstatur. Itaque non Imperator feudatarius * (ut vulgo dicunt) Papæ, sed fidelis Dei primum, deinde Ecclesiæ Catholicæ. Et ita non esse vasallum Papæ sentit Cardin. Alex. *in cap. si Papa 40. distinct.* subobscurè reprehendens Bellameram.

*Lege feudatarius.

77 Sed postquam diutius & melius super * *d. c. tibi Domino*, cogitavi, dico & censeo, esse subdititium, merámque paleam à falsificatoribus compilationis Gratianæ, quos certum est post ejus obitum fraudulenter notha & spuria quædam inspersisse, quæ docti & memores (dicti forsan Gratiani discipuli) vocarunt paleas, * ad germani nativique textus differentiam, quasi follicula inania sine granis, *juxta l. ult. in fine C. de servit. & aq.* Et curarunt verbum (*palea*) subdititiis illis & adulterinis additionibus superscribi, velut ad discrimen veri grani & frumenti: cujus rei usque hodie memoria in publicis omnium codicum monumentis, etiam post quadringentos annos conservata est. Et hæc veritas, quam nuper Canonista quidam Volzius invertere nisus est, corrumpendo antiquum per quadringentos annos receptum textum. Ait enim audaculus ille, in dictis palearum superscriptionibus legendum, non palea nominativo singulari sine diphthongo, sicuti perpetuo & uniformiter etiam à quadringentis annis habent omnes libri: sed legendum παλαῖα Græco, sed obsoleto plurali nominativo vel accusativo cum diphtongo, quasi adulterinæ illæ additiones essent veri & antiqui canones: & pedibus sequitur Jacobus Spiegel. *in lexico juris verbo Palea.* Sed somnia sunt vigilantium, *ut ait Plato.* hæc autem novitiorum hujusmodi sciolorum somnia, facilè refelluntur scriptis & testimoniis antiquorum doctorum, qui ætati Gratiani satis vicini fuerunt, in queis Guillelmus Durandus cognomine Speculator, *in tit. de disputat. & allegat. advoc. in fine* ait multas, quas designat, falsas & subdititias esse rubricas in magno illo decreto, *ut etiam testatur Archidiac. 9. distinct. cap. quis nesciat.* Addit Joan. Andr. *ad Speculat. in loco præallegato in additio. penult.* paleas illas esse subdititias, non per Gratianum, sed postea per quendam ejus discipulum, qui Palea vocabatur, additas fuisse; & Joan. Imol. in *D. de verbo. obligat. col. 1. in fine* & post eum Ludovicus Romanus ibi dicit, quod impostor ille vocabatur Pocapalea. Et testatur quod libri antiqui decreti magni quos vidit, non habent illas, nisi superadditas margini: sed quod libri novissime scripti habent paleas illas incorporatas cum superscriptione, Palea. Alexand. Imolensis (Joannis Imolensis discipulus) *in rubr. de actione in Institut. columna tertia, num. 2.* (*quem commentarium Jason à vidua Alexandri redemptum sibi attribuit*) dicit, quod Impostor ille vocabatur Quotapalea, & quòd erat Cardinalis, quem non puto fuisse discipulum, sed zoilum Gratiani. Antonius autem Episcopus Alexandrinus *in proœmio decreti columna secunda*, dicit, quod vocabatur Procopaleas, qui textus quosdam inseruit, quos Paleas appellamus, nec admittimus. Nimis ergo delirarunt novi illi scioli, majorem etiam authoritatem adulterinis illis paleis quam textibus originalibus attribuentes, quos Nupetus quidam lepidè deridet, interpretans superscriptiones illas palæa, hoc est antiquata & abrogata, prout passim legitur apud Aristophanem, *ἀρχαῖα παλαῖα*, hoc est prisca antiquata pro nugamentis.

* C. tibi Domino 63. distinct. Nothum.

* Palea quid in decreto.

78 Quod autem dictum capitulũ *tibi Domino*, sit vera palea, hoc est adulterina additio, probo primò, quia dicta distinctio 63. quatuor & triginta duntaxat habet vera & nativa capitula, ut à quadringentis annis usque hodie etiam notorio facti permanentis (ut scholasticorum jurisperitorum terminis utar.) Duæ vero tantum paleæ consecutivè dictæ distinctioni insertæ sunt, ut eodem quoque notorio notissimum est. Atqui * caput *inter nos*, quod immediate sequitur caput, *Ego Ludovicus*, non est palea, sed est antiquus & nativus textus. Tum primo quia habet superscriptionem Leonis quarti, ad Lotharium & Ludovicum Augustos patrem & filium, seu nepotem, & pronepotem Caroli Magni ex Ludovico primo, de quo in capite immediatè præcedenti, cui continuatur & conformatur, & consequenter rubricæ seu titulo dictæ distinctionis. Tum secundò quia conformatur & verificatur textibus indubitatis ejusdem Leonis quarti, ad Lotharium primum Augustum, *in cap. de capitulis & in cap. vestram. distinctione decima.* Et sic constat dictum cap. *inter nos*, esse verum & authenticum textum & non subdititium. Sequitur ergo, duo immediatè sequentia capitula, videlicet *cap. constitutio. & cap. tibi Domino*, esse meras paleas. Quod autem in libris ferè à centum annis scriptis palea superscribitur in dicto capite, *inter nos*, & in dicto capite *constitutio*, & non in dicto capite, *tibi Domino*: altera deterior impostura est novorum istorum: penes quos merum imperium & omnis censura * in libris erat, qui malebant dictum capitul. *inter nos*, (quo propter alios similes textus supervacuo carere poterant) paleam censeri, quam dictum capit. *tibi Domino*, quo propter singulare juramentum indigebant. Quam imposturam corrigendo, eradenda est palea superscripta dicto capitulo, *inter nos*, & adscribenda dicto capitulo, *tibi Domino*.

* Emendatur error in decreto.

* Censura librorum à Pontificibus injuriosè exacta.

79 Jam præter id quod probavi, dictum capitul. *inter nos*, esse verum & authenticum textum, contrarium probo de duobus immediatè sequentibus capitulis, quæ sunt meræ paleæ. Et primò de dicto capite, *constitutio*, jam suprà numero clarissimè probavi textum esse falsum, suppositititium & adulterinum. Non repeto, sed de capitulo. *tibi Domino*, idem probo quintupliciter: Primò quia incipit à manifesta blasphemia, ibi, per signum hoc vivificæ crucis, & per has reliquias Sanctorum. Hoc enim est contra Decalogum & Evangelium Matthæi quinto quo districtè prohibetur jurari per creaturas, hæc enim species est idololatriæ, *ut scripsi in tract. contract. & usurar. Gallico, num. 39. in fine.* Secundo non juratur Ecclesiæ Catholicæ, quod est contra capit. *quæ dignior. in fine 24. dist. quæst. prima.* ubi Ecclesia Romana labi potest. Quo secuto deserenda est, ut post Apostolum Paulum *2. ad Thessalonic. c. 3. & 6.* docet Ambrosius *in Lucam capite nono.* Tertiò, quia ibi futurus Imperator jurat, nullam penitus jurisdictionem exercere Romæ, nec respectu Laicorum quidem, nisi ad nutum Papæ, quod nunquam factum fuit, nec tempore quidem Henricorum Papalibus armis & factionibus oppressorum, & multò minus ante eos & adhuc minus tempore Othonis magni, secundi vel tertii. Quartò, quia dictum capit. *tibi Domino*, non congruit titulo cui subjicitur, qui tamen est de electione, de qua nihil in dicto capit. *tibi Domino*. Quintò, quia dicitur esse constitutio Othonis, & nihil ibi Otho prorsus statuit, sed tantum (ut narratur) se obligat Papæ: & sic deberet intitulari constitutio Papæ. Plura alia brevitatis causa, & quia nimis ab hujus tituli materia remota sunt, cogor omittere.

80. Constitutionum feudalium de quibus hic agitur, nullæ sunt antiquiores quàm Lotharii primi, Caroli Magni nepotis, *de quibus satis supra numero 32. diximus.* Extat in dictis usibus feudorum Insubriæ alia lex, scilicet, *lex imperialis*: quæ est Lotharii * secundi sub titulo *de prohibenda feudorum alien. per Lotharium*: hic fuit dux Saxonum, & post mortem Henrici quarti in Imperatorem electus, anno Domini millesimo centesimo vigesimo septimo: deinde per Innocentium secundum Papam Romæ coronatus &

* Lotharius 2.

undecim

undecim annis imperavit, *ut narrat Iacobus Alvarot. in dicta l. imperialis, in columna prima, & concordant historia.* Quod* autem in superscriptione illius legis dicitur, Lotharii tertii, est error vel librariorum, vel fortè ipsius Oberti, qui erat Longobardus, & habebat pro Imperatore quemdam Lotharium filium Hugonis, qui in Italia titulum Imperatoris indebitè assumpsit, antequam desperata Caroli Magni stirpe Imperium Romanum transferretur in Othonem primum. Et sic Longobardus ille computat illum adulterinum Imperatorem pro secundo Lothario, & hunc verum & legitimum Imperatorem pro tertio huius nominis. Sed quum, vt supra ostensum est, illi intermedii invasores non fuerint veri Imperatores, illis cancellatis, Otho magnus debet immediatè computari post Imperatores Francorum, saltem post Henricum Aucupem* patrem suum, vt in hoc benignè deferam Germanis nostris: sequitur hunc Lotharium, esse huius nominis secundum. Alius est error *in eodem titulo de probibita feudorum alienatio. Per Lotharium in superscriptione, capit. vltimo, ibi, Eugenio Papa.* quod est impossibile, quoniam nullus fuit Eugenius Papa tempore huius Lotharii secundi, quem constat obiisse tempore Innocentii secundi Papæ. Secundus enim Eugenius fuit tempore Lotharii primi, vt diximus & præcessit istum trecentis annis. Tertius autem Eugenius fuit tertius Papa post obitum Innocentii secundi. non autem potest illud *c. vlt.* attribui Lothario primo, quia hoc esset impossibilius, propter datam textualem, quæ est trecentis annis post eum. Et multò minùs posset attribui illi falso Imperatori Lothario filio Hugonis, à quibusdam imperitis pro secundo Lothario habito, hoc enim esset prorsus impossibile, vtpote superscriptione, & data dicti capitis, repugnantibus. Itaque concludo non esse errorem in data, nec in littera textuali, sed solum in superscriptionibus dictæ legis *imperialis*, vbi falsò ponitur Lotharius tertius, vbi debet scribi Lotharius secundus. Et in superscriptione *d. cap. vlti.* vbi erroneè ponitur, Eugenio Papæ, quum sint verba superflua, falsa, & delenda. Processit autem hic error imperitia Oberti de horto, & sui similium, qui ex ignorantia historiæ putaverunt, *d. l. si quis milit. cum cap. seq. & hanc l. imperialis cum cap. seq.* esse conditas ab eodem Lothario Imperatore, & tempore vnius & ejusdem Eugenii Papæ, quod est falsum & impossibile, *vt clare probatum est.*

* Mendum vetus tollitur è lib. feud.

* Henricus auceps: Otho magnus filius Henrici: Lotharius secundus.

81 Sed quia in usibus feudorum crebrò fit mentio Conradi,* jucundum erit scire cujus sit. Breviter nihil eo libro referri potest ad Conradum 1. qui nunquam fuit in Italia, & cuius, suique decessoris & successoris tempore jacuit ibi imperium. Sed quod dicitur *in tit. de his quæ in feud. dari poss. §. cum vero Conradus*, intelligendum est de Conrado 2. Suevo, cùm proficisceretur Romam ad coronam, quam suscepit tempore Ioannis vigesimi circa annum 1007. Patet, quia quod ibi petitur à vasallis, iam post centum annos factum erat commune, vt patet in *l. satis bene*, quæ est Lotharii* huius nominis 2. *sub tit. de probib. feud. alien. per Lothar.* qui præcessit Conradum tertium etiam Suevum successorem suum immediatum in imperio, cuius ultimi & tertii Conradi sunt reliqua omnia quæ de Conrado* loquuntur *in usib. feud. vt sub tit. de lege Conradi, & de cap. Conrad. 4.*

*Conradus 2. cognomento Suevus.

* Lothar. 2.

*Conrad. 3.

82. Quibus in locis tantum vocatur rex, & non Imperator, pro more illius temporis, quo ab Othone primo nemo* dicebatur Imperator, etiamsi esset rex totius Germaniæ, nisi esset rex Italiæ receptus & coronatus Romæ. *per not. supra eodem.* Porro iste Conradus tertius & vltimus etiamsi cum exercitu fuit & dominatus est in Italia: tamen factione Pontificum etiam 14. annis imperans, nunquam fuit coronatus.

* Imperator non est nisi Romæ imperet.

83 Hic est quem scribunt persuasum esse à Bernardo Claræuallis Abbate ne pugnaret, sed cederet Lothario Saxoni. Et tamen idem Abbas, Zelo timidus, & monachico more transversùm actus, eundem Lotharium secundum urgebat, ut Rogerium utriusque Siciliæ Regem, jam armis Papisticis in insulam fugatum, arreptis armis, omni titulo Regni & Corona spoliaret, ut patet in ejus Epistola fucis plena; quia protestatur non esse suum hortari ad pugnam, & contrarium facit protestationi, ut & Papa *in cap. Novit.* secundum Hostien. ibi, *de Iudic.* & insuper addit quod procul dubio omnis qui in Sicilia Regem se facit, contradicit Cæsari. & tamen sentit & alibi prædicat Siciliam esse patrimonium Papæ. Similibus fucis pro ambitione Papæ vsus est contra Populum Romanum, & contra dictum Conradum tertium, ut patet in suis Epistolis 242. & 243. ut non sit mirum Papam in Sanctulos suos illum retulisse, ut etiam mortui quæstui sibi sunt.

Bernardus Abbas.

Fascinatus ambitione Papali.

Tamen multa dogmata fidei retinebat.

84. Tamen Monachus rectè sensit & scripsit de justificatione hominis, de Gratia Dei, & liberi nostri arbitrii insufficientia in his quæ concernunt salutem æternam, & Peccatorum remissionem, quæ non contingunt nisi pura misericordia Dei per meritum & mortem Iesu-Christi, quem unicum & universalem redemptorem ità asserit, ut etiam Virginem Mariam & Ioannem Baptistam ab eo redemptos doceat, ut in originali peccato conceptos, & impium esse celebrare festum Conceptionis eorum. Epistol. 174. sed tempore suo, & etiam paulò post ut vidi, etiam per libros quorundam veterum Abbatum, supererant etiam in Monasterijs scintillæ veteris disciplinæ quæ postea decretalibus Papisticis publicatis, & communi consensu receptis, penitùs extinctæ sunt, ut etiam Gregorius Magnus Vaticanus fuerat *libr. quarto Epistolar. cap. 80. columna ultima, ut dixi in libro contra abusus Latino, gloss. 15. numero vigesimosexto, & Gallico, numero 156.*

Quin etiā in quibusdam Monasteriis usque ad eam ætatē, ubi manserunt.

85. Homines enim jam multis superstitionibus præventi & fascinati, superventis Decretalibus adeò dementati, & perplexis nexibus implicati sunt, ut vix vita hominis sufficeret ad faciendum unum bonum Decretistam, ut præ omnibus essent in pretio Baccalaurei, Licentiati & Doctores Decretistæ. Audi quid ausus sit dicere in hoc Papa in suo commento in antiquas Decretales *cap. cum in cunctis de electione columna prima.* Presbytero, inquit, sufficit ut sciat canones pœnitentiales Papæ, non exigitur ut vel missam suam intelligat. De Abbate vero etiamsi nedum indoctus, sed tam stupidus ut non sit spes eum proficere posse: tamen promoveri debere censet. Sat est enim, ut sequaces dicunt, si sciat legere & cantare. Væ scandalis, & per quos venerunt & manent. Sed ad rem.

86 Tres sunt aliæ leges in eodem libro Feudorum, videlicet *l. Federicus. de pace tenen. & ejus violat. l. hac edictali de pace tenenda. & juram. fir. l. Imperialem de probib. feud. ali. per Federi.* quæ sunt leges Federici primi. Is Federicus sive Fredericus, cognomento Aenobarbus, vulgo * Barbarossa, natione Suevus fuit, & Imperator valentissimus, ut ex gestis ejus liquet: electus ad imperium, post obitum Conradi tertii, etiam Suevi, anno Domini 1152. deinde coronatus Romæ per Adrianum Papam quartum, & annis 37. imperavit: & sic erravit Alvaro. inquantum. *in d. l. hac edictali. de pace tenen.* dixit illum fuisse coronatum per Eugenium Papam tertium, *ut patet per Baptistam Platinam Cremonensem, in vita Adriani Papæ quarti.* Hujus Federici primi est nova illa constitutio, quàm vulgo authenticam vocant, quæ incipit, *habita.* quam Federicus, sexto Imperii sui anno editam jussit in Codicem Iustinianum inseri *sub tit. ne fil. pro patre.* Ejusdem Federici primi, sunt tractatus illi, fœdera; & statuta pacis acta apud Constantiam 7. Calen. Iulii, anno salutis 1183. patet enim per superscriptionem & dispositiva verba illius tractatus, quæ huic soli, & non alii Imperatori convenire possunt: non enim alius Federicus habuit filium Henricum sextum: tum per prædictam datam annorum Incarnationis Domini: quo tempore con-

*Federicus Ænobarbus, vulgo Barbarossa.

ſtat hunc Federicum in imperiali dignitate regnaſſe: & quidem tum glorioſiſſimè, pace cum Romanis Pontificibus, Italis, & populis ſibi ſubditis facta, & ſtabilita.

87. Deinde cum Saladinus Noradini ſucceſſor Sarracenorum rex fortiſſimus, Chriſtianos Palæſtinæ multis cladibus afficeret: ſuperatoque & capto Guidone Hieroſolymorum * rege cum Templariorum magiſtro, tandem ipſam Hieroſolymam cepiſſet, anno Chriſti milleſimo centeſimo octuageſimo ſeptimo, poſtquam à Gotofrido Bulionenſi Idibus Iulii anno ſalutis 1099. armis recepta, annis octogința & octo ſub Chriſtianorum regum ditione manſerat; is Federicus, zelo Chriſtianæ religionis accenſus grandi coacto exercitu, in Turcas & Sarracenos movens, perque Vngariam, & Thraciam iter faciens, Conſtantinopoli Boſphoroque Thracio trajectis, Aſiam minorem victor invaſit: Armeniamque minorem ſibi ſubegit: quo tempore Philippus * Auguſtus Francorum rex, eandem Chriſtianorum Palæſtinæ cladem miſeratus, ad eos cum delecto Francorum exercitu transfretavit, eiſque adverſus potentiam & vim Saladini auxilio fuit, expugnatamque viriliter armis Ptolemaidem, quæ nunc Acon dicitur, ejecto valido Saladini præſidio, Chriſtianis reſtituit. At Federicus dum Aſiam minorem & Syriam, religioni & ditioni Chriſtianæ reſtituere moliretur, in quodam flumine Armeniæ inopino caſu ſubmerſus eſt, magno reipublicæ Chriſtianæ incommodo, anno Domini milleſimo centeſimo octuageſimo nono. De priore ejus expeditione in Sarracenos adverſus Noradinum, vide quæ ſcripſi in tract. contra abuſus Gallico part. 2. gloſſ. 15. numer. 347. cum ſequent.

* Hieroſolyma capta.

*Philippus Auguſt. & Chriſtianiſſimus Francorum rex.

88 Prius quam ad alia tranſeam, obiter reprehendendum mihi videtur, quod ſcripſit Bald. (quem Alvarot. Martin. Laud. Præpo. Medio. & omnes ſcriptores ſequuntur *in capit. uno. columna prima, verſic. pone Imperator. de natur. feud. Bald. conſ. 300. ad evidentiam lib. 5. in uſib. feud.*) obligationem conventorum de pace fuiſſe temporalem ex parte Imperatoris: & non fuiſſe contractam verſus Civitates * Lombardiæ, niſi uſque ad 30. annos: ex quo inferunt quod Imperator, vel ejus ſucceſſor poſſet pro Libitovoluntatis ſine cauſa auferre illis civitatibus juriſdictionem, & alia eis conceſſa per dictum ſtatutum pacis, ex cujus textu dicunt hoc conſtare: ſed graviſſimè errant, quia *per tex. expreſſum dicta pacis*, conſtat quod Federicus Imperator, ſe, filium ſuum, & ſucceſſores ſuos in regno, vel imperio in perpetuum obligavit in §. *privilegia omnia. in fine*, & quod ſtatutum fuit, omnia in dicta pace contenta, & concordata, debere in perpetuum rata, firma, & inconcuſſa haberi, & conſervari, ſecundum formam in ea præſcriptam. §. *hanc igitur. in dicta pace*: in qua nullum eſt verbum de triginta annis, nec alia quæcunque limitatio temporis. Baldus autem fuit deceptus ex quadam ſcriptura, quæ immediate ſequitur legem pacis Conſtantiæ: in qua hæc verba reperiuntur (& omnia ſupradicta attingam à Calend. Maij, uſque ad triginta annos.) ſed non poteſt Baldus à lata culpa, & nimis ſupina negligentia excuſari: quia ex ſimplici lectura finis dictæ pacis, ibi, Datum apud Conſtantiam, &c. & ſcripturæ ſequentis, apparet quod illa ſcriptura, quæ incipit, In Chriſti nomine juro ego &c. uſque ad finem, non eſt de lege, nec de pace Conſtantiæ: ſed purè privata ſcriptura referens juramenta quorundam, qui juraverunt ſervare dictam pacem, ut per eam fuerat injunctum, nomine tamen jurantis tacito. quia forte plures ſub eadem verborum formula juraverunt. Sed inexcuſabiliùs erravit Bald. dum gloſſavit *d. ſcripturam*, putans illam eſſe de textu legis, & pacis Conſtantiæ, & quod abſurdius eſt, putans eſſe verba & juramenta Federici Imperatoris, quum ad oculum appareat eſſe verba & juramenta cujuſdam (ut puto) de principibus Germaniæ, jurantis domino Imperatori Federico, & ejus filio, necnon & omnibus civitatibus ſocietatis Lombardiæ, Marchiæ, & Romaniæ, & aliis in concordia dictæ pacis comprehenſis, omnia & ſingula in ea præcepta & conventa ſervaturum ſe, & juramenta quoto quoque quinquennio, ſi requiſitus fuerit, renovaturum, juxta formam dictæ pacis. Dicit tamen Bald. *in d. glo. ſuper ver. triginta annos*, ſibi more ſuo contrarius, quòd pax illa & omnia in ea contenta perpetuò durant: & quod illud tempus triginta annorum ſoli juramento (utpote renovando) adjicitur; non autem conceſſionibus, & aliis capitulis pacis, & hoc eſſe tenendum. Poſſet tamen aliquantulum excuſari Bald. quòd tunc jam ſenio, & laboribus fractus erat, & lecturas juris per 47. annos continuaverat, quando commentum illud feudorum inchoavit, *ut dicit in princ. dict. commenti in colum. prima*, fuitque ultimum opus ſuum, *ut ſatis patet ibidem col. 3. ubi allegat quæ dixit in cap. quæ in Eccleſiarum, de conſtitut. in antiquis. quas etiam jam ſenex commentavit.*

*Error Bal. & Italorũ doct. ſuper pace Conſtãtię. & an juriſdictionem Italiæ civitatibus poſſit auferre Imperator.

89 Sed nulla venia digni ſunt Alvarot. Mart. Laud. Prępoſi. Medio. & omnes Italici doctores *in dicto cap. uno. de natura feud.* qui non juriſperitorum ſed Andabatarum more ſcribentes, Baldum ſequuntur: non perpenſo, ſed nec lecto quidem ſuppoſititio illo textu quem allegat: & præſertim in re tam gravi, contra propria commoda, libertatem, & favorem eorum patriæ, & omnium civitatum, & provinciarum Italiæ, in dicta pace comprehenſarum, cæcutientes & laborantes in eluſionem tam ſolennis, & eis utilliſſimæ pacis, tam validis præſidiis per Federicum, & Henricum ſextum ejus filium, alioſque principes, & populos pro perpetua duratione firmatæ: quæ ſi temporalis, & claudicans ex altera parte fuiſſet, ut illi malè ſentiunt, non pax Conſtantiæ, ſed inconſtantiæ dici & nominari debuiſſet.

90 Quòd autem illi erraverint contra propria commoda, liquet quia civitates Lombardiæ non habent aliquod merum nec mixtum imperium, juſtum, & legitimum, niſi ex conceſſione Federici primi virtute dictæ pacis Conſtantiæ: aliæ autem non habent, niſi ex uſurpatione, & de facto, *ut tenet Bart. in l. prima. D. de dam. infect. Bald. in addit. Specul. de juriſdict. omnium judicum. Angel. in l. imperium col. tertia, verſicul. conclude. D. de juriſdict. omnium. judicum. poſt gloſſ. fin. in authent. de defenſ. civit. in ver. juriſd. in fin. col. tertia.* An autem & qualem ſimplicem juriſdictionem habeant civitates de jure communi, dixi *ſuprà in proœm. in gloſſ. 9. in verbo, bourgeois.* Nec poſſum non admirari Franciſcum illum Curtium alioquin ſolertiſſimum, & excuſſi judicii, ad eundem lapidem offendiſſe *in ſecunda parte feudorum, quæſtione ſecunda in princi.* Ex quibus etiam patet malè ſcripſiſſe Signorol. de Homedeis. *in conſ. 70. in quæſtione vertente. columna quarta, verſic. Sed dic quòd hoc non obſt.* ubi aſſerit, dictam pacem magis fuiſſe per modum cujuſdam reductionis dictarum Civitatum, ad gratiam & protectionem, quam per modum contractus. Et quod Imperator nullo modo per viam contractus voluit ſe aſtringere: & poſito quod voluiſſet, nullo modo potuiſſet, quod eſt falſum, & contra tenorem dictæ pacis. Malè etiam ſcripſit Alexander prædictis addens Imperatorem poſſe derogare dictæ paci, *in conſ. 1. num. 17. 25. libro 5.* Solus autem Odofredus tenebat eam pacem perpetuam, *ut refert Baldus in dict. conſil. 300. lib. 5.* Vides in quot & quanta abſurda perfunctoria jurium enarratio, & neglectus accurati, & undecunque excuſſi judicii, quàm plurimos juris interpretes abduxerit.

91 Quod ſi quis prolixitatem meam incuſet, & inſolitam aduſque legum profeſſoribus temporum & hiſtoriarum * diſcuſſionem: ſciat earum notitiam, & maximè temporum diſtinctionem, bono & erudito Juriſconſulto eſſe neceſſariam: ex qua (præter miſcellaneæ eruditionis adventitium lucrum, & faſtidii levamen) reſultat prompta & facilis deciſio plurium inter juris

* Hiſtoria non negligenda juriſperito.

interpretes dubiorũ alioquin inextricabilium: quod ut clarè patefaciam, unum tantum (*exemplo Salvii Iuliani, in l. ita vulneratus, ad finem. D. ad legem Aquiliam.* & Modestin. *in l. si quis obrepserit. D. ad l. Cor. de fal.*) argumenti causa proferre contentus ero. Bald. *in fin. sui glossematis in constitut. pacis Constantiæ*, quærit, utrum de ista pace Constantiæ debeat gaudium vel festivitas celebrari: quasi dicat, an sit authentica & servanda? & dictu mirum, quantum in re clarissima hallucinatur: primò arguens quòd sit adulterina ex parte Federici, quasi diceret: eum non fuisse verum Imperatorem, quod notoriè falsum est. Secundò, quod sit facta in fervore discordiæ, quod etiam notoriè falsum, quum tunc cum Pontificibus, & omnibus Christianis populis haberet pacem, & nullam omnino discordiam, nisi in Turcas & Sarracenos, in quos armabatur. Tertiò, quod reputat fortissimum & insolubile, quia fuit damnatus & depositus in Concilio Lugdunensi, quod nedum falsum, sed pudendum & ridiculum: nullum enim horum in Federicum primum competit, sed in Federicum secundum, qui plus quam 70. annis post hanc pacem imperavit, & depositus fuit, ut statim dicetur. Ecce Baldum alioquin acutissimum, & quem vulgò jactant nihil ignorasse, dum putat pulchrè argumentari mera effutientem ludibria, anilibus prope deliramentis similia, idque ex ignorantia historiæ. Esto istud unum pro multis, quæ prætereo, exemplis. *adde intellect. in eum novum, in l. Lucius Titius, D. de vulga. & pupilla. inter quinque lectiones Dolanas.*

92. Federico primo successit in imperio, filius Henricus sextus hujus nominis verus Imperator, ut ex prædictis patet, tum in prædictis statutis Constantiæ vocatur Henricus sextus. Fateor dici posse, quòd ibi non nominatur tanquam Imperator, sed tanquam Rex, erat enim rex Theutonicorum seu Germanorum sextus hujus nominis: quoniam Henricus Othonis primi seu Magni pater, fuit primus hujus nominis rex Germaniæ, non tamen, ad vivum exigendo fuit verus Imperator, *ut clare probavi supra num. 59*, nec inter Imperatores deberet stricto jure connumerari, licet bene inter Reges. Itaque hic Henricus, de quo loquor, fuit sextus rex, & quintus* hujus nominis Imperator (quod etiam sentit frater Laziardus, in suis Epitomatis temporum. Et Bapt. Egnatius *Rom. princ. lib. 3.*) illamque legem edidit, quæ est *in c. unico. sub tit. quòd testes sint necessarii ad probandum feud. ingrat.* Hunc Cœlestinus tertius Papa Romæ coronavit, eique viginti annos nato Constantiam Rogerij Normanni, utriusque Siciliæ regis neptem, sororem Guillelmi secundi, ultimi utriusque Siciliæ Regis filiam, jam quinquagenariam, è monasterio, in quo jamdudum Deo dicata fuerat, eductam, ex dispensatione sua uxorem dedit, atque eis in dotem & feudatario jure concessit utriusque Siciliæ (videlicet cis & ultra Pharum) regnum, quod morte dicti Guillielmi nepotis dicti Rogerii ex Guillielmo primo ejus legitimo filio sine liberis legitimis defuncti, ad sedem Papalem reversum erat: ea tamen conditione, ut illud è manibus Tancredi cujusdam Rogerii nothi (quem injustè illud regnum occupare Cœlestinus tertius ægrè ferebat) evincerent: reservato grandi censu annuo, Pontifici ex lege investituræ debito.

* Henricus quintus hujus nominis.

93 Deinde post mortem hujus Henrici sexti, qui Federicum* secundum impuberem (cui à Principibus obtinuerat continuari imperium) relinquens sub tutela & administratione fratris Philippi, (qui mox ex Hetruria Germaniæ Principes adiit, qui cum juxta testamentum defuncti Imperatoris inaugurabant,) Innocent. 3. Papa omnia turbavit, effecitque factionibus suis, ut promissa defuncto Imperatori pro filio suo facta rescinderentur: & Philippus etiam rejiceretur à parte Principum, Othonem Saxoniæ ducis filium eligentium impulsore Papa, qui eum confirmavit, *ut in c. venerabilem, de elect.* Philippo nihilominus cum majoris partis Principum auctoritate administrante (cui etiam cesserat Bartholdus Caringiæ dux impulsore Papa à quibusdam prius electus) sed Philippo proditoriè occiso, Otho ille 4. Italiam ingressus, ab Innocentio 3. Romæ coronatur. Sed mox occupatis Monteflacone, Radicophano, multisque Ecclesiæ Romanæ oppidis, in regnum Neapolitanum movens, id sublaturus Federico secundo, Henrici quinti & Constantiæ filio, adhuc adolescenti, & sub curatoribus agenti, iram Pontificis in se concitavit, à quo anathemate notatur, & imperio privatur.

* Federicus 2.

94 Itaque Principes Germaniæ ad electionem novi Imperatoris per hanc Othonis quarti privationem procedentes, hunc Federicum secundum Federici illius Barbarossæ, ex patre nepotem, utriusque Siciliæ Regem, vigesimum agentem annum, in Imperatorem elegerunt, anno Christi millesimo ducentesimo duodecimo. Hic autem Federicus 2. Romam accesserat suscipiendæ coronæ gratia, sed illam ab Innocentio 3. Federici primi & ejus posteritatis hæreditario inimico, impetrare nequivit. Profectus est in Germaniam, ubi regni Germaniæ diademate à Moguntino Archiepiscopo accepto, cum Philippo Augusto Francorum rege, amicitiam contraxit, habito apud Valliscolorem conventu, ubi Ludovicus octavus ipsius Philippi Augusti filius, vice patris cum multis Francorum Principibus adfuit: ibique vetustissima illa inter Romanorum Imperatores, & Francorum Reges, fidei, amicitiæ, & pacis fœdera, innovata sunt. Dehinc Othone 4. gravi bello à Francorum rege superato, apud Bovinas prope Tornacum, *ut refert Blond. decad. 2. lib. 6. ad finem*, Federicus Aquisgranum cepit, mortuoque Innocentio tertio, Romam reversus, de manu Honorii tertii summi Pontificis, Imperii diadema suscepit, in festo sancti Martini, anno salutis millesimo ducentesimo vicesimo.

* Franciæ regum & Romanorum Imperatorum vetus amicitia.

95 Et eadem die in favorem & gratiam Papæ, & creaturarum ejus, condidit & promulgavit Romæ legem illam, quæ incipit, *Ad decus, &c. nos Federicus, quæ habetur post lib. feud. sub tit. de stat. & consuetud. contr. liber. eccle.* quam legem eadem die Honorius 3. Papa approbavit, & confirmavit, & decreti sui appositione communivit, *ut patet in fin. d. l.* quam & Bonifacius Papa 8. approbavit, & in quantum hæreticorum coërcitionẽ tangit, renovavit, sive (ut dicunt) canonizavit, *in c. inquisitionis, de heret. in 6.* Idem Federicus anno vel biennio post suam coronationem constitutiones* regni Neapolitani edidit, quas novissimè Matth. de Afflict. Parthenopeus doctor glossemate illustravit. Verùm non multò pòst idem Honorius 3. anathematis vinculo Federicum innodavit, quòd Romam rediens ditionem pontificiam vexaret. Addit Platina, quòd etiam imperii dignitate privavit. quod mihi nec verum, nec verisimile videtur. Gregorius etiam Papa nonus immediatus Honorii 3. successor, eam anathematis sententiam confirmavit, & fletibus & lacrymis populum in eum commovit, canem eum vocans, & reliquias ostendens. *Blond. decad. 2. lib. 7.*

* Constitutiones Neapolitanæ.

96 Et tandem Innocentius* Papa 4. anno Domini 1246. in Concilio Lugdunensi præsidens, eundem Federicum ad se citavit, proposita pœna ni dicto obtemperaret. Vtque testatur Blondus *decad. 2. lib. 7.* quoties Innocent. 4. sermonem ad populum, homiliámque habuit, quod unoquoque solenni die fuit, Federicum alta inclamavit voce, illũ admonens, ut ad ea respõdeat, quæ adversum se pro juribus Ecclesiæ conservandis habebat, Lugdunum se conferret, futurum protestatus, ut si non accessisset, satisque postulatis fecisset, ipse patrum vetere instituto Concilium convocaret. Federicus non comparuit, sed se judicio* Curiæ Franciæ etiam Parisiis submisit, detrectans judicium Papæ hæreditarii inimici patris & avi sui. Innocentius 4. tametsi Regem Franciæ faventem haberet, dedignatus est se alterius judicio submittere, sive causæ, sive auctoritati suæ timés. Quare proprio Concilio coacto anno Christi 1246. Federicum imperio & regnis, sententia lata de facto privavit, postquam triginta quatuor annis (à sua elec-

* Innocent. 4 Papa Federicum 2. Imperio & regnis destituit & debellavit.

* A sententia Papæ Imperator (ultrò tamen) provocat ad Curiam Parisiensem.

tione computando) imperium tenuisset, eáque sententia habetur *in cap. ad Apostolica, de re judic. in 6.* ubi ipse Innocentius Papa in sua glossa specialiter & perpetuo memorandam inquit præfatam suam sententiam: seque infinitis terræ marísque vix enarrabilibus periculis subjecisse, ut illam ferret sententiam. Postremó Federicus 2. cum suo copioso exercitu, per Legatum papalem ad Parmam victus, censuris, simul & armis, fugatus, in insulam Siciliæ se recepit. Quod si tibi incredibile aut monstro simile videatur, Innocentium Papam quartum (quem principes canonistarum, organum, & patrem veritatis appellitant, *ut Archid. in cap. pia. de excep. in 6. Fel. in c. cum olim. col. 6. de re judic.*) belligerasse: seu ad bellum gerendum, legatum Apostolicum vocatum ducem destinasse, audiat Ioannem Andr. gravissimum Canonistarum, & (quem tubam, & fontem juris canonici appellat Ioan. Calde. *in cap. vestra. de cohabi. clerico. & mulier.*) dicentem post Boa. * *κατὰ τὴν κατάςαν ὡς ἀξιᾶζω* quòd quidam Bononiensis Episcopus, frater * prædicator, vocatus per Innocentium quartum contra Federicum, in auxilium Ecclesiæ suæ coëgit clerum suum ad solvendum tria millia librarum, & congregatis inde militibus, fuit in Apulia & excellentius aliis militibus pugnando, fuit vulneratus: de quo dixit Novariensis Episcopus, quòd vituperati essent omnes milites, si non invenirent unum militem, qui melius celebraret Missam uno Episcopo: quum inventus esset Episcopus, qui melius pugnasset aliquo milite. Hæc Io. And. ad verbum in *cap. cum Apostolus. col. 2. de censib. in Novell.*

*Fortè post Ioannem.

* Monachus pugnans adversus Imperatorem pro Papa.

97. Tandem hic Federicus secundus à Manfredo filio notho suffocatus, in æde Panormitana sepultus est cum magnifico epitaphio, quod refert Decius *in constit. cassa. in prin. C. de sacr. eccles.* quare mirandum est Andream Iser. qui fuit antiquus doctor Parthenopeus, tam supinè errasse in suo commentario in d. constit. *ad decus.* ut illam Federico primo attribuerit in rub. & etiam in verbo, *statuimus*, scripserit Innocentium tertium Papam, *in capit. excommunicamus.* §. 1. *de hæreticis* assumpsisse ab illa constitutione, cùm sit potius & necessario è converso. Sed Andr. Iser. præter id, quod historiæ negligens fuit, solitus est huic Federico secundo, & suis constitutionibus quandoque detrahere, apertè tyrannum, & depositum illum vocans, *ut patet in suo commento super tit. quæ sint regal. col. ultima.* (ecce quam periculosū principi habere consiliarios Papisticos) quãdoque ejus prudentiam in regendo regno, & condendis legibus summè laudat, *ut in sua peregri. in constit. prædecessorum de præsta. sacra & in constitut. magistros. de fide mercat.* Ut ad propositum redeam, eos exoratos velim quibus hæc prolixiora videbuntur, ut attendant aliter non posse commodè intelligi, à quibus factæ fuerint. *dd. ll.* quæ in lib. feud. incertæ sunt sine decursu historiæ, quam fidelius & brevius quàm potui perstrinxi, multis aliis scitu dignis, sed aliud majus opus requirentibus omissis.

98. Itaque licet illæ leges dici possint jus civile Romanum, quippe ab imperatoribus promulgatæ generaliter ad ligandum omnes subditos imperio. §. *sed & quod principi placuit. Instit. de jure nat. gen. & civi. l. 1. D. de constit. princ. l. 3. C. de legib.* non tamen sunt de corpore juris civilis, non magis quàm illæ duæ extravagantes, quarum altera incipit *ad reprimendum, sub tit. quomodo, in læsæ majesta. crim. proced.* altera incipit *quoniam nuper. sub tit qui sint rebell.* à Batt. Piceno antesignano nostro erudito glossemate decoratæ: quas Henricus * hujus nominis septimus Imperator, edidit, & promulgavit Pisis 4. nonas Aprilis, anno 1312. à Christo nato, regni vero sui anno quinto, scilicet computando à sua electione, imperii vero, scilicet à coronatione, anno primo & ultimo, in ipso fervore hostilitatis, quam exercebat adversus illustrem illum Robertum * Caroli primi utriusque Siciliæ regis, fratris Ludovici noni Francorum regis nepotem, utriusque Siciliæ regem: contra quem citatum absentem indicta causa procedens, juxta formam illarum suarum constitutionum, diffinitivam perduellonis sententiam tulit, illúmque ultimo capitis supplicio & regnorum, dignitatum, bonorúmque omnium amissione damnavit, eodem anno & mense, scilicet septimo Cal. Maij, ut patet in data illius sententiæ, cujus tenorem ad verbū refert Albericus in *l. quisquis, nu. 11. C. ad leg. Iul. majest.* ex quo patet ejus processum & sententiam fuisse valde præcipitatã. Cave tamen ab Alberico, quia mendosus est liber, ponens in data d. sententiæ anno 1312. ex quo etiam redditur suspecta data diei, tum quia non est verisimile tam gravem & criminalem sententiam, prolatam in die festo & litaniæ magnæ sancti Marci, quæ est 7. Calen. Maij.

* Henricus 7.

* Robertus utriusque Siciliæ rex nepos Caroli Andegavensis fratris divi Ludovici.

99 Imperatore autem paulò pòst repentè de vita (scelestissimo, atque adeo execrabili modo, nempe Eucharistia intoxicata die 15. Augusti. 1313. ut vel excogitare exhorrescam) sublato: statim ante subrogatum successorem, & vacante imperio, Clemens Papa * quintus præfatam sententiam omnésque processus in regem Robertum factos, & quicquid ex eis vel eorum occasione secutum esset, abrogavit, nulla & inania esse declaravit, ut patet in *Cle. pastoralis, de re judi.* quam Bald. *in l. penult. col. ult. C. de exec. rei judicatæ* ait: Clementē 5. tulisse non tanquã Papam, sed tanquam regem Romanorum vel Imperatorem, & hic meritò dicitur Henricus 7. quia quidem Henricus post sententiam ab Inno. 4. in Fridericum secundum latam, Papa impulsore electus, in obsidione Ulmæ occisus, non fuit verus Imperator, nec Imperium de jure vacabat vivo Federico secundo, quia Papa * non est superior Imperatore, nec potest eum deponere, nec spectat ad eum, sed ad principes electores non solos, sed cum ordinibus imperij, ut suo loco probavi. Certum est Clemen. 5. non fuisse ausum superstite Imperatore. Confirmantur prædicta sup. nu. 93. in princ. quia nova illa & satis vulgata constitutio Federici primi, cognomento Barbarossæ, quæ incipit *habita.* edita anno 1158. non esset de corpore juris, nisi ipsius imperatoris jussu *in tit. ne fili. pro patre. Cod.* fuisset inserta, & ut ita dicam incorporata. Secus si alicujus privati tantum industria hoc accidisset: sicut Irnerij opera nedum Novellarum Iustiniani fragmenta in C. illata sunt, sed etiam ex *d. l. hac edictali. §. sacramenta puberum,* & integra ferè extravagans Federici 2. *quæ est in fin. lib. feud.* in plures velut novas Federici constitutiones distincta, sub opportunis C. titulis sita sunt, nec tamen ob id magis sunt de corpore juris quàm prius: sicut multæ leges D. & C. à Gratiano decreto suo insertæ, non continuo sunt, nec censentur de corpore canonum: seu (ut dicunt) canonizatæ, *ut vult gloss. in verb. tractatas, circa medium, & ibi sequent. Gemi. col. 3. & Philip. Franc. col. 4. de rebus eccles. non alien. in 6. Cardin. Zabarell. in Cle. unica. col. 4. in fin. 2. opp. de sequest. possess. & fruct. gl. & ibi Panor. Feli. c. super eo. & 1. de testib.* sed tunc demum quãdo ab habente potestatem condendi canones ipsi canoni sunt insertæ, *ut in c. in primis, versic. de persona Iannarii, & ibi glo. in verb. capitali. in fin. 2. q. 1 no. Feli. late in c. 2. col. 20. extra de rescript. Phil. Dec. Authent. ingressi. in princ. C. de sacro. eccle.* Præfatæ tamen leges, cùm sint publicæ, notoriæ & indubitatæ, non minus habent auctoritatis & roboris, quàm si inter volumina juris, imperatorum jussu forent insertæ, l. 1. §. *Itē cū cōtra sacras. D. quæ sentēt. sine appella. rescind. no. per doct. in l. cū prolatis. D. de re jud. in c. pastoralis. de fid. instr.*

* Clemens 5. Papa.

* Papa non est superior Imperatore, nec potest eum deponere.

100 Succedit famigerata illa quæstio, & institut. nostro satis necessaria, Utrum liber ille feudorum habeat vim & authoritatem legis, quod vulgo dicunt, an sit authenticus. Et omissis somniis fere omnium hac in re scribētium, quòd ille liber sit decima collatio, quasi ab aliquo imperatore fuerit approbatus, & novem Novellarum Iustiniani collationibus ad decimam complendam annexus, quod ridiculum, & ad placitum confictum puto: in hac sum nova opinione, sic * distinguendo, Aut ille liber consideratur in se, quantum ad scripturam, & sui compilationem: aut quantum ad contenta in eo. Primū membrum sub distinguo: aut quæritur quantum ad

* Nova resolutio an liber feud. sit authenticus.

denominationem, & vim legis: aut quantum ad vim & effectum probationis. Quantum ad primam partem subdivisionis, in hac sum sententia contra omnes, quòd ille liber seu ejus scriptura, non habet per se vim legis, nec consuetudinis, nec potest denominari lex, vel consuetudo, quia constat quòd fuit compilatus & compositus per Obertum de horto, qui erat advocatus seu pragmaticus in curia Mediolanensi, *ut patet in c. 1. in princ. ibi, sed in nostra Mediolanensi curia, quæ fuit prima causa beneficii amitt.* Et licet quidam teneant, ut Jason & Francisc. *in prælud. feud.* quòd fuerit compilatus per duos, videlicet per hunc Obertum, & per Gerardum Capagisti: tamen verius arbitror per solum Obertum fuisse compilatum: quia ipse solus intitulatur ubi de authore seu scribente fit mentio, *ut patet in c. unico in princ. de feud. cognit. & in c. uno. in princ. in quib. mod. feud. amitt.* nec per totum librum apparet Gerardum aliquid scripsisse, sed solum quandoque opinionem suam esse per Obertũ recitatam, *& hoc tenent And. Iser. in procem. feud. & ibi Alvaro. in 2 c. l. Joan. Bapt. Caccial. sup. in rep. & c. 1. col. 1. & 2. de feud. cognit. Claud. Seyssel. in Spec. feud. in tit. de orig. & cau. col. 1.* Hic autem Obertus fuit merè privatus, nulla auctoritate publica, seu principis, seu populi fungens: sed sui ipsius tantum privata opera: & sic fuit, & est scriptura privata, & nullius auctoritatis. Nec obstat quòd sic intitulatur, *Incipiunt consuetudines feudorum:* quia illa inscriptio, eodem auctoritatis defectu laborat, quo & textura totius libri. Tum ut patet per discursum illius libri, illæ consuetudines erant locales, & multum variæ, *ut patet in c. 1. de his qui feud. dare poss. in fin. c. 1. in princ. de alien. feud. c. 1. §. fin. ibi, secundum enim morẽ Mediolanens. si de invest. inter dom. & vasallum lis oriat. in c. 2. ibi, Mediolanens. & Crem. de feud. dat. in vim legis commiss. & expressè in c. uno. in princ. de feud. cognit. c. 1. quæ fuit prima causa benefic. amitt. in princ.* Et quod fortius est, nedum erat diversitas usus inter diversas curias, vel civitates, sed etiam in eadem curia, incertitudo consuetudinis & diversorum signalium super ea opiniones, & circa hoc compilator quandoque solum refert plurium varias opiniones, nullam apertè approbando vel reprobando, *ut in c. 1. qui testes sunt necess. ad prob. investit. in c. 1. §. 1. in fin. & §. similiter versic. unde quibusd. & §. ult. in fin. de l. Conradi. c. unico. de contro. inter masc. & fœm. de benef. in fin. c. 1. de capitan. qui curiam vend. §. quæsit. in fin. c. 1. §. ad hoc quantumcũque in fin. hic fin. lex c. unic. an mutus vel alias imperfec.* quandoque alterã opinionẽ eligit, *ut in c. unico hic potest esse tit. qui successo. feud. dare tenean. & in c. unico de invest. marit. facta. ibi, mihi & aliis placet, cap. 1. uno, an removeri debeant testes, qui pares esse desinunt. Ibi, sed quamvis alii aliter sentiant c. uno in fin. qualiter. Dom. propr. priv.* Quandoque suam & Gerardi Capagisti opinionem aliis præfert, *ut in c. 1. in princ. hic finis lex, deinde consuet. in c. unico de feudo fœm.* Quandoque contradicit opinioni Gerardi Capagisti, *ut in tit. de l. Conradi §. 1. in fin. de cap. qui curi. vend. § similiter.* Quandoque refert alteram opinionem prævaluisse vel secundum eam judicatum, *ut in c. uno in fin. de vassall. decrep. ætat. c. uno de contr. feudi. apud pares term. c. uno de eo qui sibi vel hered. suis. Ibi pro masculino pronunciatum est, & ibi illud judicatum scio. c. uno de vasallo milite qui ar. belli depo. ibi, sed judicatum est.* Quandoque opinionẽ quorundam tantũ refert, *ut in rub. de usu Mediolan. secundum quosdam in c. uno de eo, qui finem fecit agna. Ibi sapientes quidem, & alibi sæpe.* Quandoque usum antiquum asserit à modernis immutatum, *ut in c. uno de natura feud. in fin. cum similibus.* ne singula persequens prolixior sim. Quandoque æquitatem præfert rigori, *ut in c. unico. an maritus succed. uxori in benefic. ibi, sed secundum æquitatem dicamus.* Certum est autem, quòd ille Obertus non habebat potestatem decernendi, qualis penes quamque curiam, vel locum esset consuetudo, nec suam opinionem aut aliorum aliis præponendi, nec quorundam responsis vel judicatis vim juris vel consuetudinis conferre, nec æquitatẽ insuetam vel inscriptam rigori assueto, vel scripto præferre, *ut not. in l. C. de legib. in l. placuit per Pan. & alios C. de judic.* Et sic tanquam opinio vel scriptura unius privati, nullius est auctoritatis, nec meretur nuncupari consuetudo, sed opinio & testificatio cujusdam Oberti de consuetudinibus & legibus imperialibus super feudis.

101. Quantum ad secundam partem subdistinctionis, dico illum librum habere vim, & effectum probationis. Et hoc respectu, nunc dici potest authenticus, non strictè seu à principio propter defectum authoris: (propriè * enim authenticus & græcè αὐθεντικός, idem est quod authoratus ab auctore, quem Græci αὐθέντην, id est authorem seu dominum & ductorem vocant:) sed largè sumpto vocabulo, & ex post facto authenticus dicitur, id est faciens fidem de contentis in eo: ex quo longissimis temporibus fuit habitus, non pro condito ab habente potestatem, sed pro veraciter recitante consuetudines locorum & leges imperatorum de feudis, & sic fides debet adhiberi, *per no. in c. cum causam, de probatio.* * Authenticum quid dicatur.

102 Quantum ad secundum principale membrum, dicendum absque dubio, quod contenta in illo libro habent vim & auctoritatem juris, quia sunt verum jus, videlicet non scriptum, consuetudinarium, & locale apud Mediolanum, & suo quoque loco ubi servatur talis cõsuetudo, sed jus scriptum & generale per totum imperium, quantum ad leges Imperatorum quæ ibi inseruntur. Quamvis dici possit quòd est jus locale, etiam quoad dictas leges Imperiales, quia tempore quo conditæ sunt, imperium erat valdè limitatum & locale.

103 Ex quo liquet, quòd præter leges Imperatorum, illius libri decisiones sunt locales: * & ita constat à principio originaliter fuisse, *text. in c. 1. de feud. cogni. ibi, usum tamen feudi, qui in nostris partibus obtinet & ita tenet Hostien. in summa de immun. eccles. § inquantum vers. si verò paternum. Anto. de Pra. verbo in procem. feud. col. 7. Oldra. cons. 159. ex præsenti. in 2. dubio, quem refert & sequitur Alber. in rub. C. de dona. Franc. Aret. in c. quia lect. 1. col. 2. de jud. & expressius quidem Pet. Jacob. in sua pract. tit. de success. feud. in princ. & per tot.* Et consuetudines illæ inoleverunt non à certo statuto primùm condito, vel certo uniformi more, sed à multis actibus privatorum, & hinc à frequentiori modo concedendi & utendi, prout frequens actus generat habitum vel consuetudinem. Tamen Bal. & ferè omnes, quos vide per Jason. & Francis. *in prælud. feud. & Claud. Seyssel. in spec. tit. de orig. feud. q. 3.* tenent quòd faciunt jus apud omnes, & multas adducunt coloratas rationes, quæ nihil concludunt, exceptis duabus, altera de approbatione Federici secundi, quod est fictum commentum Odoffred. cui non est credendum: & altera, quòd ille liber sit ab omnibus in usu receptus & approbatus, sed uti non apparet de aliqua approbatione Federici secundi, ita nec de conformi usu curiarum seu civitatum utentium feudis, imò potiùs de contrario, propter notoriam difformitatem consuetudinis feudalis cujusque loci vel provinciæ suo sensu (juxta vetus proverbium) abundantis. Igitur ex quo constat, consuetudines dicti libri semel fuisse locales, nec apparet quòd sint generaliter extensæ ad omnes, nec per constitutionem potestatem habentis, nec per conformem usum omnium: sequitur quòd locales remanserunt, & hęc est veritas, quamvis Dom. Joan. Bapt. Caccialup. qui propiùs cæteris veritati accedit, *in repet. d. c. 1. in fin.* evidentialius dicat, quòd ante cõpilationem Oberti, illæ consuetudines non fuerunt generales, nec habitæ pro jure, nisi in loco suo. Et quòd idem fuit etiam tempore dictæ compilationis, & aliquo tempore post, & in hoc verum dicit, sentit tamen quòd posteà successu temporis & communi usu effectæ sunt, & habitæ generales: ita ut omnes ligent, sicut consuetudo generalis, seu jus commune feudorum. Sed certè sicut tempore Oberti, & ante eum, pro diversitate locorum difformis fuit usus feudorum, ita deinceps fuit, & adhuc est hodie, experientia teste. Verum est, quòd omnium consuetudinũ feudalium quorumcunque locorũ * Consuetudines lib. feudis locales sunt.

prima compilatio & in ſcriptis redactio fuit Oberti: quo factum eſt, ut in pluribus locis, in quibus nullus, aut incertus erat uſus feudorum, obſervari cœperit illa compilatio, & latiùs extra originalia ſua loca in uſum traducta fuerit: ut olim Athenienſium leges, & Lacedæmoniorum mores partim uſurpati à Romanis. *§. & non inelеganter, de jure nat. gent. & civ. l. 2. D. de orig. jur.* non tamen admitto, quòd ſit jus generale, & commune feudorum ubique, ſed demùm ubi & quatenùs conſtat, in uſum eſſe receptum.

104 Propius ad materiam noſtrarum conſuetudinum accedens, præmitto apud nos & in toto hoc regno, maximè in patria conſuetudinaria, feuda* eſſe patrimonialia, & patrimoniorum ſeu alaudiorum jure cenſeri, hoc eſt, in plena & libera facultate & diſpoſitione clientum, ſicut de jure communi cenſentur bona, quæ purè & ſimpliciter ſunt in patrimonio noſtro. Ita quòd in omnibus ſecundum jus cõmune vel locale regulantur, & diſponuntur ſicut bona reliqui patrimonii, exceptis tantùm conditionibus, vel oneribus appoſitis ex pacto, vel tenore inveſtituræ, aut conſuetudine, vel ſtatuto ſpeciali loci. Et hæc eſt generalis conſuetudo regni. *Ita tenet Romani & Gallici juris peritiſſimus Ioan. Fab. inſtit. de legit. patro. tut. circa fin. de rer. diviſ. in fin. princ. & de empt. & vend. 9. col. 11. de actio. §. item Serviana col. 1. & in auth. ingreſſi col. ult. Cod. de ſacroſanct. Eccleſ. Petrus Iacobi in ſumma, de cauſ. ex quib. feud. amitt. col. 5. verſicul. hodie verò. Guid. Pap. in deciſion. Delphin. q. 59. 133. 230. & in conſil. 8. ſuper caſu, col. 2. verſic. ſed cùm hodie, conſil. 176. pro definitione, col. 3. verſic. vel aliter, conſil. 215. Jaſon. in l. de quibus, col. 16. num. 65. D. de legibus & long. conſuet. Phil. Decius in conſil. 208. col. 2. n. 9. conſil. 269. col. 3. n. 8. conſil. 586. col. 1. conſil. 690. col. 2. n. 8. Guill. Benedict. in repet. c. Raynutius, in verbo duas habens filias, n. 67. 68. 69. & in verbo & uxor. nomine Adelaſiam. n. 182. de teſtam. Franciſc. Ripa in l. 1. de legib. reſp. 1. n. 70. Steph. Bertrandi conſ. 15. ex themate. col. 3. num. 16. l. 1. Andr. Tiraquell. in tract. de retract. proxim. §. 1. gloſſ. 3. nu. 11.* Nec hoc ſolùm locum habet in Galliis, ſed etiam * in multis aliis locis, etiam in Italia, ut Mantuæ, ubi in civitate & ejus territorio talem eſſe generalem, notariam, & ab antiquo obſeruatam conſuetudinem, teſtatur Philip. Decius *conſ.* 586. & in Neapoli & Sicilia, ubi poſt Neapoda Sebaſtian. dicit Matthæus de Affli*ct. deciſ. Neapolita.* 140. Quod hodie omnia feuda ſunt hæreditaria, quod Petrus Anchara. *conſ.* 125. *col. ult.* infert, quòd bona emphyteutica * recepta pro ſe & liberis, poſtquam per antiqua pacta poſſunt vendi, relinqui & ab inteſtato deferri, verè & propriè poſſunt dici patrimonialia, ſicut quæcunque alia: & veniunt in petitione hæreditatis, *l. item veniunt, D. de petit. hæred.* Ex quo enim aliquid fit promiſcuũ & generale, neceſſe eſt quòd ſubdatur regulis promiſcuis & generalibus. Aliàs nihil eſſet certi, nullum eſſet ſolidum patrimonium, nec commercium, cùm omnia ferè prædia ſint feudalia, ſeu potior pars in hoc regno, prout & in utraque Sicilia & in Allobrogibus ſeu Sabaudia, ubi ante ſexaginta annos, uſu rerum exigente, præcipuo legum exploratore & correctore, *ut Titus Livius quinta decad. l. 5. & ante eum Cicero, teſtantur,* principes ipſi ad aſſiduas ſubditorum patriæ Ciſmontanæ querelas, anno 1475. & deinceps ſæpius convocato ducali concilio coacti ſunt veterem abrogare conſuetudinem, quâ non licebat feuda antiqua niſi in agnatos ſtirpis transferre, ita ut vaſalli nec filias nuptui dare, nec creditoribus ſuis ſatisfacere poſſent: & ſic publico decreto conſuetudines illæ, quantumvis antiquæ, legéſque Lotharii & Federici abrogatæ ſunt, & permiſſum non ſolum pro dotibus filiarum, ſed etiam pro aliis quibuſcunque juſtis debitis hypothecare & alienare in perpetuum quibuſcumque perſonis, non requiſitis & invitis agnatis, omni jure, vendicatione, conditione, vel in integrum reſtitutione in perpetuum privatis, idque pro bono & neceſſitate commercii publici, quantumvis feuda proavita vel antiqua eſſent. Et non ſolùm hoc permiſſum vaſallis, ſed etiam eis invitis conceſſum creditoribus, ut debitoris bona feudalia & antiqua pro ſolutione debitorum, ut alia paganica bona, vendere poſſent, & ſic extunc inſtar patrimonialium, ut in Gallia, redacta ſunt, excepta tamen unâ clauſulâ, videlicet, de conſenſu noſtro, ſcilicet ducis Sabaudiæ, quæ planè quæſtuaria eſt, ut patet in dictis eorum ſtatutis anni 1475. 1484. quorum exemplar habeo. A tempore enim Amedei primi Sabaudiæ ducis, qui fuit vir religioſæ conſtantiæ, & quanquam laicus, in Papam electus in concilio Baſilenſi, *ut infrà §. 1. gloſſ. 1. num.* 73. *& gloſſ. 5. num.* 21. ſucceſſores ejus, quòd quæſtui haberent ſuam adminiſtrationem, malè audierunt. His ſcriptis inveni, quòd Stepha. Bertrand. (etiamſi ſit ſub ditione Papæ) tamen fatetur feuda eſſe patrimonialia, nedum in Francia, ſed etiam in toto Delphinatu, & in Provincia. *conſil.* 18. *n.* 15. *lib.* 2. *in prima editione facta per Simonem Vincentium, & conſil.* 15. *ex themate, num.* 16. *lib.* 1. *ſecundæ editionis factæ per Portunarios.* Ex quibus infertur deciſio infinitatum quæſtionum, quas *in locis præallegatis & infra*, ut opus fuerit, ſatis abundè invenies.

* In regno Franciæ feuda ſunt patrimonialia & hæreditaria.

* Feuda patrimonialia ſunt multis in locis Italiæ.

* Emphyteutica bona hæreditaria.

105 Ex præmiſſa concluſione ſequitur hæc, quòd * in præfecturis patriæ conſuetudinariæ hujus regni, & in Delphinatu, Provincia, necnon in Sabaudia, ſaltem cis Alpes, per prædicta, pro deciſione cauſarum feudalium, in defectum vel ſubſidium noſtrarum conſuetudinum, non eſt recurrendum ad uſus feudorum compilatos per Obertum, imò nec ad extravagantes leges Imperatorum ſuper feudis in illo loco contentas, ſed omnino recurrendum eſt ad jus commune.

* In cauſis feudalibus decidendis quo jure utantur Franci.

106 Hic adverte, quòd ut jus commune ſcriptum dicitur reſpectu ſtatuti particularis ſcripti, ita jus commune non ſcriptum dicitur reſpectu conſuetudinis localis, & ſic propriè loquendo *in §. aliis*, jus illud commune Romanorum, quod vulgò vocatur jus ſcriptum, non eſt jus commune noſtrum, quia ſubditi non ſumus juri Romano ſive ſcripto. Novi quidam ſcioli (ut Petrus Rebuffus) aut adulatores aulici, jus commune * Francorum vocant conſtitutiones Regias, ſed fallunt & falluntur: regiæ enim conſtitutiones, etiamſi ſint communes toti regno, ut edicta quamvis particularia in re ſubjecta, generalia verò in perſonis: non tamen faciunt jus commune & generale reſpectu politiæ & gubernationis univerſalis, à qua tam longè abſunt, quàm à pandectis. Non ſunt enim aliquid quam placita particularia, pro majore parte temporaria & momentanea, & ſæpiùs quæſtuaria. Cæterùm in his quæ uſus hominum in contractibus, in teſtamentis, in prædiis, in ſervitutibus, in hærediis, ſucceſſionibus teſtati & inteſtati, retractibus, & omnibus quæ neceſſitates civilis & humanæ vitæ concernunt, & reliquis conſuetudinibus admiſit,

* Ius commune Francorum, cõſtitutiones regiæ.

107 Franci & Galli ſemper habuerunt conſuetudines * quaſdam generales & communes; præſertim in ſucceſſionibus, hærediis, & lucris nuptialibus, feudis, cenſibus, retractibus, prorſus diſcrepantes à jure communi Romanorum, cui Franci nunquam ſubditi fuerunt, & illæ conſuetudines generales & communes erant jus peculiare & commune Francorum & Gallorum: & initio rariores erant conſuetudines locales, ut unicum in toto regno erat ſummum auditorium, ſive Parlamentum ambulatorium, & quamquam tractu temporum multiplicatæ ſint & diverſificatæ conſuetudines locales cujúſque præfecturæ: tamen ſemper remanſerunt jura quædam generalia & peculiaria Francorum; ut cùm hæredia deferuntur ſtirpi ſeu lineæ à qua proceſſerunt, quod poſſet ipſo jure tranſire in hæredem legitimum: quum dominus feudi manu injecta ex defectu hominis, fructus ſuos facit; quòd propinquus ſtirpis hæredium venditum retrahat. Deficiente verò, vel dubia conſuetudine localis præfecturæ, tum in materia conſuetudinum noſtrarum, non eſt recurrendum ad jus Romanum, ſed ad vicinas & generales, & promiſcuas conſuetudines Galliæ.

* Conſuetudines generales & communes antiquæ Galliæ, rariores.

Jus

* Ius Romanũ quibus provinciis Galliæ ſit jus commune.

Jus autem * Romanum nullo modo hic eſt, nec eſſe poteſt commune, niſi in locis, (ut in hoc regno) quæ jure ſcripto reguntur, ubi major adhuc pars ſcripti juris exolevit.

108. Porrò, nihil ineptius, quàm quòd juvenes quidam inexperti recèns à ſcholis reverſi, ſcholaſtica Italorum doctorum argumenta adducunt, videlicet ſtatuta ſtrictè & ad verborum proprietatem intelligenda, utque minus gravent jus commune, ad quod ſemper in dubio recurrendum, & ſecundum illud interpretandum, *juxta notat. in l. 4. §. quoties, D. de damno. infect. in l. ultim. §. in computatione, Codice de jure deliber.* Illa enim procedunt in Italia adhuc, non in omnibus locis, ſed in illis demùm, in quibus jus ſcriptum Romanorum eſt pro regula communi. Meritò ſtatuta dictorum locorum, vel conſuetudines municipales non ſunt, nec eſſe poſſunt jus commune, ſed ſingulare vel particulare. Quod quantum fieri poteſt, reſtringendum eſt ad regulam communem, quò minus corrigatur. *l. quod verò, l. in his, l. jus ſingulare, l. quod ratione, D. de legibus.* Cujus oppoſitũ eſt in hoc Regno, ubi conſuetudines * locorum malè perperamque à quibuſdam jura municipalia vocantur: ſed am neſciunt illi quæ dicunt, nec de quibus loquantur. Siquidem omne jus municipale in contrarium præſupponit aliud jus commune, *l. 1. & ibi Bal. D. ad l. municipal.* Atqui in hoc regno non recognoſcimus hoc jus commune. Itaque apud nos conſuetudines noſtræ non ſunt jura municipalia, ſed ſunt jura communia cujùſque loci, *ut etiam decidunt Anton. Butrig. Panormit. & alii in rubr. extra de conſuetud. Panorm. cap. 1. extra ut lite pendent. Jaſon. in l. omnes populi, col. 1. D. de juſtit. & jure. Phi. Dec. in cap. 1. licet cauſam, col. 2. extra de præbend. & in conſil. 685. num. 2. ubi in annotat. dixi.*

* Conſuetudines Galliæ, locales, non ſunt jus municipale, ſed commune cujuſque loci.

109. Præterea jura municipalia nullo modo concernunt jura agnationum, nec ſucceſſionum inteſtati, nec teſtamentorum, nec dotium, nec contractuum, nec retractuum, ſed tantùm munera reipublicæ præſtanda, vel quædam ſingularia contra jus generale, *ut nuper clariſſimè docui in tractat. de muneribus & honoribus.* Ergo conſuetudines noſtræ ſunt jus commune. Verum eſt quod quædam ſunt generaliores aliis, quædam *regiæ*, ad quas cum vicinis recurrendum.

110. Ultimo verò loco è jure ſcripto Romano mutuamur, quod & æquitati conſonum, & negotio quo de agitur, aptum congruúmque invenitur, non quòd unquam fuerimus ſubditi Juſtiniano magno, aut ſucceſſoribus ejus: ſed quia jus illo authore à ſapientiſſimis viris ordinatum, tam eſt æquum, rationabile, & undequaque abſolutum, ut omnium ferè Chriſtianarum gentium uſu, & approbatione commune ſit effectum, *ut dixi ſupra in proœ. in glo. num. 150.*

* Quid pro deciſione cauſarum feudalium attendendum.

111 Itaque in * feudis aut quæritur de illis, non in quantum ſunt feuda, ſed promiſcuè, in quantum ſunt fundi, *ut infrà §. 1. gloſſ. 5. n. 67.* res patrimoniales ſeu bona in genere: & tunc reguntur ut reliquum patrimonium. Aut quæritur de illis in quantum feuda, ut quoad jura dominicalia reſpectu dominii directi, vel etiam quoad ſucceſſiones reſpectu vaſalli, ſeu in qualitate feudi: Et tunc primò attendi debent pacta & conventiones inveſtituræ feudalis, ſi de illis conſtare poſſit per originalem conceſſionem in feudum, vel aliàs, ut per antiquas recognitiones & dinumeramenta, *ut infrà dicam tit. 1. §. 5.* & hoc etiam vult jus commune, *l. contractus, D. de reg. jur. cum vulg.* Secundò, conſuetudo cujùſque præfecturæ: quòd ſi in certo caſu pacta inveſtituræ & conſuetudo localis deficiant, vel ſint ambigua, tunc tertiò & ultimò jus commune & generale * cogni & conſuetudines vicinæ. Quartò & ultimò, jus commune Romanum ſub Juſtiniano magno redactum, quatenus rationi congruit, nec receptis moribus repugnat, debet attendi. Et ita ferè tenet Pet. Jacob. *in dicto tit. de ſucceſſ. feud. per tot. maximè in col. 6.*

* Fortè legendum regni.

112 Ubi dicit, quòd conſuetudines ſcriptæ in dicto lib. feud. à principio uſque ad finem, pro nihilo haberi debent, quantum ad nos in toto regno Franciæ. Et ſequitur Claud. de Seyſel. *in Speculat, tit. de orig. feud. col. 4. verſ. quinimo.* non tamen nego, quin decorè allegari poſſint in cauſis, in quantum ſunt conformes contractui, vel noſtræ conſuetudini, ad notitiam vel conformitatem antiquitatis, ſed non ad deciſionem.

Sed obſtare videtur quod Guid. Pap. *in deci. Delph. quæſt. 180.* dicit obſervari jus d. libri feud. *in cap. uno, quòd teſtes ſint neceſſ. ad prob. ingrat. feud.* & quòd ita fuit concluſum in camera conſilii, quinque teſtes requiri ad probandum per dominum ingratitudinem vaſalli. Et fortiùs *in quæſt. 297.* ubi tenet quòd conſuetudines clauſæ in d. lib. faciunt jus apud omnes, & quòd in Delphinatu, ſicut jus ſcriptum, ſervantur, exceptis certis caſibus, in quibus conſuetudo localis contraria reperitur, *& in conſ. 123. magnificus dicit, quòd ibi ſervatur §. callidis, de prohib. feud. alien. per Fed. & in conſ. 214. col. 5. conſ. 218. col. fin.* dicit quòd juxta diſpoſitionem illius §. fuit adjudicatum commiſſum per arreſtum Parlamenti Delphinat. & ad dicta Joan. Fab. reſpondet *in d. con. 218.* quòd procedunt quoad modum ſuccedendi, & quòd ſecus eſt in modo vendendi vel alienandi.

113 Iſtis non obſtantibus, tenendum eſt, generalem conſuetudinem hujus regni eſſe qualem dixi. Nec obſtant dicta Guid. Pap. quia procedunt in Delphinatu, qui non eſt de regno, nec legibus & conſuetudinibus regni regitur, licèt regno inſeparabiliter accedat, *ut ponit gloſſ. prag. in proœm. in verbo Delph. autem.* Et iſtud apertè ſentit Guid. Pap. *in d. conſ. 218. col. 2.* ubi ponit veram reſponſionem ad dicta Joan. Fab. dicens, quod Faber loquitur de conſuetudine patriæ, de qua eſt oriundus, videlicet de regno Franciæ, cujus regni conſuetudo non extenditur ad Delphinatum, & alia loca quæ non ſunt de regno. Tum regio illa Delphinatus vicina eſt Inſubribus, ubi conſcripti ſunt & vigent uſus illi feudorum, & ubi ſunt ditiones feudaliter moventes à Delphinatu, ut Marchionatus Saluciarum *, prout arreſto Senatus Pariſienſis præſente Carol. 6. Rege Delphino judicatum fuit contra ducem Allobrogum vel Sabaudiæ. Et habetur in ſtylo Parlamenti *part. 5. quæſt. 201.* de quo etiam Bald. *conſil. 218. lib. 3.* & pronunciatum fuit illud arreſtum die 11. Maii anno 1390. Ex quibus liquet, Boër. *in conſuetud. Bituri. de præſcrip. §. 2. gloſſ. 2.* & Chaſſan. ejus ſequacem. *in conſu. Burg. in fine rub. feud.* inconſideranter erraſſe, cùm hujus regni conſuetudines tractando dixerunt, poſt conſuetudinem localem, recurrendum ad illum librum feudorum; & poſt ad legem ſcriptam, ex quorum errore poſſent infiniti abſurdiſſimi errores deduci, ut cuivis ſtudioſo promptum eſt intelligere ex prædictis & ſequentibus.

* Saluciæ Marchionatus feudum eſt movens à Delphino Franciæ.

114 Definitio * feudi variè traditur: verior & receptior eſt illa, quam tradit Raynal. *in rep. cap. imperialem, de prohib. feud. alie. per Feder.* Feudum eſt benevola, libera & perpetua conceſſio rei immobilis vel æquipollentis, cum tranſlatione utilis dominii proprietate retenta, ſub fidelitate & exhibitione ſervitiorum. Hanc referunt & latè explicant Jaſon *in prælud. feud. col. 3.* Franciſc. *in tractatu feud. par. 1. quæſt. 6.* ubi videas, nolo tranſcribere. Et illa definitio debet intelligi in feudo propriè ſumpto, quia poteſt * ſubſiſtere feudum abſque obligatione ſervitiorum, imo etiam abſque juramento fidelitatis, *ut per quos fiat inveſtit. in fine,* non tamen abſque fidelitate in ſe, ne contineat repugnantiam: ſed tunc eſt feudum impropriè, *ut latè ad longum declarat Franciſc. in d. q. 6.* Imo quod fortius eſt, feudum poteſt ſubſiſtere ſine retentione dominii directi, ſed ſolius fidelitatis.

* Definitio feudi propriè ſumpti.

* Feudum ſine quibus poſſit ſubſiſtere, vel non.

115 Nec eſt de eſſentia vel ſubſtantia feudi, quòd proprietas vel directum dominium retineatur, ſed ſolùm de natura. Unde ſi in infeudatione res ſit conceſſa in feudum cum omni dominio directo & utili, & cum

omnibus actionibus directis & utilibus, sola fidelitate retenta, & fortè certa annua pensitatione, erit verum feudum, quamvis improprium, prout dicitur de regno Siciliæ, *de quo tactum est supra eadem rub. num.* 87. Feudi enim substantia in sola fidelitate, quæ est ejus forma essentialis, subsistit. Cætera verò dependent à pactis & tenore investituræ, *& ita tenent Claud. Seysel. in Speculat. de diff. & invent. feud. col.* 8. *Vdalri. Zas. in epito. feud. part. ult. conclus.* 11. & sic præfata diffinitio, secundum regularem feudorum naturam procedit, & in ea * verbum feudum, pro ipso contractu feudi accipitur, at in sequentibus per discursum harum consuetudinum, & ferè ubique accipitur pro re beneficiaria, seu pro prædio ipso in feudum concesso.

* Feudum interdum pro contractu, interdū pro re feudali.

* Divisiones feudorum.

116 De divisionibus* feudorum brevitatis causa remitto ad Præposit. & àlios scribentes *in prælud. feud*, tū quia apud nos regulariter supervacuæ sunt illæ divisiones & differentiæ: ex quo feuda à patrimonialibus bonis ferè non differunt, nisi inquantum aliter per concessionem feudi vel consuetudinem invenitur dispositum. Et si qua utilitas ex illis divisionibus, vel aliqua earum resultet, meliùs & breviùs tradetur infrà in singulis & opportunis locis. Sed methodi causa dico, sex * tantum esse summas seu universales divisiones, quarum singula membra dividentia possunt ferè per reliquas omnes divisiones discurrere. Et subinde prima: quoddam corporale, quoddam incorporale. Jus enim census vel reditus potest dari vel teneri in feudum, & pariter officium sive hæreditarium, sive personale. Secunda, quoddam perpetuum, quoddam temporale, sive ad tempus incertum, ut tot vitarum, sive certum, ut vitæ hujus hominis. Tertia, quoddam nobile, quoddam ignobile, *de infra dicam infra* §. 9. *gloss.* 3. Quarta, quoddam divisibile, quoddam indivisibile, quod quandoque contingit ratione dignitatis regalis, *ut in d. gloss.* 3.

* Sex divisiones feudorum.

117 Quandoque etiam ex necessitate rei natura indivisibilis, ut in officio Cancellarii vel Connestabilis, quæ in feudum personale dantur à Rege. Sunt etiam in Neustria, & in præfectura Sylvanectensi (*ut in processu verbali super art.* 126. *&* 131.) officia quædam apparitorum, sive hæreditaria, sive personalia, quæ dividi nequeunt. Omnia verò feuda in prædiis vel reditibus consistentia non minùs dividua, quam alienabilia sunt. Quinta, quædam transmissibilia ad hæredem, quædam non transmissibilia nec cessibilia. Sexta, quoddam proprium, quoddam improprium: quæ refero non ad usus Insubrium, sed ad usus nostros. Proprium ergo est secundum consuetudinem usitatam, quæ est altera natura. *Bal. in l. contractus. col.* 4. *de fide instrum. dixi in annotat. ad Alex. cons.* 17. *num.* 9. *lib.* 2.

Quæ verò specialibus actis exorbitant à consueto modo, impropria * sunt & velùt extraordinaria, & quantum fieri potest, restringi debent. Expedit enim uniformem esse regulam, ut liberius sit commercium litésque minores, ut hac ratione exorbitantes & supervacuas contrahendi formulas prohiberi posse à legislatore, rectè recensuerit Joan. Gerson *in tractatu de contractibus, consider.* 10. *cum seq. & consider.* 9. qui ait quòd nullus debet censeri sapientior quam legislator: sublimito, nisi inquantum feuda allevarentur, & liberiora fuerint, quàm sit consuetus usus. Feuda enim initio libera erant ab oneribus pecuniariis, nisi pro militia publica duntaxat. Et sic divisio feudi franci seu liberi & non liberi hic includitur.

* Impropria & extraordinaria feuda.

Ligii * verò qualitas non est differentia specifica, quia non est aliud quàm arctius vinculum. Porrò plus aut minus non faciunt differentiam specificam. *Bartol. in l. Imperium, col.* 3. *num.* 9. *D. de jurisdict. om. jud. Jason in l. Marcellus, col.* 1. *D. ad Trebell. Alex. sub nomine Iasonis, instit. de actio. in princ. coll.* 4. *Tetigi infra* §. 58. *num.* 20.

* Ligium feudum.

Et hæc sufficiunt. Famigeratam autem divisionem feudi novi * vel antiqui rejicio apud nos, utpote impertinentem feudis inquantum feuda: sed tantùm inquantum hæredia. De hoc tamen latè videri potest §. 8. *num.* 97. *cum seq.* Et multò fortiùs alias divisiones minùs pertinentes rejicio. Sequitur §. 1.

* Novi & antiqui feudi differentia apud Parisienses non obtinet.

---

§. 1.

PAR la coûtume de la Ville, Prevosté, & Vicomté de Paris, le Seigneur feodal, par faute d'homme, droits & devoirs non faits, & non payez, peut mettre en sa main le fief mouvant de luy. Et iceluy fief exploicter en pure perte, & faire les fruicts siens pendant la main mise: (* à la charge d'en user par luy, comme un bon Pere de famille.)

* Inclusa addita sunt per novam consuetudinem.

PAtrono feudum prehendere licet ob causam non existentis clientuli, jurisque debiti non præstiti nec soluti, atque interim feudo purè & liberè frui, fructúsque lucrari. H. D.

TOTIUS hujus tituli præcipuus iste §. universam materiam prehensionis * feudalis, seu manus in feudum injectionis, quam Gallicè vocant *saisie*, vel, *main-mise feodale*, breviter & sententiosè complectens. In qua ad perfectam intelligentiam & doctrinam, quinque potissimùm consideranda sunt: videlicet persona, causa, forma, subjectum & effectus: quæ singula miro ordine & compendio in textu deciduntur.

* De prehensione feudali.

Primum in text. ibi, *le Seigneur feodal*, hoc est, *patronus seu directus dominus feudi*. Is enim solus est qui potest manum injicere, & uti hac prehensione feudali & declarabitur *in gloss.* 1.

Secundum in text. ibi, *par faute d'homme, droicts & devoirs, &c.* id est, *defectu non subsistentis vasalli, & solutionis debitorum jurium*, est sola & unica causa propter quam, & qua contingente potest utilis prehensio feudi fieri; de qua agitur & declaratur *in gloss.* 2.

Tertium in text. ibi, *mettre en sa main*, forma enim & essentia omnis prehensionis feudalis, est quòd feudum ad manum dominicam patroni de facto & realiter ponatur, ut dicetur *in gloss.* 4.

Quartum in text. ibi, *le fief mouvant de luy*, hoc est, *feudum quod immediatè, seu mediate (sed feudo immediato prehenso) recognoscitur à patrono*: id enim solùm est prehensibile, ut tradetur *in gloss.* 5. *&* 6.

Quintum in tex. ibi, *& iceluy fief.* usque ad fin. ubi comprehenduntur omnes effectus hujus prehensionis, & deducuntur *in gloss.* 7. 8. *&* 9. Concordiam autem, vel discordiam cæterarum consuetudinum hujus regni ad hunc §. *vide infra eo.* §. *in gloss.* 8. *num.* 24. *ubi aptiùs tradetur.*

SUMMARIA GLO. I.

Q. 1. An usufructuarius feudi dominantis uti possit prehensione feudali in subfeuda.

2. An appellatione domini contineatur.

3. 4. Fructuarius agit pro servitutibus feudi fructualis

illis etiam possessorio utili.
5. Ius patronatus ad beneficia, transit cum universitate rei.
7. Vsufructuarius non est dominus.
8. Nova distinctio quando fructuarius loco domini habetur.
9. 10. Verbum, intelligitur, denotat fictionem.
11. Qualitas feudalis in sola proprietate consistit.
12. Non subsistit qualitas extra subjectum.
13. Incompatibilitas dominicalium jurium cum fructuario.
14. Fructuarius non potest agere confessoria pro servitutibus.
15. Solutio quaest. quòd procuratorio nomine domini & non proprio nomine fructuarius prehendere potest.
16. Fructuarius non est propriè procurator, sed quoad quaedam. Tenetur ad curam & custodiam eorum quae cadunt in usumfructum.
17. Tenetur cavere pro re & instrumentis rei.
18. Ampliationes ad conclusionem, quòd nomine domini potest prehendere.
19. Jura dominicalia non sunt de se in fructu.
20. Quòd fructuarius procurator censetur, ampliatur ad emphyteutam, vasallum, superficiarium.
21. An colonus possit prehendere.
22. 23. In juribus dominicalibus duo consideranda.
24. Clausula cedens actiones, &c.
Colonus ad modicum tempus agit contra dominum ut prehendat, vel ad interesse.
25. Clausula generales in simplici locatione non sufficiunt ad mandatum.
Jus praesentandi non venit etiam in mandato universali.
26. Renovationes investiturae sunt administrationis, & non alienationis.
Sufficit ad prehensionem mandatum generale. Idem infrà eod. q. 8.
27. Colonus ad longum tempus potest uti prehensione feudali.
Error imperitorum non inducit consuetudinem.
28. Investitura facta à fructuario vel colono ad longum tempus, excludit retractum proximitatis.
Non autem investitura facta per colonum ad modicum tempus.
29. 30. Colonus quando soleat praesumi deputatus ad investituram.
Investiturae publicatio.
31. Fructuarius prehendens censetur tanquam procurator hoc facere.
32. Actus dependens à voluntate unius.
33. Defectus qualitatis formalis vitiat.
34. Jus prehendendi non potest cedi, nec nomine suo cuiquam competere, nisi directo domino.
35. Doaria non potest nisi procuratorio nomine prehendere. Siculi multa traxerunt à moribus Francorum, qui ibi dominati sunt.
36. 37. 38. Limitationes ad regulam: Fructuarius procuratorio nomine actus dominicales exercere potest.
Vigilare & dormire domino licet. Dormiente vasallo dominus vigilat.
39. Q. 2. Domino prehendente, an faciat suos fructus stante fructuario.
40. Fructuarius debet frui per manus suas.
41. Commodum defertur ad eum, cujus favore fit. à l. privatio.
42. Solutio quaest. quòd fructus subfeudorum apertorum & saisitorum spectant ad fructuarium.
43. 44. Subfeudum est de pertinentiis feudi dominantis.
45. Fructuarius sua authoritate fruitur.
46. 47. 48. Privatur si abutatur usufructu.
49. Q. 3. An jura jam cessa spectent ad supervenientem usufructuarium.
50. Solutio, quòd non, quia sunt fructus civiles, & facti jam separati.
51. 52. Differentia fructuum, quia in naturalibus cessio est pro separatione à re vel solo.
Quando cedunt successivè, attenditur rata temporis.
53. Quando cedunt in momento, attenditur tempus cessionis.
Fructus separati sunt proprietas separata.
Reditus clericorum jam cessi pignorari non possunt.
54. 55. Q. 4. Commissum cedit proprietario quoad proprietatem, & fructuario quoad usumfructum.
56. Quod consolidatur, unum & idem efficitur. idem infrà eod. num. 46.
57. 58. Verus intellectus l. usufructu legato. D. de usufruct.
59. Injuria facta servo spectat ad dominum proprietarium, nisi contemplatione fructuarii illata fit.
Et creditor computat in sortem poenam quam habuit ex delicto commisso in rem, sed non ob delictum commissum in personam occasione rei.
60. Contra Benedict. quòd fructuarius nil habet in thesauro ab alio invento.
61. Contra Guid. Pap. & Tiraq. quòd non sit hoc respectu differentia, an commissum fiat ipso jure, an per sententiam.
62. Q. 5. Fructuarius habet in commissis usumfructum, sicut in adjectis per alluvionem.
63. Augmentum fit idem.
64. Dominus non tenetur unire nec incorporare subfeudum quod jure commissi occupat.
65. Distinguendum, an fiat accessio ex causa inexistenti, an ex accidentali vel extrinseca.
66. Augmentum voluntarium vel ex alia causa non prodest fructuario.
67. Nisi fructuarius contribuerit, vel ejus contemplatione fiat.
68. 69. Multae confiscationes sunt fructus jurisdictionis.
70. Q. 6. Si vasallus efficiatur usufructuarius feudi dominantis, nihilominus tenetur ad clientelaria obsequia.
Secus in marito vel tutore.
71. Q. 7. An hic §. habeat locum in domino feudali pro parte.
Quod commune nostrum esse, quomodo intelligatur.
72. Q. 8. Procurator potest prehendere ex mandato generali.
73. Q. 9. Idem in marito & tutore.

GLOSS. IN VERBO.

Le Seigneur Feodal.

1\.
* De fundo dominante, & quis fundi dominantis dominus.
* Feudum non semper dependet à fundo.
* Alaudiũ verũ quid.

QUID de usufructuario fundi* dominantis? Hîc utar verbo fundi, & non feudi, quia verbum fundi est communius. Non* enim omne prædium dominans est feudum, sed quandoque alaudium, ut patet in alaudiis etiam privatorum, quæ quandoque habent feuda à se dependentia, *ut infrà* §. 46. Et antonomasticè, Alaudium * est terra Salica, seu sacrum domanium Domini nostri Francorum Regis, suæque coronæ patrimonium: quod est verè, simplicissimè, & absolutissimè alaudium, nativa sua naturalis juris libertate, originaliter & perpetuò gaudens: nullius unquam hominis servituti aut recognitioni subditum.

* Fructuarius fundi dominantis utrum possit ob defectum vasalli manum feudo injicere.
* Vide tamen contrarium *infrà n. 7.* & postremo sententiam Molinæi. *num.* 8.
* Fructuario quæ jura competant.

2 Ad quæstionem * de fructuario (quæ est difficilior quàm prima facie videatur) primo* videtur idem, quia appellatione domini continetur, inquit text. *in l. in venditione, in princ. D. de bonis auct. jud. possi. l. liber homo* 2. *in princ. D. de verbo oblig. facit text. in l.* 4. *D. de usufr. in l. cùm filius* §. *dominus D. de leg.* 1. Secundò quia est quasi dominus, *text. in l. si usufructus, D. de aqua plu. arc.* unde * tametsi non competat ei directum jus dominicum, & directa potestas prehendendi: saltem competit utilis actio, & prehensio, etiam suo proprio nomine, sicut *in d. l. si usufructus*, vult Jurisconsul. utilem aquæ pluviæ arcendæ actionem fructuario nomine proprio accommodari. Tertiò, cùm habeat usumfructum loci dominantis, cum omnibus pertinentiis & juribus suis, habet etiam usumfructum omnium jurium inde dependentium: & sic habet usumfructum juris dominici, & potestatis prehensoriæ. Igitur jure suo, & nomine proprio potest hac prehensione feudali uti: quemadmodum jure suo, & nomine proprio, & per manus suas potest exercere rem fructuariam, & omnes fructus ejus, jura & commoda, sive naturalia, sive civilia percipere, *l. fundi Trebatiani D. de usufr. leg.* Nec obstat quòd conditio feudalis est quædam servitus realis, *ut dicemus infrà eod. gloss.* 5. *in princ.* Et sic quòd fructuarius non potest habere usumfructum juris dominici, aut alicujus prehensionis feudalis in subfeuda, quia servitus servitutis esse non potest. *l.* 1. *D. de usu & usufr. leg.*

3\. Quia respondetur primò, quòd jus, dominicum, & quævis potestas feudalis non est propriè servitus, nec competit, nec exercetur jure propriæ servitutis in rem clientelariam, vel censuariam: sed est vera proprietas, & dominium directum retentum in re concessa, unde jus, dominicum propriè & antonomasticè appellatur, prout etiam diximus prius: unde non extra bona, prout de servitute, *inquit text. in l.* 1. *D. de usufr. leg.* quod non est de bonis, nec extra bona, quod novè declaravi, sed verè & propriè est in bonis, & ex bonis, cùm sit pars dominii rei concessæ: & sic quo jure in qua ratione fructuarius habet usumfructum feudi dominantis, eodem jure & eadem ratione habet usumfructum juris dominici, & potestatis prehendendi, quæ sunt pars & portio loci dominantis *l. quæ de tot. D. de rei vend.* Et hæc est formalis responsio.

4 Posset enim responderi secundò quòd quamvis fructuarius non habeat verum & formalem usumfructum in servitute debita feudo fructuario, tamen habet usum: non dico servitutem usus, sed jus percipiendi commodum illius servitutis & ea per se utendi. *text. est in l.* 2. §. *rectè Neratius in fin. D. si serv. vindicetur.* Et si impediatur, potest vindicando usumfructum, sive confessoria agendo pro usufructu, per hoc in consequentiam ususfructus feudi obtinere, ut sibi liceat uti dicta servitute, & ut adversarius hoc pati teneatur, *text. in l.* 1. *in princ. D. si usufr. pet.* Imò etiam pro servitute debita fundo, competit fructuario nomine suo utile judicium possessorium, cujus directum competit domino. *text. & ibi Bart. in d. l.* 2. *in fin. si serv. vind.* & sic patet quòd fructuarius nedũ naturaliter possidet nomine proprio ipsum fundum, *l. natural. in princ. D. de acqui. vel amitt. possess.* sed etiam jura & servitutes illi debitas, quasi naturaliter possidet, & possessionem suam vel quasi interdicto utili tueri potest. Ergo quocunque se res vertat, usufructuarius potest uti jure dominicali in feuda servientia, & compellere nedum proprietarium, sed etiam subvasallos, aut quoscunque alios ad hoc patiendum.

* An jus patronatus sit in fructu, & transeat cum universitate.
* Qui hodie est §.

5 Quartò, etiam jus* patronatus ad sacerdotia, quod canonistarum more loquendo, spiritualitati est annexum, transit cum universitate, & in consequentiam rei cui adhæret, in fructuarium, *per not. in cap. ex literis, de jure patro.* Ita quòd præfertur præsentatus à fructuario: sic & à marito in propriis uxoris, *ut latius dicemus infra* §. 37. * *gloss. n.* 3. & §. 108. Igitur multò fortiùs transit istud jus patronatus competere in subfeuda, quod est merè temporale, seu seculare, ut vocant. Et quemadmodum receptum est, præsentationem esse in fructu, *ut no. in cap. cùm olim, de major. & obed.* Ita eadem ratione dicendum est, exercitium hujus juris patronatus, putà prehensionem feudalem, admissionem in fidem clientelariam, renovationem investituræ, perceptionem commodorum inde dependentium, esse in fructu, & consequenter ad fructuarium etiam suo nomine & jure proprio, licet non primitivo, sed consecutivo pertinere. Quintò, quamvis ista de se non competant nisi vero patrono, & domino feudali, & non possint cedi, vel in alium à patrono transferri, *ut dicemus infrà eod.* §. *gloss.* 3. tamen transferri possunt & transmitti cum universitate feudi. *per l. in modicis. D. de contrah. empt. & vend. l. quad. D. de acqu. rerum domin. d. c. ex literis. notant scrib. in l.* 1. *D. de Offic. ejus cui mand. est jurisd.* Sed ad fructuarium totius feudi transit universum feudum jure ususfructus: ergo cum feudi universitate transeunt hæc feudalia jura quoad usumfructum: & poterit fructuarius illis uti pro tempore ususfructus, salva eorum substantia, prout semper salva remanet.

6 Jura enim feudalia in se nullo modo depereunt, sed magis conservantur fructuario utente, quàm si nullus uteretur. Secus esset de nova investitura, quia illa non est actus conservationis, vel simplicis administrationis: sed veræ alienationis. Ideoque non potest fieri, nisi per eum qui potest alienare proprietatem. *c.* I. *in princ. per quos fiat investit. in usib. feud.* Sextò, talis videtur esse communis observantia & modus utendi, secundum quam possumus & debemus consuetudinem nostram interpretari. *l. si de interpretatione D. de legib.* quia licèt hodie non possit allegari pro nova, vel contraria consuetudine, tamen potest allegari pro ampliatione, re-

strictione, modificatione, vel alia declaratione consuetudinis in scriptis redactæ, & homologatæ, *ut plenè dicemus infrà in conclusione totius operis.* Et ita sæpè usitatur, quòd mulieres viduæ, jure doarii, vel alii fructuarii, fruuntur honoribus & juribus clientelaribus, tam prehendendo, quàm investituram renovando in subvasallos & subfeuda.

* Fructuarius quę facere non possit.

7 In contrarium fortiter arguitur, quia usufructuarius non * est dominus rei, in qua habet usumfructum, nec appellatione domini rei continetur, *text. in l. 1. §. 1. vers. qui servum, ff. de Senatusc. Syllanian. & Clau. l. item apud Labeonem. §. si usumfructum. ff. de injur. l. 2. in princ. ff. de reliq. & sump. fun. in l. falsus. in fin. ff. de furt.* Ad d. l. *in venditione, suprà num.* 2. communis est solutio, *secundum Bart. & Ang. ibi.* quod appellatione domini largè & simpliciter absque eo quòd dicatur dominus rei, vel feudi, venit usufructuarius, ut ibi: sed quando fit mentio rei, non venit usufructuarius, quia non est dominus rei, & hanc solutionem sequitur Alexand. *in cons. 129. puto de jure, vol. 2. quod est repetitum in cons. 5. vol. 4.* ubi infert ad quæstionem statuto volente stari sacramento domini, & decidit quod habet locum etiam in usufructuario, quia statutum non loquitur de domino rei, sed de domino simpliciter. Hæc solutio videtur aures demulcere, sed mihi non placet, quia verbis legem imponit, *contra l. fin. C. de usur. l. 2. C. communia, de legat. c. commissa, de elect. in 6.*

* Nova & subtilis distinctio, *an, quando & qualiter appellatione domini veniat fructuarius.*

8 Ego * mentem & effectum considero, & respondeo, quòd aut loquimur quantum ad dispositionem & effectum usufructus & eorum quæ ab usufructu dependent, & ad fructuarium pertinent, aut quando agitur de dispositione & effectu rei ipsius, in qua alter habet usumfructum.

* Fructuarius verè & propriè est dominus sui usufructus: & quibus casibus id verum.

Primo casu indistinctè appellatione domini, sive fiat mentio rei, sive non; venit usufructuarius: quia verè * & propriè est dominus sui usufructus, quæ est res incorporalis, *ut est bonus text. in l. qui usufructum in fin. ff. si usufr. pet.* An autem hoc sit propriè, an impropriè, subdistinguo. Aut non fit mentio rei, vel fit mentio tantùm in genere, & sub termino universali & generalissimo, cùm dicitur dominus rei (indefinitè, non se referendo ad certam rem) vel dominus bonorum, & tunc appellatione domini in genere, venit usufructuarius verè & propriè: probatur clarè in d. l. *in venditione, ff. de bonis auctorit. judicis possidendis,* ubi fit mentio bonorum in genere: & ibi dicit Jurisconf. quod appellatione domini scilicet bonorum, vel rerum, fructuarius continetur, ergo verè & propriè, quia verbum, continetur, * veram, germanam, & propriam significationem importat, *ut dicit Bart. in l. cum eorum. §. affinitates. ff. de postul.* sed quia Areti. *in l. Gallus §. instituens.* & ibi Jason. *in lect. 1. col. 1. & lect. 2. col. 2. ff. de lib. & posthu.* & communiter doctores reprehendunt illud dictum Bart. aliter probatur per *d. l. qui usufructum.* ubi habens usumfructum, verè & propriè dicitur dominus illius, & sic venit appellatione domini indefinitè prolati. Idem si fiat mentio rei vel rerum indefinitè, & in genere, *per text. in l. 1. ff. de rebus cred. & per Bart. l. final. ff. de usufruct. legato.*

* Verbum *continetur* veram & propriam significationem demonstrat.

Aut verò fit mentio expressa rei in specie, puta fundi, vel servi, vel (quod idem est) dispositio tacitè refertur ad certam rem, vel ad certas res. Et tunc appellatione domini rei in specie, venit, ut dixi, usufructuarius quantum ad dispositionem & effectum sui juris & inde consequentium: sed tamen impropriè: quod clarè & apertè probatur in *d. l. liber homo. in fin. princ. ff. de verbo oblig.* ubi fit mentio de servo, & sic de certa re, sive ad rem certam verbum domini sequens refertur, & dicit textus quòd fructuarius & bonæ fidei possessor, in quibus casibus eis ratione usufructus & possessio acquiritur, domini esse intelliguntur: ergo impropriè.

* Verbum *intelligitur* denotat fictionem.

9 Quia verbum intelligitur, * denotat fictionem & improprietatem, *text. in l. emancipatum. §. si quis conceptus. ff. de Senat. in l. quia servo in fin. ff. de actio. & oblig. in l. si tibi homo §. cum servus. ff. de legat. 1. in l. hæres quoque juncta gloss. fin. ff. de acqui. vel amitt. hæred. Bart. in l. si is qui pro emptore in 3. oppo. ff. de usucapion. cum similibus.* Probatur etiam apertissimè in l. *cum filius §. dominus. ff. de legat.* 1. ubi usufructus venit appellatione dominii, non tamen dicit text. quòd venit appellatione dominii, sed quòd portionis instar obtinet: ergo impropriè, quia verbum *instar,* * importat solum similitudinem, sed nullum simile idem. *l. quod Nerva. ff. deposit.* & omnis similitudo est quoddam figmentum rei, & non propriè res ipsa, inquit Bal. *in l. 1. in fin. C. de patrib. qui filios distraxer.* sed in d. §. *dominus,* agitur solum de dispositione & præjudicio usufructus: & verba ad certam rem, videlicet ad fundum legatum referuntur. Igitur appellatione domini certæ rei, vel ad certam rem relati, bene venit usufructuarius limitatim quantum ad dispositionem usufructus, sed tamen impropriè. Tamen quia ista improprietas verborum congruit menti, & rationi materiæ subjectæ, verificatur etiam in statutis. Unde si statuto cavetur, quòd communitas loci teneatur emendare domino domus vel fundi damnum ei datum per incendium incerto auctore, & contingat quod segetes fundi, in quo alius habebat usumfructum, exustæ sint, debet emenda solvi fructuario, & non proprietario, quia ad eum spectabant fructus, & damnum illi est illatum. Ita decidit Cyn. post Odofred. *in l. certum col. 1. C. de rei vend.* Idem vult Alberi. *in l. si usufructuarius messem. ff. quemmad. usufr. amitt. & in 2. par. Statuto. q. 74.* quod ampliatur, sive statutum loquatur de domino simpliciter & in genere, sive de domino rei, nedum si fructus essent à solo separati, *ut loquitur Cynus,* sed etiamsi adhuc pendentes essent per prædicta. Plures alios text. aut rationes & similia possem adducere, sed ne sim prolixior omitto.

* Verbum *instar.*

10 Venio ad secundum, quantum * ad dispositionem & effectum ipsius rei, in qua alter habet usumfructum, & tunc appellatione domini, etiam simpliciter nullo verbo etiam generalissimo addito prolati, nunquam venit usufructus, nec verè, nec fictè, nec propriè, nec impropriè: quia nullo modo est dominus rei in qua habet usumfructum, imo hoc esset impossibile & repugnans, cum nunquam consistat, nisi in re aliena, *ut patet per sui definitionem, insti. de usufruct. in princ. l. 1. & 2. ff. eod. l. uti frui in princ. ff. si usufruct. peta.* Et semper propriè & absolutè res ipsa dicitur respectu fructuarii, in totum aliena. §. *alienus insti. de hæred. instit.* ita quòd fructuarius nullam communionem habet in re ipsa cum proprietario. *text. est in l. sed si forte ff. de reb. cor. qui sub tut. vel curatela sunt.* Et respectu proprietarii dicitur rectè & propriè in totum sua. *text. in l. rectè dicimus. ff. de verbor. sign.*

* Domini appellatione quibus casibus nō veniat fructuarius.

11. Igitur attento quòd nostra consuetudo in illis verbis, *le Seigneur feodal,* facit mentionem de domino certæ rei, videlicet rei dominantis, & nedum de domino certæ rei, sed etiam respectu certæ qualitatis, scilicet feudalis: quæ quidem qualitas non concernit usumfructum, sed proprietatem ipsam, quum sit realis & perpetua, ut infra dicetur: Sequitur * firmissima conclusio, quòd non habet locum, nec potest ullo modo verificari, nec convenire usufructuario. *Et ita decidit Ioan. Faber instit. de hæredib. instit. §. 1. in princ.* Itaque si quis ex legato vel emptione, aut alias quoquo titulo, vel fortè vidua ex doario consueto, vel convento, habeat usumfructum etiam totius castri vel loci totius dominantis, unde plura feuda, & vasalli dependent, quantumcunque vasalli mutentur & feuda aperiantur, non poterit illa prehendere, nec manum suam injicere. Sed iste est actus solius proprietarii, sicut solus proprietarius est patronus feudi, & dominus directus, *text. est hic.* Et ultra textum probatur, quia ista prehensio fit in vim directi dominii & qualitatis feudalis: virtus enim seu jus prehendendi, oritur & emanat à solo directo dominio feudali, tanquam à sola & immediata potentia suæ causæ originalis & productivæ. Igitur nullo modo potest competere, nec exerceri per usumfructuarium,

* Domini appellatione fructuarius non continetur in hocarticulo, ut suo nomine prehendat feudum ob defectum vasalli: *ut hic.* procuratorio tamen nomine, & ut procurator tacitus proprietarii, de quo vide §. 15. *infra.*

cum nullum habeat directum dominium rei, nec per consequens aliquam qualitatem feudalem.

12 Tum quia qualitas non posset subsistere extra suum subjectum. *tex. in l. ejus quia in provincia circa fin. ff. de reb. cred. l. si servum mihi. §. 1. ff. de actio. empt. in l. Pomponius. §. accessiones. & ibi. Alex. in 3. not. ff. de acquir. vel amitt. possess. Bald. in l. omniū. col. 1. circa medium. C. de test.* Tum quia qualitas feudalis est realis, & perpetua, sed ususfructus est contradictoriè oppositus, ut pote personalis & temporalis. Igitur qualitas feudalis non potest in illo subsistere, sed * in sola directa proprietate: quæ est suum verum subjectum & unicum fundamentum. Similiter in fidem recipere, sive ad fidelitatem & homagium (ut dicunt) admittere, & veterem investituram renovare, spectat ad solum proprietarium, ut patet per rationes prædictas.

* Qualitas feudalis in sola proprietate consistit.

13 Et adhuc probatur necessario ab utraque parte extremorum, videlicet patroni & clientis, quia quod patronus admittit ad fidelitatem, investit vel investituram renovat, hoc est, quia est dominus directus, & utile dominium concessit & renovat clienti. Et quòd cliens fidem dat patrono, hoc est, quia ab illo recipit utile dominium, & illum in directum dominum recognoscit, & ista sunt de substantiali essentia & forma cujusvis concessionis & renovationis investituræ feudi, & cujusvis exhibitionis & admissionis fidei sive homagii, & necessariò sunt actus exequibiles per solos dominos, tam ex parte patroni, quam ex parte vasalli, & omnino incompatibiles vel inexequibiles per simplices usufructuarios, sive ex parte patroni, sive ex parte vasalli, sive activè, sive passivè. Itaquòd sicut solus dominus directus potest in feudum concedere, investire, & investituram renovare, & in fidem admittere, & non usufructuarius loci dominantis: ita solus utilis dominus feudi, sive prædii clientelarii & servientis potest fidem dare, homagium præstare & investire, & non fructuarius feudi seu prædii servientis, *ut etiam liquet ex deductis infra §. 22. & §. 41.* Et idem eisdem fere rationibus dicendum esset de renovationibus investiturarum censualium prædiorum, Et ita quòd hujusmodi investituræ & renovationes debeant fieri per proprietarium, & non per fructuarium, *tenent Alberic. Rosa. in l. usufructu legato. ff. de usuf. & in rub. C. eod. Guid. Pap. dec. Delph. 477. in princ. qui ista non allegant.*

* Fructuarius non potest nunciare novū opus, nec agere pro servitutibus, suo scilicet nomine. *J. n. 15. infrà.*

14 Ulterius pro hac parte facit quod usufructuarius non * potest nunciare novum opus nomine suo. *text. in l. 1. D. de op. no. nun.* & est ratio, quia habet tantùm jus personale, debile, & de facili finiturum, *ut volunt Bar. Imol. Alex. Iason. ibi.* Igitur multo minus poterit saltem nomine suo, quod est majus, videlicet jure dominico prehendere. Tum non potest agere confessoria pro servitutibus debitis feudo fructuario. Sed istæ actiones & harum exercitium & executio soli domino competit. *text. in l. fin. in fin. ff. de servit. in l. 2. §. hac autem actio. l. & si forte §. Hæc autem actio ff. si servit. vend. l. uti frui. §. utrū. ff. si ususfr. pet. l. 1. eod. tit.* ubi notā doctores quòd non potest agere ullo modo, nec directa, nec utili: & ratio est, quia non potest ullo modo illi congruere nec adaptari medium concludendi in istis actionibus, quum non possit dicere nec docere, se dominum feudi dominantis, nec etiam dictæ servitutis: quæ ratio militat omnino in jure, & executione prehensionis feudalis, non enim potest causari se fore patronum, ut palam est. Sed istud ultimum facile posset evitari, quoniam quòd fructuarius non possit agere confessoria servitutum, sibi non nocet, quum ei sufficiat vendicatio seu confessoria ususfructus, medio cujus obtinebit intentum, *ut nuper diximus. sup. eod. nu. 4.* Et sic videtur, quòd licet non habeat proprietatem juris prehendendi, sufficiat habere usumfructum. Et tanto magis quanto *in d. l.* non habet nec usumfructum quidem servitutis debitæ feudo fructuario. Hic autem habet verum & formalem usumfructum juris dominici, & potestatis prehensoriæ. Igitur & ejus exercitium, honores, & commoda. Hæc enim censentur in fructu, cùm aptitudine renasci possint, & renascantur quotidie, & eorum perceptione & consumptione, nihil proprietas eorum deperit.

15 Quid dicendum? in hac sum sententia, quod suo * nomine non potest prehendere, nec alios actus domi nicos exercere, vel pati, per rationes pro hac parte adductas: Tum quia jura clientelaria non possunt cedi, nec in alium transferri retento patronatu, & non potest jus prehensorium feudi, alii suo nomine competere, quàm vero patrono. Idque manifestam implicaret contradictionem seu ἀδύνατον: *ut plenè dicemus infra eo. §. gloss. 3.* Sed hæc potest procuratorio nomine domini, seu proprietarii, qui solus est patronus feudi, & non fructuarius, *arg. d. l. 1. §. fin. ff. de oper. no. nun. & l. 1. in fin. cum l. seq. ff. usufr. quemad. cave.* ubi novi omnes scribentes quòd eo ipso quod quis est constitutus usufructuarius, videtur sibi commissa custodia rei & mandatum generale. Ita quod censetur procurator generalis proprietarii, ut possit exercere illa * quæ concernunt curam, custodiam, & conservationem ipsius rei, & jurium ejus: nedum extra judicium: sed etiam in judicio, unde hoc procuratorio nomine poterit nunciare novum opus, nedum per jactum lapilli, sed etiam per prætorem, *ut in d. §. fin.* & directis actionibus confessoriis uti, pro servitutibus feudo fructuario debitis, *ut tradit Bart. in l. apud Trebatium, in fin. ff. de aqu. plu. arcenda,* cum alioquin nomine suo nec directas, nec utiles habeat. Poterit igitur hoc procuratorio nomine, manum non suam propriam (sed domini) injicere feudo aperto, à feudo fructuario dependenti, sive per se, sive judicis auctoritate, *secundum not. infra eod. gloss. 4. q. 1.* & confortationem manus Regiæ superinducere: & in judicio sustinere, & prosequi, ad exclusionem opponentium. Illi quoque hoc eodem nomine, poterunt clientelaria obsequia & jura offerri: isque poterit ea recipere, clientes in fidem admittere, & investire. Et generaliter omnia dominicalia jura exercere, & facere nomine domini, quæcunque dominus ipse circa horum administrationem posset.

* Fructuarius procuratorio nomine domini sive proprietarii, & verus legitimus & tacitus procurator prehendere & alia dominicalia jura exercere potest.

* Procuratione feudi quamfructuarius habeat.

16 Non tamen est propriè procurator generalis, * sed quoad quædam, videlicet quæ respiciunt custodiam, defensionem & administrationem rei, & jurium ejus, *per notata in l. de die §. quidem. ff. qui satisd. cog. Bal. in l. eum ad quem C. de usufr. Salycet. in l. 3. C. de procurat. Alex. in d. §. fin. col. 3.* unde tenetur conservare jura, pertinentias, & servitutes debitas proprietati, seu fundo fructuario: & si permiserit eas usucapi vel præscribi, tenetur ad interesse, *text. in l. 1. in fin. usufr. quemadm. caveat.* igitur habet jus agendi pro illis juribus, pertinentiis, & servitutibus, videlicet per obliquum & in consequentiam actione confessoria usufructuarius nomine suo. *d. l. 1. ff. si usufr. petat.* vel per directum procuratorio nomine domini actionibus directis illorum jurium. Itidem si res magna & necessaria indigeat impensa, si nec eam (repetiturus) fecerit, nec domino denunciaverit rei periculum, tenebitur de hoc, *ut not. Paul. in l. eum ad quem. C. de usufr. arg. l. item quæritur. §. exercitu. ff. locati, l. fin. fidejussor. ff. mandati l. si procuratorem. §. si ignorantes. ff. eod. l. si quis vina. ad fin. ff. de peri. & com. rei vend.* Quod autem dicimus eum esse procuratorem generalem, & teneri ad defensionem, & curam jurium, & pertinentiarum rei, & earum periculum si non curaverit: Intellige, in his juribus & pertinentiis, quorum habet usumfructum, vel usum aut commodum, secus de aliis, unde si constitutus sit ususfructus retentis juribus dominicalibus, vel certis aliis pertinentiis rei, non potest fructuarius se de illis intromittere ullo modo, nec etiam de earum custodia vel cura tenebitur, quod sensit Ang. & Alex. post eum *in d. §. fin. col. 1. ibi. 2. not.* nisi quatenus circa ea versaretur. Si autem sit constitutus simpliciter, veniunt & includuntur quoad usumfructum omnes pertinentiæ rei, *per not. infra eod. gloss. 5. n. 14.*

* Fructuarius non est propriè nec in omnibus procurator generalis proprietarii, sed in quibusdam tantum.

17 Unde tenebitur * proprietarius de his instruere fructuarium, & ei sua instrumenta tradere, ad persecutionem, custodiam, & perceptionem illorum jurium:

* Fructuario quæ præstare proprietarius teneatur.

quod si non fecerit, non erit fructuarius in culpa, nec tenebitur de eorum amissione, vel deterioratione. Quemadmodum autem fructuarius accipiens rem fructuariam, tenetur cavere de utendo & fruendo, ut bonus paterfamilias & de ea restituenda finito usufructu: ita etiam de pertinentiis & juribus rei, eorúmque instrumentis quæ ei traduntur. Tenebitur igitur proprietarius tradere fructuario feudi catalogum, seu dinumeramentum ejusdem feudi, librósque censuales seu redituales, saltem eorum exemplaria, retentis originalibus, edendis quoties opus erit, ut possit fructuarius cognoscere, persequi, & exigere fructus, reditus & omnes obventiones durante usufructu. Non autem tenebitur tradere instrumenta nec exempla acquisitionum feudi, jurium & pertinentiarum ejus, aut similia, quæ proprietatem solùm, & nullo modo usumfructum respiciunt, nisi si qua fortè lis, vel occasio emergat, ut ea edi & porduci fructuarii intersit ad conservationem & tuitionem rei fructuariæ, & consequenter usus fructus. Hic sese offere amplissima materia, quando agere vel conveniri possit fructuarius, quando sententia contra eum lata noceat proprietario, vel non, in quo contrarius sibi reperitur *Paul. Castro, in l. fin. ff. de servit. & in l. sæpe. ff. de re judicata.* Et aliæ variæ quæstiones, quæ ne hujus quæst. & §. metas excedam, suis locis reservandæ sunt.

18 Sit igitur prima * conclusio, fructuarium nomine suo proprio non posse manum injicere feudo servienti fundo fructuario, nec fidem clientelariam, seu juramentum fidelitatis & alia obsequia exigere, nec ad illa admittere, nec investituras renovare, nec aliud jus dominicum exercere, quod ampliatur etiam ad investituras, & recognitiones censuum, vel emphyteuseon, seu, quos vocant, titulos novos vectigalium prædiorum, seu certis reditibus annuis hypothecatorum. Et nullam limitationem patitur: quia est universalis negativa. Intellige quando hoc fecit tanquam ipse: secus si tanquam fructuarius, vel vidua tanquam doaria *ut infra ead. gloss. num.34. in fine.*

* Conclusiones duæ præmissorum : una negativa, altera adfirmativa.

Secunda conclusio, fructuarius procuratorio nomine domini potest hæc omnia facere.

Ampliatur primò, sive feudum durante usufructu aperiatur, siue prius esset & adhuc inveniatur apertum, non tamen aperitur per adventum fructuarii, sicut aperi etur per adventum novi domini vel proprietarii, unde nō potest fructuarius ea facere quæ habentur infr. §.65.

Ampliatur secundò sive ex prehensione & fidelitate fructuarius laturus sit commodum, vel non; puta, si feudum sit apertum morte vasalli, qui reliquit filium hæredem, hunc enim poterit fructuarius dicto nomine in fidem admittere & investire: vel si cliens in fidem admissus, non attulerit catalogum feudi infra 40. dies à fidelitate admissa, poterit feudum prehendere. & curatoribus regendum committere, *ut infrà §. 5. & 6.* Nec obstat quòd his casibus fructuarius nullum commodum laturus est, quia satis est quòd ad eum spectant fructus horum jurium, jure usus fructus feudi dominantis & sic etiam in iltis censetur procurator generalis domini, & hoc nomine sua interest hæc facere, imo etiam suo proprio nomine sua interest (licet remotè) hæc fieri: ut clariora sint jura, & futura relevia sint liquidiora.

19 Non autem reddidi hanc rationem (quam multi pingui Minerva adducunt) quòd * honores, fidelitates, recognitiones & investituræ sint in fructu. Hoc enim verum est latè sumpto vocabulo, & in materia proportionabili; sed non hîc, ubi quadrare non potest, quia hujusmodi fructus (si tamen fructus dicendus sit) non est alienabilis, nec ullo modo separabilis à proprietate, nec proportionari potest fructuario suo nomine nec activè, nec passivè, ut dictum est. Et sic jura dominicalia honorifica non sunt in fructu, sed solum jura utilia, puta relevia, quintum pretii, & similia.

* An jura dominicalia sint in fructu.

An autem hæc habeant locum, etiam invito vel prohibente proprietario, quum ipse fructuarius sit procurator in rem suam: ne hîc sim nimius, remitto examinandum *infrà eod. §. gloss.3.* ubi etiā dicemus an proprietarius concurrere, & prævenire possit fructuarium.

20 Et quod diximus fructuarium, quoad quædam, videlicet circa custodiam, & administrationem rei, in qua habet usumfructum, censeri procuratorem domini: Amplia habere locum in emphyteuta, * vasallo & superficiario. Secus in inquilino, vel colono, *secundum Bart. in d. l. 1. §. fin. ff. de operis no. nun. & ibi Alexand. col. 2. not. 2. in fin. Bart. in l. de die. §. quidam ff. qui satisd. cogunt. Bal. in l. emptor. ff. de hered. vel actione vendita.* Et circa hanc ultimam ampliationé diligenter animadverte, quia in vasallo non est dubium, quin suo proprio nomine, & non alieno, possit omnes actus dominicos exercere in subvasallos suos, & subfeuda, quum sit eorum verus immediatus dominus directus feudalis, ita quòd nec superior mediatus dominus, nec alius ejus nomine se intromittere potest, *ut plenè dicam infra. eod. §. gloss.* [illegible] *& §.68. num. 2.* Idem esset dicendum, si quis fortè teneret feudum in emphyteusim, vel in censum, vel tanquam superficiarius, quod est valde præposterum, & regulariter fieri non potest, *ut dicemus infra §. 51.* Tamen posito casu quo fieri poterit, & factum sit, non est dubium quin talis emphyteuta, censuarius, vel superficiarius, possit suo proprio nomine omnia dominicalia jura, etiam feudalia, exequi: nedum in censuarios, sed etiam in vasallos dependentes à feudo suo: vel ut proprius loquar, ab emphyteusi, censu, vel superficie sua, quamvis enim respectu concedentis domini sui directi sit emphyteuta, censuarius, vel superficiarius, aut quidvis aliud quàm vasallus, & non teneat rem concessam nobiliter vel feudaliter: tamen respectu feudorum, & vasallorum inde dependentium, est verus, & immediatus dominus directus, & feudalis: *ut in d. gloss. 6. nu. 6.* Quantum autem ad colonum, * omnes doctores ubique tenent, non censeri in aliquo procuratorem: & rationem addunt, quia non habet aliquod jus reale instar domini, vel quasi. Et per hanc rationem apparet eos loqui de colono ad modicum tempus, & diversum sentire in colono ad longum tempus, & bene faciunt notata per Innoc. & canonist. *in cap. ex literis, de jure patro.*

* Procuratores domini, censentur Emphyteuta, vasallus, superficiarius.

* Colonus nō est procurator domini.

21 Unde si quæritur, an * colonus patroni possit uti prehensione feudali? Distinguo, aut jura & commoda dominicalia non comprehenduntur in locatione, puta limitata ad fructus naturales, vel (ut plerumque) retentis expressè juribus feudalibus. Et tunc clarum est, quòd de illis & eorum commodo nil pertinet ad colonum: Aut universitas feudi dominantis seu fructuum fuit locata, ita quòd omnes obventiones, etiam jurium dominicalium (quod quandoque fit) spectant ad colonum. Et tunc subdistinguo: aut est ad modicum tempus, aut ad longum tempus. Primo casu sit conclusio, colonum non posse, etiam procuratorio nomine domini, (nisi aliud quàm simplicis conductionis mandatum habeat) prehendere feudum, nec investituram renovare, aut alium dominicalem actum exercere, quamvis sua intersit: sed potest agere conducto contra dominum ut agat, seu utatur potestate dominicali, in prædia sibi subjecta, feudali vel censuaria conditione, quæ potestas est quædam jurisdictio prædialis, quam vulgo justitiam fonciariam vocant: sic fere in simili simplex colonus, quamvis pro fructibus (antequam eos per se, vel alium suo nomine à solo separaret, & sic suos faceret) furto sublatis, possit agere actione furti, ad pœnam dupli, vel quadrupli sui interesse, quia furti actio datur cuicunque habenti interesse damni vitandi, *l. eum qui emit. §. qualis, l. si is cui. §. ejus rei ff. de furt.* tamen non potest agere ad rem, seu fructus condictione furtiva, quia hæc actio soli domino competit. *text. dicto §. qualis & eo tit. in l. si quis uxori §. si sulphuraria in text. ibi dominus furti age,* id est condictione furtiva. Ita enim debet intelligi, ut etiam in simili text. & gloss. in dicta *l. si is cui, in princ.* Sed poterit ex conducto agere

* Colonus utrum possit uti prehensione feudali.

contra dominum, ut vendicet, vel condicat: & quod inde consecutus fuerit, colono præstet. *d.§.si sulphuraria & l.cum in plures.§.messem.ff.locati.* Vnde puto quòd nec etiam procuratorio nomine domini posset vendicare, vel condicere dictos fructus, nisi dominus maluerit ei cedere, vel mandare actiones suas, quàm ipse agere. Hac enim via potest se hoc respectu liberare ab actione ex conduct. *per reg.l.quod debetur.ff. de pecu.l.2. §.Labeo.ff.ne quid in loco.pub.tradit Bart.in l.Iulian.§.pen. ff. de actio.empt.* quo facto poterit colonus, his actionibus uti, vel nomine suo utilibus iure cesso, vel directis nomine domini, tanquam procurator in rem suam.

22. Et adverte (ne dum in hac incidēti quæstione brevitati studeo, fiam obscurus) quòd in iurib. dominicalibus duo * semper consideranda, & distinguenda sunt: primum videlicet ipsa superioritas dominans directi dominii, sive sit feudalis, ut in jure patronatus (de quo in hoc titulo) sive sit censualis, ut in re concessa sub certo censu. *infrà tit. seq.* Et ejus superioritas & dominii directi virtus honorifica, & executiva se habens per modum potestatis dominantis, ut manus injectio, in fidem admissio, investituræ renovatio. Et ista sunt propriè & essentialiter jura dominicalia, non enim competere possunt nisi domino, & non possunt exerceri nisi ab eo, vel ejus nomine, nec in alium cedi, vel transferri possunt, *ut infrà gloss.3.* nec præscribi possunt à subdito; *ut dicemus in tit. seq. in rub.* & de his loquimur. Secundum est commoditas pecuniaria seu fructus utiles accedentes istis juribus: ut sunt relevia, (vulgò vocantur deveria) & ista non sunt propriè jura dominicalia, sed sunt obventiones, seu fructus civiles jurium dominicalium, & possunt liberè per dominum cedi, vel transferri in alium, *ut infra eod.gloss.* 3. & per vasallum, vel censuarium præscribi pro tempore præterito, *ut dicemus infra §.7.nu.13.* Et de his non loquimur in hac. quæst.

* Duo consideranda in juribus dominicalibus.

23. Sed de his absq; dubio est dicendum, quòd simplex colonus ad modicum tempus, dummodo etiam hos fructus utiles conduxerit, & in locatione includantur, potest nomine suo agere, & exigere à vasallis, emphyteutis, vel censuariis relevia, vel census, & alia debita pecuniaria, quæ cessarunt tempore locationis, & hoc non actione ex conducto, sed actionibus vel condictionibus utilibus, quarum directæ competunt domino, etiam absque alia cessione. Sicut * enim emptor certi nominis in specie, vel hæreditatis in genere, aut alterius universi, in quo nomina vel fructus civiles includuntur, habet eo ipso sine alia cessione actiones utiles. *l. emptor. C. de hered. vel actio. vend. l. 2. C. de actio. & obliga.* Ita in locatione * est dicendum, si quis in specie, vel in genere conduxerit aliquos reditus, vel quid universum, in quo hujusmodi præstationes, aut alii fructus civiles contineantur, quia emptio & conductio pari passu ambulant: & valet argumentum de emptione ad conductionem, ubi non reperitur diverso modo dispositum. *text. Institu. de loca. in princ. l. 1. ff. eod.*

* Emptor nominis, etiam sine cessione utiles actiones habet.
* Locator utiles actiones habet, & quomodo.

24. Ampliatur nostra conclusio, etiam si in locatione sit clausula, cedens jura sua, & actiones reales, & personales, ad jura & pertinentias rei locatæ, de qua per Bartol. in *l. si ager.ff. de rei vend.in l.si pro re.§.si pro evictione.ff. de evictio. in l. Iuli.§.qui fundum.ff. de verb.obl.* & dicemus *in loco opportuno* quia illa clausula non refertur nisi ad ea quæ possunt cedi, ut ad actiones, ad relevia, vel alias obventiones civiles: quamvis ad ea non sit necessaria hæc clausula *ut diximus*: non autem refertur, nec potest adaptari ad ipsos actus dominicales in se, quia non sunt cessibiles, nec separabiles à proprietate, sed solùm unà cum illa cedi possunt. Colonus igitur hoc casu benè poterit agere hac actione contra vasallos, & censuarios ad solutionem releviorum, censuum vel emendæ, & solutionem recipere, eósque liberare erga se, & erga dominum: sed non poterit feudum etiam apertum, vel prædium censuale prehendere: sed poterit adire dominum vel procuratorem ejus, si quis sit, habens mandatum sufficiens, requirere, & virtute actionis ex conducto, si opus sit compellere, ad injiciendum manum dominicalem, ut hac via promptè, & sine alia lite solvantur. Et quamvis colonus sibi consulere possit via actionis ordinariæ, tamen quia ad vitandum anfractus, & prolixitates litium, sua interest feudum prehendi, poterit ad id compellere dominum, vel ut ei mandet & cōmittat potestatem suam, faciendo eum procuratorem in rem suam, unde si in locatione, etiam unius anni, esset clausula, quòd colonus possit saisire, seu prehendere, in fidem admittere, & investire: non esset dubium quin colonus hoc facere posset nomine domini, tanquam in his constitutus procurator in rem suam, aliàs non.

25. Sed utrum ad inducendum, vel præsumendum tale mandatum sufficiant clausulæ * generales, & consuetæ, puta, cessit & mandavit actiones, & procuratorem in rem suam constituit: Videtur quòd sic, quia sufficit mandatum generale nisi ubi aliud cautum reperitur. In contrarium facit quod hujusmodi actus consistunt in quodam jure reverentiali, & quasi jurisdictionali, videlicet justitia fonciaria, ut vulgaribus verbis utar. Tum verba generalia debent intelligi, & restringi ad naturam & limites materiæ subjectæ. *l. si uno.in prin. ff. locati.* Sed de natura simplicis locationis non est ut hæc transeant. Facit quod jus* patronatus etiam laici ad sacerdotia non venit sub mandato generali, vel etiam universali omnium bonorum, sed requiritur speciale mandatum, *ut tradit. Io.Cald. Imol.in c. fi.de concess.preb. Phil. Franc.in c.qui ad agendū,§.fin. fallētia.26.in 6.quicquid scripseris Car. Flor.in d.c.fi.* Ego puto sic distinguendum, aut istæ clausulæ seu limitatæ seu relatæ, ad præcedentia in instrumento descripta, puta cedens, mandans omnes actiones, & faciens eum procuratorem & nuncium in omnibus suprascriptis, vel in prædictis vel ad effectum præcedentium: & tunc si non sit in præcedentibus concessa potestas prehendendi, vel investiendi, non venit in tali mandato. Et sic requiritur mandatum speciale, non per se, sed per accidens: quia alioquin quantum ad ista, deficit hoc casu omne mandatum, & generale, & speciale. Aut vero illæ clausulæ non sunt limitatæ, sed generales, puta faciens eum procuratorem generalem in prædictis, & in aliis ab illis dependentibus, vel prædicta concernentibus, Et tunc continentur in mandato, etiam si non adsint clausulæ cum libera, vel similes, nec clausulæ de requirentibus speciale mandatum, de quibus *in capitulo qui ad agendum de procurat. in sexto, in Clementina, non potest.eod. titulo.*

* Utrum clausulæ generales sufficiant ad inducendum mandatum.

* Jus præsentandi non venit in mandato etiam universali.

26. Ratio, quia in feudo antiquo, seu jam constituto, investituræ, * & similes actus, non sunt actus alienationis, nec actus liberalitatis, vel gratiæ: sed simplicis, & consuetæ, & quandoque debitæ & necessariæ administrationis: unde non sunt de requirentibus speciale mandatum, sed veniunt in mandato generali. *per notata in c. 1.per quos fit investitura, in usib. feud. adde quæ dixi infrà §. 21.q.1.nu.9.* Et sic non obstant contraria. Et hanc distinctionem nota pro praxi quotidiana in multis. Et sic patet quòd sufficit mandatum generale, & nota quòd hos actus alieno nomine exercens, magis procedit tanquam nuncius, quā ut procurator, *ut dicemus infrà ead.glo.q.7.*

* Investituræ, recognitiones & renovationes non sunt actus alienationis, sed administrationis.

27. Secundo casu sit conclusio, Colonum ad longum tempus non posse hos actus dominicos gerere nomine suo, sed bene procuratorio nomine domini. Ad quod mandatum probandum non erit opus alio documento, quàm instrumento suæ locationis, fructus & obventiones horum jurium includentis, sine reservatione actuum dominicalium. Hæc enim reservatio derogaret tacito mandato exercitii eorum, & etiam utilibus actionibus commodorum: quia reservatio alicujus juris non censetur in dubio facta de nudo nomine vel honore, sed etiam de commodo & effectu. Nisi ipsa commoda horum jurium essent expresse locata & concessa. Tunc enim ne sit repugnantia, reservatio eorundem jurium, intelligitur solum de exercitio directo, & honore.

Non obstat prædictis, quòd quotidie usuvenit,

ſimplices colonos, qui ad modicum tempus feudum dominans cum pertinentiis conduxerunt, nedum utiliter agere contra cenſuarios feudi, & exigere cenſum, & laudimia, & emendas, & efficacem Aorum apocham dare: ſed etiam inveſtire novos emptores, & quoſlibet noviter acquirentes: quia iſte eſt error* vulgarium & imperitorum, qui nullum facit jus, nec conſuetudinem novam, etiam non ſolet fieri niſi ſub fiducia mandati, vel ratihabitionis domini. Ex eo autem proceſſit error, quod* inveſtitura cenſuariorum, eſt res perfunctoria & voluntaria, quia non recipitur niſi à volente, *ut infra* §. 78. unde ſuper hoc parum ſollicitantur domini cenſuarii. Secus eſt in inveſtitura feudali, quæ eſt magis ardua, & utrinque debita: & in qua ultra commodum pecuniarium, ſemper aliquid honorificum eſt præſtandum, videlicet fides, & homagium, unde ſuper ea diligentius advertunt, & raro contingit vaſallos adeò errare, & imprudentes eſſe, ut contententur inveſtiri à tali colono, ſed patronum ipſum adire ſolent, vel eum de cujus ſufficienti mandato eis conſtat, vel oblationes ſuas ritè faciunt. Et ne cui fortè videatur ineptum, de ſingulis eſſe ſollicitum, ſæpe leve aliquod punctum magnam diſſolvit dubitationem.

*Error vulgarium & imperitorum non inducit jus & conſuetudinem.

*Differentiæ inveſtituræ cenſuariæ & feudalis.

28 E multis unum proferatur exemplum. Conſanguineus* venditoris, retractu experitur contra emptorem, qui oſtendit ante annum ſe inveſtitum, ab alio tamen quàm à vero domino. Solutio patet ex prædictis, quia ſi à fructuario,* tutus eſt emptor. Idem ſi à colono ad longum tempus, ſecus ſi à colono ad modicum tempus, quantumcunque etiam cenſus & laudimia cõduxiſſet, & revera ſit cenſualis, niſi aliter* appareat colonum habuiſſe mandatum, *ut plenius per multas quæſt. ſcripſi infra.* §. 172. quòd in prima editione penitus remiſi (tum ſperans omnia brevi edere: quàm minime ſuſpicabar ſtudia mea totis 26. ſequentibus ann. tot, támque indignis cladibus opprimenda.) ne vero diutiùs ſuſpenſi ſint ſtudioſi, promo hæc exempl.

* Inveſtitura fructuarii vel coloni ad lõgum tempus, non autem coloni ad modicum tẽpus, prodeſt ad excluſionem retractus proximitatis.

* Inveſtitura facta per fructuarium & colonum ad magnũ tempus, valet.

29 Ut ſi tacitè vel expreſsè colonus deputatus eſſet ad inveſtituras, ut præſumitur* quando habet libros ſedens in loco, tempore quo ſolvuntur cenſus, hoc enim ſufficit ſi cum hoc talis in loco reputetur. *facit l. ult. C. de pact. conven.* quia in d. §. 173. duo ſunt. Videlicet primò, jus politicum & bonum publicum, ut annus non ſtatim currat dum res eſt occulta, ſed à tempore alicujus notificationis. Quia quantum ad hoc dominus eſt publica perſona, & libri cenſuales, publici, & ſic eorum ignorantia ſupina eſt, unde in locis ubi per tyrannidem vel avaritiam hi libri non oſtenduntur, non ſufficit hæc publicatio vel occulta inveſtitura, niſi poſſeſſio emptoris fuerit publica. Quòd ſi adſit, non refert à quo relata ſit inveſtitura in libris cenſualibus. Secundò, intereſſe dominorum directorum ut citius adeantur, & jura eis ſolvantur. Sed primum præcipuum eſt, domini enim locorum etiam minores, habent juriſdictionem quandam fundiariam, *ut dicemus infrà* §. 74. *glo.* 1. *num.* 77.

* Quibus caſibus inveſtitura facta per colonum modici temporis, valeat.

* Præſumi quando ſoleat colonus deputatus ad inveſtiturã.

30 Et ſolebant olim hujuſmodi inveſtituræ publicæ fieri vel apud acta in prætorio judicis, ſi dominus (ut plurimi) habebat juriſdictionem contentioſam: vel in loco dominanti, ubi præſentibus miniſtris & teſtibus in libro vel Cartophylacio ad hoc deſtinato conſcribebantur inveſtituræ, & ſic inerat quædam ſolennis publicatio, ut etiam ſatis indicat diſputatio ſtatuum *ſuper* §. 183. in proceſſu verbali, qua publicatione ceſſante non videbatur res in aliam manum tranſlata. Hodie ergo dum quæritur an annus* retrahendi currere incipiat à data inveſtituræ, non tam inſpicienda eſt perſona quæ illam admiſit, nec ejus mandatum, quàm publicatio ipſa venditionis, & notitia communis in loco & vicinia, ut jam cognati venditoris non habeant juſtam cauſam ignorantiæ *facit not. infra* §. 4. q. 4. Redeundo ad rem.

* Annus retrahendi à qua die currere incipiat.

31 Nota quòd dum fructuarius manum injicit feudo vel alium dominicalem actum exercet: eo ipſo, quòd hoc facit tanquam fructuarius, cenſetur procuratorio nomine domini facere, & ad manum domini ponere, non ad manum ſuam, niſi ut vicariam, etiamſi ſimpliciter dicat ſe ponere ad manum ſuam, nulla facta mentione domini, quia qualitati* uſufructuarii, ineſt ipſo jure qualitas procuratoria circa exercitium horum actuum. Sic dicens ſe procuratorem, eo ipſo cenſetur facere in qualitate procuratoris. *l. pen. D. ſi quis cautio.* Bal.* & ibi Bart. *D. de inſtito. actio.* Alber. *in rubr. num.* 4. *C. de procur.* ſic dicens ſe maritum, cenſetur nomine uxoris facere, Bald. *conſtit. ext. de procur.* Idem de tutore & aliis, Andr, Tiraq. *in tract. de retract. proximitat.* §. 10. *num.* 4. Imo etiãſi non dicat ſe fructuarium, ſed ſimpliciter agat, nulla qualitate expreſſa, dummodo non exprimat repugnantem qualitatem, cenſetur procuratorio nomine domini facere, quoniam in dubio videtur celebrari actus in illa qualitate, in qua ſubſiſtere poteſt, etiamſi non ſit expreſſa, præſertim in actu dependente à voluntate unius, *ut in cap. cum ſuper. & ibi not. Panorm. de offi. & poteſt. delegat. in l.* 3. *ff. de mil. teſta.*

·Qualitas congrua & debita & ex qua actus ſubſiſtere poteſt, in quocunque agẽte ſubintelligitur, etſi nullo modo expreſſa ſit.

*l. ultima

32 Unde non obſtat *l. ſi quis domum* §. 1. *ff. locat.* ubi locatio facta per fructuarium ſimpliciter, cenſetur in dubio facta tanquam per proprietarium, & non tanquam per fructuarium, quia ille textus loquitur in actu dependente à voluntate libera duorum, in quo veriſimiliter colonus vel inquilinus non fuiſſet tanti conducturus à ſimplici fructuario. Et quia actus non eſſet ſatis tutus in qualitate fructuarii ſicut in qualitate ſimplici, ideo de ſimplici qualitate, expreſſa, tuta & valida, non fit tranſitus ad qualitatem alienam, invalidam & minime tutam, etiam alias tacitam, & imputet ſibi qui ſimpliciter proprio nomine ſeſe obligavit, ſed ad ſuſtinendum actum prout melius ſuſtineri poteſt, bene attenditur qualitas tacita, etiam in terminis. *d. l. ſi quis domum* §. *primo*, ſi poſtea fructuarius renunciaverit juri ſuo in manus proprietarii, qui illico advolat ingrediens feudum, colonus excipit ſe debere frui ad vitam fructuarii qui erat talis tempore locationis: dominus replicat, quòd fructuarius non contraxit ut talis, ſed proprio nomine tantum. Colonus duplicare poteſt, quòd etiam tanquam fructuarius tacitè contraxit, ex quo tunc fructuarius erat, & partem dominii habebat: & hanc locationem ad tempus ſuum, ſeu vitam ſuam facere poterat. Ad hoc faciunt omnia jura, quę volunt eam ſemper qualitatem & interpretationem aſſumi, per quam & quatenus actus ſuſtineri poteſt. *l. ex ubi eſt, ibi, ſemper in dubiis id agendum eſt, ut quam tutiſſimo loco res ſit. ff. de rebus dub. l. quoties in actionibus. eod. tit. l. quoties. ff. de verb. obl. l. quoties idem ſermo. ff. de reg. jur.* Idem eadem ratione, in eo qui conduxit feudum dominans ad longum tempus, & in marito, & ſimilibus, ut ſubintelligatur qualitas debita, etiam nullo modo expreſſa.

33 Verum eſt, quòd vaſalli vel cenſuarii poſſunt eos cogere ad declarandum, & oſtendendum, in qua qualitate proceſſerunt, ſed non corruit actus propter illam qualitatem à principio tacitam, quod intellige de qualitate perſonali, non* autem de qualitate formali, videlicet an jure feudali, vel cenſuali fiat prehenſio: & an ratione talis feudi vel loci dominantis, & an ex defectu fidei, cenſus vel catalogi fiat, niſi enim hoc expreſſum fuerit, tanquam deficiente forma ipſo jure non valet prehenſio, etiam quantum ad actus facti, ita quod poſſet impune contemni, ut infra dicemus loco congruo. Hæc enim jura ſunt magis realia, quàm perſonalia, *ut infra eodem, gloſſ.* 5. *numero ſecundo.*

* Defectus qualitatis formalis vitiat.

34 Sed uberrimæ hujus materiæ diſcurſu omiſi reſpondere objectis, quibus ut breviter fiat ſatis: ad primum pro parte affirmativa adductum, patet ſolutio in primis allegationibus ſecundæ partis *numero ſeptimo, & octavo.* Ad ſecundum reſpondetur, quòd iſtud jus non competit quaſi domino, imo nec domino utili, alio exiſtente domino directo, *ut diximus nuper. ſupra eodem numero vigeſimo ſecundo, vigeſimoſeptimo.* Nec

potest in alium etiam utilem dominum cedi. Et necessario ipsum verum jus dominicum in se respectu rei servientis, semper est directum, & nunquam utile, vel obliquum, sicut nec vera proprietas potest esse utile dominium, & hoc implicaret contradictionem. Ad tertium quoque respondetur, quod jus dominicum in se non est in fructu, nec separabile à patronatu, sed solum commoditas seu utilitas pecuniaria inde procedens. Et sic in juribus dominicalibus hoc est speciale, quòd non possidentur, nec quasi, nec civiliter, nec naturaliter, à fructuario suo nomine, quamvis servitutes & alia jura fundo fructuario accidentia, quasi naturaliter suo nomine possideat. Ex quib. patet responsio ad quartum & quintū, quod istud jus transiret cum universali ad eum ad quem transit ipsum jus patronatus in specie, nisi hoc impediret prædicta incompatibilitas extremorum, quæ non reperitur in jure patronatus ad sacerdotia, & multis aliis quæ transeunt cum universitate, ad alium quam dominum, puta fructuarium, vel colonum ad longum tempus etiam nomine suo. Et de tali colono debet intelligi dictum Io. Fab. *in l. si quis. C. de cert. & commissi.* ubi etiam se refert ad Inno. & notat. *in d. cap. ex literis.*

35 Ad sextum respondetur, quòd eo ipso quòd vidua tanquam doaria (ἀντιφέρνων enim de quo in *l. ult. C. de donatio. ante nup.* vulgo vocamus doarium, quod Siculi, qui bonam partem consuetudinum suarum à Gallorum Normanorum moribus, qui Græcis & Sarracenis ejectis, regnum ibi primùm fundarunt, assumpserunt, vocant antiphatum) vel alius usufructuarius tanquam talis, vel simpliciter exercet actus dominicos, censetur procuratorio nomine (uti patroni) hoc facere, *ut dictum est.* Ex prædictis decisa fuit quæstio de qua anno 1540. non modica disputatio erat. Castellaniæ *de Milly*, domanii regii in comitatu Claromontensi, Rex Franciscus usumfructum dederat dominæ *d'Arpajon*, retentis solis homagiis: dubitatur an * ipsa posset subfeuda prehendere ex defectu hominis & jurium? Videbatur quod non, quia dependent ab homagio reservato. Contrarium respondi, dummodo non faciat solo nomine suo privato, sed nomine cedentis, expresso vel implicito, ut quia dicit nomine regis vel tanquam jus habens ab eo: & sic explicitè. Implicitè verò, si faciat tanquam fructuaria: sed propter dictam exceptionem vasalli debent adire regem pro fidelitate & investitura, ut priùs consueverant. Et offerendo apocham jurium utilium à dicta domina, debent ab officialibus regiis in fidem admitti & investiri, & non alias. Et interim præfata domina prehendere potest ut dixi. In quo faciendo, facit negotium regis & suum, & fructus suos faciet ex defectu hominis: & si Rex ei cessit reliqua jurium debitorum, ipsa potest prehendere feuda aperta ex præcedentibus mutationibus & fructus suos facere, donec & cætera ut dixi. Sed si rex ei non cessit reliqua, nihilominus ipsa potest prehendere, ex defectu hominis & jurium, feuda adhuc aperta ratione mutationū præteritarum, & fructus suos faciet, usque ad finem vel congruam oblationem, sed hoc casu non spectat ad eam sed ad regem, apocham dare jurium utilium.

* Ius prehendendi transit ad usufructuar. & colonum ad longum tempus.

36 Præfatam autem conclusionem nostram, quod doaria, vel alius fructuarius possit procuratorio nomine dominicales actus exercere, limita * primò, si in constitutione doarii vel ususfructus, hoc fuerit reservatum, vel si alias quomodocumque appareat de contraria voluntate proprietarii, cui liberum est revocare mandatum, secundum not. *infra eo. glo. 3. q. 2.*

* Limitationes ad regulam: *fructuarius procuratorio nomine actus dominicales exercere potest.*

Limita secundò, si de consuetudine regionis non soleant hæc expediri per usufructuariū sed per solos proprietarios, *ut cavetur consuetudine Nivernensi, titulo de douaires.* §. 9. quia tunc clarum est, quòd à mandato generali fructuarii excipiuntur insolita. *l. vel universorum D. de pign. actio.* Et tunc opus esset speciali & expresso mandato. Ana utem jure doarii, vel ususfructus fruentes aliquo castro, possint nomine suo jurisdictionem ei adhærentem exercere, officiales instituere, vel destituere: quia hoc feudalem materiam excedit, dicam infra §. 108. & 136.

Limito 3. ut procedat quando doaria per manus suas fruitur: secus si non percipit fructus & emolumenta nisi per manum hæredis & proprietarii: quia tunc nullo modo potest prehendere nisi ex alio speciali mandato.

37. Libet hic tradere quæst. quam vidi in facto. A Baronia *de Perreuse*; movetur feudum *de Villiers le seq.* quod væniit tempore quo doaria rapiebat reditus Baroniæ seu mediam partem omnium redituum per manum Baronis, à quo petiit ut ipse manum injiceret feudo aperto, ad hoc, ut actrix haberet quintum & subquintum pretii, & interim lucraretur fructus pendente prehensione ex defectu hominis. Baro respondet se non teneri, quia donec emptor eum adeat & interpellet ut ab eo recipiatur in fidem & homagium, titulos exhibuerit & oblationes congruas fecerit, habet de jure & consuetudine 30. annos ad deliberandū utrū duorum eligere voluerit, vel retractum vel quintum pretii, & quòd priùs cogi nequit. Breviter ex hoc themate tres insurgūt quęstiones. Prima quęstio, an actrix sit admissibilis, secunda, an ex nunc sibi debeatur quinta pars pretii: tertia, an per mortem vel contumaciam emptoris fructus debeantur doariæ, vel soli domino contempto qui solus tandem manum injecit. Ad primam videtur quod non, quia ut licet domino vigilare, * ita licet ei dormire, ut verbis consuetudinis nostræ utar, *infra* §. 61. Secundò per regulam *C. ut nemo invitus agere.* Tertiò quia in præsenti specie obligatio jurium utilium non est simplex sed alternativa, electione spectante ad dominum, & non ad vasallum. Ex parte vero dominii non spectat ad doariam vel fructuarium, tametsi habeat partem dominii: sed spectat ad proprietarium, qui solus potest unire, & feudo dominanti subfeudum incorporare, & ad hunc finem uti retractu, *ut infrà* §. 21. & sic solus habet hanc electionem *de qua suprà* §. 20. Quartò, quia si dominus urgeret emptorem, cogeretur infra quadraginta dies eligere, pretium cum legalibus sumptibus refundere, vel jus retractus admittere, *ut infra*, §. 20. Sed quandiu quiescit emptor, non incipit cursus horum quadraginta dierum, & sic semper dominus habet spatium & libertatem non solum deliberandi, sed etiam pecunias præparandi. Ita quod hoc casu verum est, quod dormiente * vasallo dominus vigilat, hoc est, sibi ipsi prorogat & semper conservat jus retractus feudalis: quo jure (quod habet à consuetudine & lege feudali) non est privandus per fructuarium, qui consequenter non solum non videtur admissibilis, sed injustam causam habere. Quintò, ista doaria non * vera fructuaria, hoc casu, sed longè minus juris habet, cùm sibi non liceat per manus suas frui, sed tantum capere per manus domini, quod longè distat ab usufructu. *l. fundi Trebatiani. & ibi Bart. Lancel. Deci. ff. de usu & usufr. legat.* Et sic multò minùs cogere potest dominum ad eligendum & consumendum jus suum, quia festinando perderet utrumque, & jus quinti quod cederet doaria, & jus retractus cùm nondum habeat pecuniam paratam. Cùm ergo suum & jus eligendi & non etiam veri fructuarii, & multo minùs hujusmodi doariæ quæ in præsenti specie per manus alienas capit, non tenetur jus suum præcipitare. Sextò, quia quamvis vasalli possint adire fructuarium loci dominantis, qui tenetur * eos in fidem admittere & investire, secundum prædicta (nisi hoc reservatum & exceptum sit, *ut supra eod. num. 35.*) tamen nullo modo possint adire hanc doariam, quæ nullam habet administrationem, nec in totum nec in parte: cùm ergo omnis administratio fuerit reservata, totum arbitrium remanet domini. Septimò, quia etiam stante vero & integro totius fructuario habente plenam per manus suas administrationem nihilominus potest proprietarius ut per se

* Vigilare & dormire domino licet.

* Dormiente vasallo dominus vigilat.

* Fructuaria impropriè est quæ non per suam sed alienā manum fruitur.

* Lege, qui possit eos.

investire

fructuario habente plenam per manus suas administrationem; nihilominus potest proprietarius ut per se investire, non vocato vel etiam invito tali fructuario, ita & inducias fidei dare novis acquisitoribus feudorum, & sic præcipere vero fructuario facultatem prehendendi, & fructus suos ex defectu hominis faciendi. Igitur multò fortiùs in hac hypothesi potest emptori expressas vel tacitas inducias dare. Octavò, quia dominus non cessat ut doariæ officiat, sed ut sibi prosit, & jus suum eligendi proroget, ut sic cesset objectio de qua in *l. in summa. ff. de aqu. plu. arc. & per Io. Fab. inst. de leg. Fus. Cani. tol.*

38. Adverte, hæc quæstio diffusior est & profundior, quam prima facie videatur: implicat enim quinque principales quæstiones. Prima, an obligatio qua tenetur emptor soluere quintum, vel pati retractum, *de qua infra* §. 20. sit alternativa vel simplex. Secunda, an fructuarius possit uti retractu feudali. Tertia, an jura quintæ partis pretii releviorum & similia cedant & acquirantur fructuario inspecto tempore venditionis vel mutationis feudi, & extunc: an verò tempore investituræ vel oblationum vasalli. Quarta, an proprietarius utens retractu feudali teneatur solvere quintam pretii fructuario? Quinta, an invito fructuario possit gratiam facere vasallis, inducias aut dilationes voluntarias dando, vel provocando. Sexta, si proprietarius manum injecerit subfeudis ex defectu hominis, an fructus ex diligentia domini in commissum cadentes acquirantur ei, an vero fructuario negligenti? Quæ omnes ferè quæstiones excedunt materiam hujus §. dempta ultima, quam mox tractabo, reliquas suis quibusque locis discussurus, quia non omnia simul dici possunt. Sed ne diu nimis lector suspendatur in præfata hypothesi: dico quod hujusmodi doaria petere potest congruum tempus præfigi domino infra quod deliberare, eligere & jura sua exercere debeat, vel actricem indemnem reddere de quinta pretii ei debita: cedit eum * ex die contractus. Ad tertiam quæstionem solutio liquebit ex quæstione sequenti. Ex prædictis apparet quod ususfr. formalis loci dominantis in alium translatus, non impedit quin dominus per se, vel alium procuratorem suum possit sine præjudicio jurium utilium fructuarii jura dominicalia exercere. *de quo latius infrà eod. gloss.* 3. Hinc emergit

* Lege eum.

39. Secunda quæstio principalis, eodem themate retento, Patronus proprietarius, alio habente usumfructum, prehendit, seu manum suam injecit feudo aperto fortè per obitum vasalli: & hæredibus diu cessantibus in fidem domini se conferre, & debita jura solvere, plurium annorum fructus exciderunt. Quæro ad quem pertineant, an ad dominum proprietarium, an vero ad usufructuarium.

Et videtur quod ad ad proprietarium.

Arg. 1. Primò per istum text. quia ipse solus est patronus, & dominus feudalis. Sed hæc consuetudo non dicit fructus acquiri, nisi soli domino feudali, ergo non acquiruntur usufructuario: quoniam (*ut liquet ex his quæ supra diximus in rubric. colum sua.*) isti fructus non committerentur, nisi consuetudo diceret: & necesse est ad hoc fundare intentionem in hac sola consuetudine. Sed solus verus dominus feudalis habet intentionem fundatam in hac consuetudine, non autem fructuarius, cui verba consuetudinis nequeunt convenire. Igitur nec ejus dispositio. *l. Ita autem. in principio ff. de adminiſt. tut. l. 4. §. toties. ff. de damn. infec. cum vulg. & quæ latè adducit Felinus in cap. nonnulli. circa fin. in princ. col. 35. de rescript.*

Arg. 2. Secundò, isti fructus non proveniunt ex re in qua habet usumfructum, sed ex fundo cujusdam tertii, in quo iste fructuarius nullum prorsus habet jus, nullamque servitutem.

Arg. 3. Tertiò, hi fructus proveniunt ex fundo serviente soli proprietario, & non fructuario, & ex fundo prehenso, posito & manente in manu solius proprietarii, ergo spectant ad solius proprietarii potestatem, dominium, & dispositionem, quæ significantur per manum, *ut not. doctores in l. manumissiones. ff. de just. & jur. & remissivè. infra in fin. glo.* 4.

Arg. 4. Quartò, iidem fructus immediatè acquiruntur ex facto, & industria solius proprietarii, qui liberè (quia erat in sua mera facultate facere, vel non facere) & suo nomine, suáque auctoritate manum suam injecit: quod non debet sibi luctuosum procedere, quomodo ad alium translato. *l. cum oportet §. sic & enim. C. de bon. quæ lib. inst. per quas personas nob. acq.* §. 1. *in fin. fa. inst. eod. §. de his. & l. sed & siquid ff. de ususfr.*

Arg. 5. * Ususfructuar. debet frui per manus suas.

40. Quintò, de natura & ratione ususfr. est, quòd * usufructuarius capiat fructus propria auctoritate, & per manus suas, & non per manus domini. Alioquin si per manus domini haberet percipere, non diceretur habere usumfructum, nec habere jus inhabitandi, vel accedendi ad rem, nec impediendi quo minus dominus posset rem vendere, vel disponere ad libitum, nec haberet reliqua jura, nec nomen ususfructus, *text. est in l. fundi Trebatiani, ubi per glo. Bart. & omnes. ff. de usu. & ususfr. legato Alex. cons.* 214. *nu.* 2. *lib.* 6. *tradit Capol. in tract. de servit. urban. præd. c.* 3. *col. super diffinitione ususfr.*

Arg. 6. Sextò per *l. arboribus. §. fi. ff. ususfr. l. si usufructuarius. ff. quib. modis ususfruct. amittat.* ubi fructus non efficiuntur fructuarii, nisi ab eo vel alio ejus nomine separentur à terra. Sed videtur fructuarium non posse capere istos fructus propria auctoritate, quum non possit sua auctoritate prehendere (ut dictum est) nec etiam per manus suas, quum res ipsa cum fructibus & pertinentiis sit prehensa, & posita ad manum domini proprietarij, cujus nomine fructus separantur à fundo prehenso, ergo haberet necesse habere hos fructus de manibus domini. Igitur tanquam usufructuarius illos non capit, & sic non spectant ad fructuarium, sed ad proprietarium & ejus hæredem & non ad hæredem fructuarii, qui in hoc deterioris est conditionis, quàm simplex bonæ fidei possessor, *ut per gloss. Bart. Bald. in dicta l. si usufructuarius messem. ff. quib. mod. ususfructus amitta. Andr. Tiraq. in tract. retractu. convent.* §. 4. *glo.* 4.

Arg. 7. Septimò, * isti fructus committuntur propter contumaciam & indevotionem vasalli, cessantis fidelitatem & justa facere: sed ista fidelitas debetur soli proprietario, & ejus omissio solius proprietarii domini feudalis injuriam, & contemptum concernit, ergo commissum fructuum qui in pœnam injuriæ, & contemptus solius domini à lege consuetudinaria infligitur, debet ad solum dominum velut in propriæ injuriæ ultionem spectare, & non ad usufructuarium, vel alium quemlibet, qui non est passus injuriam & contemptum.

* Commodum quo quis privatur à lege, contemplatione alterius ad eum defertur.

41. Est enim maxima * in jure, Quod cùm quis ex dispositione juris, alterius contemplatione vel favore, aliquo commodo privatur, & maximé quando propter delictum quod respicit certam personam, tunc illud commodum applicatur illi personæ offensæ, *text. in l. si legatarius & ibi per omnes doctores C. de legat. in l. post legatum §. amittere. ff. de his quib. ut indign. in l.* 2. *§. fin. vers. duo fratr. & ibi Bart. ff. de collat. bono. in authent. de sanctis episcop. §. siquis autem contra. colla.* 9. *& in usi. feud. quæ fuit prima causa benefi. amitt. §. denique.* licet aliud sit quando ex dispositione hominis, seu testatoris per *text. in l. uxorem. §. hæres. & ibi Bart. ff. de leg.* 3. *Lud. Rom. in. sing.* 692. *regula est Bart. Phil. Corn. Ias. in l.* 1. *col.* 2. *C. de his quibus ut indign. Soci. in rub. ff. de his quæ pœna nomine.* Ad hæc optimè faciunt quæ dicam infrà ead. glo. q. 4. num. 41. 42. 43.

Arg. 8. Octavò * arg. ab absurdo, si vasallus habeat usufructuarium sibi gratiosum, & fortè proprietario odiosum, erit via aperta ad dominum impunè contemnendum, nullamque recognitionem, & obsequium præstandum per vasallum, quamdiu vivet fructuarius, qui fructus (non usumfructum qui cessione expiraret) remittet, vel restituet vasallo, si proprietarius feudum contumacis prehendat.

Contrariũ* tamen dicendum est per *l. usufr. legat.* 42.

42 Respon. 1. *l. Item si fundi. in princ. l. arbores. ff. de usufru.* ubi dicitur, quod ad usufructuarium spectant, nedum omnes fructus nascentes ex re ipsa, sed etiam omnes obventiones, & cætera quæcunque, & quicquid inde percipi potest. Sed illi fructus sunt obventiones fundi dominantis, & illius occasione percipiuntur, igitur spectant ad habentem usumfructũ fundi dominantis. *& ita tenent Oldrad. in q. 24. quod domina usufructuaria. Io. And. in add. ad Spec. de locat. §. nunc aliqua. versic. 93. in verb. qui tabernas. Alber. in d. l. usufru. legato. & in rubric. C. de usufru. Paul. Castro in l. 2. C. eod. & Ioan. And. sequen. Alex. in l. divortio. §. si fundum. col. 5. ff. solu. matri. & in ult. addi. ad Bald. in l. fin. C. de jure emphyt.* Guid. Papa *in dicta quæst. 477. num. 2. Iason in l. 3. col. 10. quæst. 5. C. de jure empht. Benedict. in d. repetit. in c. Raynutius. ver. cætera bona, num.* 33. non obstante quodam Tholosano aresto quod allegat. Amplia hanc decisionem, *ut supra, num.* 34.

*Solutio.

43 Respondendo ad contraria, non obstat primò hic text. quia usufructuarius habet causam à domino proprietario, vel ejus prædecessore: non enim potest usufructus constitui nisi à domino. *§. constituitur. insti. de usufruct. l. 3. ff. eod.* Igitur ipse dominus feudalis hos fructus percipere & lucrari videtur, eo ipso quòd percipiuntur per eum, cui usumfructum concessit. Et sic fructuarius non ex persona sua, sed ex persona proprietarii fruitur his fructibus, quamvis nomine suo, sed respectivè, videlicet suo nomine, respectu vasalli, vel ejus hæredum, tanquam cessionarius procurator in rem suam. *l. illam. C. de donatio.*

44 Ex his patet solutio ad septimum Ad secundum & tertium, respondeo, quòd hi fructus realiter proveniunt ex fundo tertii, in quo fructuarius non habet usumfructum. Sed tamen ille fundus dependet à fundo dominanti, & in feudum tenetur ratione loci dominantis, & sic censetur pars primi fundi ratione dependentiæ & emanationis feudalis, & directi dominii retenti inter * jura & pertinentias fundi dominantis: & sic non censetur in totum fuisse alienatus, nec separatus à fundo dominante. *per tex. in l. talem in fi. ff. de hæred. instit. per quẽ not. ibi Bald. & Ioan. Immo.* quòd vasalli continentur appellatione suorum & meorum. *Lud. Roma. cons. 155. in præsenti. Guilelmus Cune. Cyn. & Bald. in l. 1. ff. de statu hom. Bal. Phil. Corne, in l. 3. C. de fideicomm.* Igitur qui habet usumfructum in fundo dominante & ejus pertinentiis, vel in fundo simpliciter, absque alia limitatione, habet etiam in consequentiam usumfructum vasallorum, & aliorum jurium, & commoditatum à fundo dependentium, quia sunt pars fundi dominãtis unde dependent, & latius dicendũ reservo *infra ea glo. in q. sequen. & in glo.* 3. Ad quartũ respondeo, quod argumentum militaret, si illud factum esset separatum à jure & proprietate fundi dominantis, quod non est in casu præsenti: quia prehensio & injectio manus domini, fit virtute directi dominii, retenti per dominum & prædecessores in fundo prehenso, quod quidem directum dominum est de proprietate, jure & pertinentiis fundi dominantis. Et sic quemadmodum fructuarius habet fructus nascentes ex fundo dominanti, ita debet habere fructus obvenientes ex illo jure dominii directi retenti in feudis clientelariis, fundo dominanti adhærentis. Secus si alia ratione dominus prehenderet, vel prehendi faceret illum fundum, puta virtute instrumenti guarentigiati, propter aliquod debitum privatum, etiam ex juribus feudalibus ortum, puta ob compositionem relevii temporis præteriti ad fructuarium non spectantis, & fortè adjudicarentur sibi fructus in solutum, vel alias jure pignoris feudum possideret, *ut in cap. 1. de feud.* quòd declarabo contra communem opinionem *infrà eod. §. glo. fin.* Idem si illos fructus emisset, aut aliàs quam ratione feudi dominantis, aut ex natura feudi, fructus fundi servientis, vel etiam ipsum fundum acquireret, quia

*Feudum est de pertinentiis fundi dominantis.

tunc militaret argumentum, & etiam alia ratio, quia accessio vel angmentum accedens diverso jure non censetur jure consolidationis, nec jure accrescendi, nec auget usumfructum, vel partem illius cui alias accresceret, *ut dicam infrà.* §. 20.

45 Ad quintum respondeo, quod differentiarum, quas scitè & breviter more suo tradit Serbidius Scævola Iurisconsul. in *dicta l. fundi Trebatiani*, inter * usufructuarium, & eum cui tantum fructus fundi debentur, potior hæc est, quòd usufructuarius possidet, & propria auctoritate fruitur, & fructus capit, vel alii fruendum locat. *l. arboribus. §. 2. ff. de usufruct.* alter verò non, sed fructus vice pensionis debitæ sibi solvuntur per dominum, plenum proprietarium, & possessorem. At hîc licet fructus feudi prehensi non committantur, nisi inquantum & quandiu feudum prehensum tenetur sub manu domini feudalis: tamen nihil impedit quin interim fructuarius possit nomine suo illos fructus separare à solo, & tollere, sicut posset dominus cessante usufructuario; & censetur fructuarius possidere, vel quasi omnes servitutes, jura, obventiones, & commoditates accessorias fundi dominantis eodem jure, & eadem naturali possessione, qua ipsum fundum possidet, & contra dominum, vel extraneum si turbaretur, posset interdicto *uti possidetis* experiri. *l. naturaliter in princ. ff. de acqui. vel amit. possess. l. fin. ff. uti posid. l. secunda in fin. ff. si servit. vindi.* Ad sextum dico quòd etiam si quando non facit suos, tamen habet ditionem. Ad septimum responsum est in solutione ad primum. Ad octavum, non est præsumenda, nec suspicanda fraus, nisi appareat: nec propter opportunitatem, vel occasionem fraudis, sed propter fraudem, vel aliam culpam, aut justam causam debet quis privari jure suo, *capite sine culpa. de regul. juris in 6. Panorm. in cap. 2. col. 1. de consti. facit. c. de occidendis. 23. q. 5.*

*Differentia fructuarii ab eo cui fructus fundi alicujus debentur.

46 Itaque si * constet fructuarium colludere cum vasallo, & ei fructus maximè futuros cedere, hac ratione, ut dominum contemnat, privaretur fructuarius, quantum ad hoc, jure suo: quia usufructuarius qui malè versatur, nec fruitur arbitrio boni viri, non debet percipere obventiones, nec fructus, sed potest prohiberi uti frui. *Text. est in l. item si fundi in princ. ibi. sic tamen ut boni viri arbitratu ff. de usufruct. in l. hoc amplius. § finali. ff. de damno infecto. facit lex. cognovimus. Cod. de mancipi. & colo. lex eos de aqua ductu. libr. 11. Cod. & ita expressim tenent Guil. And. Paul. Ias. in auth. qui rem. col. 1. C. de sacro. eccl. Iacobus de sancto Georg. in sua investi. feud. vers. dicti vasal. p. omi. non commit. felo. col. 9.* Et optimè facit authent. *cui relictũ. C. de indic. vidu. toll. & ibi Bald. col. 2.* deinde vides: quòd faciens contra cautionem præstitam, sive contra conditionem requisitam, retrò non videtur cavisse nec implesse: & omne emolumentum tenetur restituere: ergo quandocunque apparebit fructuarium contra boni viri morem collusisse cum vasallo in fraudem domini, privabitur fructibus & restituentur domino, non tamen dico quòd in torum privetur usufructu. sed fructibus in quibus fraudem fecit, ut pœna commensuretur delicto, nec illud excedat. *l. rescriptum ff. de his quib. ut indig. & in l. hæres qui. eod. tit.* ubi, in ea parte, in qua fraudẽ adhibuit, Falcidia non utitur. *l. Paulus respõdit §. si certa. ff. ad Trebellia. l. 1. §. si duæ res ff. quor. legatorum l. ex facto. §. fin. ff. de vulga. & pupill.*

* Usufructuarius abutens privatur usufructu.

47 Sed quid si fructuarius prius sine fraude vendiderat vel locaverat fructus & obventiones dominicales fundi fructilis uni vasallorum ejusdem fundi, postea contigit eundem vasallum, cujus feudum erat apertum, spernere dominum, vel hæredem ejusdem conductoris vel emptoris, nolle fidelitatem præstare proprietario, vel eundem emptorem aut conductorem succedere uni vasallorum, & post quadraginta dies proprietarium fundi dominantis manum injicere ex defectu hominis: sed vasallum negligere ea fortè confidentia, quòd relevium & fructus ad se jure dictæ emptionis aut conductionis spectant, quid

dicendum? Breviter: aut prehensio ipsa fit per proprietarium, qui recta contemnitur, & tunc quamvis fructuarius sit in bona fide nec deliquerit, tamen fructus non spectant eo casu ad eum qui à vendendo vel locando sese fecit ab illis extraneum. Tum quia censetur eos eorúmve æstimationem & omne suum interesse percipere & intus habere, eo ipso quod dictum pretium vel illas mercedes habet. *l. quia qui pretio. ff. de usufruct. l. arboribus. §. usufruct. eod. tit. l. sed si quis servum: cum l. seq. ff. de pecul. dixi infra* §. 85. q. 8. *in fine.* Et sic hoc casu proprietarius respectu fructuarii liberas ædes habet, & multò fortiùs liberas contra hunc indevotum vasallum. *l. si ædes. de servit. urb. præd. l. si quis duas. ff. communia prædior.* nec hic vasallus habiturus est regressum contra authorem suũ, quia culpæ suæ & sibi imputare debet: nec potest plus juris aut immunitatis habere, quàm si* in simili haberet ipse fructuarius aut author ejus; qui si interim succederet univasallorũ fundi fructilis prehensione ex defectu hominis à proprietario facta, fructus ejusdem feudi (quos ex lege feudali perdit) non retineret tanquã fructuarius fundi dominantis, quia in hoc abutitur: & sic in quo abutitur privatur usufr. *per jura prædicta:* non tamen perderet, sed lucraretur releviũ vel quintum pretii feudi quod interim emit. Quia acquirendo non deliquit, nec est abusus, sed posteaquam manum domini spernit, quam non vult agnoscere, incipit abuti, & sic cõmodis inde procedentibus privari. Idem dicendũ in dicto emptore, conductore vel ejus hærede, ut relevium quidem vel quintum pretii acquisitionis suæ in quo non deliquit lucretur: sed suæ culpæ fructus perdat, & domino solvere debeat. Aut vero prehensio non est facta per proprietarium, sed per fructuarium (ut potest & debet quando dominus hoc non reservavit) & tunc emptor vel conductor ejus commissum fructuum non lucratur, sed debet solvere eidem fructuario qui lucratur, & qui non censetur eidem cessisse jura obventura, ex culpa & delicto ejusdem emptoris vel conductoris, nec dedisse ei occasionem abutendi. *l. si unus. §. illud nulla. ff. de pact. l. convenire. ff. de pact. dotal. facit l. ult. C. de solutio.*

* Legè quàm in simili.

48. Ex his deciditur alia pulchra & quotidiana quæstio. Vidua per manus suas fruens castro jure doarii, emit feudum inde dependens, certum est quod lucratur quintam & subquintam partem pretii: sed si proprietarius prehendat ex defectu hominis, tenetur eum agnoscere, aliàs fructus feudi quæsiti amittet, qui non recident in usufr. etiam generalissimum omnium pertinentiarum per prædicta. Sed domino non conquerente ipsa potest & debet acquisitionem illam in libros dominicales castri describere, inter eos qui investiti sunt à domino. Potest etiam acquisitionem illam publicare sua auctoritate prout faceret proprietarius, ad hoc ut annuus retractus proximitatis currere incipiat *juxta quæ diximus infra* §. 183. Potest etiam proprietario ipsi literas acquisitionis exhibere, fidelitatem offerendo & investituram petendo, nisi malit ipse retractu feudali uti ad hoc, ut lapsis quadraginta diebus non possit amplius eo retractu uti. *juxta* §. 20. *infra eod.* Plurimæ quæstiones ex prædictis deciduntur, in queis plura potuissem utrimque adducere: sed principale institutum est occurrentium quæstionum resolutio. Itaque (ut abbreviem) si dominus in fidem novum vasallum admittat, & tunc jura quædam, puta relevium, debeãtur, spectabit ad usufructuar. & non ad dominum, per easdem rationes, Et idem generaliter dicendum de omnibus similibus commodis & obventionibus, sive ex renovatione census aut aliàs proveniãt, & tenent doctores allegati. *supra ea q. in vers. contrarium tamen. nu.* 42. An autem dominus horum jurium gratiam facere possit in præjudicium usufructuarii, dicam *infra eodem in gloss.* 3.

* *De Relevio seu Relevamentis*, utrũ ea adquirantur fructuario.

49 Tertio juxta hæc quæro, * vasallo mortuo absque liberis, vel feudo vendito, incipit quis habere usumfructum fundi dominantis, deinde lateralis hæres, vel emptor in fidem domini se confert, justa seu relevamenta offerens: An debeantur domino, vel fructuario? videtur quòd fructuario, sicut fructus qui separantur à terra durante usufructu, ad eum spectant indistinctè, solo tempore collectionis inspecto, non attento tempore seminationis vel pensionis solvendæ. *l. defuncta. ff. de usufru. & appositissimus text. in l. si pendentes in princ. ff. eod.* ubi dicitur, quod statim incipiente usufru. fructus etiam prius maturi vel momento extantes cedunt fructuario. Tum hujusmodi relevamenta in præmium quoddam renovationis fidei & investituræ deberi videntur, nec ad illa tenetur vasallus, nisi dominus velit eum in fidem admittere, quoniam reciproca est obligatio. Igitur non nisi tempore investituræ, dataque & acceptæ fidei cedere ac debitum iri videntur.

Qui fructus naturales & civiles.

50 Contra dicendum est, quoniam hujusmodi relevia sunt fructus civiles seu ficti, qui civiliter producuntur immediatè à jure seu obligatione inducta, sive ex legis, sive ex hominis provisione, *text. in l. si navis. in princ. ibi, non natura provenit, sed jure percipitur. ff. de rei vend.* ut pensiones & solaria, & hos fructus Bartol. *in l. fi. in fi. ff. de jur. fisci.* vocat industriales simpliciter: & Bald. *in l. si traditio. in fi. C. de act. emp.* vocat industriosissimos: sed uterque impropriè loquitur, rectius & clarius nuncupassent hos fructus civiles. Naturales * autem sunt qui immediatè producuntur à re seu materia rei corporalis, sive mobilis, sive immobilis, ut pecudum partus, & fruges: & hi fructus si non requirant notabilem hominis industriam, dicuntur simpliciter naturales: si requirunt magnam industriam, vel impensam, dicuntur industriales: & sunt nomina magistralia, non à lege, sed a doctoribus imposita, causa faciliorꝭ doctrinæ. *Vide plenè per glo. Bart. & alios, in l. ex diverso. ff. de rei vend. per cann. in c. gravis de restitut. spoliat. Bald. in l. 1. de fructibus. & lit. impen. in l. 1. Cod. de usur. & fruct. lega. Aret. in consil.* 59. *col.* 1. Et licèt fructus civiles propriè non dicantur fructus rei, sed potius obventiones, quia non ex ipso corpore, sed ex alia causa proveniunt, inquit Iurisconsl. in *l. usura pecuniæ. ff. de verb. signific. & latè Alexand. in l. divortio. in princ. col. 9. versic. puto tamen. ff. sol. matri.* Tamen generaliter veniunt appellatione fructuum simpliciter, *ut in d. l. si navis. & bonus text. in l. loci corpus. §. 1. ff. si servit. vind. in l. fructus rei. ff. de reg. jur.* & fructibus naturalibus æquiparantur. *text. in l. prædiorum. in l. usura vicem. ff. de usur. in l. si is qui bona. §. si antiphana. alias si antichresis secundum Alciat. dispunct. lib. 2. c. 3. ff. de pign. in l. apud Iulianum. §. 1. ff. de legat. 1. l. lecta. in fi. ff. si cert. pet. l. si urbana. ff. de condict. indeb. l. domum. C. de rei vendicat.*

* Fructus naturales & civiles qui dicantur.

51 Differunt tamen in modo producendi, quia naturales producuntur per separationem à re corporali: ante * enim quàm nascantur vel separentur, non propriè fructus, sed pars rei verè & proprie dicuntur. *tex. in l. in lege falcidia placuit. ff ad leg. falcid. in l. fin. §. pen. ff. quæ in fraud. credit. in l. 1. §. ex hoc rescripto. ff. de ventr. inspic.* unde *in l. fructus pendentes. ff. de rei vend.* verbum, *videntur,* veritatem & proprietatem designat secundum Angel. ibi inferentem quòd repletio legitimæ filiorum, quæ debet fieri de substantia bonorum patris tantùm, *l. scimus. §. repletionem. C. de inoffi. testa.* potest fieri in fructibus pendentibus, quia verè sunt de substantia fundi. hinc etiam statutum loquens de fructibus, non habet locum in pendentibus. *Albert. in 2. part. statut. qu.* 226. Civiles autem producuntur statim ac incipiunt deberi.

* Pendentium fructuum natura quæ.

52 Itaque quod operatur in naturalibus fructibus separatio, hoc * operatur in civilibus obligationis cessio. Et sicut in naturalibus attenditur tempus separationis quantum ad effectum acquisitionis, & sic loquuntur jura pro ratione dubitandi allegata: ita in civilibus attenditur tempus quo incipiunt deberi. Hinc est quòd in pensionibus * domuum, vel mercedibus operarum, quæ tempus successivum habent,

* Separationi à re in fructibus naturalibus, correspondet cessio obligationis in civilibus.

* Pensiones

Bonorum & mercedes operarum inter venditorem & emptorem dividuntur pro rata: & eodem modo inter proprietarium & fructuarium.

& quotidie deberi incipiunt, inspicitur temporis rata, ad acquisitionem inter venditorem & emptorem *text. est, & ibi glo. Bart. & omnes faciunt hanc differentiam in l. Julianus. §. si fructibus. ff. de actio. empt. & pulchrè Salic. in l. fructus. C eod. tit. & ita in effectu distinguit Bart. rectè intelligendo. in l. fin in fi. ff. de jure fisci.* Idem est inter proprietarium & fructuarium, & in aliis casibus. *text. in l. adhuc interesse. §. si operas. ff. de usufr.* Et ita expressim Bald. *in c. unico. §. sciendum. de feud. cognitio. in cap. 1. in fin. princip. de pace tenen. in usib. feud.* dicens quòd fructus naturales pendentes judicantur ut fundus, & sunt ejus pars, & quid immobile: si verò sint separati, statim sunt quid mobile, pensiones autem seu fructus civiles æquiparat fructibus separatis à solo, si cessit dies pensionis solvendæ: si autem nondum cessit, æquiparat fructibus pendentibus: si pro parte temporis cessit, & pro parte non, judicat de eis pro rata temporis: & nihil posset breviùs & veriùs ad rem adduci.

53. Ex quibus sequitur, quod in fructibus civilibus qui non successivo tempore, sed semel & in momento deberi incipiunt, debet attendi quantum ad effectum acquisitionis, tempus quo semel cœperunt deberi, sed statim quòd mortuo vasallo feudum devenit ad hæredem collateralem, vel statim quòd venditum, vel donatum est, incipiunt deberi, & debentur jura feudalia sive relevamenta, sive quintum simplex vel cum subquinto pretij, & illico eorum obligatio est formata, & cessit, nec reciprocatio obligationis impedit obligationis & actionis hincinde cessionem. *text. in l. Iulianus. §. offerri. ff. de actio. empt.* ex quibus patet dilutio contrariorum, & solutio quæstionis, quòd istorum * jurium obligatio semel & efficaciter fuit domino acquisita, & sic ad eum spectant, & non ad supervenientem usufructuarium, licet tempore usufructus solvantur. Et pariter è converso jura hujusmodi quætempore durantis ususfructus cedunt, & quovis modo deberi incipiunt, ad fructuarium spectant, quocunque tempore, etiam post usumfructum finitum, fiat eorum solutio. Et idem censendum de omnibus reliquis obventionibus fundi dominantis, vel etiam jurisdictionis, alio habente usumfructum: quia debet attendi tempus quo ipso jure cedunt, seu deberi incipiunt: quia statim quod cedunt, desinunt esse de corpore seu re principali, *text. in l. prædia §. ex his §. pater l. quæsitum. §. peto de leg. 3.* & sunt tanquam proprietas separata, sicut fructus separati statim sunt corpus mobile & stans per se, *ut eleganter inquit Bald. in cap. quia in ecclesiarum. col. 4. versic. sed statim quæritur. de consti. Phil. Franc. in cap. unico in princ. post Bald. ibi, de eo qui mitt. in possession. caus. rei ser. & in c. locupletari. col. pen. de reg. jur. in 6. Andr. Tiraquel. in tract. de retract. proximit. §. 1. gloss. 6. num. 10.* Et etiam in simili determinat consuetudo Nivern. *eod. tit. §. 58.* Et hinc est quòd reditus * clericorum & ecclesiarum, quorum dies cessit, non possunt prehendi, nec pignorari a judice seculari, sed bene quoad pensiones quæ nondum cesserunt, sicut & quoad fructus pendentes: quoniam clerici & ecclesiæ speciali privilegio exempti sunt à jurisdictione seculari quoad bona eorum mobilia, sed non quoad immobilia, secundum ea quæ latè deduxi *suprà in proœ. in gloss. 6.* Iste erat antiquus stylus in hoc regno, sed (ut dixi in annotat. *ad Alex. cons. lib. 1.*) hoc privilegium non concernit nisi mobilia necessaria personæ, usui & conditioni clerici, ut etiam dixi *supra in stilo Parlamenti Parisiensis & diu ante me Iordanus Brini. in rep. § contrahentes in cap. Romana. de for. compet in 6.* Et ita tandem constitutionibus regiis statutum fuit, propter nimium luxum & abusum ecclesiasticorum.

* Relevia, seu relevamenta quando pertineant ad proprietarium vel ad fructuarium.

* Clericorum & ecclesiarum reditus, pensiones, & mobilia quemadmodum possint prehendi & pignorari per judicem.

* Quarta quæstio de commisso & pœna rei feudalis, emphyteuticæ, vel censuariæ, utrum cedat fructuario, an vero proprietario.

54. Quarto * ulterius quæro, quid de commisso rei feudalis, vel emphyteuticæ, aut censualis, à fundo dominanti dependentis, contingente tempore ususfructus, ut quia vasallus abnegavit dominum & convictus fuit, vel emphyteuta, aut censuarius non solverunt per tres annos, cùm lege contractus cautum esset, rem hoc casu committendam, vel concessio facta erat ad certa tempora, vel generationes quæ finitæ sunt. Quod istud commissum cedat & acquiratur usufructuario, faciunt Primò, quæ supra in duabus proximis q. adducta sunt, & conclusa pro eo. Secúdò facit. *l. usufructu. legato. §. 1. ff. de usufruct.* ubi per verba universalia dicit text. quòd quicunque rei reditus est, quæque obventiones sunt, ad fructuarium pertinent: unde infert, quòd si ex causa damni infecti in possessionem vicinarum ædium ex primo decreto missus sit, & adhuc perseveretur, non caveri poterit ex secundo decreto jure dominii possidere eas ædes: & sic jure proprietatis sibi & non proprietario acquirentur, nec finito usufructu eas restituet. Et sic patet quòd omnia lucra nedum profectitia ex re provenientia, sed etiam adventitia aliunde, extra rem obvenientia, cedunt fructuario, non per modum ususfructus, sed per modum proprietatis inseparabilis, *ut ibi dicit Bald.*

55. Tamen veritas * est, hujusmodi commissum cedere & acquiri proprietario, quia istud commissum venit jure consolidationis, & nihil aliud est quàm concessionis feudalis emphyteuticæ, vel censualis extinctio, & utilis dominii reversio, & consolidatio cum directo. Et sic necesse est quod proprietati ipsi acquiratur, & non fructuario. *& ita tenent Oldrad. in q. 239 super eod. Ioann. And in addi. specul. tit. de locato. §. nunc aliqua. versic. 93. Alberic. in l. usufr. legato. ff. de usufr. & in rub. C. de usufr. Paul. in l. 2. C. eod. Guid. Pap. decis. Delphin. 477. respon. 3. Iason in l. fin. col. 10. q. 3. in fi. nu. 45. C. de jure emphyt. Nicol Boeri. in consue. Bituri. de cons. feud. §. 9. in fin. Guilel. Bened. in rep. in c. Raynutius. in verb. cætera bona. num. 33. in fi de testa. & dixi infrà §. 20. gloss. 1. quæst. 4. cum seq.* Nec obstat in præcedentibus quæ adducta pro fructuariis, quia procedút in commodis & obventionibus, quæ vice fructuum fundi dominantis censentur, & quæ verè sunt ejus fructus civiles. Sed istud commissum nullo modo est, nec potest censeri esse in fructu: hæc enim res commissa tempore primæ concessionis in fundum, censum, vel emphyteusim, fuit pars fundi dominantis plenè, & omni respectu, & post concessionem remansit adhuc ejus pars respectu directi dominii: & tempore reversionis & commissi redintegratur solùm respectu dominii utilis, quod ad sua initia, & primordialem statum revertitur: & sic non dicitur de novo acquiri: sed in antiquam causam restitui & uniri.

* Quæ consolidantur, cedunt proprietario quoad proprietatem, ut hic fructuario quoad usumfructum, *ut quæsitum §. numero 62.*

56. Res enim consolidata * unitur essentiæ & substantiæ rei cui consolidatur, & una & eadem res cum illa efficitur. *§. fi. instit. de usufr.* ibi. *quæ res consolidatio appellatur.* igitur, impossibile est quòd sit vel censeatur in fructu, cùm sit res ipsa: fructus autem semper est accessio distincta à re, ex qua, vel propter quam producitur, *text. in d. l. usuf. legato. in l. item si fundi. in princ. & per tot. tit ff. de usufr. l. si aliena. in fin. ff. de usucapio.* Tum jus utendi fruendi nunquam absorbet ipsam rei substantiam: sed illa semper debet manere salva & integra ipsi proprietario, patet vel ex ipsa diffinitione ususfr. *l. 1. ff. de usufr.* sed si jus ususfructus extenderetur ad lucranda hujusmodi commissa, non remaneret substantia & proprietas rei salva & integra domino, sed partem auferret & retineret fructuarius, quod esset absurdissimum: quoniam hæ res quæ committuntur, sunt de substantia & proprietate fundi dominantis, & sunt pars directi dominii ipsius fundi.

* Consolidatum essentiæ rei unitur.

57. Ad * d. l. *usufructu legato.* miratus sum doctores dicere illam multum obstare, & ad ejus solutionem anxiè laborasse: mihi videtur nullo modo obstare. Tum primò, quia illa domus per secundum decretum adjudicata, non erat pars fundi in quo habebatur ususfructus, nec de ejus substantia, nec illi unitur nec consolidatur: sed erat & remanet res prorsus separata, & sic patet illam legem nihil habere commune cum

* Verus intellectus. *l. usufr. legato. ff. de usufruct.*

commisso rei de qua agimus, & hæc vera & concludens solutio. Tum secundo, quia in d. l. illa domus non committitur virtute proprietatis seu directi dominii, nec in vim legis feudalis vel emphyteuticæ, aut alterius juris existentis in proprietate dominii, ut in casu nostro: sed ex causa prorsus extrinseca, & nullo modo dominium vel proprietatem rei concernente, sed solam personam fructuarii concernente, videlicet contumaciam in eum factam à non cavente de damno infecto. Igitur nihil mirum si ibi nihil proprietario acquiritur, sed totum soli fructuario cedat: hic vero fit è converso, quum simus in casu opposito, debet id operari quod propositum in proposito operatur. *l. fin. §. fi. ff. de legat. 3. l. & si contra tabulas. ff. de vulg. & pupil. cum vulg.* hanc tamen solutionem magis ad differentiam ostendendum, & elevandum contrarium, quàm ad solvendum adduco.

58. Tum tertiò, quia illa domus non est, nec censeri potest fructus rei ususfructus, & in hoc fuerunt decepti doctores ad pauca advertentes, dum putant versic. *unde etiam* in illa l. esse illationem ex vi dicti præcedentis, & ejus exemplum: quod est falsum, sed est alia sententia, eidem (brevitatis causa) continuato sermoni inserta. Patet, quia illa domus non ex virtute ususfructus, nec ex aliqua ejus potestate, adjudicatur fructuario, sed virtute sententiæ seu secundi decreti & edicti prætorii, fundati non in juribus ususfruct. nec in juribus proprietatis, sed in sola contumacia non caventis à fructuario admissa, & quæ solùm fructuarii personam concernit. Et sic illa adjudicatio non potest dici, nec censeri, fructus rei, vel ususfructus, nec naturalis, nec civilis, quum à re vel usufructu nullo modo dependeat, nec ullum respectum habeat: sed dicitur pœna & pensatio contumaciæ factæ adversus fructuarium, & sic non potest esse ille versic. exemplum, nec illatum primi vel secundi responsi illius legis: & nihil facit ad propositum nostræ quæstionis: sed est prorsus quod dicunt ἀπροσδιόνυσον. & hæc est propria & punctualis solutio. Idemque foret è converso, si ipse proprietarius contra dominum vicinarum ædium caveri sibi damni infecti nomine postulasset: & contra nolentem in possessionem missus, tandem ex secundo decreto ejus ædes obtinuisset, quod potest, *ut in l. damni infecti, 1. in princ. ff. l. inter fructuarium. ff. de dam. infect.* quia tunc * soli proprietario illæ ædes acquirentur, ut pœna contumaciæ, non ut fructus vel reditus qualiscunque rei suæ. Ideoque nec fructuarius hoc casu in illis ædibus quicquam, nec etiam usumfructum habebit.

* Pœnæ commissæ in feudis quibus cedant.

59. Simile est in *l. item apud Labeonem. §. si usumfructum, cum §. seq. ff. de injur.* ubi dicitur quod ex injuria facta servo, in quo alius habet usumfructum, non quæritur actio injuriarum fructuario, nec inde capiet aliquod commodum: sed soli proprietario, nisi injuria specialiter in contumeliam fructuarii esset facta. Ratio, quia hujusmodi actio non est in aliquo fructu rei sed in solius personalis injuriæ reparationem.

Aliud simile in *l. utrum autem in fi. cum l. seq. ff. de pet. hered.* ubi licet bonæ fidei possessor alienæ hæreditatis teneatur, quatenus locupletior est, ad pretium rerum hæreditariarum quas bona fide vendidit, & etiam ad pœnas, lucra, & accessiones, quas intuitu venditionis vel pretii rerum hæreditariarum consecutus est: tamen non tenetur restituere pœnam ex eo commissam: quòd ab alia violenter dejectus est, vel quòd adversarius die dicta in jus non stetit, propterea quòd hæc accessio nihil habet commune cum ipsa hæreditate, nec est de fructibus seu obventionibus illius, sed pensatio personalis injuriæ, ubi per Bart. Ang. & omnes.

Itidem creditor pignoratitius, vel emptor rei redhibitoriæ, tenetur in sortem computare, vel restituere pœnam quam consecutus est propter delictum cōmissum in rem ipsam: sed non quod consecutus est, propter delictum commissum in personā suam occasione rei, *ut est bonus text. in l. bovem. §. si quis servum. ff. de adili. edict. in l. si pignore. in princ. ff. de pignorat. actio. tradit Bart. in d. l. si pignore. & in l. pratori ait. §. de fructibus. ff. de bon. aucto. judi. possid. seq. Ioan. Ana. in c. 1. col. 1. in not. 2. de usur.*

60. Ex prædictis liquet dom. Guill. Benedic. *in rep. c. Raynutius, in verb. catera bona. num. 20.* dum copiæ studet judicio lapsum, cùm dixit, thesaurum * inventum in fundo, in quo alius habet usumfructum, spectare ad fructuarium quoad usum quandiu vivet, & usufructu finito cum fundo restituendum proprietario, quod est erroneum: quia omissa media parte thesauri, quæ absque dubio cedit fortunato inventori, altera media soli domino semper cedit, nec est dubium quin solius domini prædii sit. Hæc sunt verba *text. in l. si is qui §. si communis servus. ff. de acqui. rer. dom.* quod autem non spectet ad fructuarium etiam quoad usum tantum pendente usufructu, probo, quia thesaurus nullo modo est fructus fundi, nec naturalis nec civilis, *tex. in d. l. divortio. §. si fundum, in fin.* nec est etiam pars vel portio aliqualis fundi, sed res prorsus separata, nihil cum fundo habens commune. *tex. in l. 3. §. Neratius. ff. de acquir. vel amit. poss.* Et sic ususfructus qui habetur in fundo, non potest extendi ad thesaurum in eo inventū. Igitur fructuarius nec dominium, nec usumfructum habebit in thesauro seu ejus media, sed statim liberè & pleno jure cedit soli proprietario, *per d. §. si servus communis.* Et quod nullo modo cedat lucro fructuarii, tenet Oldradus *q. 239. super eo. in fin.* Nec obstat quòd secundum opinion. glo. Bart. Bald. quæ vera est *in d. §. si fundum*) maritus, quandiu durat matrimonium, habebit mediam illam thesauri in fundo dotali inventi, quia maritus de jure, fundi dotalis est dominus, licèt ad tempus & revocabiliter: & sic pro tempore sui dominii, suum efficitur dominium illius thesauri, & finitur finito dominio fundi, *ut habetur in d. §. si fundum*, longè aliud in fructuario, *ut satis deductum est.*

* Fructuarius nihil habet in thesauro invento in fundo serviente sine fructuario.

61. His adde quæ dicam *infrà §. 55. glo. fi. in fi. &* quæ dixi ad Philip. Dec. *cons.* 160. corrigendo illud consilium. Ex quibus etiam patet falsam esse illam solutionem (ut cæteras quæ ad rem nostram non pertinent omittam) in qua sistit Guid. Papæ *in dict. q.* 477. & quam dominus Andr. Tiraq. (vir ætate nostra doctissimus, suæque Pictaviæ eximium decus, *in repet. l. si unquam in verb. revertatur. num. 322.*) ponit pro 47. discrimine inter ea quæ ipso jure quæve per sententiam fiunt: dum dicunt, rem emphyteuticam aut feudalem cadentem in commissum ipso jure, domino proprietario cedere, *ut in q. nostra*; sin per sententiam fructuario dominii directi acquiri, *ut in d. l. usufructu.* quod est erroneum: sequeretur enim primò, quod regulariter commissum feudi acquireretur fructuario, attento quod regulariter feudum non committitur ipso jure, sed demum per sententiam, *ut in consti. Loth. de feud. sine culp. non amitt. c. 1. & quo tempore miles. c. 3. not. glo. in c. imperialem. §. calidis. verb. revertatur. & ibi Bal. Alvarot, & omnes de probibi. feud. ali. per federic. in usib. feud.* & dicemus in §. 30. *quæst.* 6. Secundò, quòd si per statutum certa pœna ipso jure committeretur in non caventem de damno infecto, vel in violentum expulsorem, quod talis pœna non cederet fructuario denegationem cautionis, vel expulsionem passo, sed proprietario: quorum utrumque falsum & absurdum esse patet per prædicta. Itaque stat conclusio, quod sive * ipso jure, sive per sententiam, prædium clientelarium, censuale vel emphyteuticum committatur: & directo dominio consolidetur, non fructuario, sed proprietario fundi dominantis acquiritur, & ita ultra adducta *sup. eod. num. 55.* expresse determinat *Oldrad. in consi. 148. quidam comes in q. 1.* Quo magis miratus sum Andream Tiraquellum virum diligentissimum, in ampliori sua editione repetitionis *l. si unquam C. de revoc. dona.* facta anno sesquimillesimo quinquagesimo secundo *in verb. revertatur. in 51. distinctione*, eundem errorem secutum esse post 14. annos. Qui error ille fuerat à nobis confutatus in prima horum editione facta anno

* Quæ ipso jure vel per sententiam censualia vel emphyteutica committuntur, soli proprietatis domino sive directo ad quirun tur non fructuario.

sesquimillesimo trigesimo octavo. Et insuper magis miror eum in suam sententiam citasse Oldrad. Io. Andr. & Jasonem: qui omnes in locis per eum allegatis tenent sententiam nostram, *ut sup. eadem glo. num.* 55.

*Quinta quæstio, utrū ususfructus fundi consolidati cedat fructuario quādiu durat ususfructus

62 QUINTO* juxta hæc quæro, nunquid saltem fructuarius debeat habere usumfructum fundi consolidati, quandiu durat ususfructus? Videtur quod non, per text. *in l. item si fundi §. sed si insula, ff. de usufr.* ubi dicitur fructuarium non habere usumfructum in insula juxta fundum in flumine nata, sed quòd est proprium & separatum prædium, soli proprietati accedens, sed hoc non obstat, quia talis insula non est pars primi fundi, nec in ejus fructibus vel pertinentiis, ut ibi dicitur. At fortiùs urget quod subjungit text. *in fi. d. §.* ubi latet incrementum, usumfructum augeri: ubi autem apparet separatū, fructuario non accedere: sed nec hoc obstat, quia licet incrementum commissi, non sit successivum nec latens, sed momentaneum & apparens, tamen non est separatum sed consolidatum & unitum in unam & eandem rem cum fundo dominanti, ut diximus: & hac ratione concludo, quod in unito & consolidato fundo, fructuarius habebit usumfructum. Ita decidit Oldrad. *in d. q. 239. col. fin. Ioan. And. in d. add. Speculat. de loca. §. nunc aliqua. versic. 39. Paul. in d. l. 2. C. de usufruct. Guil. in d. cap. Raynut. verb. cætera bona. nu.* 33. & hac eadem ratione sicut augmentum alluvionis * accedit proprietario, quoad proprietatem & usufructuario quoad usumfructum, *d. l. item si fundi*: ita etiam creditori accedit quo ad hypothecam, *l. si fundus, in princ. de pignoribus*, & fundo dominanti quoad jus servitutis, *l. hoc jure §. 1. ff. de aqua quoti. & æsti. & not. gloss. in d. l. si fundus, in princip.*

*Alluvione quæ adcrescunt, quemadmodum proprietario, fructuario & hypothecario creditori, & fundo dominanti prosint Augmentū in unitatē rei.

63 Facit quod augmentum accedens per modum unionis, & eandem rem constituens omnes qualitates & conditiones rei cui unitur suscipit, & omnino judicatur sicut eadem res, per *text. l. inter socerum. §. cùm inter. ibi, nec separabitur portio dotis quæ est data additamenti causa. ff. de pact. dotal. in l. etiam. C. de jure dot. ubi per doctores*, & in pluribus concordant. cumulatis per dom. And. Tiraq. *in repet. l. si unquam, in verb. donat. largitus nu.* 281. *in fin.* in 1. editione facta per eum ante annum 1530. & ultra eum copiosissimè & eleganter tractant *Franc. Curt. senior. in consi. 56. super eo. col. 4. 5. 9. & Albert. Bru. in tract. de augmen. in concl. 5. col. 27. cū pluribus seq.* Adde quod pro conclusione hujus & præcedentis quæstionis optime facit *l. arboribus in princ. ff. de usufructu*, quā doctores non allegāt, ubi deciditur, quòd si grandes arbores sylvæ non cæduæ vi ventorum evellantur, vel dejiciantur, illę arbores non cedent usufructuario sylvæ, sed proprietario: tamen in illis fructuarius habebit suum usumfructum: alioquin, ut inquit tex. contingere posset omnes arbores auferre fructuarium. Et pariter in præsenti aliter diceremus, contingere posse fructuarium omnia prædia à fundo dominanti dependentia auferre, & non integram rei substantiam, sed mutilam & omnibus suis membris truncatam proprietatem restituere. Igitur commissa cedunt proprietati quoad dominium: & usufructui, quoad usumfructum.

64 Conclusionem hujusquęstion. amplio primò, nedū si fundus, vel subfeudum quod cecidit in commissum, uniatur, & incorporetur fundo fructili: sed etiamsi per se seorsim & separatim teneatur: non enim tenetur dominus subfeudum ad se jure commissi reversum, unire dominio feudi sui dominantis, nec ad hoc cogi potest à patrono superiori, ut plenè dicemus *inf. §. 20. gloss. 1. quæst. 13.* Et nihilominus fructuarius loci dominantis, in tali subfeudo habebit usumfructū, quia satis est quod dependet à re fructili, & ejus occasione revertitur. Quemadmodum in proceris arboribus vi ventorum evulsis habet usum fructum consequutivum, ut nuper diximus, quanquam illæ non remaneant pars fundi sed efficiantur quid mobile & prorsus separatum. *ut sup. ead. glo. 1. q. 5. ad fin.* Ex quibus patet quòd conclusio quæstionis nostræ multò fortiùs habet locum in subfeudo vel emphyteusi, quæ non cadit in commissum, sed propria sua natura finitur, quia tunc ipso jure sine hominis ministerio consolidatur, ut plenè dicemus, *inf. eod. §. 43. q. fin.*

*Distinguitur an ex causa in existēti an ex accidentali accedat.

65 Nunc conclusionem quæstionis nostræ limito *primò procedere in commisso aut alia reversione provenienti immediatè & præcisè ex natura feudi, census vel emphyteusis, & ex veteri potentia causæ obligativæ sive necessariæ, inexistenti fundo dominanti ante constitutionem ususfructus, ex lege consuetudinis vel contractus: ita quòd tempore constituti ususfructus, fundus dominans habebat implicitū statū ad incremēta hujusmodi cōmissorū, & sic accessione cōmissorū non videtur esse in alio statu, nec in alia causa. *l. fin. ff. si ex noxali causa agat.* & (ut ibi not. doctores) quādo illud quod erat in potentia deducitur ad actū, non dicitur esse quid novum: sed (ut scitè & eleganter inquit Bald. *de feud. march. ducat. & comitat. in princip.*) non censetur ex hoc novum dominium acquisitum, sed fertilior est annus: secus si aliunde, vel ex causa voluntaria committerentur, vel reunirentur prædia, ut si dominus emeret subfeudum, vel emphyteuticum aut censuarium prædium, vel sibi donarentur vel legarentur ab utili domino: quia tunc dico quòd soli directo domino cederent, nec fructuarius in his haberet usumfructum, nec aliquod aliud commodum.

* Accessiones novæ fundi extra veterē & præexistētem causam & jus fundi dominantis soli proprietario ad quirontur exceptis duobus casibus, de quibus inf.

66 Ratio, quia ista accessio* est extra veterem & præexistentem causam, & jus fundi dominantis: quemadmodum si dominus nova quædam jura acquirat fundo, vel alia prædia ei uniat ad constituendum eundem fundum, quod potest, *ut in l. quod in rer. natura. §. si quis post. ff. de legat. 1. in l. locus ff. de verbor. signific.* cum similibus. vel si non alluvione, sed fluminis impetu pars alieni fundi adjiciatur, & tanto tempore hæreat ut coalescat, *§. præterea quod per alluvionem instit. de re. divis. d. l. item si fundi. circa med. ff. de usufructu.* His enim & similibus casibus, soli proprietario accedere & prodesse puto, & non fructuario: quia ista adveniunt prorsus ex nova causa, & sic non augent usumfructum, qui debet contineri limitibus, actu vel potentia habituali inexistentibus tempore suæ constitutionis, *per tex. in l. Rutilia Polla. ff. de contrah. emptio. & vendit.* tum quia dominus ista non assequitur ut patronus, sed ut quilibet privatus, vel extraneus, & alio jure quàm patronatus, igitur sua pecunia acquisitum, vel beneficium in se collatum, non tenetur communicare fructuario, per text. optimum & clarè probantem *in l. si vero §. item quidquid. ff. solut. matri.*

67 Sublimito, nisi etiam fructuarius contribueret in pretio pro rata augendi ususfructus, vel nisi etiam ejus gratia & contemplatione fieret donatio vel legatum. per *text. in l. hinc quæritur. §. potest. ff. de pecu. in l. profectitia. in princi. ff. de jure dot. in l. facta. §. si hæres ante. in fi. ff. ad Trebellian. in l. sed si plures. §. in arrogato. ff. de vulg. & pupillari substi. ut plene per scribentes & in terminis usufructuarii, text. in l. sed & si quid ff. de usufruct.* Posset secundò sublimitari, quando dominus feudum per vasallum extraneo venditum retinet pro pretio ex prærogativa feudali. sed de hoc dicam inf. §. 20. Sed quid est castrum, cui annexum territorium cum mero mixto imperio & jurisdictione, & confiscationes spectant ad dominum castri & jurisdictionis.

*Mulctæ & confiscationes & reliqui fructus jurisdictionis quibus cedant.

68 Citra controversiam est, mulctas & confiscationes bonorum esse fructus & reditus jurisdictionis. ut tenet *Bart. in l. fin. ff. solut. matri. per c. unicū, quæ sunt regal. in usib. feud.* & omnes doctores *seq. in d. l. fi. & in l. divortio, §. si vir in fundo. ff. solut. matri. Bald. in l. 1. col. 3. C. de fruct. & lit. impens. Bald. Paul. in l. 2. C. de Episc. audi.* Et sic debent pertinere ad habentem tempore sententiæ vel condemnationis, usumfructum castri & jurisdictionis, vel etiam usumfruct. imperii & jurisdictionis tantū. Et quod pœnæ gabellarum & aliæ obventiones sint ipsius gabellarii, quamvis non sit expressum, tenet *Cyn. in l. creditor. in princ. per illum tex. ff. de actio. empti. & ibi Bald.*

& Alexander

& Alexan. in addit. ad Bart. idem Bald. in c. 1. §. sciendum de feud. cognitio. in usib. feudorum, in l. si quis C. de vectigal. & communi. & in l. 1. C. de fruct. & lit. impens. in l. edicto. l. si advers. fisc. Joan. de Anan. in cap. ultimo col. 5. verbo ex prædictis, extra de malefic. Paul. Castrens. in d. l. creditor, in princip. & bene. quamvis contrarium teneat Angel. Perus. *in l. si quis id quod ff. de jurisdict. omni judic.* Imo etiam actio ad pœnam semel quæsita durat post tempus locationis. *l. prætor. ait §. is etiam & ibi Bald. ff. de edend. Franc.* Lucam *in tract. de privilegio fisci in 4. quæsito quæst.* 48. *Joan. Amic. consil.* 110. *col. ult.* & an tempus delicti inspiciatur, dixi in *annot. ad Phil. Deci. cons. 4. col.* 2. nec dubium est, quin mulctæ & confiscationes mobilium, perpetuò cedant fructuario: sed non leve dubium est de confiscatione bonorum * immobilium. Quidam enim tenent quòd acquiruntur domino quoad proprietatem & dominium: & fructuario quoad usumfructum quandiu durabit ususfructus. Ita Alberic. in *usufructu legato, post Iacobum Ravenn. ff. de usufr. & in l. si vero col. 2. ff. solut. matrimo.* Bald. *in l. fin. ff. eod. tit.* reddens rationem quia aliter finito usufructu non restitueretur integrum territorium. Et pro eis videtur facere *l. arboribus, in princip. ff. de usufruct.* in ratione sui, dum habet pro absurdo, si contingeret fructuarium auferre omnes grandes arbores vi ventorum evulsas. Et ita de facto consului contra parentem habentem custodiam liberorum, de quo *infrà tit.* 2. & multi subscripserunt, *facit l. fundus. ff. de fundo. dotali gloss. in l. si legato. ff. de jur. dot.* Alii autem, ut Bart. Paul. *in d. l. fin.* & ferè omnes scribentes *in d. §. si vir in fundo. ff. solut. matrimon.* tenent quòd in totum & perpetuò pleno jure cedunt fructuario: & est receptior opinio, sequentes Jacob. de S. Georg. *in investit feud. verbo de castro. rub. mont. col. 2. verbo. quæro etiam mulier.* Ad rationem Baldi *in d. l. fin.* subtiliter respondet ibi Paul. quòd imò restituet integrum territorium, quia non diminuitur in aliquo quantum ad jurisdictionem Addo quòd hoc casu subjectum ususfructus est ipsa jurisdictio, cujus substantia salva semper & integra remanet, quamvis proprietas bonorum immobilium, quæ subsunt jurisdictioni, acquiratur fructuario vel alii cuicunque, ergo nullum videtur inconveniens, ex quo (ut in confesso est) hujusmodi confiscationes, quæ fiunt virtute jurisdictionis, sunt simpliciter in fructu jurisdictionis. Sed si hoc est verum, sequitur quod ad fructuarium nedum spectabunt prædia confiscata, quæ non recognoscebantur à domino castri jure feudi, vel aliàs ratione dominii directi, sed solum ratione simplicis jurisdictionis: Sed etiam quòd feuda ipsa, & emphyteutica & censualia prædia subditorum castri, quæ recognoscuntur à domino ratione proprietatis & directi dominii penes eum existentis, si virtute jurisdictionis propter delictum confiscantur, acquirentur fructuario, nedum quoad usumfructum, sed quoad dominium, & in perpetuum: & esset magna & secunda limitatio ad præcedentium quæstionum conclusionem.

* Confiscationes bonorum immobilium cui cedant.

69 Et si cui videtur esse repugnans resolutionibus prædictis, hunc fructuarium per hanc viam auferre partem immobilium, quæ sunt de proprietate & directo domino castri in quo habet usumfructum: posset responderi, quod præcedentia loquuntur in commissis, quæ fiunt ex vi legis feudi vel dominii directi & fiunt domino tanquam domino feudali vel directo, sive fiant ipso jure, sive per sententiam mediante jurisdictione ipsiusmet domini, vel alterius judicis, non curo: modò ex vi, & natura legis contractus. Sed nunc loquimur in commissis, quæ fiunt virtute solius jurisdictionis & juris communis, puta in pœnam alicujus delicti communis, quæ possunt adjudicari per alium quàm per dominum feudi, si alius haberet ibi merum imperium & jurisdictionem, & tunc non spectarent ad dominum directum. Et sic in hoc casu non cedunt hujusmodi commissa domino, ut domino directo prædiorum confiscatorum, sed ut judici, & ut domino jurisdictionis; proprietas autem seu directum dominium prædiorum territorii, & jurisdictio ejusdem territorii, nihil habent commune: & ita punctualiter distinguit & decidit Oldrad. si subtiliter perpendatur, *in consil.* 148. *quidam comes.* Latiùs hinc inde discuterem & resolverem, sed ne nimium [Greek] transiliam, hanc quæstionem reservo in decadibus & centuriis meis, ubi liberè, vel non petita venia licebit excurrere, si quando detur otium.

70 Sexto pro complemento copiosæ hujus materiæ circa fructuarios, quæro, * si vasallus efficitur fructuarius feudi dominantis, utrum teneatur pendente usufructu ad clientelaria obsequia? Prima facie negandum videbatur: sed ex multis compendiosè deductis, *suprà eadem, quæstione prima*, dicendum est, quod quoniam jus dominicum in se, & ejus virtus honorifica, non est in fructu, adhoc ut alii competat quàm vero patrono: sed bene jura utilia, ut ibi diximus, *numero* 19. & 22. Unde quocunque modo feudum fructuarii aperiatur durante usufructu, vel prius apertum sit, sive ex persona vasalli, sive ex persona domini mutata, tenetur fructuarius ejus feudi nomine fidelitatem præstare proprietario, sicut quilibet alius vasallus. Verum est quod ad nulla jura utilia, puta relevia tenebitur: sed illa lucratur, & sibi compensat pro aperturis accedentibus tempore usufructus: unde nisi fidem præstiterit, poterit proprietarius illud feudum prehendere & redigere ad manum suam.

* Fructuarius feudi utrum teneatur pendente usufructu præstare clientelaria obsequia.

Sed cujus erunt fructus durante prehensione & usufructu? Videretur quòd fructuarii, *per not. suprà eadem gloss. quæstione secunda* Contrà dicendum est, quia fructuarius hos fructus sua culpa amittit, unde non debet jure ususfructûs eos recipere. Tum ne impunè liceat dominum, & legem feudi offendere. Tum quia meretur privari usufructu fructuum illius rei, qua abutitur dominum contemnendo, per not. *suprà eadem gloss. quæst.* 2. *num.* 46. *&* 47. Similiter si negaverit se tenere a proprietario in feudum, & convictus fuerit, cadit in commissum: nedum quoad proprietatem, sed etiam quoad usumfructum, quem retinere non potest in re in qua deliquit, & abusus est. Idem dicendum in muliere vidua, jure doarii possidente feudum dominans, quia non est aliud quàm usufructuaria, de quo tamen dicendum *ut infrà* §. 136. Secùs in marito possidente, vel acquirente feuda moventia à propriis uxoris, quia magis * domini vicem quàm fructuarii gerit, ut not. infrà §. 108. quod est limitandum in multis casibus, ut ibi scripsi.

* Maritus magis domini vicem quàm fructuarii gerit.

Idem eadem ratione in tutore: quia licet teneatur in accepta referre omnia jura utilia a se debita: tamen interim non præstat clientelaria obsequia. Et hoc si solus sit tutor: quoniam si habeat contutorem, à quo non sit remota administratio feudi dominantis, puto, quòd is ab eo exigere poterit clientelaria obsequia, & horum defectu manum injicere, & fructus pupillo acquirere: imo etiam si pupillus indigeat, poterit statim exigere jura utilia, vel retractu feudali uti ad commodum pupilli. Et idem in similibus, ut ad alia transeam.

71 Redeundo ad text. Quæro septimò, an habeat locum in * domino feudali pro parte? Dicendum quod sic: pro parte scilicet dominica, quam in feudo dominanti, & in jure feudali habet: pro cujus rata potest irrequisitis vel invitis condominis prehendere feudum serviens, & fructus partis ratæ prehensæ suos facere, & cæteris feudalibus uti juribus, ut probatur in *l. communis libertus. ff. de in jus vocan.* ubi etiam in pœnalibus & odiosis appellatione patroni, venit patronus liberti cum pluribus compatronis communis. Et in communibus pluribus ut singulis, quod est mihi cum alio * commune, dicitur meum, etiam verè & propriè loquendo, ut tenet Areti. *in l. servi electione, §. Labeo. ff. de legat.* 1. *per text. in l. illud. ff. de ritu. nup.* reprobatur opinio Jaboleni, qui dixerat libertam communem non propriè dici suam

* Dominus feudalis pro parte, utrum possit irrequisitis condominis sive invitis prehendere feudum serviens, & fructus partis ratæ prehensæ suos facere & cæteris feudalibus uti juribus.

* An quod commune est, dicatur propriè nostrum?

text. in l. pupillus, in fin. ff. de verborum signif. quia si verbum suum depropria significatione solum in totius rei dominio verificaretur, non esset ambiguum: quia ubi constat de certa & propria significatione verbi, nulla est ambiguitas, *l. ille aut ille. §. cum in verbis, l. non aliter in princ. ff. de legat.* 3. *alius textus in l.* 2. *in princip. ff. de cond. instit.* ubi conditio si meus erit, quæ verè & propriè tantùm impletur *l. qui heredi, in princ. l. Mævius. ff. de cond. & demon.* verificatur, si in parte sit meus, ergo verè & propriè dicitur meus. Et licèt receptior opinio gloss. *in l. id quod nostrum ff. de regul. jur. & Deci. ibi. & in cap. ratio. de praben. Jason. Soci. & fere omnium in d. §. Labeo. l.* 5. *ff. de legat.* 1. sit, quod simpliciter loquendo commune non dicatur propriè meum, sed solùm largè & impropriè: tamen omnes conveniunt, quòd ubi agitur tantùm de dispositione partis meæ, tunc quod commune est, dicitur meum, etiam in statutis & aliis dispositionibus, quantumcunque stricti juris, ut tenent, *Bald. Angel. Saly. Alexand. Jason. in l.* 1. *col.* 1. *C. qui testam. facere possunt & ibi Philip. Cornaus* dicens, quod res communis respectu partis meæ, verè & propriè est res mea. *Paul. Castr. in cons.* 221. *in hoc passim. vol.* 1.

An autem posset compatronis invitis, vel invito emptore, totum vel partem feudi retinere ex prærogativa feudali, dicam infrà §. 20. *gloss.* 1. *quæst.* 6. & 7.

Adverte tamen diligenter ad id, quod dixi, unum plurium patronorum pro parte sua tantum posse prehendere, hoc est sane intelligendum, nolentibus vel prohibentibus aliis patronis: quoniam in * dubio unus hæredum potest manum injicere toti feudo vice omnium, & omnibus pro rata fructus acquirere, *l. heredes, §. si unus. ff. famil. hercis cund.* sicut potest nomine omnium investire, & jura recipere, *ut infrà eadem gloss. in fin.* sicut & totum fundum concutere vel inhabitare. *Bald. l. si duo. ff. d. acquir. vel amitt. hered.* & quæcunque sint administrationis vel usus destinati, & maximè si habet majorem partem. Hinc est quòd consuetudines hujus regni crebriùs hoc deferunt primogenito qui hæc jura in solidum exercendo tanquam primogenitus, censetur non solùm nomine proprio, sed etiam nomine cohæredum vel consortium, inquantum eos tangit, & opus est, facere. Nec spectat ad vasallum, inquirere: an * & quod prehenderis habent cohæredes & consentes vel non. hoc prius declarare ad validitatem & efficaciam prehensionis; sed vasallo justa offerenti, & ubi de investitura agitur, tenetur hoc declarare.

*Pro parte dominus potest toti feudo manum injicere, & quomodo.

Lege an qui prehenderit habeat cohæredes & consortes vel non, & hoc prius declaret, &c.

72 Octavo quæro, an * procurator domini possit hanc prehensionem feudi facere? & non est dubium quòd sic, ut etiam notat. *infrà eodem gloss.* 3. *quæst.* 2. quidquid enim procurator, habens sufficiens mandatum, nomine domini faciat, ipse dominus facere censetur, etiam verè & propriè, ut inquit text. *in cap. mulieres, in fin. de senten. excommunic.* quod est intelligendum quantum ad validitatem actus, & effectum. *text. in l. certe. §. primo, ibi, proprie habere dicor. ff. precario, facit l. ossa, in fin. ff. de relig. & sumpt. funer.* Et maxime quando est actus ex quo nihil procuratori potest acquiri, ut hìc. Ita quod præbet nudum ministerium facti, quia tunc dicitur potiùs nuntius quàm procurator, *l. quod meo. §. procurator, ff. de acquirend. vel amitten. possess. l.* 3. *in princ. ff. quod vi aut clam. l. qui autem in fin. cum l. seq. ff. de constit. pecun.* actus autem qui fit per nuntium vel per procuratorem, cùm nudum præstat ministerium, verè & propriè dicitur geri per dominum, ut tenet Bart. *in repet. l. si is qui pro emptore, col.* 13. *num.* 29. & 30. *& ibi Iason. post eum, col.* 65. 66. & 67. nec est opus huc insistere vel distinguere: quia si fictè & impropriè diceretur dominus facere, adhuc sibi liceret per regulam juris communis, *qui per alium facit, &c.* à qua haud dubiè hæc consuetudo recipit interpretationem. Et sic, sicut dominus potest de novo feuda constituere, & investire per procuratorem, cap. 2. §. *sed utrum per quos fiat investit.* ita & in fidem admittere, & investituram renovare, feudum prehendere, & reliqua omnia feudalia jura exequi. per *not. Bald. Alvar. præposit. in cap. unicum quibus modis feudum constitui potest.* Requiritur tamen ante omnia, quòd præcedat, & adsit voluntas domini, sine qua, quantumcunque casus feudi aperti vel commissi contingat, nihil fit nec mutatur in feudo, ut tetigi *infrà ead. gloss.* 3.

* Procurator domini utrum possit feudum prehendere.

An autem generale, an speciale, an singulare, sive individuale mandatum domini requiratur in isto procuratore vel nuncio: dicendum, quòd sufficit mandatum generale, aliter non limitatum per ea quæ scripsimus *suprà ead. gloss. quæst.* 1. *num.* 19. *& sequent.* quia agitur de simplici administratione, & de utilitate domini: latiùs & compendiosè in §. 67. *infrà eod.* ubi materia procuratorum in feudalibus, tam ex parte domini, quàm ex parte vasalli, latè tractatur. Dixi etiam *infra* §. 20. *gloss.* 11. *num.* 2. & ut in simili dixi *in fine quæst. præcedentis*, non tenetur initio procurator ostendere procuratorium instrumentum, satis est quod vasallo justa offerente vel se opponente aut investituram petente doceat de mandato.

73 Nono quæritur de marito, * an possit prehensione feudali uti in vasallos uxoris? quantum ad præsens, breviter dicendum est, quod sic, & etiam eos in fidem admittere, non tamen simpliciter nomine suo, sed nomine mariti, hoc est tanquam dominus, vel quasi ad causam, & ratione uxoris: Adde quæ tradit domin. Andr. Tiraq. in consuetudine. *Picta. tit. de retract. proximita.* §. 10. *num.* 3. non enim apud nos maritus est dominus propriorum uxoris, (sicut in terminis juris matrimonio constante dominus est dotis,) nec etiam est simplex usufructuarius propriorum: sed est sicut administrator legitimus in rem suam: sicut in terminis juris habetur de patre in adventitiis bonis filii, *facit l. fin. C. de bon. quæ liberis.* Verùm quia quam plurimæ & arduæ quæstiones hinc oriuntur, videlicet an ipse maritus solus possit passivè subire fidem & homagium, ut tenet Joan. Faber. §. *fuerat. col.* 1. *vers. sed quid dices. instit. de actio.* & commissum sive confiscationem de feudo uxoris: an recipere fidem & jura activè solus, & repudiare vel acceptare solus invita uxore prærogativas feudales, puta feudum à propriis uxoris dependens venditum, retinere pro pretio, vel investire emptorem, & an retentum feudum faciat uxori proprium, an communem jure conquæstus, & plura alia, quæ non possunt commodè ab invicem separari, plenè & ordinatè tradam *infra* §. 107. & 108.

* Maritus utrum possit prehensione feudali uti in vasallos uxoris?

Postremò de tutore * & curatore non ambigitur quin nomine tutorio vel curatorio possint prehensione feudali uti, quum munere fungantur auctoritate publica, ad utilitatem pupillorum vel minorum & similium, quorum commoda dum legaliter curant, pro dominis habentur. *l. qui fundum. §. si tutor. ff. pro empto.* Et quòd possint investiri & investire, patet per not. Joan. Fabri *in l. sancimus. C. de admut. tuto.* Et maximè in tutore qui habet plenitudinem potestatis, ut not. *in l. cùm in una §. tutor. ff. de appella. in l. curatorem ff. de auctor. tutor.* Idem tamen in quovis alio universali administratore, ut possit etiam, quod plus est, homagia seu fidelitatem recipere, & investituras renovare, & ita expressim consuluit. Baldus *in consilio* 376. *ex his, libro quinto.* In domina Bona de Borbonio vidua comitis Sabaudiæ, qui in suo testamento reliquerat eam dominam administratricem ac usufructuariam Comitatus Subaudiæ, ut posset homagia recipere tanquam administrans, non autem nomine suo tanquam usufructuaria. Tempore Alberic. & Baldi Sabaudia, regio Allobrogum, non erat nisi Comitatus, sed postea per Federicum tertium fuit erecta in ducatum, in persona Amedei primi Sabaudiæ ducis viri, optimi, timorem & reverentiam Dei habentis, qui relicto ducatu, fastu & deliciis, secedens apud Ripaliam, anachoretæ vitam duxit:

* Tutor & curator utrum possint prehensione feudali uti?

duxit: donec inscius in Concilio Basileensi in summũ pontificem, deposito Eugenio quarto, electus fuit.

* Custos nobilis & civilis potest feudali prehensione uti.

Idem dico de custode * nobili, & civili, de quo *infra eod.* §. 32. *& in tit.* 8. ubi plenè dicetur. Circa istos administratores plures decidentur quotidianæ quæstiones infrà in locis opportunis.

* Possessor & putativus hæres feudi dominantis utrum possit prehendere subfeuda aperta & fructus suos facere, & cætera feudalia jura exigere.

74 Decimo quarto. Quid de possessore * feudi dominantis?

* Ad possessorem, & non ad proprietarium spectat quoscunque fructus percipere.

Et videtur quod absque dubio possit efficaciter uti prehensione feudali in subfeuda aperta, & fructus suos facere, & cætera feudalia jura exigere. Tum quia hujusmodi non sunt actus alienationis, sed administrationis, & conservationis feudi & jurium ejus, & hi actus nedum fieri possunt, sed fieri debent per possessorem, *ut & infra* §. 12. *num.* 24. Tum quia sunt fructus juris patronatus quod est jus incorporale, annexum feudo dominanti: possessor * autem cujuscunque juris incorporalis, sive jurisdictionis, sive juris præsentandi, sive eligendi, debet hæc jura exercere. Idque ad eum spectat, & non ad proprietarium, ut not. *per Innoc. gloss. & doctores in cap. nihil. cap. querelam de elect. cap. in literis, de restit. spoliat. in cap. consultationibus de jur. patro. not. Bald. in l. certum. C. de rei. vend. in l. ultim. C. de servit. & aqua.* Tum si is qui est in possessione beneficii vel prælaturæ potest efficaciter agere pro juribus illius, nec possunt debitores refricare defectum tituli, saltem si possessio non sit recens, ut decidit Oldrad. *quæst.* 312. Bald. *in capit.* 5. *crucis in princ. extra de rescrip.* Panorm. *in cap. nihil col. fin. de election.* Joan. Imo. *Clement.* 1. *ut lite penden.* facit quod not. Federi. Sene. *in consil.* 13. *parochianus, & cons.* 237. *col.* 2. & quod not. Joan. Andr. post Vincent. *in cap. per venerabilem qui fil. sunt legiti.* Ubi decidit, quòd si Papa committat causam plebano sancti Stephani, & unus est verus prælatus, qui tamen non possidet, & alius est intrusus, sed communi opinione reputatur plebanus, quod intrusus & putativus plebanus, & non verus, cognoscet de causa, & ejus processus tenebit, & non processus veri plebani. Refert & sequitur. Lap. de Castelho. *in allegat.* 89. *versic. Et quod omnia.* Idem Anto. Butrig. *in d. c. per venerabilem, qui filii sunt legit.* loquens de causa commissa tali Episcopo, ut pendente lite Episcopatus ei intelligatur commissus qui est in possessione dicti Episcopatus, pariter onus decimæ ei qui possidet videtur impositũ. Ludovic. Roma. *l. inter quos* §. *si dominus. ff. de damn. infect.* Hinc in Gallia ab officialibus regiis observatur, ut successor in beneficio non teneatur reliqua decimarum decessoris vel præcedentis possessoris solvere: sed contra eum vel ejus hæredes agendum sit, *ut infrà* §. 55. *gloss.* 5. *in fin.* nisi fructus & prædia fuissent ob id prehensa & commissariis supposita super illo possessore, quia tunc successori non fiet donatio manus nisi omnia solvendo. Idem in juribus prophanis, quia si possessor feudi agat confessoria pro servitutibus debitis illi fundo, non tenetur probare se esse dominum fundi, ex quo est possessor, sed satis est quòd probet se possessorem, & haberi pro domino, quamvis hujusmodi actio sit talis, ut de se non competat, nisi vero domino. *l.* 2. §. *hæc autem. ff. si servit. vendicet.* & ita decidit *gloss. quam Bart. & ibi omnes seq. in l. sicuti* §. *sed si quæratur. in verbo quis possessoris, in fin. eod. tit.* Idem tenens Bald. Alexand. in *l. si prius.* & ibi Jason *col.* 8. *ff. de operis novi nuntiat.* Igitur non videtur dubium quin possessor feudi dominantis possit in judicium & extra uti servitutibus & juribus feudalibus, & aliis debitis fundo à se possesso.

* Statutum loquens in domino, verificatur in possessore.

75 Quinetiam in statutis hæc habent locum: unde decidit Speculator, *in tit. de probat. num.* 11. *vers. sed pone statutum*, quod si statuto * cavetur, quòd de damno in vineis, prædiis vel arboribus credatur juramento domini: quòd credendum est juramento possessoris, etiam si non sit dominus, & sequitur Alberic. *in 2. part. statut quæst.* 74. Et per prędicta, videtur quod licet verba hujus consuetudinis loquantur in domino: quòd tamen verificentur etiam in nudo possessore, ex quo non agitur de dominio, nec deducitur nisi incidenter, saltem quòd sufficiat eum possidere, & pro domino feudali reputari. *Facit not. infra* §. 3. *quæst.* 4. Confirmatur in fortiori, quia etiam in concernentibus alienationem proprietatis (earum scilicet rerum quas & ut rectè administrando alienari decebat) valet & ratum est gestum cum putativo hærede & possessore, *text. in l. si Titius ff. pro socio.* quæ generaliter loquitur simpliciter, sive cum clausula quisque insolidum, res cum alio communes cum putativo hærede & possessore vendiderim, etiam si apocha incerti pretii non simpliciter, & seorsum, sed cum clausula quisque in solidum contempta sit, ut latius in *novis intellect. super d. l. si Titius*, dixi: ad quos, ne in parergis nimium remorer, remitto.

In contrarium videtur inconveniens, vasallum teneri per obliquum agnoscere alium quàm verum patronum.

76 Et licèt non videatur sua interesse, quando non agitur nisi de simplici fidelitatis exhibitione, per *not. infrà* §. 60. tamen satis est quòd non tenetur homagium facere ei qui non est verus & naturalis patronus: sed merus incubator feudi dominantis. Et quod fortiùs est, non potest etiam à volente vero domino invitus alii delegari, *ut infrà eod. gloss.* 3. *quæst.* 3. si autem etiam debeatur & petatur relevium, certum est quòd verus debitor non tenetur solvere nisi vero creditori. Ita etiam quòd possessori hæreditatis defuncti creditoris non tenetur solvere, *l.* 1. §. *apud Iulianum, & ibi Paul. in l. si quis inficiatus. ff. deposit. l. si debitor. ff. de petit. hæred. l. quandiu ff. de bon. libertor. l.* 3. §. *cùm extaret ff. de carbo. edict. not. Salic. in l. fin. col.* 2. & ibi Paul. *quæst.* 4. *C. de petit. hæredit.* Plura alia hinc inde latè disputando adduci possent.

77 Sed pro brevi resolutione dicendum, quòd quicunque feudi dominantis possessor, scilicet nomine proprio possidens, potest manum injicere, & fructus suos facere, secundum formam hujus §. omnia alia dominicalia jura exercere in subfeuda, sicut verus dominus. Et valet ejus investitura etiam respectu tertii, putà ad hoc, ut incipiat currere annus in retractu proximitatis, ut dixi infrà §. 173. Et quamvis in alia materia simplex possessor hæreditatis, non semper habeat ex hoc solo fundatam intentionem contra debitores hæreditarios negantes, vel etiam tantùm ignorantes actorem esse hæredem, per jura præallegata, quòd latius examinabimus infrà §. 146. ubi tractavi de intellectu *d. l. fin. C. de peti. hæred.* & an & quatenus apud nos practicetur: Tamen in materia feudali, hoc est consuetæ & ordinariæ jurisdictionis, quod alio non concurrente qui patronatum prætendat, non est vasallus levationem manus, vel mancipationem feudi aut investituram petens admissibilis ad ignorandum patronum, sive ad dubitandum an prehensor sit patronus vel non, ut ab eo primitus exigatur probatio: sed tenetur vel expresse agnoscere patronum, vel expresè denegare patronum esse, sub periculo commissi, si per exitum litis actor inveniatur fuisse patronus, *ut infrà* §. 43. Et hoc est quod per manus in foro traditur, *qu'il faut advoüer où desavoüer*, hoc * est, quod oportet vasallum agnoscere, vel abnegare actorem esse patronum, de quo pleniùs tractabimus infrà §. 45. §. 60. quò remitto. Et si agnoverit, erit extra periculum, quia fidem & jura ei præstando recuperabit feudum, & liberatur etiam à juribus utilibus ei solutis, erga verum dominum, & patronum, dummodo solvat possessori pacifico, & pro tali reputato, secundum notat. infrà §. 55. *gloss.* 5. Si verò negaverit, recuperabit quidem feudum cum fructibus per modum provisionis, damnis & impensis reservatis in fine litis. Et tunc, & non prius astringitur actor ad probandum se dominum feudi dominantis, & verum patronum, quod si præstiterit, feudum jure commissi ob-

* Advoüer ou desadvoüer, *quid sit.*

tinebit cum fructibus à tempore prehensionis & impensis litis, *ut infra* §. 45. Si verò non probaverit, prehensio declarabitur nulla, & condemnabitur actor in damna, interesse, & impensas rei, qui etiam à conclusionibus actoris absolvetur.

78. Et adverte, quòd quamvis possessori feudi dominantis mota sit ab alio proprietatis quæstio, tamen tutò potest vasallus eidem possessori jura præstare & solvere & liberatur, etiam si prætendens proprietatem verus sit patronus, & evincat possessorem, nec tenebitur vasallus iterum jura præterita præstare vel solvere, sed præteritis fructibus imputantur per prædicta, & ea debet victor recuperare à possessore victo quatenus ad restitutionem fructuum condemnatur, & non aliter. Ad quod optimè facit text. *in l. statu liberi in cæteris, in fin. ff. de statul.* ubi servus liber esse jussus, si hæredi decem dederit, consequitur libertatem solvendo possessori hæreditatis, etiamsi posteà possessor succumbat, & vincatur à vero & legitimo hærede, nec tenebitur iterum solvere, sed victus eam quoque pecuniam cum cæteris victori restituere debet. Bene verum est, quòd tenetur vasallus victori tanquam novo domino advenienti fidelitatem renovare, juxta formam §. 65. infrà eod. Et sic tanquam ex nova apertura feudi per mutationem ex parte patroni contingentem facta, non autem tanquam ex antiqua apertura, nec propter jura præterita, si vasallus illa solverit possessori, & ab eo investitus fuerit. Si vero possessori feudi dominantis etiam possessionis intentaretur quæstio, tunc propter incertitudinem possessionis recurrendum esset ad not. infrà §. 60. Sin verò maluerit vasallus abrogare prehensionem feudi in patronum, recuperabit quidem fruitionem feudi cum fructibus sub onere commissi, *ut infrà* §. 45. & nuper diximus.

79 Sed quid si prehensor non possideat, vel is qui nullo modo locum dominantem possidet, manum feudo injiciat ut dominus feudalis? Hæc quæstio non tam ad hunc, quàm ad §. 60. spectat. Dic breviter, quòd in materia prehensionis feudalis ad finem prehensione sive distinctivè, sive provisionaliter, tollendi, nihil consultiùs quàm possessorem loci dominantis vocare, si quis sit. Aliàs si solus vasallus conqueratur, non curatur an prehensor sit possessor, vel non: imò nec curatur, an sit verus patronus, vel non, nisi casu quo vasallus hoc expressè denegaverit, ut dictum est. Sed si superveniat tertius, dicens se verum patronum, tunc si contendat se etiam in possessione patronatus esse, poterit intentare vel suscipere interdictum *uti possidetis*, contra prehensorem, & tunc inter eos tantùm de possessione, vel quasi jurispatronatu inquiretur: & vasallus interim levationem manus obtinebit, vel etiam si velit, investietur per manum supremam, secundum *not. infra* §. 60. Si verò tertius ille non differatur prehensorem esse in possessione, & declaret se nolle possessorem impedire, nec manum injiciat feudo, sed tantùm controversiam dominii & juris inferat in petitorio, tenebitur interim vasallus possessorem agnoscere, nisi malit adhærens vendicanti denegare possessorem in patronum: quod poterit facere sub periculo commissi, ut dictum est, & latiùs in d. §. 45. Ratio manifesta est quia nullo modo interest vasalli, qui agnoscendo verum possessorem loci dominantis, conservat veram feudalitatem, & semper est, & erit verus antiquus vasallus respectu cujuscunque novi possessoris, vel novi domini supervenientis, *ut infrà* §. 65. Semper enim manet feudalitas, quando remanet eadem res & dependentia, quia feuda in Gallia magis respiciunt rem quàm personas, ut dicam *infrà eod. gloss.* 5. *num.* 2. secùs si tertius ille prætenderet feudalitatem ratione alterius loci à se possessi, quem verum locum dominantem prætendit. Tunc enim jam alia esset feudalitas, tunc demùm propriè controvertitur, & tunc vasallus, etiam si tertius ille tantum petitorii controversiam inferat, potest sibi consulere remedio de quo infrà §. 60. ut ibi dicam, *nu.* 54. 55. 57. Imo eo casu, quo non est tam personarum quàm rerum, & radicalis ipsius fidelitatis incertitudo, potest vasallus etiam litem prævenire, ut ibi diximus nu. 17. Et sic est finis gloss. 1.

SVMMARIA GLOSS. II.

1. *Non fit prehensio feudi pro juribus pecuniariis tantum.*
2. *Admissio in fidem sub conditione resolutiva, vel ad certam causam limitata.*
3. *Prehensio feudalis aliis prædominatur.*
4. *Propter solam* absentiam *non fit prehensio.*
5. *Sed bene super tertium possessorem vel occupatorem.*
6. *Nec patronus restituet fructus si fuerit in bona fide.*

GLOSS. II. IN VERBO,

Par faute d'homme, droicts & devoirs.

* Defectus hominis, jurium & debitorum, quando fieri intelligatur.

IN verbo *ex defectu hominis & jurium*,

1 Id * est, quando patronus caret vasallo, qui sit in fide sua: quod accidit qualitercunque mutetur persona vasalli, seu desinat esse vasallus, sive morte naturali, vel civili, sive alienatione feudi non retenta fide, ut dicemus, infrà §. 51. sive habendo pro derelicto, exeundo de feudo animo derelinquendi: hôc enim casu amittitur dominium & possessio, etsi alii nondum acquiratur, *l. 1. & per tot. ff. pro derelict. not. in l. si quis vir. §. differentia. ff. de acquir. vel amitt. poss.* & quovis modo accidat dominum carere vasallo qui sit in fide sua, feudum dicitur esse apertum domino, quantum ad effectum hujus §. donec novus vasallus in fidem domini se contulerit, seu fidem & homagium fecerit. Item si mutatio contingat ex parte domini præmissa forma, §. 65. *infrà eodem.*

Et nota quod satis est vasallum dejicere, seu fidem non præstare novo domino ad effectum hujus §. licet nulla alia jura debeantur quam fidelitatis recognitio. Sed si vasallus jam esset in fidem admissus, non sufficeret jura quædam alia deberi, ut relevamenta vel quintum pretii, nec tunc posset dominus procedere per viam prehensionis, sed haberet petere residua jura via actionis: & talis est communis observantia valde æqua non mutanda *l. minime ff. de legib.*

2. Quod limito, nisi admissio in fidem esset facta sub conditione resolutiva, si infrà tale tempus non solverentur reliqua jura, quoniam admissio in fidem juribus nondum solutis, est gratiosa & liberalis, & sic potest tunc dominus apponere conditionem & modum quem vult, utpote cui liceret vasallum rejicere, & feudo frui & hoc vide pleniùs declaratum *infrà eod. gloss. fin. in princ.* ubi etiam habes, an patronus possit prehensum feudum retinere pro illis antiquis juribus. Quæ autem sint hujusmodi jura, & an pro illis etiam hypothecaria actio competat, & quis sit effectus, dicetur infrà §. 47. Adde multò fortiùs: si receptio in fidem sit limitata ad certam causam, & feudum sit apertum ex alia, tunc in nihilo prodest. Sed feudum iterum

libere prehendi potest, puta si vasallus fuerit investitus tanquam ex permutatione, sed in veritate emerat: non enim clauditur apertura per investituram erroneam, & ad aliam causam relatum, *ut infrà eod. gloss. fin.* & tactum est *infrà* §. 26. de filio admisso in fidem ex causa donationis in anticipationem successionis, quæ posteà detegitur, vel incipit esse donatio simplex.

Ex prædictis infertur, quod si vasallus est deportatus* vel bannitus (ut vulgò dicunt) fuerit, & sic amissis bonis, & civitate relicta, nudus exulavit. l. 2. *l. intelas in fin. ff. de capite minut.* statim, lapsis tamen quadraginta dierum induciis: Cornæus *cons.* 340. *col.* 2. *lib.* 1. *consi.* 181. *littera quæst. lib.* 2. *cons.* 204. *cons.* 108. *litera cap. lib.* 3. Avi. *cons.* 1. *num.* 42. (ubi in annotat. dixi *lib.* 5. Andr. Alciat. *tract. de præsumpt. reg.* 1. *præsumpt.* 44. potest dominus manum feudo injicere: dummodò ea sententia non sit appellatione suspensa, sive sit in præsentem, sive in absentem, ut frequenter fit propter contumaciam, lata, etiam si ad alium spectet confiscatio: quia prehensio & injectio manus domini feudalis, tanquam ex causa primordiali & antiquiori procedens, debet manere & præferri omnibus aliis, ut dicetur infrà §. 169.

De vasallo deportato & bannito.

Idem dicendum si vasallus fuerit nedum ingressus, * sed etiam professus, sive expresè sive tacite, aliquem ex ordinibus sive regulis monasticis sive bona temporalia in communi capientibus, sive non.

De vasallo professo vel ingresso monasterium.

An autem observetur *Authent. ingressi. C. de sacrosanct. eccles.* & bonorum dedicatio ipso facto fiat, dicetur infrà §. 152.

De vasallo diu absente, qui ignoratur mortuus sit an vivus.

4. Quæro, vasallus diu est absens, & ignoratur ubisit, & an vivus vel mortuus, utrum dominus possit feudum tanquam deficiente vasallo prehendere? Similem quæst. latè & doctè tractat Ant. Corset. *in suo repertorio in verbo emphyteuta ecclesia*, ubi utrinque arguit, & solvit, & iterum reciprocata hinc inde argumentatione, tandem concludit pro parte negativa, videlicet quòd dominus directus emphyteuscos, (etiamsi sit Ecclesia) non potest vendicare, nec ad mensam suam reducere prædium emphyteuticarium, prætextu diutinæ absentiæ & incertitudinis vitæ vel mortis emphyteutæ: & poterunt procuratores seu negotiorum gestores emphyteutæ remanere in possessione, canonem annuum solvendo; nisi dominus mortem emphyteutæ, & consequenter finitam emphyteusin probet: quod est juri & æquitati consonum, quia ex quo mors est fundamentum intentionis domini, debet eam probare, ut expressim notant Bart. & alii in *l. si quidem. ff. solut. matrim. in l.* 2. *§. si dubitetur. ff. quemadmo. testam. aperiant. text. in l. nec nos. C. de capti. & postli. rever.* cum concordantiis cumulatis per Corset. apud quem videas, non transcribam, sed addam quòd Jason tenet hanc partem, *in l.* 2. *col.* 24. *quæst.* 24. *C. de jur. emphit.* licet Corset. alleget eum pro parte affirmativa. Idem tenet Phil. Deci. *in l.* 1. *col.* 3. *num.* 18. *C. de pact. & consil.* 575. *facit* quod vult Phil. Cornæus *in consil.* 251. *in littera* 1. *col.* 2. *vol.* 1. allegantem mortem debere eam probare, si non sunt elapsi centum anni à die nativitatis, *per l. fin. C. de sacrosanct. eccles. l. an usufruct. ff. de usufruct. legat.* vel illis non expectatis statim quod alius non tanquam hæres defuncti, nec ejus nomine sese intrudit, ut dicam infrà §. 7. Ex quibus infertur, quód dominus non potest feudum hoc casu prehendere, nisi probet mortem vel mutationem vasalli, intelligo (ne fortè quis cavilletur) non posse prehendere, scilicet cum effectu lucrando fructus absque periculo restituendi cum expensis, damnis & interesse. [Remedium* est.]

Deest aliquid in hoc exemplari.

5 Limito, si vivente vero vasallo, qui in fidem fuit admissus, feudum inciperet possideri per tertium, dicentem se hæredem, vel causam habentem ab aliquo vasallo, vel etiamsi nullam prætenderet ab eo causam, modò jure & nomine suo possideret, & non nomine antiqui vasalli, quia contra istum novum occupatorem, putativum vasallum, & feudalia obsequia, & jura non præstantem, & in ejus præjudicium, posset dominus prehensione feudali uti, per *text. in l. fin. versic. fin autem ex contractibus. C. de petit. hæred.* Sed ipso vero vasallo, qui investitus fuerat, quandocunque apparente, cessabit, quoad eum, effectus manus dominicæ. Et debebunt sibi etiam fructus relaxari per dominum, nisi in casu quo ille tertius occupator suos aliàs fecisset, puta ratione bonæ fidei & culturæ, quia quicquid iste occupator abstulisset à vero vasallo & utili domino, aufert dominus directus ab hujusmodi occupatore pro tempore suæ manus injectionis, quæ tenebit ipse in præjudicium occupatoris, & non in præjudicium vasalli, cujus respectu & in veritate feudum non est apertum domino, licèt vasallus fortè expulsus, aut aliàs quovis modo possidere desierit, modò non desierit esse utilis dominus & vasallus, ad hoc quæ dicam infrà §. 33. *num.* 2.

6 Quòd autem dixi, patronum teneri restituere fructus quos percepit feudo prehenso super malæ fidei possessore feudi, debet sublimitari, nisi patronus fuisset in bona fide: puta quia abest antiquus & verus vasallus, & apparet novus & incognitus possessor non possidens nomine antiqui vasalli, tunc enim patronus habet justam causam putandi vasallum esse mutatum, & si hoc errore ductus feudum prehendat, jure suo legitimè & bona fide utitur. Itaque fructus à se perceptos & consumptos durante eadem bona fide, id est, donec appareat antiquus vasallus, non tenebitur restituere, quum nedum sit bonæ fidei possessor, sed etiam habens titulum justum, imò plus quàm titulum, nempe directum dominium: extantes autem vel collectos, postquam probabiliter certior factus fuit, antiquum vasallum superesse, tenebitur ei restituere, & pro consumptis à domino, malæ fidei invasor, qui causam damni dedit, tenebitur vero vasallo ad fructuum æstimationem, & damna & interesse, *l. si possessor. §. fin. l. illud. ff. de petit. hæredit. l. preterea ff. de rei vendic faciunt not. in l. restituere. ff. de verbor. significat. in c. pro possessore. de regul. jur. in 6. cum vulg.* Quid autem juris sit, quando putativa mutatio feudi contingit ex facto vasalli, vel fortè tutoris sui, qui vendidit feudum minùs solemniter, vel alienare simulavit, aptiùs dicemus infrà §. 33.

SUMMARIA GLO. III.

1. 2. 3. *Nova theoria super verbo* potest.
4. *Iura ad praxim expendenda ante judicium.*
5. *An verbum*, potest, *sit extensivum.*
6. *Clausula codicillaris per verba præsentis temporis, non extenditur ad futuros casus, nisi ex vi verbi*, potest.
7. 8. *Contra communem, quòd non est magis extensivum quàm alia verba.*
9. Futurum *subjunctivus ad omne tempus versatile.*
10. *Prehensio est jus residens in mera facultate patroni.*
11. 2. 1. *Fructuarius feudi dominantis quemadmodum agere possit, negligente proprietario.*
Jura feudalia sunt veluti quædam servitutes reales.
12. 13. *Negligens jus acquirendum radicatum de præsenti certa spe & probabili, renuntiare ei, idque donare intelligitur.*

14. 15. Qualiter intelligendum ex non facto debitoris creditorem fraudari.

Edictum, quæ in fraudem creditorum, *& lex* si unquam, *non habent locum in renuntiatione hæreditatis.*

16. Reprobatur opinio Ripensis.

17. Dominus feudi potest gratiam facere vasallis suis invito fructuario in illis commodis, quæ nondum sunt quæsita.

18. Fructuarius non habet verum usumfructum in subfeudis prehensis.

19. 20. Quomodo intelligendum non posse proprietarium facere conditionem usufructus deteriorem.

21. Q. 2. Vsusfructus non impedit quin patronus prehendat.

22. Pariter mora domini non impedit fructuarium, nec censetur revocatum mandatum.

23. Patronus fructuarium prohibere potest ab actibus dominicalibus.

24. An fructuarius habeat recursum ad dominum investientem.

25. Patronus investiens tenetur hoc denunciare fructuario, non è contrà.

26. Q. 3. An jus prehendendi possit cedi, vel jus ingrediendi in feudum alienum.

27. Vasallus invitus non potest delegari *etiam per regem, etiam causa pacis.*

Artus Britanniæ minoris dux.

28. Vasalli non possunt alienari *in inferiorem. Iura pecuniaria, & opera mechanica possunt cedi & delegari.*

29. 30. 31. 32. Vasalli possunt alienari cum universitate.

33. 34. Ius dependentiæ feudalis non potest emi, & eius verus retractus acquiri.

Ius retractus non potest emi.

35. 36. 37. 38. 39. 40. Dominus non potest mutare locum feudi dominantis, etiam de consensu Regis, invito vasallo.

GLOSS. III. IN VERBO

Peut.

* *Potest, verbum quam vim habeat*

ID est, *potest*, quod verbum * quandoque ponitur dispositivè, principaliter & absolutè, ut hîc, & tunc aut ponitur negativè, aut affirmativè.

Si negativè, importat necessitatem, seu aptiùs loquendo, vim præcisam, quia omnino excludit potentiam & juris & facti, ut not. *gloss. 1. in cap. 1. de regul. jur. in 6.* cum concord. Ant. Cors. *in sing. in verbo potest.* & Hippol. Marsil. in sua pract. crim. *§. sequitur. num.* 15. Ampliatur etiamsi præponatur verbo *potest* in tempore præsenti, quamvis aliter sentiat Bart. *in l. cùm lex. col. 2. versic. sed juxta ff. de fidejuss.*

Limitatur primò, quando apparet aliter esse dispositum. Jason *l. stipulatio ista habere licere. §. alteri, col. 6. ff. de verb. obligat.* Limitatur secundò, quando materia non est de se prohibitiva, secundum Phil. Deci. *in l. pacta quæ contra. col. 2. Cod. de pact.* Sed hoc non sufficit, nisi addatur quòd etiam aliud exigit ratio materiæ subjectæ, secundum quàm debent verba modificari, imò etiam impropriari & restringi contra propriam significationem, per *l. si uno, in princ. ff. loca.* cum similibus: quod semper debet intelligi expensis omnibus circumstantiis, ut resultet tacitam mentem esse pro natura actus contra propriam verbi significationem. Limitatur tertiò (& istud dependet à prædictis) quando resultaret absonus intellectus. Panorm. in *cap. quanto. not. 1. de præsumptio.*

2. Aut verò ponitur affirmativè, & tunc sive proferatur à lege, sive ab homine, regulariter nullam importat necessitatem, sed solum jus seu meram facultatem in persona ad quam hoc verbum dirigitur, *l. 1. Cod. quomodo & quando judex. l. non quicquid. ff. de judic.* Limita primò secundum materiam subjectam, ut quando dirigitur ad judicem à lege, vel ab eo qui potest imperare in his quæ sunt justitiæ, non gratiæ, sed jure communi debita, quia importat necessitatem, saltem petente parte: non tamen vi hujus verbi, sed vi juris communis, & ita potest salvari limitatio, quam ponunt Angel. & Raph. Fulgosi. *in l. 1. per illum text. cum gloss. in verbo potest ff. de jurisdict. omni. judic.* quamvis Jason eum simpliciter reprobet, *in l. Gallus, in princ. in utraque lectur. ff. de lib. & posthum.* ex quo etiam infertur, quod si datur episcopo potestas dispensandi contra jus per verbum, *possit*, tamen si dispensatio sit necessaria Ecclesiæ, & sic debita, ut not. 1. *quæst. 7. cap. exigunt*, tenetur Episcopus dispensare, & ad hoc poterit præcisè cogi per superiorem. Ita tenet Archid. *in cap. cùm ex eo & ibi sequit.* Jo. And. *in Novel de elect. in 6.* Aret. & Jas. *in d. l. Gallus. in princ. ita utraque lect.* Limitant secundò in ultimis voluntatibus, quando dirigitur ad eum qui gravari potest à proferente: quia quælibet verba enunciativa seu præpositiva futuræ præstationis ad hæredem vel onerandum à testatore directa inducunt legatum seu fideicommissum, *text. in l. unum ex familia. §. fin. ff. de legat. 2. in l. fideicommissa, §. hæc verba in l. Pamphilo liberto, in princip. ff. de legat. 3.* secùs si essent directa ad honorandum, seu ad eum, cujus commodum concernunt, quia nullam obligationem, nullam necessitatem inducerent. *text. in l. generali in princip. ff. de usufruct. legat.* & notat. per gloss. ac doctores *in l. peto, in princ. ff. de legat. 2.* Ita post Bart. limitant & decidunt omnes scribentes *in d. l. Gallus in princip.*

3 Sed quicquid omnes dixerint, ego reprobo, & falsam dico hanc limitationem, quia ejus sensus & effectus est, si dicat testator: hæres tu potes vel poteris dare centum Titio, quòd istud sit legatum, sitque hæris astrictus ad dandum centum, quod falsum est: nec ullo jure probatur. Ideo standum regulæ & propriæ significationi hujus verbi, quæ est meram facultatem designare, & non compulsionem, *l. non aliter in princ. ff. de legat. 3.* Non obstant dictæ tres leges pro fallentia allegatæ, quia loquuntur in verbis importantibus voluntatem tacitam seu desiderium & confidentiam testatoris, de futuro implemento: ut hæc verba ad hæredem directa, non dubito te restituturum, scio ad talem perventurum, *d. l. unum, & d. l. Pamphilo*, vel curaturum ut ad talem perveniat, *d. §. hæc verba.*

4. Secus si tantùm essent verba designantia meram voluntatem vel facultatem hæredis, ut do vel lego si vis, vel dare potes, quia ipso jure non valet tale relictum, *text. est in l. Senatus. §. legatum. ff. de legat. 1. in l. si sic. in fin. princ. eod. tit.* & sic paralogisati sunt doctores, theoricas * suas non resolventes ad praxim, quod frequenter nimis ex negligentia vel inexperientia eis accidere compertissimum est: nec mirum, quoniam, ut inquit, Joan. Faber *instit. de legatis §. sed nec usque, in fin.* hæc juris scientia parum proficit, nisi bene & frequenter negotiis applicetur, quòd intelligo etiam de profectu scientiæ. Hinc dicebat Bald *in repet. l. Æmilius col. 9. ff. de minoribus*, quod leges in scholis deglutiuntur, sed in palatiis digeruntur: quasi dicat, quòd

* Juris theoremata ad praxim resolvenda.

earum & effectum & praxim exactè, & undique perpendendo, tum demum perfectè intelliguntur. Igitur in hoc verbo, *potest*, non est aliter dicendum in testamentis, quàm in alia materia, nisi addantur verba illa prægnantia, aut similia quæ in d. ll. *vel in d. l. si sic, in pri. & in d. l. fideicommissa. §. quanquam*, aut similibus habentur.

5. Quando autem istud verbum ponitur accessoriè vel subjunctivè ad aliud verbum principale: tunc non importat necessitatem, imo nec actum, sed simplicem possibilitatem seu potentiam. *text. in l. 1. juncta l. 3. ver. sed si stante. ff. de injusto rupto & irrito testa.* Fallit primò, adjecta dictione, *postquam*: hæc enim dictio habet emphasim, & facit verba uberiùs & pleniùs accipienda, & non ex sola prima possibilitate, *text. in l. inter illam ff. de verborum significatio.* Fallit secundò, quando is quem concernit possibilitas, vult ex illa dispositione agere, vel aliquem novum effectum consequi: quia tunc non sufficit simplex possibilitas, sed requiritur quòd realiter exeat ad actum, & efficaciter impleatur etiam in dispositione quantumcunque favorabili, ut si sit relicta libertas servo cùm decem dare potuerit, non erit liber cùm primùm dare poterit: sed tùm demùm, postquam realiter dederit, *text. in l. 3. §. si quis si acceperit. ff. de fideicomm. liberta.* & tradit Bart. *in d. l. 1. de injust. rup. & irri. test.*

Circa hæc not. quòd quamvis regulariter extra dispositionem legis quæ semper loquitur, *l. Ariani. C. de heretic.* verba præsentis temporis non extendantur * ad futura. *l. si ita stipulatus fuerim illud aut illud. §. 1.* & ibi latè Iason. *de verbor. obligatio. l. si ita scripsisset. ff. de legat. 1. l. si ita. ff. de auro & argento legat.* sed bene verba futuri temporis cujuscunque modi quæ de sui natura sunt extensiva. *tex. in l. filii mater. ff. ad Tertullianum. in l. 1. §. si quis adita. ff. eod tit.* & idem in futuro subjunctivi, quod est etiam præteriti temporis, ut pulchrè notat. Innocent, & inferens ad plures decisiones Felin *in c. significaverunt. col. fi. de testib.* & latè Iason. *in l. 3. §. ex pluribus col. 4. nu. 23. cum sequent. ff. de acquiren. vel amitt. possess.* Tamen verbum *potest* etiam præsentis temporis & indicativi modi accessoriè & ordinatè positum, est extensivum * in futurum, & facit quòd dispositio non consumitur in primo actu vel defectu, sed quod sortitur effectum, quandocunque posteà etiam ex intervallo accidit possibilitas. *text. in l. si ita quis. ff. de legat. 2.* quod non esset deficiente verbo *potest*, & ita per illum text. tenet Bart. *in l. ita. col. 1. ff. de auro & argento lega.*

*De Extensivis in futurum verbis.

*Potest verbum an sit extensivum.

6 Hinc est, quòd licèt clausula codicillaris concepta per verba præsentis temporis, non operetur conversionem institutionis directæ in fidei commissum, rupto postea testamento nativitate posthumi quia semel valuit: sed solùm hoc casu aut aliàs pro tempore futuro post testamentum, hoc operatur, quando est etiam concepta per verba futuri temporis: ut cùm dicitur, si non valet vel non valebit jure testamenti, valeat jure codicillorum, ut not. Dyn. *in d. l. si ita quis*, & omnes doctores. *in Auth. ex causa. C. de l. prete. vel exhere.* Auffrer. in addit. *ad q. Thom.* 455. Alexan. *in consil.* 30. *ponderatis his. & in cons. seq. lib. 3.* Phil. Franc. *in c. 1. col. 39. q. 5 de testam.* Salvo tamen, quod quando agnatione posthumi rumpitur testamentum, neque legata, neque fideicommissa conservantur, per *d. auth. ex causa*, neque institutio mutatur in fideicommissum per dictam clausulam codicillarem quatenus excederent virilem portionē filii posthumi. Bald. in l. *Salvius per illum tex. ff. de lega. præstan seq.* Ias. in dict. *auth. ex causa, col. 10. ver. quinto limitat.* Benedic. in rep. c. *Raynutius. in ver. in eod. testam. reling. 1. numero 241. versic. sexto. de testam.* Et hoc puto verum & d. l. *Salvius* non esse correctam, ut etiam tenet do. Io Igneus *in repet. d. auth. ex causa col.* 90. quamvis Bald. Ang. Alexan. & Phil. Corn. *col.* 12. ibi teneant contrarium & in totum legata sustineri & malè, ut dixi in annot. ad Alexand. *consil.* 41. *lib. 1. consil. 26. lib. 5. consil.* 50. *lib. 7.* & ad Phil. Dec. *cons.* 86. *cons.* 242. *cons.* 369. *cons.* 490.

7. Tamen præfata opinio de clausula codicillari esset limitanda, nisi verbum (potest) adjectum foret illi clausulæ: quia quum sit extensivum faciet hanc clausulam codicillarem indistinctè operari, & testamentum per viam fideicommissi conservari, quandocunque ante mortem testatoris irritabitur. ut sing. not. Bald. *in d. l. si ita quis. per illum text.* quamvis Bart, *in d. l. si ita. col. fin.* conetur istud restringere. Salvo tamen & excepto quòd nuper dixi in agnatione posthumi propter verisimilem defectum voluntatis, ut nuper dixi in intellect. quinque legum Dolæ & Vesuntii anno 1556.

8. Sed adverte, quod licèt hæc sit communis opinio, & omnium quotquot legi, de verbo, *potest*, quod sit extensivum etiam quando est præsentis: Tamen novissimè solus dom. Fortun. Gar. Hispanus, subtilis vir ingenii & excussi judicii, tenuit contrariū, *in d. l. Gallus in princip. col.* 17. 18. & habet intentionem fundatam in communi regula, & significatione verborum, & solùm obstare videtur *d. l. si ita quis.* ad quam respondet, quod ibi verbum, *potest*, non ex propria vi, sed ex re nata, seu materia subjecta extenditur in futurum: Ratio, quia legatum non potest tempore testamenti sortiri effectum, sed necessariò habet esse in suspenso & pendenti, saltem usque post mortem testatoris, *l. fina. in fin. ff. cōmunia prædio. l. quarta. ff. de adimend. legat. l. si quis. in princip. ff. de legat.* 3. & sic ex conditione rei subjectæ, verbum *capere potest*, intelligitur de eo quod legatarius post mortem testatoris quandocunque capere poterit: & huic suæ opinioni subscribo, & veritatem esse puto. Tum quia præfata communis eorum opinio irrationabilis est, tum quia nullum habet aliud fundamentum quàm meram decipulam & aucupium verborum, sumptum ex dicta *lege si ita quis*, quod non est admittendum, sed summopetè vitandum Iureconsultis: non enim alteratio nativæ & germanæ proprietatis verbi semel in quadam lege admissa, debet extendi extra limites rationis & subjectæ materiæ illius legis, *argum. l. scire leges. ff. de legibus*, & ut inquit gloss. not. *in capit. præterea, in fine de verborum significatio.* improprietates non sunt trahendæ ad consequentiam, sed excusandæ. Quod autem sit illa huc usque communis opinio irrationabilis, imò falsa, clarè ostendo: si enim vera esset, sequeretur, quod si stipulatus essem centum *si Titius potest legere legem Gallus*, quod si non possit, nunc tamen non esset defecta conditio, sed extensiva, ut quandocunque postea legere posset, committeretur stipulatio: quod nemo (opinor) sanæ mentis diceret.

9. Et sic rejecta communi opinione, dico, quòd verbum, *potest*, non est magis extensivum quàm alia verba, quæ non sunt de se extensiva, nisi quando sunt futuri temporis, cujuscunque etiam indicativi modi, ut in dicta *l. filii mater.* & præcipuè futurum * subjunctivi modi quod est de se ad omne tempus versatile, si aliud non impedit, ut dixi. Et quod verbum, quod potest poni in præterito & futuro, in dubio utrumque tempus complectatur, decidit Ludovic. Rom. *in consil.* 333. *quoad primum.* Alexand. Ias. in *l cum stipulamur ff. de verborum obligati.* Ias. *in l. 1. §. hac verba. columna prima ff. quod quisque jur.* Felyn. *in capit. ad hæc de rescript.* & exemplificant per multos casus quos ibi videas, quia transcribere nolo.

* Futurum subjunctivi.

10. Ex prædictis satis liquet, potestatem * prehendendi esse in mera facultate patroni, & jus in eo residens, & illi competens jure proprio, & non judicis officio vel ministerio, quum verba legis hujus §. ad eum, & non ad judicem dirigantur, *ut not. per Bart in l. 1. col. lat. 3. vers. secundo principaliter. ff. de condict ex lege Silicet. in rub. in fin C. eod. fac not. per glossam, & omnes Doctores scrib. in l si soror. Cod. de collatio. Felin. in capite, exceptionem. collat. tertia, de exceptio.*

* Potestas prehendendi est ius in mera facultate patroni residens.

* Fructuarius feudi dominantis quemadmodum agere possit, negligente proprietario.

11 Quæro quodam habente usumfructum * fundi dominantis, feudum inde dependens aperitur forte morte vasalli, cujus hæres negligit debita facere obsequia: dominus quoque feudalis videns quòd non ad se, sed ad fructuarium devolveretur commodum, non vult feudum poni ad manum suam: fructuarius conqueritur hoc fieri in fraudem sui, & agit contra dominum, ut vel aperta feuda prehendat, vel suo nomine prehendi patiatur, & non revocet mandatum nec directo, nec per indirectum, vel solvat interesse: an rectè? videtur quòd sic: quia dominus qui non facit ut fructuarius fruatur commodis jurium dependentium à feudo, videtur facere quominus possit uti frui, ipsum enim non facere pro facto habetur, *text. in l. 3. §. item si in facto, juncta gloss. & ibi per omnes scribentes ff. de verbor. obligat. text. in l. qui non facit. ff. de regul. jur. & in l. inde. quæ in fraud. credit.* Tum videtur esse casus in *d. l. in fraudem.* ubi Jurisconsult. exemplificat fraudem in non faciendo, in eo qui non utitur servitutibus. Sed jura feudalia, *inter quæ est jus prehendendi, sunt veluti quædam servitutes reales, in prędio clientelario, ut probavimus *in eod. glo. 5. in princ.* Igitur si dominus nō utatur illis cùm possit, dicitur facere in fraudem fructuarii, qui est creditor de præsenti, *ut in l. corruptionem. C. de usufructu*, & hoc videtur clarissimum, quum omittendo pergat perdere lucrum certum, ex jure formato sibi de præsenti actualiter competenti proventurum: quin etiamsi esset debitum non præsens, sed in diem vel sub conditione, & creditor, idémque debitor in fraudem creditorum futurorum remitteret, locus esset edicto *de his quæ in fraud. cred. revoc. l. aut prætor. §. si conditionalis. ff. de his quæ in fraud. credi.*

* Jura feudalia sunt veluti quędam servitutes reales.

12. Confirmatur per ea, quæ longe fortioribus terminis decidit dom. Franc. Naza. Ripa. in *l. si unquam. q. 11. C. de revoca. dona.* ubi dicit, quod quando jus acquirendum est radicatum *, de præsenti, spe certa & probabili, renuntiatio talis juris est donatio: ita quod ex supervenientia liberorum, ipso jure revocatur: & exemplificat, quando quis renuntiat hæreditati sibi delatæ nondum aditæ, vel quando alter ex donatariis renunciat donationi nondum à se acceptatæ, in favorem alterius, talis enim renunciatio secundum eum est donatio. & habet locum *d. l. si unquam*, sicut quando renunciatur hæreditati patris vel matris viventis. Sed istud lucrum fructuum ex prehensione feudi proventuri non solum est radicatum in certa & probabili spe de præsenti, (patet, quum feudum sit purè & liberè apertum) sed etiam in jure actualiter competenti, & jam dudum acquisito dominio, quod est ipsum jus feudale, & servitus prædio clientelario inexistens, & realiter competens domino. Igitur si nolit eo jure uti, censetur remittere & donare lucrum, nedum certæ spei de præsenti, sed etiam juris jam dudum sibi competentis. Igitur etiam ipse vasallus tenetur, etiam si non fuerit in aliqua fraude, ad omne illud lucrum restituendum fructuario, quia cùm illud habeat ex causa lucrativa, scilicet ex gratiosa remissione domini non attenditur, ut sciverit vel ignoraverit alium habere usumfructum istorum commodorum, & an habuerit animum fraudandi vel non. *text. in l. qui autem. §. similique modo. ff. quæ in fraud. cred. l. pen. C. de revocan. his quæ in fraud. credi. l. prima. §. dolum. ff. si quid in fraud. patro. not. gloss.* 2. Joan. Faber Pla. Ang. Jason. *col. 3. in §. Item si quis in fraudem. instit. de action.*

* Negligēs jus adquirendum radicatum de præsenti certa spe & probabili, renuntiare ei utique intelligitur.

13 Contra dicendum est, quia jus prehendendi est in mera facultate, & sic dominus nullo modo potest ad hoc cogi, lucrum autem fructuum inde proveniens ante prehensionem, nullo modo est debitum sed est quid merè casuale, dependens primò ab injectione manus dominicæ. Secundò à perseverantia cessationis & negligentiæ vasalli, & sic ante horum implementum, non est in rerum natura: & sic hujus rei nomine nihil debetur fructuario, nec per dominum, nec per vasallum: nec potest dici quod dominus faciat in fraudem tanquam futuri creditoris, quia omittendo uti prehensione nil perdit, nil alienat, nil de suo diminuit sed, tantùm non acquirit, & sic non potest dici fieri fraus etiam creditori præsenti, multò minus futuro, *text. in l. qui autem in princ. & per tot. ff. quæ in fraud. credit.* ubi si debitor non paret conditioni etiam merè potestativæ, ad hoc, ut stipulatio non committatur, non dicitur creditorem fraudare: idem si hæreditatem vel legatum (etiam postquam cessit sibi dies) repudiaverit: quia non dicitur aliquid de suo diminuere, sed duntaxat non acquirere, & vasallus quem dominus suffert, nihil acquirit de novo nec censetur aliquod lucrum, etiam à causa lucrativa consequi à domino cessante, sed retinere jus suum antiquum in statu suo. Tum licet domino dormire & vasallo vigilare, authoritate hujus consuetudinis §. 61. Utque tunc dominus nihil dicitur perdere nec alienare: ita vasallus nihil dicitur acquirere, sed conservare. Tum institutum est pœnale, sed remittere pœnam non est donare, sed nolle uti lege pœnali, *l. peculium. §. si eos. ff. de pecul. l. Divus. ff. de Senatusconsult. Sillan. l. metum. §. ex hoc. ubi gloss.* & Alexand. in *additio. ad Bart. ff. quod metus causa.* Quanto magis in pœna nondum quæsita, sed quærenda, *ut & infra §. 43. quæstione 6. quæstione 28.*

* Debitor non adquirens, quando id intelligatur facere in fraudem creditorum suorum.

14 Non * obstat *d. l. in fraudem*, quia respondetur quòd illa lex & omnes leges illius tit. & similes intelliguntur, quando ex facto vel non facto debitoris desinit aliquid ipse habere, ita quòd sibi incipit aliquid de novo abesse, quod alteri acquiritur, & incipit illi de novo adesse, ut pulchrè declarat Bart. *in d. l. qui autem in princ.* In universum enim tota hujus edicti ratio eò reducitur: an debitor qui creditores vult fraudare, patrimonium suum diminuat: & an is, a quo creditores fraudati volunt revocare, aliquid acquisiverit, ut patet per totum illum tit. Itaque si debitor in fraudem creditorum non utendo amittat servitutem ususfructus, diminuitur jus suum, & acquiritur plenius jus alteri: vel si non utendo amittat fructus, quos permittit colligi à proprietario usufructu jam constituto, perdit illam commoditatem quam habebat, & adquiritur proprietario ad quem non spectabat. Ex his casibus habet locum illud edictum, & ita intelligitur, *d. l. in fraudem.* Sed hic utrúmque extremorum deficit, quia neque dominus nolens prehendere perdit servitutem suam, seu jus feudale, quum sibi semper æquè perfectum maneat, nec sibi quicquam de eo quod habeat incipit abesse, neque vasallo acquiritur, aut incipit adesse quod priùs non habebat. Et sic nulla materia fraudis consistit: sed solùm tunc demùm diceretur dominus facere vel omittere in fraudem fructuarii, quando alteri mandaret jus nomine domini prehendendi: ut mandatarius suos faceret fructus & commoda inde procedentia: vel quando dominus acciperet pecuniam à vasallo, ut eum expectaret, & feudum non prehenderet: quia utroque casu dominus qui per alium percipit, vel qui pretium accipit, videtur ipse uti jure & servitute sibi competenti, *text. in l. non utitur. in l. quia qui pretio. ff. de usuf. facit l. si & rem ff. de pet. hæred.* quare tenetur omne illud commodum fructuario restituere.

15 Et si fortè dominus pro modico maximum emolumentum, puta reditus omnes feudi omiserit: & constet cum ita fecisse, ut fraudaretur fructuarius toto commodo illorum fructuum, nihil tamen poterit consequi fructuarius, nisi illud modicum preciolum domino datum: quia in illo solo dicitur fraudatus, non autem est fraudatus in fructibus & reditibus feudi, quia licuit domino etiam pro nihilo in totum liberè dimittere vasallum, *argument. dictæ l. qui autem, §. si servum ibi, quia licuit ei etiam repudiare*, ex quo infero, quòd si debitor in odium creditorum aliquid modicum acceperit, ut simpliciter renunciaret opulentæ hæreditati, non ut eam alii cederet, creditores non possunt illam renunciationem ullo modo revocare, sed solùm illud modicum debitori promissum, si forte

ſi forte poſteà illud remiſerit, vel alii ceſſerit. Et quod dixi de renunciante hæreditati ut aliis cederet, ſanè intellige, id eſt, ut loco cederet, ſive obſtaculum aut impedimentum non faceret, ſed eum cujus favore renunciat, relinqueret in jure communi, cui jus defert, *ut in l. fuit quæſtio. ff. de acquir. vel amitt. hæredi.* Secùs ſi renunciaret in favorem ejus, qui aliàs non vocatur jure communi vel ſtatuto loci, niſi renuncians acceptet & transferat in eum aliàs non habiturum: quia iſta non eſt renunciatio, ſed additio, negotium juſtum & alienatio, de quo *in l. ſi actionem*, per Paul. Caſtren. *Cod. de pactis*, & tangam infra §. 9. *gloſſ. 4. num. 7. & infra.* §. 55. & in annot. ad Alexand. *conſ.* 149. *numer.* 5. *lib.* 7. & ad prædicta facit quod in fortioribus terminis conſuluit Decius *in conſi.* 261. remiſſionem lucri dotis, quod per ſtatutum defertur ſuperſtiti marito, hæredi uxoris factam, non eſſe revocabilem per creditores mariti, qui effectus eſt non ſolvendo, quia ſecundum eum non cenſetur patrimonium ſuum diminuiſſe, ſed noluiſſe acquirere. Cum quo tranſire videtur Andr. Tiraquell. *in repet. l. ſi unquam. in ver. donatione largitus, numer.* 216. *num.* 219. *cum ſequ. l. de revocand. donat.* cujus dicti veritas latius & magis opportunè tractabitur *infra titul.* 12. *in rub.* Vbi & in annotation. ad Philip. Deci. *conſ.* 260. dixi diſtinguendum, an ſtatutum illud poſt matrimonium contractum ſupervenisset, & propter ſtatutum illud quoad jam contracta extenderetur, ita quod non competeret niſi conditio ex ſtatuto, quod magis ultimæ voluntati quàm contractui æquiparatur, *ut dixi infra* §. 3. *gloſſ.* 2. *quæſt.* 4. *num.* 11. *& in addition. ad Philip. Decium conſil.* 9. *col.* 2. *& quæ à jure per Anton. Rub. in l. non ſolum, in repet.* §. *morte nu.* 830. *ff. de operis novi nuntia.* ut tunc procedat opinio Philippi Decij, ut in repudiatione legati non repudiati acti. Secus ſi ſtatutum præcedit, quia tunc contractui, qui ad mores & ſtatuta loci refertur, ineſt. Ita quòd ad tale lucrum competat actio ex contractu, quo caſu remiſſio donatio eſt. Et ſic eo caſu malè conſuluit Philip. Deci. *ut ibi dixi*, loquitur enim in matrimonio contracto ſponte & ſub tali ſtatuto.

16 Ex quibus falſa & erronea * eſſe quæ voluit Ripenſis *in d. l. ſi unquam. quæſt.* 11. quia ſi creditores, quibus eſt verè, & ex veteri etiam oneroſa cauſa debitum, non poſſunt revocare renunciationem hæreditatis delatæ non aditæ, vel donationis non acceptatæ, *ut clarè probatum eſt*: multo minus filii renuntiantes qui non poſſunt prætendere, niſi quaſi debitum, etiam in eo ſolo quod supereſt creditoribus, *l. cum furioſus.* §. 1. *ibi quaſi debita. C. de curat. furio. glo. & doctores in l. ſi emancipata. Cod. de jur. & fact. igno.* Quod ſi dicatur, ſi renuncians ſperaſſet ſibi futuros liberos, non renunciaſſet: hoc planè fateor. Sed dico quòd *d. l. ſi unquam*, non emanavit ad revocanda ea quæ quis deſperatione filiorum omiſit acquirere, ſed quæ jam acquiſita à ſe & à patrimonio ſuo alienando in alios tranſtulit. Et idem in oppoſitũ ejus quod dixit Ripa decidunt Socin. in *l. 1. ad fin. & ibi Deci. col.* 3. *Cod. de pact. Soci. in conſ.* 53. *viſo inſtrumento donationis, col. penult. lib.* 4. *Iaſ. conſi.* 154. *col. antepenult. verſic.* 9. *principaliter, lib.* 2. Rationes autem dom. Ripenſis, quòd portio renunciata dicatur donatio, quod quis renunciando hæreditati delatæ videtur adire, quod aliud ſit renunciare, aliud repudiare, ſunt magis erubeſcendæ in tanto viro, alioquin adprimè docto (cui hoc accidiſſe miror) quàm ſpeciatim confutandæ, nec Paul. Caſt. quem advocat in *l. ſi actionem C. de pact.* facit differentiam inter renunciationem & repudiationem, prout nulla eſt: ſed ſolum an repudiatio ſive renunciatio fiat ante aditam hæreditatem delatam, vel aditione implicando, an poſt eam aditam, quod directò militat contra opinionem Ripenſis. Et valdè mirandũ eſt dom. Andr. Tiraq. qui in *d. repet. legis ſi unquam*, tam multa etiam longè accerſita congeſſit, & nominatim quæſtiones & deciſiones Franciſci Rip. in *d. l. ſi unquam* diſpunxit, in verbo *donatione largitus*, tamen hanc quæſtion. diſſimulaſſe & clauſis oculis prætеriiſſe non ſolum in prima, ſed etiam in ſecunda & ultima editione facta plus quatuor & viginti annis poſt priorem.

* Confutatur opinio Fran. Rip.

17 Ex his concludo, dominum * poſſe vaſallis ſuis, emphyteutis & ſimilibus gratiam facere invito fructuario: In illis videlicet commodis quæ nondum ſunt acquiſita, licèt de præſenti poſſent acquiri, ſi dominus vellet, uti jure ſuo, ut de manus injectione dictum eſt. Item ſi feudum vel emphyteuſis ceciderit in commiſſum, fortè ob defectum ſolutionis canonis per triennium continuum, vel aliam cauſam, quia non committitur niſi domino volente, *ut decidit Bart. in l.* 2. *ff. ſi ager vectig. vel emphit. & omnes ſcribentes in l.* 2. *per illum tex. in ver. volenti. C. de jure emphy.* quod procedit etiamſi in conceſſione feudi vel emphyteuſis fuiſſet expreſsè pactum, quòd talibus caſibus res ipſo facto cadat in commiſſum, *ut tenet Cepol. conſil.* 25. *ex quæſtione prædicta. col.* 2. *& latius dicetur infra* §. 41. *q.* 6 *&* 28. Itaque poterit dominus liberè gratiam commiſſi facere, nec poterit conqueri fructuarius: ſed neceſſe habebit contentari penſionibus & commodis actualiter cedentibus tempore ſui uſufructus: nec cenſetur iſta facere dominus in fraudem fructuarii, ſed potius in gratiam vaſalli, ſibi grati, vel quem more boni & liberalis patroni fovere vult, & non rigidè tractare: & merito poſſet fructuario conquerenti objici illud Evangelicum, * An oculus tuus nequam eſt, quia ego bonus ſum? Similiter prehenſo feudo non poſſet dominus manum ſuam levando, relaxare fructus jam collectos, quum ſint quæſiti fructuario, ſed bene poteſt invito fructuario feudum reſtituere vaſallo, etiam nondum juſta facienti in præjudicium fructuarii, quoad fructus ejuſdem feudi pendentes & maturos totius ſequentis temporis: & inducias fidei voluntarias & conventionales dare majori urgente anno dummodo gratis det abſque ulla compenſatione. Aliàs dicendum eſſet *ut nuper num.* 15. *diximus*, & aliàs non, nec poteſt fructuarius intercedere nec impedire relaxationem feudi, quia non habet jus in illis fructibus niſi acceſſoriè, & in conſequentiam juris uſusfructus quem habet in fundo dominanti & ſuis juribus.

* Dominus feudi poteſt vaſallis & ſimilibus ſuis gratiã facere invito fructuario in illis commodis quæ nondum ſunt quæſita.

* Matth. 20.

18 Non enim propriè habet uſumfructum feudi prehenſi, etiam quandiu prehenſum manet, ſicut nec propriè patronus habet ejus utile dominium, *ut dicemus infra eod. gloſſ.* 4. *quæſt.* 2. Sed habet uſumfructum in fundo dominanti, ratione cujus conſequenter & acceſſoriè habet uſumfructum jurium ab eodem fundo dependentium, puta jurium feudalium & dominicalium, ſecundum naturam & conditionem eorum, quorum ratione habet fructus & commoda feudi prehenſi, quæ ſunt acceſſorium acceſſorii. *Bene facit. l. in ædibus.* §. *ex rebus. ibi, in ratione donationis non computantur. ff. de donation.* & ſic non poterit hujuſmodi ſubacceſſoria commoda capere, niſi quandiu & quatenus eſt de natura & conditione jurium feudalium: non enim poteſt uſusfructus ad illa extendi niſi cum eorum qualitatibus & modis, *argum. l. lecta. verſ. ſed cum ſortis, & ibi Iaſon col.* 5. *Decius col.* 3. *in* 6. *not. ff. ſi certum peta. Iaſon in l.* 1. *in fin. Cod. de judi. & omnes poſt Bart. in l.* 1. §. *& poſt operis. ff. de oper. nov. nunc.* Prehenſio autem feudalis ſui natura ſemper pendet à mera facultate patroni, & ſemper habet implicitum ſtatum reſolubilitatis, nedum vaſallo juſta faciente, ſed etiam volente domino remittere: & ſic uſusfructus in quantum ad iſta extenditur, eidem reſolubilitati ſubjacebit, *arg. l. fina. & not. ibi per Alex. & Iaſ. ff. ſi ex noxali. cauſa agatur. facit l. in fraudem.* §. *a debitore. ff. de jure fiſci.*

19 Nec obſtat quòd ſemel conſtituto uſufructu, non * poteſt proprietarius facere conſtitutionem ejus deteriorem, *l. ſed ſi quid.* §. *proprietatis dominus ff. de uſufructu*, quia verum eſt in eo quod principaliter & ſimpliciter ſuppoſitum eſt uſufructui: ſecus in eo quod non

* Proprietarius quãdo poſſit deteriorem facere conditionem uſusfructus vel non.

cadit in usumfructum, nisi in consequentiam, & maximè in consequentiam consequentiæ, *ut hic*, & sub modis & conditionibus suis pristinis: quia tunc proprietarius utendo jure suo secundum naturam & conditionem illius juris, potest præjudicare usufructuario, nec dicitur conditionem ususfructûs deteriorem facere, ex quo semper res principalis remanet in sua integritate & statu pristino. *facit l. si unus. §. pactus ne peteret. ff. de pactis.* Secus si commissa etiam pendente usufructu obventa semel fuissent à domino recepta, & sic principali fundo in unitatem ejusdem rei incorporata vel simpliciter acceptata, quia tunc æquè principaliter subjacerent usufructui, *ut supra eod. diximus in gloss.* 1. & sic amplius non posset dominus de illis disponere in præjudicium fructuarij sine illius consensu.

20. Amplia præfatam conclusionem, etiamsi dominus tali usufructuario mandasset jura & actiones suas, faciens eum procuratorem in rem suam, ut posset ad sui commodum, quando casus accideret, feuda à fundo dependentia prehendere. Et idem puto in vidua jure doarii fruente, nisi casu quo tempore suo esset facta domina: quod quando fit, *dicemus infra.* §. 137. Idem si dominus cuicunque donaverit, vendiderit, aut locaverit etiam ad longum tempus commoda & reditus jurium suorum dominicorum & feudalium, cum mandato vel etiam cessione jurium & actionum: faciendo eum procuratorem in rem suam, *juxta præmissa supra eod. glo.* 1. Nisi forsan expressim cautum fuerit, quòd hæc non posset facere, nec aliquid administrare. Quo casu idem esset dicendum, ac si domino prodigo datus esset curator, tamen hæ pactiones valdè essent inhonestæ & dedecentes jus & honorem dominicum, & illis non obstantibus, si vasallus eas ignorans habuerit breves, nec insolenter inducias à domino, quibus visis abiit ad sua negotia, & tempore messium emptor ususfructus vel conductor manum injecit, non valet prehensio, sed ipso jure tutus est vasallus contra talem redemptorem cui tantum competit actio recursus contra dominum, *l. ult. & ibi Bart. in l. si cum emptore. ff. de pact.* hujusmodi enim gratia magis est indulgentia insueta quàm donatio, imo nullo modo donatio est, *ut rectè tradit Bald in l. si mulier. in fin. ff. de conditione causa data. Mart. Laud. ex præpositus. Mediol. in c. 1. coll. 1. quid juris, si post alienationem feud. in libr. de usib. feudor. facit l. Modestinus. & ibi Bart. ff. de donatio.*

* Proprietarius feudi dominantis utrum possit exercere jura dominicalia invito fructuario vel colono conductore ad longum tempus.

* Constitutio usufr. non impedit dominum jura dominicalia exercere.

21 QUÆRO secundò, utrum * patronus possit uti prehensione feudali in subfeuda, alio habente usumfructum feudi dominantis? Et breuiter dicendum est, quod * constitutio ususfructus, vel locatio etiam ad longum tempus, non impedit dominum iura dominicalia per se exercere posse: sicut procuratoris constitutio non privat dominum potestate & exercitio. Et si dominus manum suam injecerit, non possunt amplius fructuarius, vel colonus prehendere ex eadem causa: sed prehensio domini eis prodest, non enim abdicat, nec abdicare potuit à se hæc jura, vel eorum exercitium, sed eorum commoda duntaxat, *per notat. suprà eo. gloss.* 1. *q.* 1. *& infrà eo. gloss. q. seq.* 22.

22. Possunt etiam manum per ipsummet dominũ appositam levare investiendo, vel inducias dando, etiam domino inconsulto, qui non censetur quoad reliquos actus revocasse mandatum, per appositionem manus suæ, cùm sit mandatum dependens à concessione non revocabili & hoc nisi intersit ipsius patroni, puta si prætenderet feudum esse commissum, vel jure retractus feudalis sibi adjudicandum, tunc enim fructuarius & similes nihil possent facere in præjudicium patroni, & si facerent, ipso jure non valeret, tanquam excedens limites potestatis mandati, quod non extenditur contra patronum, in his quæ ad eum pertinent.

* Proprietarius feudi utrum fructuarium & colonum ad longum tempus prohibere possit ab actis dominicalibus.

23. Sed an * dominus post usumfructum constitutum, vel locationem ad longum tempus factam, prohibere possit fructuarium, vel colonum, ab exercitio horum jurium? videtur quòd sic: quia nullo modo possunt hæc facere nomine proprio, sed nomine procuratorio domini duntaxat, *ut plenè dictum est sup. eod. glo. prima quæstione prima.* Et sic sunt quantum ad hæc veri procuratores domini: ergo liberè prohiberi & revocari possunt: nec valeret pactum contrarium, *l. cum precario ff. de precar.* Contra facit, quod hujusmodi mandatum est accessorium concessionis irrevocabilis, & quæ transivit in contractum, & ideo videtur irrevocabile *per ea quæ in notabili q. dicam infra* §. 161. *& in annotatio. ad Philip. Dec. consil.* 521. *num.* 15. *& in l. prima.* §. *sed si nisi. numer.* 87. *in lectura Dolana. ff. de verborum obligationibus*, Solve, videndum est quid actum sit.

24. Simplex enim constitutio, ususfructus, venditio vel locatio fructuum, jurium & emolumentorum non privat dominum juribus honorificis, nec facultate gratiam faciendi vasallo & emphyt. in juribus & commodis in pœnam vel contumaciam quærendis, *ut in quæstione præcedenti num.* 13. 14. 17. & 19. Hoc etiã congruit naturæ jurium dominicalium quæ de se non sunt cessibilia in extraneum, *ut in quæstione seq.* & sic invito & irrequisito fructuario vel colono, etiam ad longum tempus, cui etiam jura, & commoda feudalia locatá sunt, liberum est patrono vasallum investire, inducias seu dilationes quantumvis longas præstandæ fidelitatis dare, nedum præveniendo fructuarium vel colonum: sed etiam postquam prævenerunt, potest manum levare, & feuda mancipare etiam fidelitate non recepta, & hoc etiam in præjudicium fructuarii, vel coloni, respectu fructuum futurorum feudi mancipati. Qui fructus non rei persecutionem, sed solum duritiem respiciunt, ut pote indignationem pœnæ non irrogatæ, & sic non cadunt in probabile interesse, *l. Servus. ead. l. in fin. ff. de ser. export.* Et omnino si vasallus patroni sui consensum habeat, ut fruatur feudo suo, poterit liberè frui: quoniam hoc dato, liberas ædes habet respectu fructuarii, vel coloni fundi dominantis. Unde liberè potest dominus vasallos in fidem admittere & investire, nedum cùm nulla jura utilia debentur: ut in mutatione in linea directa: sed etiam cùm relevia, vel quintum pretii debentur, dummodo prius videat de his satisfactum esse fructuario, putà per instrumentum apochæ, vel consensus & permissionis fructuarii, vel dummodo sub conditione suspensiva, vel resolutiva, nisi pro dictis juribus dicto fructuario satisfactum fuerit, concedat investituram, *ut infra eod. gloss. fin. q.* 1. *numer.* 9. vel aliàs provideat securitati fructuarii, pro prompta & facili exactione jurium sibi acquisitorum. Alioquin causari posset fructuarius, se turbatum & impeditum esse in liberè fruendo. Et tam confessoria quàm utili *uti possidetis*, agere posset contra dominum, & eum cogere ad desistendum & permittendum liberum usum, & ad damna & interesse: sed si constet ultra processum esse ita, quod dominus omnem administrationem à se abdicaverit; tunc dicendum est, ut in fine *quæst. præcedentis, numer.* 20. quod nihilominus jura honorifica & etiam gratias consuetas potest dominus exercere, & quale fecerit, valet & tenet salvo ipsi fructuario vel redemptori recursu contra dominum, nisi fructuarius vel conductor prævenerit, aut debitè denuntiaverit vasallo, juxta not. *in l.* 3. *C. de novation. & per gloss. & doctores. in l. ult. ff. de transact.* Tunc enim non tenetur gestum per dominum in præjudicium fructuarii, vel redemptoris vel eo nolente, sed tunc vasallus recursum habebit contra dominum, nisi secus seipsum deceperit, *l. nam si actor. ff. de rei vendicat. l.* 1. §. *ult. l. quæritur.* § *primo. ff. de ædilit. edicto l. Imo de liberali causa.*

* Proprietarius feudi vasallum investiens, tenetur hoc denunciare fructuario.

25. Circa primum membrum hujus distinctionis *num.* 24. *in princ.* adverte, quòd si * patronus solus, ex causa justa & debita, vel ex honestate civili, ad preces vasalli, dederit ei certas inducias fidei præstandæ, vel eum ad se accedentem in fidem admiserit: tenetur denunciare, vel notificare fructuario: ad hoc ut sciat

se præventum

ſe præventum, & non procedat ad temerariam prehenſionem. Alioquin teneretur fructuario, ad ſumptus damna & intereſſe, quæ fructuarius non admonitus ſolveret propter hujuſmodi prehenſionem. Abſtineat igitur patronus, & venientes ad ſe remittat ad fructuarium, vel alium ſi quem ad hæc conſtituit, vel eis tempeſtivè notificet. *Argum. l. item quæritur §. exercitu. ff. locati l. ſi quis vina ad fin. ff. de peric. & comm. rei vendit. l. ſi fidejuſſor. in princ. & §. 1. ff. mand.* Franciſc. Curt. junior. in *l. ſi quis nec cauſam. in fin. ff. ſi cert. petat.* & noviſſimè And. Alcia. in *l. quod te. ad fin. eod. tit.* Si tamen patronus oneravit vaſallum, ut hoc notificet fructuario, ſecurus erit, quia niſi vaſallus ipſe notificaverit, erit in culpa, & ſic tenebitur dominum indemnem reddere & conſequenter nihil nomine damnorum petere poterit à fructuario, qui non certificatus prehendit.

* Fructuarius inveſtiens vaſallum non tenetur id denunciare proprietario.

Sed nunquid* è converſo fructuarius tenetur denuntiare patrono quod ejus nomine inveſtivit vaſallum, vel inducias dedit ne fortè patronus incautè prehendens incidat in damna & intereſſe? Videretur quod ſic, per not. *infrà eod. gloſſ. 8. ad fin.* ubi fructuarius tenetur ad denunciationem, & non patronus. Contrarium puto quia hoc caſu patronus non habet regulariter adminiſtrationem, cuſtodiam, curam, & ſolicitudinem rei fructuariæ & jurium ab ea dependentium: ſed hæc omnia ſunt penes fructuarium. Unde fructuarius non debet præſumere nec divinare quòd patronus de aliquo ſe immiſceat, ſed quod omnia remittat ad fructuarium, tanquam generalem procuratorem ſuum, cujus oppoſitum eſt è converſo.

*Feudi dominus utrum poſſit alii cedere jus ſaltem utile feudi prehendendi.

26 Tertio quæro, utrum*dominus poſſit alicui cedere, vel in rem ſuam mandare jus prehendendi, & commoda inde provenientia recipiendi: ita quòd non poſſit in præjudicium ceſſionarii, diſponere, nec gratiam facere? Videtur prima facie quod ſic, *per l. in re mandata. C. mandati.* quum feuda apud nos regulentur ut patrimonialia, & maximè quoad contractus, & ſucceſſiones, ut diximus *ſuprà in rub.* Tum quia mandatum directarum actionum, vel jurium, factum alicui in rem ſuam cum ceſſione utilium, ſicut non finitur morte domini, *l. illam C. de donat.* ita nec præſentia, nec revocatione domini: ſed eſt irrevocabile, *ut infra* loco opportuno deducam. Et quod iſtud jus cedi poſſit, videtur in ſimili decidere Bart. in *l. 1. §. fin. col. 1. ff. de operis nov. nunt.* ubi vult creditorem cedere poſſe jus ingrediendi in fundum debitoris propria authoritate, quum tale jus extra judicium exerceatur, & ibi ſequuntur Ang. Imm. Roma. Paul. & Jaſon *col. 2.* Ang. in *l. quod in diem §. Julianus de pet. hæred.* Franc. Aret. *in l. ſi ita ſtipul. ibi, de verbor. obligatio.* Quibus non obſtantibus dicendum* eſt quod licet patronus poſſit conſtituere ſimplicem procuratorem ad prehendendum, & alia jura feudalia exequenda nomine patroni, ut diximus *ſupra in gloſſ. 1.* & licet etiam poſſit illi cedere commoda ipſa inde provenientia, ſicut illa in uſumfructuarium poteſt transferre: tamen non poteſt alicui cedere ipſum jus prehendendi etiam utile tantum, hoc eſt quod ille ceſſionarius poſſit nomine ſuo tanquam jure ſibi competente ratione ceſſionis, prehendere feudum. Ratio, quia jus ipſum prehendendi, & ipſa proprietas, ſive dominium illius juris, ſive directum, ut eſt reſpectu vaſalli, ſive utile reſpectu ſuperioris, ſi quis ſit à quo teneatur in feudum, eſt inſeparabile à fundo vel feudo dominanti cui adhæret, & ab ipſo integro & totali jure patronatus: ita quod dominus retento feudo ſive fundo & re dominanti, à qua movetur feudum vel ſubfeudum, non poteſt transferre in alium jus quod habet in vaſallum, ſive (ut vulgari ſermone utar) vaſallagium* invito vaſallo: & ita debet intelligi quod not. Faber in §. *unico. poſt med. Inſtit. de aſſignat. libert.* Stephan. Auſte. *in addit. ad quæſt. Tho.* 485. quod procedit etiam ſi patronus eſſet Francorum rex, ut tenet Petr. Jacob. *in tit. de cauſ. ex quib. dom. deb. amitt. prop. in fin. 1. col. verſic. Item dominus.* etiam quod fortius eſt, ſi illa ceſſio & tranſlatio fieret ratione pacis obtinendæ: ut etiam decidit Joan. Igne. in *repet. l. donationes quæſt. 1. C. de don. inter virum & uxorem.* Facit Bald. *l. ult. C. de condictione ob turpem cauſam*, dicens quòd per capitula pacis per ſe non poteſt ordinari.

* Patronus non poteſt alii cedere jus prehendendi etiã utile tantũ.

* Vaſallagium invito ſuo vaſallo etiam rex Franciæ transferre in alium minorem vel majorem non poteſt, quantumvis ratione pacis obtinendæ: & cur?

27. Hinc cùm poſt multa bella inter Reges Franciæ & Angliæ, tandem pace compoſita, & Iſabella Philippi pulchri Francorum Regis filia nuptui data Eduardo regi Angliæ, inter cætera actum fuiſſet, quod rex Franciæ omne jus patronatus, ſuperioritatis & vaſallagii quod habebat in ducem & ducatum Britanniæ, ſcilicet minoris, quæ quondam Armorica nominabatur, cederet, & delegaret regi Angliæ: quod & facere voluit: ſed non potuit, & infectum remanſit, quoniam Arturus Britanniæ dux, cum proceribus & nobilibus ſuis contradixit: allegans hoc non poſſe nec debere fieri, & quod ſaltem domino minus digno non poterat invitus delegari. Conſultus dom. Azo, fons legum, determinavit illam ceſſionem & delegationem non valere, & fieri non poſſe, ut patet in ſua diſput. quæ incipit *an dominus rex.* Et movetur principaliter ex obligatione mutua, quæ eſt inter patronum & clientem. Refert & ſeq. Cyn. in *l. 6. C. de novat. & delegat.* ubi in fin. concludit poſt Pet. non poſſe invitum vaſallum delegari indiſtinctè, nec in majorem nec in minorem dominum. Ita etiam tenet Bald. *in conſil. incipit. pridie. num. 4. 8.* quod eſt ſecundum veterem impreſſionem Brixiæ *conſil. 277. lib. 3.* & ſecundum novam impreſſionem *conſil. 327. lib. 1* Ægid. Bella. *cap. 2. num. 44. qu. 19. in fin. ext. de alie. ind. mut. cau. fact.* Patronus enim & cliens ſunt duo correlativa: & non poteſt alter ſubſiſtere ſine alio, nec ab invicè poſſunt ſeparari. *l. fin. ff. de acceptil.* prout contingeret, ſi verus eſſet patronus, & alius poſſet ſuo nomine prehendere, vel quovis alio jure patronatus uti: ex quo inconvenienti plura alia ſequerentur: primum quod patronus poſſet vaſallum alteri extraneo delegare, etiam quantum ad obſequia. Secundum, quod vaſallus poſſet & teneretur facere & offerre fidem & homagium alteri quam patrono: alioquin non poſſet extraneus nomine proprio feudum prehendere, niſi vaſallus ei teneretur, & eſſet in mora fidei præſtandæ. Tertium, quòd feudum poſſet prehendi prehenſione feudali, & tamen non poneretur ad manum domini, ſed ad manum extraneam: quæ quàm ſint repugnantia & incompatibilia, nulli non liquet.

* Vaſallus invitus non poteſt alii delegari etiam per regem vel favore pacis.

28 Et hæc tanto fortius procedunt, quanto patronus eſt major & dignior, quia intereſt ſubditorum non mutare dominum. Unde non poſſunt alienari in inferiorem, ut not. per Hoſt. Joan. Andr. Felin. & omnes *in cap. dilecti filii de majorit. & obed.* Philp. Cornæus *conſ. 131. in hac vol. 4.* Jaſ. Philip. Decius Andr. Alcia. in *l. debitorum. col. 3. C. de pact.* Philip. Decius *cap. 1. num. 4. extra de probatio.* & maximè per ſupremum regem: qui etiam non poteſt in aliquo alienare aut diminuere ſupremam ſuam juriſdictionem & recognitionem ſeu vaſallagia regni ſui, ut alibi latè dixi, *ſuprà in proœm. in gloſſ. 5.* Et ſic concludo, quod propriè & categoricè loquendo, patronus non poteſt alii delegare clientem, quamvis* poſſit alii cedere jura pecuniaria à cliente debita, vel etiam delegare cui voluerit operas, ſi quæ fortè debeantur à cliente, non perſonam patroni & officium clientelæ: (qualis eſſet aſſociatio domini, ſive in foro ad honorem, ſive in bello ad defenſionem) concernentes. Sed merum factum indifferens commodum pecuniarium afferens, quod ſecundum naturam feudi nunquam debetur, ut opinor, nullibi tale onus uſitatur, poſſent tamen hujuſmodi mechanicæ operæ deberi ex ſpeciali pacto, contra feudi naturam, cui derogat tenor inveſtituræ, *cap. 1. ibi, propter tenorem inveſtituræ,* ubi not. Bald. *de duobus fratribus à cap. 1. §. præterea,* & ibi Bald. *quid ſit inveſtitura in uſibus feud.* Franc. Curtius ſenior pulchrè in *conſi. 48. col. 7.* Franciſc. *in 2. part. numero 57. & 58.* & ne in concordantiis remo-

* Jura pecuniaria & operæ mechanicæ alii cedi vel delegari vaſallo non poſſunt.

ter, vide effusissimè & fideliter per dom. Andr. Tiraq. *in repet. l. si unquam. versic. liberis. num.* 8. *& num.* 9. *cum seq. C. de revocan. donat.* Simile tradit Jurisconsul. in liberto *in l. fin. non fortem.* §. *libertus. verbo sed & si delegatus. ff. de cond. indebi.* ubi patronus, nedum obsequia, sed nec officiales operas liberti potest alii delegare, & si delegavarit, non tenetur libertus obedire: sed tamen potest fabriles sive artificiales operas liberti, etiam eo invito delegare. *Et per illum text.* tenent omnes doctores

* Vasalli possunt alienari cũ universitate.

29 *Ibi*, vasallos non posse alienari & delegari alii, nisi * alienarentur cum universitate territorii: hoc est cum ipsa curia, seu una cum re à qua feuda dependent. Et ita tenet Bald. in *l. plures coll.* 1. *C. de condit. insert. & in col.* 2. *C. communia. de legat.* ubi post Jacob. Aret. dicit, quòd si dominus vendat vasallum tantum, non tenetur vasallus jurare fidelitatem emptori, nec eum recognoscere: sed benè si dominus vendat totam rem, & omnia jura feudalia. Bald. *in cap. fin. col.* 2. *de Offic. de leg. in l. imperialem* §. *praterea ducatus, coll. fin. de probib. feud. alien. per Fede.* Panorm. in *cap. auditis col.* 6. *num.* 21. *de prascript. & in cons.* 3. *vitar. in prasenti causa col.* 15. *in quast.* 22. *libro* 2. Ludov. Roma. ejus synchronos cons. 26. *proposita col. ult.* Alexand. *in l.* 2. *in fin. princ. ff. soluto matrim. in cons.* 25. *attentis narratis. col. fin. libro* 5. & est opinio Oberti in *cap.* 1. §. *ex eadem lege de lege.* Corrad. *in usibus feud.* quæ usu approbatur & plenius dicam infrà §. 35. His scriptis reperi dom. Zasi *in sua epit. feud. part.* 7. *ad fin.* in eandem quam scripsi sententiam concurrere super delegatione & alienatione vasalli & feudi. Et quatuor annis post primam horum editionem Franc. Tiraq. *in consuet. Pictav. tit. de retract.* 9. 26. *gloss.* 1. *nu.* 75. ubi idem concludit. Ex quibus patet solutio ad illud dictum Bart. allegatum, *suprà num.* 22. quia intelligitur quando creditor totum debitum vel quotam partem ipsius debiti principalis cedit, ita quod cessionarius efficitur creditor, & sic potest uti jure ingrediendi nomine suo, non alias. Itaque concludo, quòd quicquid cum extraneo faciat aut paciscatur patronus, non potest facere quin vasallus ipsi patrono justa offerendo, vel ab eo inducias fidei seu homagii obtinendo, vel ei ad ejus personam vel loco dominanti more consueto justa offerendo, debeat ab omni impedimento liberari, feudo & fructibus liberè potiri & frui, saltem per sententiam judicis competentis, *ut infrà* §. 60. dicemus de vasallo justa offerente, sed domino detrectante.

An autem dominus faciens gratiam obsequiorum & consequenter futurorum fructuum teneatur ad interesse illi tertio, debet attendi qualitas, natura & tenor initæ cum eo conventionis, ut patet ex his quæ dico in dicto §. 51. & quæ nuper diximus *numero* 24.

* Quid in vidua doaria.

Ex his liquet, An vidua * jure doarii fruens media prædiorum prædefuncti viri, possit uti prehensione feudali, & aliis juribus dominicis, in feuda indè dependentia, de quo *suprà gloss.* 1. *quast.* 1. *in fin.* Et an possit impedire ne hæredes viri, gratiam obsequiorum & futurorum fructuum faciant vasallis: & loquor in simplici doaria vel fructuaria, *ut suprà gloss.* 1. *quast.* 2. *ad fin.* non si etiam esset facta effecta domina illorum prædiorum, quod quando sit, dicam *infra* §. 137.

* Legendum videtur curiæ dominorum.

30 Conclusionem hujus quæst. 3. limito. Primò, inter cohæredes & consortes: quamvis enim vasalli curiæ * communis sint etiam communes, tamen unus potest alteri omnes vasallos cedere, quia non censetur alienare in extraneum, sed eos relinquere in eadem curia, & dominio ejusdem curiæ seu loci dominantis, tametsi cedens partem in curia vel loco dominanti retineat, & eadem ratione possunt mutos quosdam vasallos cedere, id est, homagia & jura vasallorum inter se distribuere, ut factum est in antiquissima castellania, Allodæ in Blæsia ad vetus iter ab Aureliis Carnotum, ad quatuor leucas Carnotum, ubi lapides à tempore Romanorum milliaria distinguentes erecti visuntur. Cùm filiorum meorum proavia materna, ejus loci domina, duas filias reliquisset, diviserunt æqualiter. Et quamvis mansio principalis manserit in parte socrus meæ filiæ primogenitæ, tamen ejus soror quia partem quoque in curia habet, capax fuit vasallorum, qui distributi sunt, sex nobiles socrui meæ, sex nobiles ejus sorori. Vasalli verò ignobiles seu roturatii pariter divisi. Ista cessio magis est distributio, quàm alienatio, & sic valet & tenet, quoniam jus ipsum castellaniæ merique imperii & jurisdictionis non fuit divisum, sed semper indivisum & commune mansit. Quo respectu vasalli dicuntur adhuc communes, quanquam verè sint distributi & ita divisi, ut solidum jus investituræ, homagii, prehensionis, releviorum & retractus feudalis ad illos spectet cui distributi sunt privativè, & ad alios donec contingat eandem castellaniam, quæ vetustissima est totius Blæsiæ, reuniri, & ad unum dominum reduci.

31 Secus si uni hæredum tota castellania obveniret, quia nullus vasallorum posset alteri cedi nec relinqui, etiamsi hoc fieret per modum retentionis, imò etiam si fieret per modum supplementi portionis, ut quia alteri hæredum cui alia prædia obveniunt, relinquitur in supplementum jus vassalitium unius vasallorum Castellaniæ, quæ alteri hæredum obvenit, hoc enim fieri nequit, quia esset dismembrare feuda & ea separare à capite suo, conturbare & mutare dependentias feudorum. Quod fieri nequit præsertim in Gallia, ubi magis res quàm personas respiciunt, ut dicemus *infrà eod. gloss.* 5. *num.* 2.

Amplio, etiam si distribueretur æquali vel digniori Castellaniæ diversæ, & discrepanti, quia non potest feudum mutari, nec in alium transferri sine consensu vasalli, cujus interest veteres dependentias & titulos in antiquo suo statu manere. Plus dico, quòd etiamsi cohæredi vel consorti assignaretur ex divisione pars domanii loci dominantis; si tamen, non esset pars curiæ, nec arcis, nec mansionis à qua feuda dependent, non possent ei vasalli assignari vel relinqui prætextu alicujus prati vel aliquot jugerum terræ, vel etiam alicujus causæ vel mansionis loci dominantis quæ tamen non est principalis mansio à qua feuda dependent sed debet cohæres aliter recompensari quam in aliquo vel in aliquibus vasallis, si non retinet partem in curia vel loco principali. Supplementum ergo divisionis bene potest fieri in distributione vasalli vel vasallorum, quando fit ei qui habet partem in curia & loco dominanti, & non alias. Et ita debent intelligi consuetudines Turoniæ, Andium, Lodunenses & Cenomanenses, quæ distributionem vel supplementum in vasallis admittunt, quod etiam fieri potest non solùm in continenti tempore divisionis, sed etiam ex intervallo supplementi in æqualitatem detectâ.

32 Hic sese offert pulchra quæstio quam vidi in facto. Quædam Castellania Pictaviensis ante ducentos annos divisa fuit in duas: in castrum *de Magnac*, & castrum *de Riz-chauveron* distincta & distantia, & cuique merum imperium cum omni jurisdictione & territorio diviso seorsum assignata, vasalli quoque distributi & de jurisdictione quidem propter antiquitatem manet, sed an initio fieri potuit? dixi *infrà* §. 16. *numero* 25. Contigit autem quod tres fuerunt vasalli sub jurisdictione & territorio *de Riz*, tamen per dictam divisionem assignati castro de *Magnac*, à quo semper exinde dependerunt, quoad omne jus feudale, quod nihil habet commune cum jurisdictione forensi, ut dicam *infra eod. gloss.* 2. *n.* 22. tandem anno sesquimillesimo quadragesimo quarto lite suborta inter præfatos dominos: inter capitula transactionis hi tres vasalli ceduntur domino *de Riz*. Postea dominus *de Magnac* castrum suum cum omnibus antiquis suis juribus & pertinentiis vendit, exceptis

dictis tribus vasallis nuper per dictam transactionem domino *de Riz* relictis, quos dominus *de Riz* interpellat ut se cognoscant: recusant quod inviti delegari non potuerunt, breviter respondit, attento quòd constat olim fuisse eandem Castellaniam, & quòd hi tres vasalli sunt in eodem territorio *de Riz*, & ejusdem jurisdictioni subsunt: eos non posse recusare nec impedire, quandoquidem unaquæque res de facili ad priorem statum revertitur, *l. si unus §. pactus ne peteret. ff. de pact.* & sic non est verum quòd sint delegati extraneo, sed relicti antiquo domino: & alioquin hæredes vel consortes etiam curiam ipsam dividentes non possent sese accommodare. Tum hoc casu castrum *de Riz*, non solùm est ejusdem dignitatis & qualitatis, sed etiam originis, & ipsa primativa curia seu pars æquè principalis curiæ, à qua eadem feuda dependent, & alioquin vasalli non solùm indebitè provocarent in libertatem, sed æquales sese facerent dominis suis. Emptor enim castri *de Magnac* nihil ab eis petit nec petere potest: ergo manere debent sub castro *de Riz*, ut olim fuerunt, nec veteris dependentiæ vestigia exoleta sunt.

33 Anno vero sequenti primam horum editionem sesquimillesimo trigesimo nono contigit celebris magnisque hinc inde moliminibus agitata causa hujusmodi, quæ secundum prædicta decisa fuit: Augustinus *de Thou*, in hoc Senatu Advocatus, emit feudum in agro Stampensi, sed dominus *de saint Cyr* potens vicinus dedignans habere vicinum talem Advocatum, ex humili plebe ortum, nec inveniens cognatum venditoris per quem retrahere posset, recurrit ad dominum feudi, & ab eo* emit *la tenuë feodale*, id est, jus dependentiæ feudalis, seu directum dominium dicti feudi; & consequenter jus homagii, investituræ, quinti pretii vel retractus feudalis, & reliqua a vasallagio seu lege feudi dependentia. Deinde ex defectu hominis & jurium prehendi fecit nomine suo cesso dictum feudum: emptor exhibet literas acquisitionis, & offert fidem & quintum pretii, At ille retractum feudalem eligit. Tunc expergiscitur emptor revocans oblationem suam ut erroneam, salvo quinto pretii tantum, & appellat à commissione prehendendi Balivi Stampensis & ejus executione, ne coram suspecto judice litigaret, utpote vicino & forsan conductitio (pensionarium vocant) potentis adversarii, sed in Senatu fundabat appellationem: in hoc quod in cognitione erat clausula consueta, *la main tenante*, id est, ut non obstante oppositione perseveraret effectus & executio prehensionis realis. De qua clausula dicam *infra §. 74. gloss. 2. num. 117.* quia hæc clausula est contra jus commune, quo non licet ab executione incipere, *ut infrà eod. gloss. 4. quæst. 1.* Porro quamvis consuetudo & lex feudi hoc concedat domino feudali, tamen non dat simplici cessionario, qui debet venire via actionis in terminis, dicens appellantem inadmissibilem, nisi prius cognosceret vel abnegaret, quod Pragmatici dicunt, *qu'il faut advoüer ou desavoüer*, *suprà eod. gloss. 77.* appellans dicit *qu'il advoüe*, id est cognoscit verum dominum feudi, sed non intimatum, utpote simplicem cessionarium, cui tamen offert jura pecuniaria quintæ partis pretii quæ cedi possunt. Intimatus seu appellatus ponit in facto, quod de consuetudine Stampensi etiam jus* retractus feudalis cedi potest. Et quòd ibi valida est & usitata hæc cessio, & hujusmodi commissio judicis & executio: per arrestum interlocutorium dictum fuit, quòd partes confusis testimoniis (turbas vocant) inquirent de dicta consuetudine, modoque utendi. Et interim feudum mancipatum seu levatio manus facta appellanti, tanquam in jure communi fundato: neutra pars me consuluit. Cessionarius enim sciebat me contra se sentire, nec vænalem habere linguam aut calamum. Emptor etiam hoc sciebat, & insuper non solùm opinionem meam, sed etiam rationes meas elaboratas & exaratas gratis habebat, nec ipse nec filius, qui per eas vicerunt gratiam habuerunt. Hic est mos.

*An emi possit jus dependentiæ feudalis & ejus verus retractus adquiri.

* Jus retractus utrum cedi possit.

34 Cessionarius potens in aula, multosque faventes habens (etiam Cancellarium, qui lectis scriptis meis quæ mirabatur, eum deseruit) omnem movebat lapidem, causificans in Galliis feuda jure patrimonialium censeri, nisi quatenus consuetudo cujusdam loci aliter dispenit, & quod liberè vendi possunt & alienari in totum vel in parte, & quod omne jus, omnis actio cedi potest, *l. ult. C. de hæreditat. vel actione vendita* & ratio quòd jus retractus feudalis per se cedi non posset; tamen cedi poterat cum universitate vassalagii, quando universum jus certi feudi servientis ceditur saltem vicino & æquè digno & potenti domino, ita quòd non interest vasalli novum æqualem habere dominum. Sed non obstantibus allegationibus & favoribus suis, visis scriptis meis quæ protulit emptor in Senatum, absolutus est excluso cessionario: responderunt amici, quod si vellet emptorem excludere, vel eum in vasallum habere, debuerat locum ipsum dominantem, saltem coram & æquè principalem partem emere, quia vasalli non possunt alienari sine causa per prædicta.

35 His accedit pulchra quæstio, quam vidi in facto multùm controversam. Anno sesquimillesimo quinquagesimo dominus *de Lesigny* habens in Andegavia duo feuda distincta, quamvis moventia ab eodem domino & castro *de Baugé*, & subvasallos in utroque feudo: vendit feudum *de Lesigny*, retentis* censibus & vasallis ab eodem feudo dependentibus: quorum tamen prædia sita sunt juxta territorium *de la Bernardiere*: quod est alterum feudum, quod retinet. Volebat enim feudum retentum ampliare de parte censuum & vasallorum feudi quod vendebat; sed dominus Crispinus unus vasallorum retentorum, dissentit & vult sequi emptorem & feudum *de Lesigny* venditum, quod est verum immediatè dominans feudum, venditor autem volens retinere, hoc est, adjungere, & transferre feudo retento, tria facit. Primò offert ei, quòd pro oblationibus feudalibus non teneatur adire locum *de la Bernardiere*, sed possit adire castrum venditum, ut eum reddat indemnem: sed quod jura perpetuò sibi & dominis *de la Bernardiere* solventur. Secundò, facit consentire emptorem dominii veteris loci dominantis, qui etiam ad hoc onus emerit. Tertiò facit consentire, non solùm usufructuarium baroniæ *de Baugé*, sed etiam regem ipsum, proprietarium ultimum & supremum dominum loci dominantis utriusque feudi & vasallorum ab utroque feudo dependentium. Quæstio fuit, an ista sufficerent ut subvasallus non posset conqueri: sed teneretur obedire.

* Locum dominantis feudi utrû dominus possit mutare vasallo invito, de consensu etiam Regis.

36 Multi etiam ex primoribus togati nostri ordinis censebant quod sic: in queis Matthæus Quadrigarius, qui etiam dicebat non esse inconveniens locum dominantem mutari, proferens exemplum de feudo Scaturiginis: Gallicè, *de la Source*, sic denominato in agro Aurelianensi ab hoc eventu, quod antecessores domini omne domanium feudi dominantis particulatim alienaverant, excepto fonte ad quem subvasalli, qui non fuerunt alienati, accedunt pro homagio præstando vel juribus offerendis, eo quòd nil aliud residui sit ex feudo dominanti, & ita de facto judicarunt Præfecti libellorum supplicum palatii Parisiensis, & damnarunt vasallum fidelitatem facere venditori, & ei jura præstare & continuare, ratione tamen veteris castri dominantis alienati. Ita tamen ut posset vasallus adire castrum alienatum, sed non personam, nec dominum castri alienati.

37 Breviter ex prædictis, & his quæ dicam *infra §. 51.* apparet, malè judicatum: venditor in sententiam defendebat per hæc potissimum quæ sequuntur: videlicet quod certum est jura dominicalia esse patrimonialia, jura enim vasallorum & vasalli ipsi sunt in bonis nostris, imo reliquiæ pristini dominii in feudum concessi,

ut inquit Bald. in *l. talem, in fine, per illum text. ff. de hered. institut. text. cap. authoritate, ibi, aut suorum hominum liberorum de privil. in 6.* unde appellatione rerum nostrarum veniunt etiam vasalli. Guill. de Cuneo. Cyn. Bald. in *l. 1. ff. de stat homin.* Bald. in *l. omnia. §. ultim. per illum text. ff. de legat.* 2. Bald. in *cap. quanto. extra de judic. & in capit. significat. extra de testibus.* Sed regula juris est quod in re sua quilibet est moderator & arbiter. Igitur dominus potest jura vasallorum cedere, & sic multo magis retinere vel aliter disponere, *l. in re mandata. C. mandati.* Præterea omne jus & omnis actio cedi potest, *text. in l. ultim. C. de hered. vel actione vendit.* igitur multo fortius retineri.

38 Nec obstat quod non potest dominus transferre vasallagium invito vasallo, ut notat Joan. Faber in §. *unico instit. de assign. libert.* Quia hoc est vel propter repugnantiam vel propter interesse vasalli, quorum utrumque hic cessat, videlicet primum, quia dominus non separat jus vasallitium à vasallo, sed utrumque retinet, prout potest in re sua. Secundum verò, quia dominus satisfecit offerendo, & consentiendo quod vasallus liberetur faciendo fidem in loco consueto, & modo solito, & sic non plus gravatur. Et consequenter sua non interest. Cùm igitur non intersit, nec ratione rei ut dictum est, nec ratione dominii: tum quia dominus non mutatur sed idem remanet: tum quia dominus retinet eandem, imò majorem in feudo suo vicino, ejusdem qualitatis, & ab eodem Barone moventis, authoritatem & splendorem, ut priùs. Cùm igitur sua non interest, non potest conqueri, nec impedire dominum disponere de re sua. Tum & tertiò, quia venditor fecit consentire non solùm emptorem * nostralem dominum vasalli. sed etiam superiores dominos utriusque feudi dominantis, & regem ipsum: quorsum ergo pervicacia aut superbia solius infimi vasalli, ut regalem sensum contemnat? *l. ultim. post princip. C. de legibus.*

* Lege emptorem futatum dominum vasalli.

39 Nec obstat Arestum latum super dependentia feudali acquisita per dominum *de sainct Cyr, supra eod. num.* 30. Tum quia ibi aliæ erant circumstantiæ & probationes, simulationes vel procuratæ cessiones in fraudem: tum ibi fiebat cessio extraneo. Sed hic dominus antiquus non cedit, sed retinet, quod facilius & favorabilius est, propter reliquias pristini dominii: tum cedendo non transfertur nisi utilis, & cessionarius non habet directas. Sed retinendo ut hic, ipsi retinenti, seu rei donanti remanent tam directæ quam utiles actiones, *l. si hæres. ff. ad Trebell. l. ratio. C. de hered. vel act. vend.* & sic non est simile. Ceterùm omnes rationes & regulæ juris militant pro domino, seu venditore, igitur cùm reus non doceat de exceptione, judicandum est pro domino, qui habet jus clarum, utpote fundatum in regula. Imò in multis reg. juris. Bald. *in l. si tutor. in fin. C. de servo. pign. dato manumisso. in l. omnes populi, col. 10. ff. de just. & jur.* Petr. Anchar. in *rub. de reg. juris in 6. col. 2.* Jason *in l. 2. col. 6. ff. si quis in jus vocat. non ierit.*

40 Sed ad hæc omnia respondetur dupliciter. Primò, quod sine consensu vasalli reciprocam inter eum & dominum obligationem & fidem, solus dominus non potest infringere, cujus obligationis inter præcipua capita, hoc est, nec dismembrari possit (ut verbis consuetudinis utar) nec feudum a capite separari, sed novatione & alia d. integro infeudatione opus esse: cujus enim investitura habet duo extrema correlativa, videlicet locum dominantem, à quo decerpitur locus serviturus, & locum servitutum inde decisum & concessum, ut teneatur in feudum ratione talis certi loci dominantis: hæc sunt duo extrema, principalia & essentialia fundamenta omnium infeudationum realium, quæ in hoc regno reales sunt. Sed non potest unum extremorum correlativorum destrui, quin aliud destruatur. *l. ultima ff. de acceptilation.* Bald. in *l. conventiculum C. de Episc. & cleric.* Bart. Ang. Jason & omnes *in l. ult. C. de indicta viduit. tollend.* & ut inquit Bald. *in l. cùm te in Gallia, C. si cert. pet.* regula correlativorum est regula parium. Ad quod citat *l. Julianus §. si procurator, in fin. ibi, & per contrarium, ff. de actio. empt.* Bapt. de sancto Blasio, *in tractat. correlativorum.* Secundò principaliter respondeo, quod omnia argumenta venditoris tendunt expresse contra consuetudinem loci, quæ *part. 5. in princ.* vult dominum eisdem casibus & modis amittere directum dominum, & illud acquiri vasallo, quibus utile per vasallum amittitur & consolidatur patrono, nunc & in perpetuum in feudo ligio (id est, strictius astringente) nunc ad tempus in feudo non ligio, ut patet *in consuet. Andegavensi* §. 187. Quemadmodum ergo vasallus non potest diminuere feudum in præjudicium domini & futuræ commissionis feudi ex lege feudali, ita nec dominus locum dominantem diminuere potest in prejudicium vasalli, vel singulorum vasallorum. Ex quibus concludo, malè fuisse judicatum, & quod vasallus debebat absolvi. Et hoc sit finis hujus glossæ.

SUMMARIA GLOSS. IV.

1. 2. De manus injectione *seu prehensione. Praxis manus injectionis feudalis, qua congrue debet notificari.* 3.
4. *Intellectus novus* l. de pupillo §. nunciationem, & l. operis novi. ff. de operis novi nunciat.
5. *Habetur manus pro injecta quando vasallus dolose impedit accessum.*
6. *Quid requiratur in protestatione prohibitoria.*
7. *An debeat servari forma* Clementinæ causam. de elect.
8. *Actiones resident in persona creditoris. Nec reditus circumscribitur loco,* 9.
10. *Quæstio* 1. Via facti *prohibita.*
11. *Solutio quòd potest patronus feudum apertum prehendere propria authoritate.*
12. *Verbis legis vel consuetudinis nihil addendum.*
13. *Quando intelligitur viam facti esse prohibitam.*
14. *Quæ jure familiaritatis fiunt, non præjudicant etiam in possessione.*
15. *Quando usus dicatur implicare contrarium usum.*
16. *Pactum de ingrediendo propria authoritate, intelligitur sine violentia vel resistentia facti.*
17. *Litera confortationis manus.* 18. 19.
20. *Emendatio praxis.*
21. *Q.* 2. Sequestratio *prætoria vel judicialis possessionem non tollit.*
22. *Patronus manu injecta possessor feudi efficitur.*
23. *Feudum pendente manus injectione censetur quasi consolidatum.*
24. *Prehensio feudalis est actus patrimonialis seu domanialis.*

Error imperitorum non inducit usum consuetudinarium.

25. *Verba secundum subjectam materiam intelligenda sunt.*

26. *Relatum est in referente cum omnibus suis qualitatibus.*

27. *Quod dictum est patronum esse possessorem feudi, verum est respectu qualitatis domini feudalis.*

28. *Feudum interim non est suspensum, nisi respectu dominicalium actionum.*

29. *Patronus feudum prehensum tractare non potest, nisi sub qualitate domini feudalis.*

30. *Q.* 3. *Prehensio* ex causa falsa vel injusta *facta, nulla est.*

31. *Decretum obreptitium nullum est.*

32. 33. 34. *Confirmatio non valet, si non sit confirmabile.*

35. *Q.* 4. *Non licet judici* via facti *resistere, rejecta distinctione doctorum.*

36. *Nec patrono manu feudali utenti.*

37. 38. 39. 40. *Secus si more depopulatoris procederet.*

41. 42. 43. *Fallentia in quibus lite pendente patronus non fruitur feudo prehenso.*

44. *Q.* 5. *Contra actum judicis vel patroni non datur* interdictum.

45. *In parentes vel patronos non datur ulla persecutio famosa.*

46. *Cliens vel non petita venia patronum in jus vocare potest.*

47. *Non valet argumentum de libertis ad patronos aut vasallos.*

48. *Non justus vasallus antequam in fidem patroni admissus fuerit.*

Nec est saisitus contra dominum.

49. *Contra actum judicis nunquam competit interdictum* uti possidetis, *nec* unde vi.

50. *Spoliatus à judice ordine juris non servato, ante omnia debet restitui.*

51. 52. 53. 54. 55. *Nova distinctio & resolutio quæstionis.*

56. 57. 58. 59. 60. 61. 62. 63. 64. 65. *Si patronus tanquam proprietarius pleno jure feudum occupat, contra eum habet locum interdictum* uti possidetis.

66. *Q.* 6. *A prehensione feudali non potest* appellari.

67. *Prehensio feudalis non est publici, sed privati juris.*

68. *Commissiones generales reprobantur.*

69. 70. 71. 72. 73. 74. *Solennitas non necessaria vitiosè adposita non vitiat.*

75. *Verbum* manus.

GLOSS. IV. IN VER.

Mettre en sa main.

* Saisire & saisina quid Gallis.

HOc est, prehendere: Galli, *saisire* * dicunt, sicut & possessionem *saisinam* vocant, quod nec Cynus ignoravit, *in l. ea lege. C. de condit. ob causam.* Refert Paul. Castrens. in *l. qui universas* §. 1. *in fin de acquiren. vel amitten. possessio.*

* Quòd domini saisire possint, id est prehendere feuda vallallorum.

Et communis modus utendi est, quòd domini * merum vel mixtum Imperium habentes, prehendunt feuda eis aperta, per officiales proprios jurisdictionis suæ, & in vim commissionis seu mandati dati per eorum judicem, seu balivum, aut alium jurisdictionem eorum exercentem. Idem si tantùm infimam habent jurisdictionem: hi enim etiam in possessionem mittere possunt, ut & de petitorio prædiorum suæ jurisdictionis cognoscere, judicare, & sententias exequi. Non enim in hoc à quo accepta est *l. jubere cavere, ff. de jurisdictio. omn. judic.* nec leges similes: longè aliusmodi jurisdictionem & graduum distinctionem habemus, de quo suo loco dixi. Sin autem nullam habent jurisdictionem, solent prehendere authoritate judicis competentis, & in vim mandati seu commissionis à judice decretæ. Et sic usitatum est hujusmodi prehensiones feudales fieri non authoritate privata, sed publica, nec per viam facti, sed per viam justitiæ & jurisdictionis ordinariæ. Et hoc quidem civilius est, ut not. *in l. creditores. C. de pignoribus.* Et maximè attento, quòd hujusmodi * prehensio, non est simplex ingressus feudi, nec simplex missio in possessionem, sed injectio manus dominicæ, quæ rem ipsam in jus & potestatem domini directi reducit, & utile dominium vasalli interim suspendit, & quodammodo interrumpit, ut statim dicam.

* Prehensio quam vim & quem effectum habeat.

* Forma prehensionis faciendæ.

2. Et notandum primò, quod * ad prehensionem hanc faciendam, nullum requiritur fieri præceptum, ut in simili dicemus *infra* §. 52. *gloss.* 1. *num.* 73. nulla interpellatio vasallo, aut existentibus in feudo, ut fidelitas præstetur, juraque solvantur: sed feudo aperto, lapso tempore, *infra* §. 7. statim nullo alio præmisso potest dominus manum suam injicere feudo, debet tamen incontinenti quod factum est, notificare * vasallo, non tamen præcisè requiritur, quòd ejus personæ notificet, maximè quærendo eum extra mansionem feudi: sed sufficit, quòd notificet vasallo existenti in feudo dominanti, vel ejus domicilio, vel si absit, notificet ei ad personas domesticorum, vel colonorum vasalli manentium in fundo, vel alibi, si nulla sit domus in fundo, ut in simili tradit Ulpian. Iurisconf. in *l. aut qui aliter.* §. 1. *&* 2. *ff. quod vi aut clam.* vel ad ultimum proximo vicino. *ut in casu converso inquit text. infra eodem titulo*, §. 63. ubi tractabitur de oblationibus clientum. Quamvis enim patronus non debeat adire nec rogare clientem, sed adiri & rogari à cliente: tamen non debet aliquid clandestinè nec fraudulenter agere ad circumventionem clientis, quod si faceret, doli exceptio vel replicatio patrono obstaret, quominus fructus lucraretur.

* Denunciari vasallo prehensio quemadmodum debeat.

3. Et quod dixi sufficere notificare personæ vasalli, intelligendum, si est capax & idonea. Ideo si habet curatorem, debet ei notificari, vel bona fide his qui curatorem monere possunt & debent. Quod si curatore caret, & tamen eo indigeat, si quidem est vasallus minor vigintiquinque annis, vel vasalla minor quindecim annis, aut alia ætate requisita per consuetudinem loci, & dominus nihil agit, quod teneatur inducias dare, & dictam ætatem expectare, *ut infra*, §. 41. si verò vasallus superior sit ea ætate, sed minor vel imbecillis; ad hoc non sufficit solũ tali personæ notificare. Sed oportet consanguineis & amicis & his qui defendere & providere possunt & debent, juxta *l. his autem* §. *non defendi ff. ex quib. caus. in possession. eatur.* nisi malit dominus facere curatorem cæci: aliàs prehensio (ut indebitè notificata) non est efficax. faciunt quæ dicam *infra* §. 59. *gloss.* 1. *num.* 62.

4. Non obstat *l. de pupillo.* §. *nunciare ff. de operis novi nunciat. & l. operis novi. eod. tit.* Quia ut dixi in novis intellectibus loquuntur, & intelliguntur quam-

opus est accedere ad certum locum. Tum si hæc jura alicubi esse censerentur, non reputarentur esse in re pro illis hypothecata, nec in debitoris persona, sed magis in persona creditoris in quo activè resident, & ejus ossibus inhærent. *l. quis ergo casus.* & ibi gloss. *ff. de Decur. l. licet. ff. pro socio.* & ita decidit Salyc. in pulchro casu. *in l. 1 coll. 7. versic. si autem essent jura & actiones. C. de sum. Trinit. & fid. capit.* Alexand. in *consil.* 31. *viso tit. collat.* 5. *volum.* 1. Jacob de sancto Georg. *in tract. de homagi. collat.* 5. & sic esset solum ad personam vasalli accedendum, tamen non est necessarium, prout dixi.

Prehensio feudi utrum debeat fieri via judiciaria authoritate & commissione judicis, an non? de quo vide conclusionem infrà numero 26. in fin.

10. QUÆRO primo, an * hæc prehensio possit fieri per ipsummet dominum vel suum procuratorem aut gestorem authoritate ipsius domini tantum: sive privata authoritate domini, & via facti, an verò necesse sit etiam fieri via judiciaria per ministrum justitiæ, sive apparitorem, ex mandato & authoritate judicis competentis. Ut nova est hæc quæstio & à nemine tractata, ita absurdum nimis & insolens videtur dubitare, quin necesse sit domino via juris procedere, & non via facti, * quæ est omnibus & omni jure prohibita *l. 1. in princip. ff. quod vi aut clam. l. 1. in princ. versic. ut quid autem ff. de vi & vi armata. l. credit. ff. ad legem Iuliam de vi priva. l. quemadmodū. §. 1. ff. ad leg. Aquil. l. extat. ff. de eo quod met. causa. l. si ex stipulatione. ff. de acquiren. vel amitten. possess. lege. unica. in fine. Cod. de suffra. & benefacit l. dotis. C. solut. matrim.* ubi quamvis dominium rerum dotalium soluto matrimonio morte viri sit ipso jure reversum ad mulierem, *l. in rebus. Cod. de jure dot.* tamen non potest mulier earum possessionem ingredi, sine authoritate judicis competentis. Igitur nec dominus soluta fide morte vasalli, aut aliàs, etiamsi ipso jure dominium utile esset ad eum reversum, potest ingredi possessionem feudi authoritate sua propria & privata, sed solum judicis competentis authoritate. Tum etiam domino rei cujuslibet est prohibitum, ne sit judex in causa propria, & ne jus sibi dicat. *lege unica. C. ne quis in sua. in l. lege in princip. ff. quorum lega. cum similibus.* Et hæc usque adeo nota & trita sunt, ut vel in proverbium vulgi abierint. Tum semper fuit usitatum, & à tempore immemorabili observatum, hujusmodi prehensiones fieri authoritate & mandato judicis competentis: igitur non est aliter faciendum, *lege minimè. ff. de legibus. l. si de interpretatione. ff. eod. cap. cum dilectus. de consuet.* nec debet facilè recedi ab eo quod diu æquum visum est. *l. in rebus. ff. de constit. princip.* Faciunt quæ suprà de effectu communis observantiæ & praxis dixi, *in proœm. gloss.* 1. Tum regula juris est, non esse singulis seu privatæ singulorum potestati concedendum, quod per magistratum publicè, hoc est, judicis authoritate fieri potest. *l. non est singulis. ff. de regul. jur.* & reddit rationem text. ne occasio sit tumultus faciendi. Sed si dominus omissa via judiciaria, quæ facilis est & prompta, sua tantùm privata authoritate & via facti utatur, erit occasio ut viæ facti resistatur usque ad arma & pericula personarum. Et maximè cùm hæc via sit novitas inaudita & insufitata, quæ suapte natura discordiam generat. *capit. cum consuetudinis de consuet.* Tum videtur de hoc casus in rubri. & in *lege prima & 2. Cod. ut sine judicis authoritate nemini sign. impr. liceat.* ubi prohibetur in rebus ab alio detentis, vel in fructibus signa imprimere: etiamsi quis suas, vel sibi obligatas affirmet, & permittitur detentori illa licitè detrahere. Igitur si dominus feudum sine judicis authoritate prehenderit, & signa sua vel alia, ut moris est, apposuerit, quod fecerit nullius erit momenti: & licebit hæredibus vasalli aut aliis in feudo clientelario existentibus impunè contemnere, & adposita signa amovere.

* Via facti prohibita.

11. His tamen non obstantibus audacter dico dominum sua tantum, vel privata authoritate manum suam injicere posse feudo aperto, sive per se, sive per familiam suam privatam, & ex tunc facere fructus suos, sicut habetur in hoc §. licèt nec judicis nec apparitorum suorum authoritas, vel ministerium intervenerint. Probatur primò; Creditor ex simplici pacto de accipiendo & possidendo pignus vel rem hypothecatam, si ad diem solutum non fuerit, potest vel invito debitore sua propria & privata authoritate sine judice nedum ingredi, sed apprehendere & nancisci possessionem pignoris vel hypothecæ. *text. in l. penultim. C. de pignor. actio. & in l. creditores. Cod. de pignorib. cum concord. ibi per gloss* & omnes doctores qui ita tenent. Si hoc potest simplex pactum in creditore simplicem hypothecam habente, multò fortius hoc potest lex apposita in concessione feudi facta à domino retinente directum dominium & possessionem civilem rei beneficiariæ. Secundò & fortius, pactum manus injectionis in venditione appositum afficit rem ipsam: ita quòd venditor vel ejus hæres potest suo privato jure tantum utendo, sine aliqua judicis authoritate manum suam injicere, & possessionem & dominium rei acquirere, sua sola authoritate contra tertium emptorem vel detentorem. *text. in l. si quis sub hoc pacto. & ibi gloss. de contra. emptione, in l. Titius. ff. de servis export. in l. 1. & 2. C. de fin. serv. expor. vend.* per quotcunque manus res ambulaverit, *l. 1. Cod. si mancip. ita veneat ne prostituat.* Cyn. Ang. in d. *l. 1. Cod. si serv. export. venier.* ubi Angel. malè limitat, in pacto ne prostituatur, ut tunc (quia hoc occultè fuit) opus fuit permissione judicis, per *d. l. C. si mancip. ita veneat. ne prosti.* quòd l. 1. non excludit quin venditor possit propria authoritate manum injicere. Ex qua hoc pactum retinuit quod est juris realis executivi, nec opus est judice, nisi quatenus deest potestas, vel resistentia timetur. Et ita tenent Panorm. Felin. *in cap. verum col. penult. ex. de for. compet.* Joan. Regneri. *de mota in rep. l. traditionibus. num. 64. Cod. de transact.* Et tamen venditor omnem possessionem & omne dominium transtulerat: Igitur multò fortiùs idem pactum operatur in domino directo feudi, ut sua privata authoritate possit manum suam injicere, quia virtus directi dominii retenti, semper est in actu permanenti ex vi attractiva, ut pulchrè ait Baldus *consi. 9. factum tale lib. 1. col. 1.* secundum novam impressionem, *& lib. 3.* secundum veterem impressionem Brixiæ. Tertiò, quia ista prehensio in se est actus dominicalis & extrajudicialis. Sed quoties lex concedit aliquid explicandum actu extrajudiciali, non requiritur adiri judicem pro actus executione. Ita Rapha. Cuman. in *lege de pupillo. §. si is cui in fin. de operis novi nuntiat.* Quartò, & fortissimè probatur per text. *hujus §.* cujus verba diriguntur ad dominum feudi, & ad merum ejus factum referuntur, ut diximus in *gloss. precedent. num.* 8. & similis tex. *infra eod. titul.* §. 54. 55. 56. *& 60.* & quoties consuetudo nostra de hoc loquitur, semper refert verba sua directò ad dominum, & ad ejus facultatem, & factum duntaxat: nec aliud quicquam addit vel requirit. Igitur per seipsum vel ministerium suum privatum potest dominus prehendere.

12. Et ubi verba * consuetudinis clara sunt, ut hic, nihil aliud est subaudiendum nec addendum. *l. ille aut ille. §. cum in verbis l. non aliter. in princip. ff. de lega.* 3. *l. 1. §. si is qui navem. ff. de exercit. actio. l. quod constitutum, ibi, quantum ad verba ejus,* & ibi Bartol. *ff. de testa. milit.* nec debemus addere ad text. nec requirere plus quàm litera requirat. *text. in lege Gallus. §. videndum est. ibi, nihil enim addidit.* ubi hoc not. Bald. in 5. *notab. ff. de lib. & posthu.* & ibi seq. Angel. uterque Imo. & Bald. in *l. 1. in fin ff. de curat. furio. in l. omnes populi. collat.* 1. *& coll.* 7. *versicul. dico ergo. ff. de justi & jure.* & hoc maximè peculiare est in consuetudinibus & constitutis, quòd eorum verbis tenaciter est inhærendum, nec licet illis addere, nec aliter interpretari, quàm loquantur. Pulchre Bald. in *lege maximum vitium. coll. penultim. versic. in contrarium. C. de lib. præ-*

* Verbis consuetudinis nihil addendum.

nente resistentia & vi majore vasalli, vel aliorum in fundo existentium, quia tunc dominus, ad vitandam occasionem majoris tumultus, debet alterum duorum facere.

17. Primum est, officium judicis ordinarii implorare, ut ejus authoritate, & mandato feudum ad manum domini ponatur, si dominus nondum prehenderit: vel si jam prehenderit, ut possessionem tueatur: & utroque casu interdicatur, ne dominus aut commissarii ab eo vel ministro judicis ad utilitatem domini deputati turbentur, ac impedientibus vel opponentibus dies dicatur, ad allegandum causas impedimenti vel oppositionis: interim manu domini in suo vigore & effectu illibata manente: utque per judicem declaretur injectionem manus dominicæ ad justam causam factam, & validam esse, & plenum effectum sortiri debere. Poteritque ipse dominus, brevius & celerius agendo, dum sua authoritate manum feudo injicit, paratum habere apparitorem cum judicis madato, cujus vi & tenore interdicatur impedientibus, & opponentibus, eisque dies dicatur, ut dictum est. Alterum est, si dominus manu sua injecta videat se minus potentem, ac manum suam contemni, aut in futurum contemptam iri, ut præsidem seu provinciæ præfectum adeat, à quo, etiam absente & non vocato vasallo, mandatum seu commissionem obtinebit, vel à regia cancellaria literas sigillo regio munitas, in forma, ut gallicè dicunt, *de conforte main*, quarum tenore mandabitur regio apparitori, ut constito de injectione manus domini feudalis, manum regiam adponat feudo ad utilitatem & corroborationem, seu, ut vulgo dicunt, ad confortationem manus dominicæ, prioresque vel alios idoneos feudi & fructuum ejus commissarios regia authoritate statuat, interdicendo, diemque dicendo, si opus sit, ad judicem competentem illis, & ad quæ dictum est, ut plenè norunt pragmatici omnes qui forensia negotia insignium præfecturarum hujus regni tractant: quorum stylum texere non est hujus instituti, sed solum quæ inde ad quæstionum occurrentium decisionem necessaria sunt, obiter tangere.

18. Ex his liquet, non obstare quintum, quia procedit ubi signa alienæ rei imprimens, non habet aliàs à jure communi, consuetudine, vel pacto jus manus injectionis & prehensionis, ut hic: non tamen nego, quin dominus nedum civilius, sed etiam prudentius, & utilius faciat prehendendo publica judicis (ut rectè est usitatum) quàm sua tantùm privata authoritate: nec usum illum hactenus observatum amoliri nitor, sed ostendo quid de consuetudine & veteri more non exoleto liceat, qui uno respectu civilior est, & vasallis utilior, quia tanto minores erunt sumptus si judex non adeatur, nec mandata sigillata impetrentur. Ita * etiam expressè tradit consuetudo *de Lorris feod. tit.* §. 89. Et idem de consuetudine Aurelianensi, quæ symbolizat cum consuetudine *de Lorris*, & initio fuit eadem. Patet etiam quia consuetudo Aurelia. §. 105. dat domino censuali (ut etiam consuet. *de Lorris. tit.* 2. §. 2.) potestatem manum injiciendi propria authoritate. Igitur fortius idem intelligit in domino feudali. Idem de consuetudine Rhemensi. §. 111. & similibus. Idem disertè Consuet. Carnoten. §. 111. Et expressius consuet. Biturigum vetus *hoc tit.* §. 13. idem de nova quæ modum prehendendi non specificat. Et generaliter omnes consuetudines regni ita intelliguntur, nisi si quæ specialiter requirant commissionem & authoritatem judicis, ut consuet. Bles. §. 38. quæ tamen in hoc nova est, quia ut patet in processu verbali, dominus directus poterat per seipsum prehendere, nulla alterius judicis vel superioris commissione requisita, hoc autem fuit innos vatum & additum à quibusdam fiscalibus, cupientibus augere capturas & pretia actuariorum & redemptorum regiorum. Sed vetus mos Francorum est, ut dominus directus sua sola authoritate prehendat, prout executio est patrimonialis (quanquam à fundiaria quadam justitia) & non jurisdictionalis, ut etiam sentit Ioan. Fab. *inst. de actio.* §. *præjudiciales collat.* 9. *versic. Quid dices de vasallo*, ubi dicit, quod deficiente recognitione vel homagio, remedium domini directi est, ut capiat feudum suum, nec aliud requirit? & verum dicit, ut erat callentissimus consuetudinum Franciæ. Istud etiam sanè intelligitur ut non fiat defunctoriè, sed seriò & tutò, prout actus privatorum serii & extra judiciales fieri debent testato. ut indicat textus *gloss.* & Doctores *in l. qui Romæ* §. *coheredes. ff. de verb. oblig.* id est, idoneis testibus * adhibitis. Dominus ergo directus manum injiciens sua authoritate ut potest, debet testes idoneos adhibere tam in prehensione, quàm in congrua notificatione. Et consequenter instrumentum hujus actus dare, quod plenam fidem faciat contra se sicut pro se ipso. Atque ita tabellione adhibito, ut indicat dicta consuetudo *de Lorris*, quæ omnia brevius, minoríque sumptu expediuntur per servientem commissionem vel infimi judicis habentem, ut dicam *infrà* §. 74. *gloss.* 1. *num.* 78.

* Jus prehendendi propria authoritate variis consuetudinibus est receptum.

* Testes idoneos advocare debet dominus propria authoritate prehensionem faciendo, ut & tabellionem.

19. Ex quibus detegitur superstitiosa vanitas eorum, qui putarunt, & de facto judicarunt, non valere prehensionem factam authoritate superioris in vim suarum literarum in forma confortationis manus, nisi appareat de speciali instrumento ex commissione prehensionis manus primitivi domini quæ confortatur. Ego enim dico, & veritas est, quod eò ipso, quod apparet de instrumento authentico confortationis manus dominicæ factæ ad requisitionem domini, eo præsente vel minimo ejus famulo, satis vel eo instanti implicita est manus injectio domini, quia tunc potuit fieri. Igitur enunciativa fidem faciunt, ut per Bartol. Paul. Alexand. in *l. prædia. ff. de acquiren. vel amitt. possess.* Alex. *consil.* 98. *lib.* 1. *consil.* 191. *num.* 2. *lib.* 6. Tum per hoc instrumentum satis tuto cautum est de fide actus, ipsi proprietario quem vocant, & omnibus quorum interest. Tametsi Petr. Lisetus in hoc senatu, hos actus ut commissiones hujusmodi generales perperam infringeret, verùm Aresti nomen non merentur judicia, quæ justum Senatus consilium non habent. Adde quæ dicam *infra* §. 74. *gloss.* 1. *num.* 63. *cum sequent. num.* 101. *& num.* 104. *cum sequent.* Et quæ dicta sunt, & quæ sequuntur ad hoc deduxi, ut appareat quæ & quanta sit patronorum potestas, & authoritas in prædia clientelaria. Non enim habent jus in personas, ut post Iacob. Ravennatem, & Petrum Perticum doctores Gallos decidit Ioan. Faber. *in loco præallegato*, etiam secundum usus Insubriæ, cùm invito domino possit libere feudum refutare *cap. unico. in fin. de vasall. qui contra constitut. Lothar. in usib. feudor.* & multo minus secundum usus Francorum, quibus libere potest cuivis vendere vel alienare. Porro quamvis actio personalis ex contractu vel consuetudine feudali sit in rem scripta, tamen via simplicis actionis dominus nullam præ aliis prærogativam haberet nec fructus suos faceret. Sed manu feudo injecta coget vasallum vel novum possessorem, ut se recognoscat seu *l'advoue*, (verbum Gallicum * est quo utitur Ioan. Fab.) vel ut sinat dominum frui & fructus suos facere per manus suas, vel ut si velit fruitionem feudi comparare abnegando, dominus petere posset commissum feudi. Hæc est mens Ioan. Fab. *in loco præallegato*, & ipsa veritas in jure nostro consuetudinario & in praxi.

* Ab *adoptando* deductum vel *advocando*, id est adhærendo.

20. Admonendum * tamen censeo errorem quendam irrepsisse in illo civili & laudabili usu: dum videlicet dominus non habet jurisdictionem super feudo: volens tamen judicis authoritate illud prehendere, accipit literas à judice ordinario loci, in quo feudum est situm, per quas mandatur officiali judicis capere feudum cum pertinentiis suis, & ponere ad manum justitiæ, sive ad manum judicis, aut domini illius judicis & jurisdictionis, & non ad manum domini feudi. Et hic est error contra formam consuetudi-

* Emendatur error praxis de feudo ponendo in manu judicis non domini.

nis, naturam & concessionem feudi: quia insequendo tenorem consuetudinis, & naturam feudi, deberet & debet mandari, feudum ob defectum vasalli & jurium prehensum, poni in manus domini, ab illo fruendum secundum naturam manus injectionis feudalis, quamvis enim dominus ad judicis authoritatem recurrat (quod non est necessitatis sed urbanitatis, ut diximus) non propterea debet minus authoritate sua propria & jure suo uti: nec esse in aliquo deterioris conditionis, nec minus obtinere, quàm sibi jure suo sine judice liceat, *l. non solet. l. nemo enim prosequendo. ff. de reg. jur.* Itaque deberet judex rescribere feudum ponendum ad manum domini juxta consuetudinem & legem feudi, & non ad manum ipsiusmet judicis aut alterius, huncque errorem non ab advocatis forensibus cæterísque consuetudinum & praxis peritis processisse puto: sed ab ambitione officialium, qui plerumque quasi varii sunt (ut Gallicam jurisdictionem meritò traducit Alberic. in *l. ult. C. de jurisdict. omn. jud.*) verùm ab ignorantia quorundam circumforaneorum, qui scripturas actorum, & mandatorum judicialium, quandoque regiorum rescriptorum præparant, & usque ad signum & sigillum conficiunt inconsultis advocatis & peritis: unde sæpe vidi errores emergere, & litigatores damna incurrere. Et quamvis ille error non videatur præjudicialis domino, ut certè non præjudicat, quin fructus lucretur: tamen in multis aliis nocere potest, ut satis patebit ex sequentibus, & possem latè exemplificare per plura, quæ brevitatis causa omitto.

* Prehensione feudi utrum dominus efficiatur possessor.

21 QUÆRO secundo, an * per hanc manus injectionem dominus efficiatur feudi possessor? Videtur quòd non, quia si missio in possessionem authoritate judicis non privet regulariter possessione rei prehensæ possessorē, etiam contra quem res prehenditur, ut sunt text. in *l. 3. § fin. in l. si quis ante. ver. denique. ff. de acqui. vel amitt. possessione. l. cum legato. ff. ex quibus cau. in possess. eat. l. missio ff. pro empto. l. 2. in princ. ff. pro hered. l. is cui. in princ. ff. ut in possession. lega. l. 1. §. quæsitum. ff. quorum legato. l. si duo §. creditores. ff. uti possid.* ita quòd sequester * necessarius rei contentiosæ per judicem appositus, nō possideat nec civiliter nec naturaliter, sed nihilominus prior possessor possidet. per text. ubi Bart. & omnes scribentes hoc tenent in *l. interesse. ff. de acqui. vel amit. posses.* quòd procedit nedum in sequestro prætorio, de quo omnes conveniunt, sed etiam in judiciali misso irrevocabiliter ex causa judicati, secundum receptiorem opinionem per text. in *l. 3. Cod. qui potio. in pignor. habeant.* & ita Raphael. Curt Alex. Jason. & ferè omnes tenent in *l. à Divo Pio. §. si super rebus. ff. de re judicata.* contra Bartol. Paul. & Petr. de Bexu. ibi Francis. Aretin. in *l. unica collat. septima, quæstione secunda, in fin. Cod. de prohibit. sequestra. pecun. idem cum communi.* Alexand. *consil. in fin. libro sexto*, hinc vulgarum illud dictum Cyn. (post Jacob. Raven. & Petrum à Bell. Perti. *in d. l. unica in fin. secunda quæstione*) ab omnibus celebratum & approbatum: quod manus * regis vel judicis non privat aliquem possessione sua: Quanto fortius videtur, quòd manus domini feudalis, sive sua privata authoritate tantum injecta sit, sive etiam judicis authoritate sit feudum ad utilitatem domini sequestratum, ut solent facere, non privabit vasallum, vel alium quemcunque possessorem feudi, sua possessione, & maximè quum hæc prehensio sit revocabilis, & debeat relaxari fidelitate & justis factis vel oblatis?

* Sequestratio prætoria vel judicialis possessionem non tollit.

* manus Regis vel judicis non privat aliquem possessione.

22. Sed his non obstantibus, dico vasallum possessione sua naturali privari & dominum directum possessorem censeri feudi aperti, & prehensi, quamdiu manet sub manu sua. Probo, quia manus injectio retenta à venditore, facit quod ipso facto evellatur omnis possessio, & etiam dominium ab emptore, vel etiam à quovis tertio & extraneo possessore, *text. cum gloss. in l. si sub hoc pacto. ff. de contrahēd. emptione.* & vero cú aliis, in præceden. quæstion. *numer.* 11. ad hoc allegatis: ergo multo fortius operatur reversionem simplicis possessionis naturalis ad dominum directum & civilem possessorem feudi. Verùm illa manus injectio venditoris, quæ est perpetua & revocabilis, non est similis isti quæ est revocabilis à vasallo quandoque justa faciente. Ideo aptius probatur per *d. l. penult. Cod. de pign. actione & l. creditores. C. de pignorib.* ubi creditor ex pacto rem accipiendi apprehendens verus possessor efficitur: at longè plus juris habet dominus directus feudi, ut per se patet. & per vim attractivam de qua *supra ea. gloss. num.* 11. Fab. Jason *l. clam possidere §. qui ad nundinas. in fin. ff. de acquir. vel amitt. possess.*

* Quandiu feudum est prehensum, censetur quasi consolidatum.

23. Tum feudum * apertum & prehensum à domino directo censetur quodammodo saltem in effectu omnis commodi & emolumenti medii temporis reunitum, & quasi consolidatum dominio directo, & ad suam & primordialem causam reversum, quale exivit & emanavit, per regulam quam elicit Bald. ex text. *§. sed ut manifestetur. in l. unic. C. de caduc. tol.* Hinc est quòd dominus nullam interim servitutem, nullam pensitationem, nec aliud quodcunque onus a vasallo impositum tenetur recognoscere. *infra* §. 28. ubi dicemus: sed pleno, & suo primitivo jure liberè fruitur: & ad eum spectat exercere omnia jura dominicalia, in subfeudis dependentibus à feudo prehenso, *ut infra* §. 54. quæ tamen non possunt exerceri, nisi per verum dominum & proprietarium, ut diximus *suprà eodem. in gloss. 1. circa fin. 1. quæstione.* Et sic videtur etiam utile dominium feudi, interim reversum & reunitum directo. Ex quibus patet responsum ad contraria. Hæc enim prehensio * non est missio in possessionem rei servandæ causa, *ut ibi*: sed manus injectio domini directi: quæ vel ex diametro differt à manu regis, vel judicis, quæ movetur & agit virtute publicæ jurisdictionis. Hæc autem movetur virtute dominii directi, quod est in patrimonio privato domini. Et quàm latè differant dicā *infrà* §. 74. *gloss. 1. q. 2. nu. 12. cum seq.*

* Prehensio feudi quæ fit per dominum directum, differt à missione in possessionem rei servandæ causa, & à manu Regis vel judicis.

* Prehensio feudalis est actus patrimonialis seu domanialis.

24. Et sic ista prehensio * dominicalis est juris privati, & patrimonialis, sive (ut ita loquar) domanialis, & non jurisdictionalis, sed extrajudicialis: ut in simili ait Alex. *consil.* 105. *collat. ult. num.* 30. *lib.* 3. & non mittitur in rē alienam custodiæ causa, vel causa pignorandi ut illa, sed velut in rem propriā causa fruendi, ut sua & propria, & ad primordialem causam reversa. Et hac ratione Canonistæ justificāt text. *capitulo primo extra de feudis*, de quo dicemus infra *eod. in gloss. fin.* Nec dicitur hoc casu res esse sequestrata, tū quia non est litigiosa nec controversa de se, ut sæpe nulla est oppositio: tum quia etiamsi sit oppositio, res non ponitur ad manum sequestri, sed ad manum domini, quæ debet interim tenere & sine ejus præjudicio in calculo sententiæ diffinitivæ: & licèt deputentur aliqui cōmissarii vel custodes, & ministri, ad commodum & ultilitatem domini. Et hoc vult apertè Joan. Fab. *Instit. de interdic. §. retinendæ, col. 4. ver. præterea supposita*, Quòd si justitiarius, hoc est, habens jurisdictionem, posuerit ad manum suam aliquam rem sibi subjectam ratione justitiæ, hoc est, jurisdictionis suæ tanquam judex, & ipse sic tenens turbaretur in possessione rei prehensæ, sed ad manum justititiæ positæ per aliquem, non posset contra turbantem agere interdicto *uti possidetis*, quia non detinet pro suo, sed tanquam justitiarius causa custodiæ, *per l. si duo, §. creditur. ff. uti possidetis*, civiliter & postquam realiter posuit ad manum suam rem quæ ab eo tenetur, absque dubio tanquam verus possessor, potest agere *uti possidetis*, contra quemcunque turbatorem in possessione illius rei vel jurium ejus. Hæc ferè ad verbum & omnino ex mente Ioan. Fabri.

Nec obstat quòd secundum erroneum quendam usum in fin. quæst. præcedentis confutatum, solet feudum prehendi per publicum apparitorem, & non per dominum, & poni ad manum judicis, & non ad manum domini: quia ille error quum sit imperitorum, ut diximus, non facit jus *per l. 1. in fin, arg. a contrario & oppo-*

sito casu, de supellec. legat. & quæ notat. Fab. *lib. 1. Instit. orator. c.* 12. Bald. in *c. 1. col. 5. de success. feud. in usib. feud. & in l. 1 ad fin. ff. de successor. edic.*

25. Sed debent verba illa impropriari secundum naturam actus & materiæ subjectæ, videlicet quòd apparitor prehendit, id est dominus per ministerium servientis prehendit: & quòd ponit ad manum judicis id est: ad manum domini, authorante & approbante judice: & quòd ita * intelligi debeat, probatur primò per reg. *l. si uno, in princ. ff. locati l. insulam. ff. de præscrip. verb. q. stipulatus de usuris. l. damni infecti, l. ult. in princip.* & ibi Ang. *ff. de damn. infecto.* hinc dicit Bald. in *cap. ad hac. col. fi. de postul. prælat.* & si materia dictat unum expressum, & verbo contrarium, non credam simplici verbo. & Joan. Fab. *Instit. de interdict. §. retinenda. collat. 3. versic. quid si materia,* quòd materia plus inspicitur quam verbum, per *l. Mævia. ff. de manum. testamis. in* quia nolo occupari in concordantiis vide latissimè per dom. Nicolaum Everar. jurisperitissimum virum in *locis legalib. in loco 46. à subjecta materia.*

> * Accipienda sunt verba pro ratione materiæ subjectæ.

Secundò, ultra alleg. per Everar. *ibi,* quòd illa regula habeat locum etiam in sententiis, & verbis judicum, quæ debent impropriari, ut reducantur ad intellectum juris, tenent Bald. *in l. 1. in 1. oppo.* & ibi Paul. *C. de negotiis gest.* Bald. in *l. fin. in fin. C. de fruct. & liti. expens. in leg. 3. coll. 2. C. si penden. appell. mors inter. Ludovic. Roman. consil.* 320. *hac istorum. collat. secunda.* Henric. Bohic. *cap. ex literis, de constit.* Per Ancha. *consil. 6. collat. fin.*

26. Tertiò virtute relationis: quia tenor commissionis judicis, & verba relationis apparitoris, expressè referuntur ad jus consuetudinis, & ad legem & naturam feudi, quæ est ut feudum ponatur ad manum domini: ergo hoc censetur expressum in ipsa commissione, & ejus executione, quia relatum * virtualiter & efficaciter inest referenti, cum omnibus suis qualitatibus, *l. institutio talis ff. de condi. instit. l. asse toto. ff. de hæredib. instit. lege si ita scripsero. ff. de cond. & demon.* Decius in *l. certum. ff. si cert. peta. & in consil.* 47. uti in annotat. dixi & *infra.* §. 63. *num.* 18.

> * Relatum est in referente cum omnibus qualitatibus.

Quarto authoritas judicis solum ad commodum domini interponitur, & ad augendum vires & efficaciam prehensionis. Igitur non debet operari in præjudicium domini, ut minus juris habeat in possessione & fruitione rei, per text. in *lege nulla juris ratio. ff. de legibus. in lege quod favore. Cod. eod. titulo. l. 3. § dua autem. in fin. Cod. de Carbo. edic.* nec debent operari diminutionem. *l. legata inutiliter. ff. de legat. 1. cum vulg.* & quòd recursus ad judicem, conservet possessionem. text. est in *l. de pupillo. §. meminisse. ff. de oper. novi nunt.* per quē decidit Bald. in *l. 2. collat. 2. versic. sed an proprietarius. Cod. de jure emphyt.* quod dominus directus qui potest propria authoritate ingredi, si metuens potentiam emphyteutæ adeat judicem, non perdit possessionem suam. *l. non solet deterior, cum seq. ff. de reg. jur.*

27. Et sic concludo, * quòd sive per se, sive per prætorem prehenderit, possessor efficitur: & vasallus vel alius etiam tertius possessor feudi possessione privatur, respectu eorum quæ statim dicam, quia hæc manus injectio afficit rem ad quemcunque pervenerit, ut suprà probatum est. Hanc conclusionem declaro & limito, ut procedat respectu juris dominicalis, & feudalis, & eorum quæ ad dominum spectant ex consuetudine vel lege feudi, durante manus injectione, de quibus *infra eod. in gloss.* 8. & *in* §. 54. Secus quoad alia, in quibus vasallus, ejus hæres, aut quisquis erat possessor feudi, remanet dominus utilis & possessor, ut prius, maximè contra tertios & extraneos, ut & *infra* §. *secundo numero* 106.

> * Prehensio feudalis avocat possessionem, & etiam transfert in patronum respectu eorum quæ ad eum spectant ex lege & conditione feudi.

28. Non * enim dominium utile vasalli vel possessoris feudi est interim extinctum, nec reversum ad dominum, nec consolidatum directo, sed est velut offuscatum, & quoad jura dominicalia & feudalia, habetur pro suspenso à vasallo, & reverso ad dominum: quoad reliqua omnia non est in suspenso, sed in viridi subsistentia, quia vasallus potest ut prius vendere, donare & aliter disponere feudum, & ejus possessionem, qualem habet transferre, sine præjudicio domini: quod non posset facere dominus, quoniam hoc non spectat ad eum jure feudi.

> * Per prehensionem feudalem non fit consolidatio, nec feudum interim desinit respectu patroni & jura suorum suspensa sunt velut organa vasalli.

29. Sed bene posset dominus agere contra antiquos emphyteutas, & censuales & alios debentes jura inclusa in investitura, vel dinumeramento feudi prehensi, ad solutionem eorum quæ cesserunt à tempore manus injectæ, quia hæc sunt in fructu, qui spectat ad dominum jure feudali: & intelligo quòd posset agere tam actione personali, quàm (si opus sit) interdicto *uti possidetis,* etiam contra vasallum, si fortè ab eo turbaretur: dummodo quacumque actione agat, sub denominatione & qualitate expressa domini feudalis experiatur, & ad causam feudi prehensi, & in sua manu existentis, jure & potestate feudali: quia solùm * respectu hujus qualitatis possidet & fruitur: & in hac sola qualitate potest & debet exercere quæcunque spectant ad eum, tam in judicio, quam extra judicium. Si autem quæstio proprietatis alicujus rei, vel juris dependentis à feudo principaliter revocaretur in dubium, tunc non posset dominus agere, quia verè utile dominium feudi non est ad eum reversum. Sed potest & debet solus vasallus actionibus realibus agere; quin etiam possessoriis potest agere contra tertios extraneos, quia remanet fundi possessor, exceptis fruitione feudi & actibus dominicalibus, ut sunt prehendere ex defectu fidelitatis, vel solutionis census, & in fidem admittere & investituras renovare subvasallorum, aut censuariorum feudi, dominus autem non possidet, nisi in qualitate domini feudalis, qui manum dominicam injecit, & possessio sua est limitata ad jura, commoda & effectus, quos consuetudo & lex feudi tribuunt hoc casu tali domino. Simile in pignore * tradito creditori, vel per eum ex conventione occupato: quia creditor illud possidet, & desinit debitor possidere, quod est verum quoad jura, & effectus hypothecæ: secus quoad alia, quorum respectu debitor censetur remanere possessor. text. in *l. qui pignoris causa. ff. de acquir. vel amitt. possess. in l. secundum. §. creditor, ff. qui satisda. cogan. in l. cum notissimi. § sed cum illud. Cod. de præscrip. 30. vel 40. ann.* & ita expressim concludit Joan. Ana. *in cap. 1. col. 1. ver. & solet communiter concludi. de usur.* Hinc dicit Jurisconsul. in *l. pignori. in princ. & l. servi nomine. ff. de usurp. & usucapionib.* quod usucapio, vel præscriptio pignoris contra tertium, non propter hoc interrumpitur, sed continuatur ad commodum debitoris: & ita dicendum est in vasallo. Hæc ad plura alia poterit studiosior extendere: non enim intendo singula persequi, hoc enim infiniti esset negotii & supra modum prolixum: mihi sat est principalia puncta explicare, ex quibus liquet quàm latè patet effectus & utilitas hujus inquisitionis.

> * Patronus feudum prehensum & jura ejus tractate non potest, sive in judicio, sive extra, nisi sub qualitate domini feudalis.

> * Pignus quemadmodum possideatur à creditore & debitore.

30. QVÆRO tertio, quid si dominus prehenderit ex causa hujus §. sed falsa, * quum jam vasallus esset in fidem admissus, vel aliàs indebitè & injustè, puta ante lapsum 40. dierum, vel post oblationes ritè & debitè factas, vel pendentibus induciis, de quibus infra. §. 41. an efficiatur possessor, & consequatur effectus memoratos in præcedentibus quæstionibus? Breviter dicendum quod non, quia sive causa prehensionis sit falsa, sive injusta, est ipso jure (quoad juris & consuetudinis effectum) nulla: cùm non concedatur à consuetudine, nec à conventione feudi, nisi in casu vero & justo: & sic hoc casu dominus non efficitur naturalis possessor, quod procedit nedum si per se & sua sola authoritate prehenderit, sed etiam si judice authore & mandante manum injecerit: imo etiam si manui suæ, regiam manum, Præsidis provinciæ mandato, vel Regii diplomatis virtute superinduxerit, indistinctè prehensio nulla est ipso jure.

> * Prehensio feudi ex falsa vel injusta causa facta, nulla est, & ideo prehendentem non facit possessorem.

31. De privata domini non dubitatur. De judiciali patet, quia etiam decretum * judicis ex falsa causa, pu-

> * Decretum

obreptitium ipso jure nullum est.

ta per obreptionem latum, nullum est ipso jure. text. in *l. cum vero. §. subventū versic. proinde. ff. de fideicom. lib.* & appositissimus text. in *l. 1. §. hac verba. ff. ne vis fiat ei qui in possess. missus est*, ubi denegatur edictum Prætoris & omnis utilitas, ei qui ob falsam, vel nullam causam, vel quæ exceptione submoveri poterat, in possessionem missus fuit, *l. Sesa egressa* & ibi Bart. *ff. de tut. & cura. dat. ab his.* Bart. & omnes in *l. juste possidet. ff. de acqui. vel amitt. possess.* Ang. in *l. cum fideicommissum. in fin. ff. de confess.* Panor. in *c. 1. col. 6. & seq. de re judi.* Bart. Jason in *l. divus. col. 1. ff. de re judi.* Alex. in *cons. 69. in causa & lite. col. 1. lib. 3 & consil. 63. stantibus his. col. 6. versic. item non obstat. l. 4.* Phil. Cor. *cons. 281. col. 2. l. 1.* sed causa existente falsa, vel injusta clarum est dominum obrepsisse prætori.

Confirmatio non tollit, sed incurrit nullitatem confirmati

32. De regia manu probatur, quia præsupponitur & subintelligitur inj. ctionē manus domini cæ præcessisse, & validam esse tanquam pro fundamento & pro confirmabili: sed si confirmabile sit * nullum, pariter vel supremi principis confirmatio est nulla. text. in *l. & quia in fin.* ubi latè per omnes doctores. *ff. de jurisdict. omn. judic. in cap examinata. extra de confirm. util. vel inutil.* ut in annotat. ad Phil. Decium tergi. & *infra* §. *num.* 88. Oldr. in *consil. 164. viso privilegio in fin.* Alberic. in *prima par. statut. quæst. 21.* Bald. in *statut. in versic. Apostoli.* Paul. in *consil. 162. visis & ponderatis. vol. 2.* tum deficiente fundamento, frustrà superædificatur. *l. egi tecum. in princip. ff. de except. rei judic. c. 1. q. 1. cap. cùm Paulus,* & de utraque videtur casus in *l. 2. Cod. si per vim aut alio modo. l. meminerint. Cod. unde vi.* non tamen intelligas quòd prehensio etiam injusta sit nulla de facto, quia tenet & astringit donec aliter sit dispositum, *ut in quæst. seq.* & hoc respectu venit per judicem causa cognita annullanda, & revocanda, cū expensis, damnis & interesse.

33. Amplio etiam si esset facta sub finem dictarum induciarum, & de feudo vere aperto, & dominus declaraverit quòd non vult illam habere vim, nisi post tempus induciarium lapsum, & quòd tempore præcedenti non vult habere effectum, nisi simplicis admonitionis: quia si hoc initio declaravit, hoc prodest advitanda damna & interesse duntaxat, sed non ut feudum remaneat prehensum post tempus lapsum: sed nova de integro prehensione opus est, alioquin daretur occasio cupidis, præsertim officialibus involandi præveniendo, ut semper in momento induciarum lapsarum, vel aperturæ feuda invenirentur aperta. & absentes & impediti illaquearentur, forsan etiam daretur occasio aliud genus sordidæ *κακίας* exercendi, prehendendo simul omnia feuda sub dicta protestatione, qua omissa, semper locus est damnis & interesse, etiam ex simplici acceleratione, feudo quantumvis aperto, sed nondum prehensibili.

34. Quod dixi de confirmatione, limito, si fiat tempore habili, quia valet ut ex tunc. Non obstat quòd si confirmatio non valet ut ex tunc, nec valet ut ex nunc, per jura præallegata, quia verum est, quando non est aliud confirmabile, quàm illud præteritum nullum, sicut est hîc: quia tempore dictæ confirmationis subest & inest novum confirmabile, videlicet nova prehensio de præsenti, quæ nunc potest de novo fieri per dominum vel ejus famulum, ut diximus supra *ead. gloss. quæst. 1. num. 19. & infra §. 74. collat. 1. gloss. 1. num. 78.* cum sequentibus. Nec necesse est probare, quòd dominus prætendebat de novo prehendere vel prehendi facere, satis est quòd alleget talem fuisse suam intentionem. Sufficit enim quantum ad hoc tacita & inquisita voluntas, quæ satis resultat ex novo mandato expresso, vel nova solemni prehensione expressa: nec censetur dominus voluntatem suam limitasse & allegasse ad præteritam illam & solam expressam prehensionem duntaxat, *l. 3. ff. de milita. testam.* Alexand. *consil. 53. num. 5. num. 8. lib. 7.* Nec in dubio præsumitur voluntas limitata, sed ut valeat omni modo, quo magis valere potest, ut dixi in *l. 1. §. si quis ita. num. 2. ff. de ver. oblig. in lectione Tubingensi,* Cùm ergo concurrant ex nunc potestas & voluntas, valet actus ex nunc.

35. Quarto quæro, an in casibus præcedentis quæstionis, liceat vasallo de facto & privata authoritate resistere? Et ut breviter expediam, clarum est quòd * non, quando judicis vel principis auctoritate & mandato res prehenditur, quia tunc via juris duntaxat est permissa: videlicet appellatio, vel intercessio, & nullo casu licet de facto resistere, quum factum sit reparabile, & ita videtur tenere Bartol. *in l. ut vim. in 1. & 2. oppositione ff. de justitia & jure.* & ibi Angel. quamvis alii ibi, & *in l. prohibitum. Cod. de jure fisci. l. 1. & in l. devotum. de metatis & epedemetic. l. 12. & omnes Canon. in cap. si quando. de officio delegat. & in cap. dilecto, de sentent. excommunicat. in 6.* distinguant inter actum dubium, & manifestè injustum, & causam cognitam & non cognitam, & ordinem servatum vel non: quorum scrupulosa distinctio non placet, saltem in hoc florentissimo regno, in quo (& hæc scribo anno sesquimillesimo trigesimo nono, quo tempore magnæ pacis cœpi calamum his mihi infelicissimis commentariis apponere, nondum summis & mediis tribunalibus tam fœda nundinatione & multiplicatione quæstuariorum corruptis) omnibus judiciorum, & superiorum, promptus & facilis semper est aditus: Sed quando dominus sua tantum privata auctoritate manum injicit, ex causa (fortè notoriè) falsa vel injusta, videretur licitum vasallo similiter de facto resistere: tum quia dominus nulla publica potestate nititur, tum quia nec jure consuetudinario nec aliquo jure privato sibi competenti videtur uti, quum non habeat ullum jus hoc casu feudum fortè non apertum injustè prehendendi, nec consuetudo permittit, sed potius prohibet his casibus prehendere: igitur dominus non dicitur nisi violentiam facere, & vim publicam vel privatam, sicut in simili dicit text. in *l. creditores. ff. ad l. Jul. de vi priva.* de creditore pignus capiente sine conventione, vel extra casus conventos, & extra terminos pacti, & videtur succedere dispositio, *l. 1 & 2. Cod. ut ne liceat sine judicis auctoritate signa imponere* ut liceat vasallo amovere sua auctoritate signa & impedimenta apposita indebitè, & privatim per dominum. Et ex quo sumus extra terminos & casus prehensionis à consuetudine permissos, videtur esse locus omnibus aliis juribus & rationibus juris communis supra allegatis, *in ead. gloss. in princip. 1. quæst.*

* Non licet vasallo via facti resistere, rejecta doctorum distinctione,

36. In contrarium arguitur, non licere vasallo sua auctoritate resistere, nec signa aut impedimenta domini amovere: nec ejus procuratores aut commissarios expellere, nec fructus à fundo separare, nec à domino vel suis separatos tollere. Patet quia si attentaverit, poterit dominus eum compellere ad reparandum omnia in pristino statu, statim & antequam in causis suæ oppositionis, vel appellationis aliquatenus audiatur. Secundò, quando ut dominus feudalis, & secundum formam consuetudinis ingrediatur rem feudalem, non dicitur accedere ad rem alienam, sed potius ad rem suam, cujus dominus est directus & possessor civilis. Facit not. per doctores. in *cap. 1. extra de feud.* Et sic non dicitur committere vim ullam, nec publicam nec privatam: nec est simile de creditore, qui nullum habet jus pignus occupandi, nisi ex pacto, & sic tantum ad limites pacti: nec habet ullum dominium, nec aliquam possessionem rei, at dominus nedum ex lege privata feudi, sed ex lege publica consuetudinis habet istud jus, & etiam quasi possessionem hujus juris.

37. Breviter dicendum, quòd cùm hæc prehensio * domini non solùm sit injusta, sed etiam nulla, potest vasallus eam spernere, & jure suo & possessione sua uti, quam habet ex lege investituræ & consuetudine: sed absque vi, atrocitate verbi vel facti. Probo per text. in fortioribus terminis, in *l. 1. § proinde. ff. ne vis fiat ei qui in possessionem missus est.* ubi quamvis quis sit per judicem, auctoritate judiciali & publicæ juridictionis,

* Injustæ prehensioni domini quatenus possit vasallus resistere.

etiam cum causæ cognitione, sed summaria, in possessionem bonorum alterius missus, tamen si ex falsa vel indebita causa missus est, puta ob falsum creditum vel falsam petitionem, prohiberi potest, & prohibens vel impediens non incidit in edictum, nec in pœnam. Fortiùs addit text. si missio facta est ob verum creditum, & veram petitionem, sed inefficacem: quia ei contra quem facta est missio, competebat exceptio, tamen misso nihil prodesse debet edictum prætoris, nec protrahitur per illam publicam auctoritatem qua abusus est, quia propter defectum justæ causæ missio non valet. Ad hoc etiam textus in *l. cùm verò §. subventum, versic. proinde. ff. de fideicommiss. libert.* Bart. Paul. Alexand. in *l. justè possidet ff. de acquirenda vel amittend. possess.* Ampliatur etiam, si exceptio illa competens missionem passo non esset favorabilis, sed odiosa, ut ex causa ex qua solutum repeti non potest: quamvis glossa teneat contrarium, in d. *l.* 1. §. *proinde in verbo exceptione*, quæ reprehenditur per Bartol. & bene, quia textus loquitur indistinctè in omni exceptione legitima. Porrò aliud missio in possessionem, aliud debiti exactio: aliud pati missionem, aliud solvere. Et sic ratio in qua fundatur dicta glossa, falsa est, & ejus limitatio, quanto fortius in præsenti, quamvis dominus feudi missus sit auctoritate consuetudinis, tamen non est missus mandato etiam judicis ordinarii vel regii, non est missus auctoritate judiciali, ut in *d.* §. *proinde.* sed extra judiciali, & absque ulla causæ cognitione, sive ordinaria, sive summaria. Nec parte quidem vocata, & sic talis missio impunè sperni potest, præsertim cùm desit auctoritas consuetudinis, quæ refragatur, cùm non subsit, sed deficiat causa à consuetudine requisita.

38 Nec obstat quod dominus potest petere manum suam redintegrari: quia verum est nisi, in continenti appareat de defectu, vel falsitate causæ, & sic nullitate prehensionis, ut mox dicam. Intellige tamen hæc omnia sine violentia & atrocitate facti. Præsertim quando facta est missio vel prehensio auctoritate judicis vel superioris: non enim licet injuria afficere ministros judicis, nec eorum commissarios, nec illis de facto resistere, cùm habeant prætextum consuetudinis. Quo casu cessant jura allegata in principio hujus quæstionis, sed via oppositionis, vel appellationis providere sibi debet in totum ad finem, definitivam relaxationem cum damnis & impensis recuperandi: & nihilominus interim si spreverit, & sine violentia frustraverit dictam prehensionem impunis erit, mox ut apparebit eam esse ex falsa vel nulla causa factam.

39 Nec patronus potest conqueri de infractione manus suæ, quam apparet injustam, sed potius gratam habere debet: quia tanto minora erunt damna & impensa, in quibus condemnarentur. *Fac. l.* 3. *C. de post. l. qui foveas, in fin. ff. ad legem Aquil.* ubi faciens fossas, neque denuncians, tenetur de damno, sed non denunciatus, si potuit evitare periculum exceptione repellitur, quamvis culpa adversarii præcesserit casum. Ad hoc etiam *l. sed & de damno, ibi, sive custodire potuit ne damnum daretur, ff. locati.* ubi imputatur ei qui damnum vitare potest facto culpabili ab alio illatum. Facit *l.* 6. *metum autem, ff. de eo quod met. causa.* ubi metum patiens non excusatur, si non cadit in constantem & providum. *l.* 2. *in fin. cum l. seq. ff. ex quibus causis majores* Tetigi remissivè in extricatione primi Labyrinthi. *de eo quod interest, num.* 113. *in fin.* Nec obstat si dicatur, quòd dominus debet habere plus juris, quàm simplex creditor habens pactum injectionis manus, ut in *d. l. creditores.* Quia primò ille habet dominium directum. Secundò, legem investituræ. Tertiò, publicam auctoritatem consuetudinis; quia vasallus habet utile dominium, quod excludit directum, & legem investituræ pro se ex hypothesi & casu individuo. Cæterùm auctoritas consuetudinis est limitata ad casus tacitè vel expressè comprehensos in investitura, extra quos consuetudo nullam dat auctoritatem, nullam permissionem.

40 Quod autem dixi, non licere de facto resistere, intelligo, dummodo patronus alias civiliter agat: non excedendo modum, naturam, & terminos simplices prehensionis feudalis: abstinendo * ab injuria personali vasalli, & suorum, & à mobilibus ad eos pertinentibus, & in brevi ut jure suo utens, & non ut vasallo, & rebus suis intempestivè insidians, alioquin * non video quin vasallo & suis liceat resistere adversus dominum, latronis & depopulatoris, magis quàm patroni more se gerentem: per ea quæ dicam circa finem sequentis quæstionis. Facit textus in *l. prima §. interdictum hoc, vers. aliter atque. ff. de vi & vi armata.* ubi dicitur, quod si patronus adversus libertum vi armata, & sic via insolenti usus sit, potest libertus adversus eum directum interdictum *unde vi*, intentare, & se gerere, sicut erga quemvis extraneum. Idem esset dicendum, sicubi non pateret via justitiæ, nec aliter posset esse provisum clienti injustè oppresso, quàm via facti: quia tunc etiam esset locus dicto Innocentis quem canon. sequuntur in *cap. olim primò. in fin. de restit. spoliat.* quod aliàs latè examinabo, & textui in *cap. unico. de milit. vasall qui contumax est, in usib. feudo.* quibus nullus potest esse locus in hoc regno, Deo dante sub hac saluberrima Francorum Regum monarchia, quadraginta annos, quæstui magis ac magis habita est justitiæ administratio concentricis & excentricis, tandem furiis latus campus apertus est.

* Modum excedere in prehensione feudali, quando dominus censeatur.

* Armis resistere patrono quando liceat.

41 Quod autem dixi * pendente lite super nullitate, vel injustitia prehensionis feudalis, dominum debere manere in possessione,

Limito primò, nisi cliens in continenti * doceret de ejus nullitate & injustitia, puta producto suæ in fidem receptionis instrumento. Si enim dominus de falso argueret, puto quòd interim per modum provisionis deberet levari manus domini, saltem fruitio & possessio feudi vasallo concedi sub manu justitiæ, donec in diffinitiva aliter ordinaretur, per textum optimum in *l. satis apertè. C. ad legem Cornel. de falsis & bene fac. l.* 3. §. *ibidem. ibi, si qua tam evidens sit exceptio, ut facilè repellas agentem. ff. ad exhibend.* & quæ notat. per Canon. in cap. *suscitata. de restitutione in integr.* per Legisl. in *l. si causa cognita. C. de transact.* Idem si promptè doceat de induciis, ut etiam vult Consuetudo Aurelianensis, §. 79. quæ generaliter observatur: quia in quantumcunque summariis & executivis semper admittatur exceptio, cujus probatio in continenti offertur, *l. ille à quo, §. si de testamento*, Et ibi Angel. uterque Imol. *ff. ad Trebellianum*, & quæ impediunt litis ingressum, impediunt etiam progressum si incontinenti probentur, Ludovic. Roman. *consil.* 244. *collat.* 23. Jason *l.* 3. *in fin. ff. de acquirenda vel amittenda possessione.* Philip. Decius, *cap. cum sit* (ubi in annotat. tetigi) *extra de appellat. & consil.* 153. *num.* 6.

* Prehensio feudalis etiam pendente lite sortitur effectum *salte ut seq. & inf. ead. gloss. fin. num.* 1.

* In continenti probanda exceptio magis quam rejici debet.

42 Limito secundò, * si reditus feudi essent ampli, & patronus non esset solvendo ad illorum restitutionem in fine causæ, quia attento quòd fructus servando non servantur, sed dissipantur & consumuntur, poterunt justè & rationabiliter sequestrari extra manum domini, vel sub illius manu rei ejusque fructibus adhiberi idonei curatores obligati ad reddendum rationem victori: vel saltem dominus per manus suas vel domesticos suos fructus colligens (prout de jure potest, ut diximus) tenetur sufficientem & idoneam cautionem dare de illis restituendis in casum quo ita judicabitur, per text. in *l. Imperatores ff. ad Trebellianum* & ibi Bartol. Paul. Alexand. & omnes, ubi fideicommissum etiam ante tempus & conditionem est restituendum, saltem fideicommissarius assecurandus, propter dissipationem & suspicionem gravati. Ita hîc cùm feudum sit subjectum restitutioni, & ipsi etiam præsentes fructus sint controversi, per text. in *l. Imperatores, in fin. ff. de appellat. in cap. fin. de sequestrat. possess. & fruct.* ubi pen-

* Propter suspicionē fructus sequestrantur, vel aliàs ut in tuto sit restitutio providetur.

dente appellatione, si appellans dissipat fructus, sequestrantur, & quamvis Joan. Andr. *ibi in novell.* dicat, illos textus non habere locum in prima sententia, sive in causa principali, & *sequentes decision. Tholos.* 477.

43 Tamen verior est opinio Steph. Auffrer. *ibi in addit.* & Panorm. *in d. cap. fin.* idem esse in causa principali, quando fructus dissipans non est solvendo, & ita expresse tenet Angl. *in l. Divus. in fin. per illum text. ff. de petit. hered. & in l. si servum, §. aut prætor, ff. de hæred.* ubi fortius dicit, istud nedum habere locum quando fructus actualiter dissipantur, vel quando subest justus timor dilapidationis, sed etiam cùm subest timor, ne possidens convertat fructus in alimoniam suam, vel suæ familiæ, & bene probatur, in *d. l. Divus, ibi, sed & propter familia cibaria.* quod dictum intelligendum censeo in eo, qui non est aliàs solvendo, secundum prædicta. Itaque concludo, quod controversia super justitia & effectu prehensionis mota, si fortè patronus non est solvendo, vel aliàs non est, aut verisimiliter non erit idoneus ad conveniendum, vel exigendum medii temporis fructus, quòd illi debent sequestrari, vel idoneis & non suspectis commissariis committi, qui tenebuntur victori ad redditionem rationis, & reliquorum, vel ad bonam & idoneam cautionem astringetur dominus, aut aliàs causa cognita per judicis prudentiam debet provideri securitati & futuræ indemnitati vasalli. Ad hæc, *l. si cum dotem. §. si autem. ff. solut. matrim.* & quod not. Bart. *in l. si constante, in princ. in 8 quæst. 2. part.* & ibi Imol. & Jason *col.* 28. *nu.* 196. *ff. soluto matrim.* Bart. Bald. Philip. Cornæus in *l. cùm oportet. §. non autem. C. de bon. quæ lib.* Philip. Decius in *cap. cùm teneamur, in 4. notab. extra de appellat.*

An autem debitores, ut censuarii, qui solverunt domino, vel subvasalli qui ab eo renovationem investituræ acceperunt, pendente ejus manus injectione, quæ fuit postea declarata irrationabilis & revocata, sint liberati à vasallo eorum vero & immediato domino, ne hìc sim prolixior, latè examinabo infrà §. 55.

* Interdictum *unde vi*, utrum possit vasallus experiri adversus dominum.

44. Quinto quæro, utrum in casibus præcedentis quæstionis, vasallus possit contra dominum intentare* interdictum *unde vi*, si de facto expulsum se queratur?

Videtur quòd sic, & maximè prehensione facta sine judice: quia etiamsi sit facta judiciaria authoritate, adhuc, ut dictum est, in his casibus nullitati subjacet, nec dominus aliquam possessionem acquirit, sed vasallus verè possessor remanet, & in sua possessione impeditur indebitè à domino: igitur ut per totum. *ff. & Cod. uti possidetis:* tum ut diximus *suprà circa finem rubri.* feuda nostra patrimoniorum jure censentur, & in eis servandum est jus commune, ubi consuetudo nostra aliter non disponit: sed non apparet aliter disponere. Tum multæ consuetudines hujus regni videntur hoc expresè permittere, & conformari juri communi, ut Aurelianensis, *eod. titul.* §. 61. ubi dom. Pyrrhus ad hoc allegat duos textus *in usibus feud. in cap. 1. si de feud. fue. contro. inter dom. & agna. in cap. 1. si de invest. inter dom. & vasallum lis oriatur.* sed illi textus non loquuntur de aliquo interdicto, aut actione possessoria, & sic nihil ad rem faciunt: verùm etiam de interdicto *unde vi*, ita tenet Bald. *in cons.* 323. proponitur *vol.* 2. in nouiter excusis, tamen secundum veterem impressionem Brixiæ est in ordine 190. *in* 1. *vol.* ita etiam concludit Jacobus de S. Georg. *in sua invest. feud. vers. & dicti vasalli pro dictis reb. feud. col. 5. vers. advertite*, quia licèt hìc paucis persol vere possem, brevitatem à me docti flagitant: sed quia tyronibus quoque consulere volo, priùs quæ in contrariam partem faciunt adducam.

* In parentes vel patronos non datur ulla persecutio famosa.

45 Et primò, contra* parentem vel patronum non potest intentari actio de dolo nec in factum, ex hoc edicto de calumniatoribus, nec alia actio infamans, text. in *l. non debet ff. de dolo. in l. parens ff. de obsequiis à lib. & libertis.* & nedum actiones famosæ adversus eos non dantur, sed nec hæ quidem quæ doli vel fraudis habent mentionem, vt inquit Ulpianus in *d. l. parens in fin.* imo nec officium judicis, aut restitutio in integrum, ut sanxit Justinianus in *l. fin. C. qui & adversus quos.* Hinc est quod interdicta *unde vi, & quod vi aut clam*, licèt infamiam juris non inurant, *l. cessat. ff. de actionib. & obligatio.* tamen quia facti atrocitatem, aut fraudem arguunt, & opinionem re ipsa sugillant, prohibentur contra eos institui. Textus in *l. 2. & l. licet. ff. de obsequiis à lib. & libert. in l. 1. §. interdictum hoc. ff. de vi & vi armata l. sed si hac. §. penult. ff. de in jus vocando l. 2. C. de obsequi.* & quod fortius est, etiam exceptio doli, aut alia, æstimationem apud bonos gravans, prohibetur objici, nedum contra parentem vel patronum, sed etiam contra hæredes eorum, ex illo facto, quia semper reverentia & honor tam vivo quam mortuo patrono debet exhiberi, ut inquit pulcherrime textus in *l. apud Celsum. §. advers. de doli mali & met. exceptione.* Sed certum est, & judiciorũ praxis docet, quòd non solum interdictum *unde vi*, sed etiam interdictum *uti possidetis*, notat vim expulsivam vel turbativam, dolum, malitiam & fraudem ejus contra quem intentatur. Tum secundò videtur de hoc casus in *cap. unico. §. si verò vasallus, de milite vasallo qui contum.* ubi dicitur, vasallum injustè & præter ordinem feudo spoliatum per dominum, debere curiam vocare, curiæque dominum adire, cúmque salva reverentia competentur cogere, ut vel possessionem restituat, vel judicio curiæ se committat, & ibi notant Doctores

46. Vasallum non audiri contra dominum, nisi salva reverentia. Idem de liberto dicit textus *in l. cùm affirmes. C. de liberali causa.* Tum tertiò ita tenet Innoc. *in cap. cæterum in princip.* & ibi Panorm. *col. 5. in fin.* Felin. *col.* 4. Philip. Decius. *col.* 8. *extra de judic.* Bald. in *cap. Imperialem. §. fin. col. 3. versic. dubitatur tandem. de prohib. feud. allen. per Federic. & Alvarot. ibi, & in d. §. si verò vasallus, col. final. verbo opposit. ab extra.* Matth. de Afflict. *decis.* Neap. 265. *col.* 4. *fall.* 10. Udal. Zasi. in *epitom. feud. part. 7. versic. hoc tamen constat. & part. 11. versi. quidergo.* Tum quartò facit quod Speculat. *tit. de feud. §. quoniam, quæst.* 17. Matth. de Afflict. *in d. decis. col. 5. fall.* 14. Jason. *in l. si non sortem. §. libertas. col. 8. ff. de condict. indebi. & ibi* dom. Zas. *col.* 4. tenent, vasallum non posse* vocare dominum in jus, nisi petita & impetrata venia.

* Diem in jus dicere non potest cliens patrono, non petita venia.

Sed ista opinio est falsa, & contrarium tenent Gloss. *in d. §. si verò vasallus in verbo salva reverentia*, & ibi Jacob. Bellovi. Nicol. de Neapol. Alvar. & alii. Joan. Faber *in §. & in eum, in princ. Instit. de actio.* Joan. Pla. in *l. 1. C. de colonis Thrac. lib.* 11. Alexand. in *l. generaliter. collas. 2. versic. quid in vasallo ff. de in jus vocan.* Jacob. de S. Georg. *in sua invest. feud. in verbo dicti que vasalli promisc. non commit. felo. col. 11. in 24. causa. & in tract. de homagi. col. 6. in 6. quæst. princip.*

* Argumentum non valet de libertis ad vasallos vel contra.

47. Et licèt communiter Doctores teneant regulariter valere argumentum de libertis ad vasallos, & contrà, ut latè per Nicol. Everard. *in locis legal. in loco* 59. tamen non* placet, nec est verum, nisi in casibus à jure expressis, ut etiam tenet Jacob. de S. Georg. *in d. invest. feud. verbo & dicti vasalli pro dictis rebus feud. col. 5.* & Francisc. Curt. *in tract. feud. in 2. part. 3. partis princip. num.* 4. & sentit Zas. *super intellect. d. §. libertus. col. fin. versic. quapropter.* Tum quintò Barthol. *in l. 1. §. hujus autem interdicti. col.* 1. expressim tenet interdictum *uti possidetis* nunquam habere locum, quando subditus contradicit superiori: & idem dicit de adscriptitio, & vasallo, ut contra eos non competat, sed bene contra tertiũ contendentem, adscriptitium vel vasallum suum esse: ex quo sequeretur, idem dicendum è converso; ut nec vasallo competeret contra dominum, sed aliter non probat. Et ista pars negativa videtur tenenda, salvis tem duobus simul concurrentibus.

* Non est justus vasallus antequam in fidem admissus sit & investitus.

48 Primum, quando vasallus* nondum fuisset per dominum in fidem admissus, & investitus, quoniam talis non est integrè & absolutè vasallus: mutatione enim

enim prioris vasalli, soluta fidelitate, in qua feudum consistit: interim non videtur esse feudum, ut inquit gloss. not. *in cap.* 1. *hic finit lex. in* 1. *gloss.* circa medium, *vers. Item tunc non dicitur in usibus feud.* sed censetur tunc quasi reversum ad suam causam & originem, ut diximus supra *eadem gloss. quæst.* 2. & hoc saltem domino vigilante (ut nostræ consuetudinis verbis utar) & feudum ad manum suam revocante: nec * tunc potest novus vasallus dicere, se possessorem feudi, seu saisitum (ut dicunt) contra dominum, maximè attento, quòd, ut testatur Joan. Fabet. *Instit. de interdict. col.* 4. *versic. præterea.* supposita tam consuetudine regni Franciæ, quàm de jure, vasallus non debet intrare, nec consequi possessionem feudi, nisi de manu domini, & de ejus voluntate. Et quædam consuetudines hujus regni, hæredem vel quemvis successorem vasalli (nisi sit filius, vel descendens in linea directa) possessionem feudi ingredientem, non obtenta investitura vel licentia patroni, perpetuo commisso & amissione feudi damnant, ut consuetudo Calvimontis §. 56. quod est nimis austerum & rigidum. Ad hoc vide quæ dicam *infrà* §. 56. *nu.* 8. *cum sequentibus.* Redeundo ad materiam nostram, idem tenet Bald. *in cap.* 1. §. *si facta col.* 1. *si de feud. defunct. content. sit inter dom. & agnat.* ubi dicit, vasallum non posse tradere possessionem feudi alii, puta emptori, & futuro novo vasallo, quia hoc spectat ad dominum. Facit quod inquit Bald. in *l. si postquam. C. ut in possess. legat.* quod nulla realitas potest acquiri in feudo, sine corporali investitura domini, per notat. in *cap.* 1. *in princip. quid sit investitura.* refert & sequitur Alexand. in *consil.* 2. *ex narratis. col.* 4. *vol.* 4. Sed certè istæ rationes non concludunt, vasallo justa ritè offerente, & dominum in mora constituente per ea quæ diximus *supra ead. gloss.* in duabus quæstionibus præcedentibus, & per consuetudines Biturigum, Montis Argici, & Aurelian. de quibus *suprà numero* 41.

* Non est saisitus cōtra dominum vasallus.

49 Secundum ad partem negativam tenendam requisitum, *ut suprà num.* 48. *in princip.* est, quando dominus judicis authoritate feudum prehendit, quia * contra actum judicis procedentis (ut judex) via jurisdictionis nunquam competit interdictum *uti possidetis*, nec *unde vi*, nec aliud possessorium interdictum, etiam si nulliter vel injustè procedat. per textum *in cap. præsentium*, & ibi gloss. *fin. in fin.* 7. *quæst. num.* 1. *sequent.* ibi per Archid. *in cap. præsulatus.* 1. *quæst. num.* 1. *in cap. hoc quippe.* 3. *quæst.* 6. *in cap. quorumdam.* 74. *distinct.* Panorm. in *cap. dilectus* 1. *in* 4. *notab. extra de rescript. & consuluit* Decius. *consil.* 125. *& in consil.* 439. *col.* 3. *num.* 16. 17. *& col.* 4. *num.* 30. Jason. *consi.* 158. *vol.* 2. *& consil.* 9. *vol.* 3. *apud quos plenè videas, non transcribo.* Secus si judex non tanquam judex, sed tanquam privatus procederet ut not. Joan. de Pla. *l. si coloni. Cod. de agri. & censi. lib.* 11. Panormit. & omnes in cap. *conquerente, de restit. spoliat.* Panorm. Felin. Philip. Decius *in cap. cum causa, de offic. delegat.* Felin. in *d. cap. dilectus.* 1. *col.* 1. *de rescript.* Philip. Decius, *in cap. referente in* 12. *notab. de prebend.* Gemin. *in consil.* 5. *quia supra.* Et quamvis præfati Doctores idem dicant, quando judex etiam tanquam judex, sed notoriè injustè vel nulliter, vel non ritè, juris ordine non servato, procedit. per *l. meminerint. Cod. unde vi. cap. notum sit.* 2. *quæst.* 1. *cap. ex insinuatione, de procurat. d. cap. conquerente, & d. cap. referente.* Tamen sicut judici via jurisdictionis procedenti etiam injustè, nulliter, & ordine juris non servato, non licet de facto resistere, ut salubriter observamus in hoc regno, in quo facilis est, & quamdiu durat ad superiorem recursus, & dixi supra *ead. gloss. quæst.* 3. *num.* 28. ita contra eum vel ejus factum nullus auditur per viam alicujus interdicti possessorii: sed * nec esse habet indebitè gravatus vel spoliatus sibi providere per viam oppositionis, vel appellationis pro qualitate materiæ subjectę: & ita videtur clarè probari de jure Canonico, per omnes textus canonum *suprà*, & per præfatos doctores allegatos: ubi nunquam reperitur expulsum vel spoliatum de facto extra judicium ordine non servato per suum judicem & superiorem, fuisse auditum per viam interdicti recuperandæ, aut aliud remedium possessorium, sed semper & solum via appellationis, vel recursus ad superiorem judicis spoliantis.

*Interdictum *uti possidetis*, vel *unde vi*, non datur contra judicē qui ut judex via jurisdictionis utitur: sed tum demū tantum, cū ut privatus procedit.

* Interdictis possessoriis in Gallia non utimur adversus judicem injustè notoriè procedentem, sed via tantum oppositionis vel appellationis.

50 Verum est tamen, quòd medio dictæ oppositionis vel appellationis, æquè promptè debet * ante omnia restitutio fieri hoc casu: sicut in interdicto *unde vi*, ut patet in illis textibus, & hoc est rationabilius & expedientius in regimine politico, quàm facultatem de facto resistendi, vel interdicta possessoria intentandi concedere, quoniam acta publicæ jurisdictionis non debent privatorum actibus conferri, *fac. l. penult. ff. de justit. & jure l. servo invito.* §. *cum prætor. ff. ad Trebell.* Sed certè factum judicis posset separari & distingui à facto & turbatione privata domini, ut dicam infra loco opportuno. Prout quotidie factum partis separatur à facto processu vel ordinatione judicis, etiam judicialiter procedentis, ut contra agnatem familiæ erciscundæ reus negans illum cohæredem, *capue interdictum*: *uti possidetis*, & suspendit judicium inchoatum, *ut infra titu.* 3. *in rub.* Et sic neutra dictarum rationum, nec per se nec simul junctæ concludunt, quantumvis prima facie plausibiles videantur.

* Spoliatus à judice ordine iuris non servato, ante omnia debet restitui.

51 Quid anno dicendum sesquimillesimo vigesimosexto, juvenis admodum * distinctionem quandam super hac quæstione composui, quæ talis est.

* Nova distinctio & solutio quæstionis.

Aut patronus procedit tanquam dominus feudalis, & in illa qualitate, & facit actum qui spectat ad dominum feudalē, ex dispositione consuetudinis, jure & potestate dominica & feudali: ut si prehendat feudum ex defectu hominis & jurium, ut in hoc §. vel propter dinumeramentum non factum, ut infrà §. 9. Et tunc vasallus indistinctè non potest aliquod interdictum possessorium intentare contra dominum: sed si se justa præstitisse, vel obtulisse, & prehensionem nullam vel injustam esse queratur, habet necesse venire via oppositionis, petendo retractari & manum levari, domino interim possidente, & fruente.

52 Ratio, quia eo ipso quòd quis est dominus, & possessor feudi dominantis, est in ista quasi possessione prehendendi, & sic dicitur sua possessione uti, etiam si injustè prehendat: quoniam in substantia & exercitio possessionis non consideratur justum an injustum sit: sed hoc solum, an & quis possideat, textus in *l.* 2. *ff. uti possidetis.* At vasallus in nulla est possessione, vel quasi, ne indebitè feudum prehendatur. Sed omnino quantum ad hos dominicales actus, feudum ipsum serviens possidetur à domino feudali, & non à vasallo: ergo vasallus adversus hos actus nullo interdicto possessorio uti potest: & sive justā causam se opponendi habeat, sive non: nihil debet, nec vi nec clam facere in præjudicium domini: sed jus suum per prætorem tueri, *l.* 1. *in princ. ff. quòd vi aut clam.* Hæc tamen nostra conclusio non procederet in locis, in quibus consuetudo expressè concedit clienti agere hoc interdicto *uti possidetis* contra patronum, prehensione feudali certo indebito casu utentem, ut puta post admissionem clientis in fidem, ut expressè disponit, consuetudo montis Argici: seu *de Lorris in tit. des fiefs. art.* 52. & licet idem videatur sentire consuetudo Aurelianensis, *art.* 91. tamen quia non expressè declarat hoc licere, etiam in casu quo patronus sola via prehensionis feudalis procedit; & similiter consuetudo Turonensis. *art.* 49. ubi circa hunc casum est magis interminata; tutius esset apud Aurelianos & Turonenses inquirere de modo utendi & intelligendi. Quamvis judicio meo satis apparet de mente dictę consuetudinis etiam in hunc casum & alioqui superfluerent, & nihil de novo operarentur in dictis articulis 91. & 49.

53 Aut verò patronus apprehendit vel ingreditur feudum, vel aliquam ejus partem, non tanquam domi-

nus feudalis, & actus dominicales exercens: sed aliàs, puta quia prætendit se hæredem ultimi vasalli, vel feudum sibi donatum & traditum, vel feudum extinctum, & ad se perpetuo reversum: vel aliter dicit non esse feudum, sed rem suam propriam, aut alias quovis modo & quacunque occasione vera vel falsa, non curo, extra qualitates & actus feudales, turbat, vel impedit vasallum in possessione, vel fruitione feudi, vel alicujus partis, sive arando, sive metendo, sive arbores præscindendo, jura à feudo dependentia recipiendo, vel exercendo nomine suo simplici, non in qualitate domini feudalis, nec permissa prehensione feudi in forma consuetudinis. Et tunc vasallus potest contra dominum agere *unde vi*, si expulsum se, vel *uti possidetis*, si turbatum se queratur: & alio quovis interdicto pro subjecti casus natura uti: idque indistinctè, nedum si jam sit in fidem admissus & investitus per eundem dominum: sed etiamsi nondum sit admissus, imò nec etiam oblationes debitas fecerit: quum liceat ei vigilare, hoc est, liberè frui, quamdiu dominus dormit, id est cessat feudum tanquam apertum prehendere, *ut infra eod.* §. 61. Interim enim vasallus nedum habetur pro investito, sed etiam est verus dominus & possessor feudi, administrator & arbiter tanquam rei suæ patrimonialis, etiam privativè ad dominum feudi, ut in *l. in re mandata. C. mandati.*

54 Ratio decisiva hujus membri, quia hoc casu nulla possessio effectualis aut dispositoria feudi est penes patronum, sed omnino penes vasallum: nec dominus agit ut patronus, sed ut extraneus: nec tractat feudum tanquam prædium clientelarium, sed tanquam heterogeneum: nec habet vasallum pro cliente, sed pro extraneo: & in totum non utitur jure dominicali patronatus, sed more extranei invasoris, & in his terminis proprie loquitur Bald. in *dicto consil. proponitur.* Jacob. de S. Georg. in *d. verbo & dicti vasalli pro dict. rub. feud. col.* 5. dum contra opinionem Innoc. & communem in *dicto cap. cæterum*, decidit vasallum posse agere contra suum proprium dominum interdicto *unde vi*, pro spoliatione feudi, & movetur, quia si dominus non habet vasallum ut vasallum, vasallus non debet habere ipsum dominum, ut dominum, per textum notabilem, *in cap. esto subjectus.* 95. *distinct.* ubi dicitur, scitum est illud oratoris Domitii, Cur ego (inquit) te habeam ut principem, cum tu me non habeas ut senatorem? & vox illa honestissimæ libertatis Lucii Crassi ad Philippum, quam refert Fabl. Quintius *instit. orato. lib.* 8. *tit. de ornatu. ad fin. & lib.* 11. *cap.* 1. Ego te (inquit) consulem putem, cùm tu me non putes Senatorem? quod etiam scriptum reliquit Valerius Maximus *lib.* 6. *cap.* 2. §. 3. & Cicero *libro.* 3. *dialog. de Orato. circa princip.*

*Interdicti loco potest vasallus agere actione in factum verbis temperatis & honestis adversus patronum & dominū: nisi scelerata via patronus usus sit, tunc enim verbis temperatis uti non cogitur.

55 Hanc nostram conclusionem modificabam, ut * vasallus deberet agere in factum actione, loco horum interdictorum, sive verbis quantum fieri potest temperatis, & honestis, salvo jure vasalli, & reverentia domini, per text. *in l.* 1. §. *interdictum hoc. ff. de vi & vi armata in l. non debet in fin. ff. de dolo in l. si manumissor. in fin. C. de obsequent. in d.* § *si verò vassallus, de milite vasal. qui contum. est.* ubi ita tenent omnes doctores & Jacob. in *tractatu de homag. coll.* 6. *in fin.* 6. *quæst. princip.* Sublimitando tamen, nisi patronus usus esset vi armata, aut alia via adeo scelerata aut impia, ut meritò esset omni reverentia indignus, & pœnæ obnoxius: quia nec tunc quidem putabam esse temperanda verba, per *d. l.* 1. §. *interdictum hoc. ibi, aliter atque. cap. unico. in fin. de for. fidel. in usibus feud.*

* Splendidissimæ actiones causæ Alençonii & Perzici.

56 Huic juvenili meæ distinctioni causam dederant splendidissimæ * illæ, quæ in maximo à magnis pretio habebantur causarum actiones, habitæ in hoc amplissimo Parisiorum Senatu, anno domini 1526. quo generosissimæ illæ heroides Francisca & Anna Alençonienses sorores, & heredes defuncti ultimi Caroli Alençonii Ducis, & Pertici Comitis admissæ fuerunt agendo, & conquerendo in interdicto *uti possidetis*, sive in casu saisinæ & novitatis (ut nostri vocant) ratione possessionis dictorum ducatus & comitatus: contra serenissimum dominum nostrum Regem, seu ejus Procuratorem generalem, verbis tamen temperatissimis, & ad regiæ majestatis reverentiam & fidelitatem aptissimis, ut videretur magis in factum actione agi: causam earum arduo & eleganti stylo orante, disertissimo quondam ejusdem supremæ curię Advocato dom. Oliverio * Aligreto, qui triennio post in regium fisci patronum assumptus fuit. Quamvis amplissimus ille pragmaticorum princeps Petrus Lisetus * postea in eodem Senatu præses, (sed tunc fiscali patronatu in eodem Senatu fungens,) quàm pluribus & mihi tum (post multos qui columnæ videbantur) prævalidis rationibus, pro debito officii contenderet, dictas actrices non esse admittendas, nec audiendas, per viam interdicti *uti possidetis*, seu saisinæ & novitatis, & neque subditum contra Regem, neque vasallum contra dominum, posse talibus actionibus formaliter uti, nec aliis ordinariis actionibus juris communis, sed solum officio judicis: neque vasallum posse dici possessorem adversus dominum: fuerunt tamen, ut dixi & vidi, admissæ.

*Olivetius Aligret.

*Dom. Petrus Liset.

57 Ratio in promptu est, quia dominus noster Rex, seu ejus generalis procurator, dictum ducatum & comitatum cum eorum pertinentiis prehenderat, & ad manum suam posuerat, non per modum prehensionis feudalis, propter defectum fidelitatis renovandę, nec tanquam dominus feudi adhuc manentis: sed tanquam plenè dominus, & proprietarius, re ad se perpetuo reversa per obitum ultimi masculi Alençoniæ domus, & sic feudo regali & appanagio (quod nunquam ex dispositione legis Salicæ, transit ad fœminas) dictorum ducatus & comitatus finito prorsus, resoluto & extincto, & ad coronam regiam reverso. In qua tamen reversione & consolidatione, semper existimavi particulares acquisitiones, post concessionem appanagii & regii feudi factas, per plures successivè Duces Alençonii, & Comites Pertici, & per eosdem annexas sive unitas ducatui & comitatui prædictis, non esse comprehensas, nec debere contineri, ut satis liquet per ea quæ latè deduxi *infrà eodem gloss. sequent.* 20. Quorum ducatus & comitatus usumfructum per modum doairii (ut Galli vocant) idem Rex noster sub manu sua concessit, & reliquit inclytissimæ illi heroidi sorori suæ Christianissimæ, Margaritæ Reginæ Navarræ, tunc præfati ultimi Alençonii Ducis viduæ, cui in eadem causa & Senatu patronus adfuit clarissimus virtute & doctrina dom. Franciscus * *de Montholon* nunc in eodē Senatu præsidens meritissimus, tunc autem nobilissimi togatorum ejusdem curiæ ordinis Advocatus consultissimus simul ac disertissimus, de quo vide quæ scripsi in epistola liminari ad *cons. Alexand. lib.* 3. *& Labyrinthum juris extricatum.* Itaque cùm dominus noster Rex non se dominum feudi, sed solidè & plene dominum, nec feudum adhuc durare, sed extinctum esse assereret: meritò dictæ actrices auditę sunt, in hac formula agendi *uti possidetis*, temperatis tamen verbis, & velut in actionem in factum inflexis: de admissibilitate tamen justitiæ & meritis causæ principalis hic non loquor, quia non est de hoc disserendi locus. Et hæc est vera ratio, quamvis non fuerit hactenus apertè declarata, nec eam tangit dom. Francisc. Ripa. Jurisconsultus doctissimus, nunc Papiensis gymnasii instaurator, in suo consilio quod pro dictis actricibus edidit in *lib.* 1. *respons.* 1. *de legibus.*

* Dom. Franciscus de Montholon.

58 Verum ad ampullosas illas & phaleratas actiones, quantumvis summis à multis laudibus eveherentur, mihi non quiescebat animus, & quum juvenis non auderem à summatibus illis dissentire, distinctionem illam consignavi de qua *suprà num.* 51. quam per amanuenses meos initio insertam huic operi, in animo erat cum aliis id genus recoquere. Sed tunc adversa valetudine

valetudine correptus, non potui, ut conquestus & protestatus sum in fine primæ præcipitatæ horum editionis,* anno 1539. Quibus autem cladibus deinde pressus, & sursum versum jactatus fuero, nimis notum est. Recuperato tandem Dei gratia quodam successivo otio, reservando concludo, veram esse partem affirmativam, de qua *suprà num.* 44. Sed aliud quid liceat, aliud quid expediat, & utrumque confundere, nihil aliud est quam doctrinam conturbare. Stare quidem expedit vasallo vel censuario, contra dominum directum jure dominicali utentem, & manum fundo juxta formam consuetudinis, (sed ex causa in specie falsa vel indebita, *ut suprà quæst.* 3. *in princip.*) injicientem, capere interdictum *uti possidetis*, quod hîc vocant casum novitatis, cùm brevius & commodius, ut plurimum subveniatur per viam simplicis oppositionis: sed tamen quandoque expediat. Ut enim quandoque via patet appellationis, quam contingit expeditiorem & commodiorem esse via simplices oppositionis: *ut suprà eod. gloss.* 2. *num.* 4. ita contingere potest aliquo casu commodiorem esse viam interdicti possessorii sive retinendæ, sive redintegrandæ. Omnino igitur necesse est ad complementum doctrinæ, scire an & quatenus ea quoque via pateat.

* Vel 1538. ut infrà. num 68.

59 Ut autem mutua & correlativa est obligatio, *cap.* 1. *de nova form. fidelit. in usibus feudorum infrà* §. 2. *gloss.* 4. *quæst.* 2. *num.* 10. §. 55. *gloss.* 7. *in princip.* Ita mutua possessio vel quasi: ut enim dominus est in possessione loci dominantis, ita vasallus in possessione feudi servientis. Ut is in quasi possessione manum injiciendi in casibus consuetudinis: ita iste in quasi possessione libere fruendi. Et ne inquietetur à domino nec turbetur extra casus consuetudinis & legis investituræ, vasalli *& censuarii nonsunt adscriptitii glebæ, & multò minus servi, sunt enim liberi. Ideo non est judicandum ut de servis, qui nihil & nullo modo possident, sed possidentur, & omnino sunt in ære dominorum: at judicandum ut de liberis. Et in fortioribus terminis verè subditi ratione jurisdictionis, sive regiæ sive aristocraticæ, vel alterius cujusvis speciei, non tantùm possidentur, sed etiam possident, & sunt in quasi possessione contra superiores proprios, ne metæ imperii excedantur, vel perperam administrentur: sed ut jura sua, & libertates sibi conserventur, quemadmodum inter principem & rempublicam ut inter politicos conjuges pulchrè describit Luc. à Penn. *l. in lege.* 2. De vero Rege & subditis dicitur 1. *Reg.* 19. *vers.* 12. *Fratres mei estis, os meum & caro mea estis.* Et rursus: *Nunquid non os meum & caro mea estis?* Quanto fortius vasalli & censuarii, qui, ut testatur Joann. Faber *instit. de action.* §. *præjudiciales. col.* 9. non sunt subditi, sed tantum tenentur ad quædam jura ratione fundi, ut in *l. & si fortè.* §. *etiam. verbo Labeo. ff. si servit. vend.* & dicemus in *gloss. sequent. in princ.* Mutuæ quoque servitutis realis exempla sunt in jure. *in l. jus quis & Bart. l. si duo, ff. de servit. rustic. prædior.* ubi prædium inferius debet servitutem aquæ excipiendæ superiori: & vicissim fundus superior debet servitutem ejusdem aquæ ducendæ & transferendæ ad utilitatem fundi inferioris, & sic ratione ejusdem aquæ, iidem fundi mutuò dominantur, & mutuò serviunt, ut patet per dictas duas leges simul junctas.

* Vasalli & censuarii conditio non est adscriptitia, aut servilis, sed libera.

60 Et sic non obstant quæ adducebam *suprà nu.* 49. Quanquam ergo in substantia & exercitio possessionis non consideretur, justum an injustum sit: tamen omnino & ante omnia consideratur an possideat. Atqui extra casus à consuetudine permissos, non solùm est defectus justitiæ, sed etiam defectus possessionis, utpote ad casus consuetudinis limitatæ. Quòd si dicas, dominus feudalis, eo ipso quod talis, est in quasi possessione prehendendi feudum totiens quotiens ex defectu hominis & dinumeramenti, secundum formam consuetudinis. Respondeo primò, non esse verum, nisi in casibus concessis lege investituræ vel consuetudinis. Secundò, vasallum quoque esse in quasi possessione & fruitione fundi, utriusque enim possessio refertur ad titulum, & secundum illum ampliatur & restringitur. *l. jus cui ff. quemadmodum servit. amitt. gloss.* Angel. Perus. *l. quædam mulier. ff. de rei vendic. gloss.* Bart. Salic. *l.* 2. *C. de acquir. & retin. possess. l. cum solus, in fin. ff. de usucapio.* Angel. *consil.* 161. *viso puncto.* Socin. *consil.* 15. *lib.* 4. Decius *cons.* 297. *nu.* 2. Boër. *decisc. Burdega.* 77.

61 Dices, quorsum ergo ad possessionem, vel quasi non inspici justitiam vel injustitiam? Respondeo, latissimè hoc patere, ut quando quis non est dominus feudi dominantis, sed illum de facto possidet: sive enim justè, sive injustè possideat, tamen potest prehendere subfeuda in casibus concessis, & omnia administrationem concernentia facere, quæ verus dominus & possessor: sic si quis est in quasi possessione juris feudalis in fundum alaudialem, interim non curatur, justè vel injustè sit in ea possessione, sed ea uti dicitur, vel uti potest, donec evincatur, scilicet utendo in casibus concessis, sive ad limites dictę quasi possessionis, quos excedendo jam non dicitur uti possessione, sed vel errare vel usurpare velle possessionem: quod non habet, & non solùm injuste, sed etiam nulliter facere, & alienam possessionem vel libertatem turbare, etiamsi bona fide faciat, ut sive facti, sive juris errore contingere potest, *ut infra* §. 35. doaria secundò nubit: dominus feudi manum injicit, putans sibi licere in doariam, sicut in proprietariam, quod est falsum, ut ibi dicemus, & sic errore juris turbat eam, ejúsque maritum, cui doarium illud dos est apud nos: quod si putabat eam esse veram dominam & proprietariam, tunc non errore juris, sed facti, turbat possessionem doariæ & ejus viri.

Rursus exemplifica super hoc §. Tutor in fidem recepit vasallum, vel ex transactione conventas inducias ei dedit, vel tutore vocato receptus est vasallus in fidem, per manum supremam, *ut infrà* §. 56. dominus major factus, putans hoc non tenere nisi ad tempus tutoris, non rescindendo prius dictam transactionem, fortè acquirendo novum, vel pacificando controversum vasallum, factam: nec appellando à dicta sententia receptionis, per manum supremam & ejus executionem, manum injicit feudo ex defectu hominis, errat in jure. Sed si ea ignoret, errat in facto, & nihilominus turbat vasallum, nec dicitur sua possessione uti vel abuti, sed eam excedere, & vasalli possessionem vel quasi turbare.

62 Summa, ut non est contractus nec obligatio injustitiæ. *l. generaliter l. si plagio. de verborum obligat. l. quod autem. ff. pro socio. l. si quis à nobis* §. *ult. ff. de fidejussoribus*, ita nec possessio vel quasi. Verior est vel proverbialis sermo, quod ajunt, quosdam esse in quasi possessione maleficiendi: dicendum erat, in assuetudine fraudem aut vim inferendi. Justitia ergo vel injustitia possessionis non refertur ad substantiam ipsam vel subjectum, seu rem possessam, sed ad qualitatem vel causam. Ut autem potest quis esse verus possessor, sed injustè: ita (licèt rariùs contingat) verus dominus, sed injustè, ut qui recepto jam pretio, non vult dominium transferre, nec nummos quos debet, solvere.

63 Quòd si vasallus per manum supremam à judice vel superiore (*ut infrà* §. 60.) receptus, contra patronum rursus manum injicientem, potest etiam casum novitatis intentare, ut etiam quædam consuetudines exprimunt, & in quibus non exprimitur, satis tacitè intelligitur. Sat est, non negari: quando fortius idem est, quando patronus ipse jam in fidé receperat vel inducias dederat, quum tunc veniat contra proprium factum. Idem si tutoris sui vel procuratoris factum: & quamvis crebrius sit breviorem & commodiorem esse viam * simplicis oppositionis vel appellationis, tamen quandoque usuvenire potest, utiliorem esse viam novitatis, videlicet ut perveniatur ad sequestrum: quo commissa-

* Interdicto experiri an sit utilius, quàm via oppositionis vel appellationis.

riis potentis & suspecti domini remotis, alii non suspecti per judicem deputentur.

64 Ut autem via novitatis sæpiùs voluntariè omittitur, alia commodiore suppetente: ita quandoque cogitur quis etiam invitus illam omittere.

Incipiam ab exemplo extrario, plenioris, per collationem similium, lucis gratiâ. Cohæres agit familiæ erciscundæ, in cujus prosecutione incidit quæstio certi fundi, quem primogenitus ait feudalem esse, ut inæqualiter; alter censualem, ut æqualiter dividatur: vel in collaterali successione, masculus ait esse feudum, ut fœminam excludat: illa contendit esse censualem, ut concurrat. Certum est hîc non solùm jus, sed etiam possessionem controverti: quoniam eo ipso dicit ille, se possessorem vel majoris partis: alter verò contrariam adstruit possessionem: an verò alteruter possit intentare casum novitatis, vel *uti possidetis*? Respondeo: mero quidem jure potest, sed admitti non debet altero impediente, & offerente in lite cœpta sine frustratione procedere, hancque incidentem quæstionem eodem tramite discutere. Cùm ergo hoc non solùm æquè commodè, sed commodiùs sic fieri possit, quàm per suspensionem vel interruptionem cœpti judicii, inchoando novum judicium possessorium, præsertim ob incidentem quæstionem rei particularis ad interrumpendum judicium majus jam cœptum. Certans enim de via utrique parti commodiore præferendus est. *l. 1.* ubi Paul. *ff. si quis caution. in judic.* Fortiùs ergo de jam cœpta commodiore suo marte peragenda: & sic non est admittendus contrarium ingerens, quia non certaret de explicando, sed de intricando negotio.

65 Facit in prædictis exemplis feudalis prehensionis, *suprà num. 2.* si ad oppositionem doariæ dominus persistit, contendens se esse in quasi possessione prehendendi & relevium exigendi, sive mulier nubens sit proprietaria, vel simplex doaria: hîc est duplex turbatio, non solùm possessionis, sed etiam novæ usurpandæ servitutis. Si ergo doaria ob hanc geminam turbationem intentet casum novitatis, mero quidem jure potest: sed dominus allegans hanc quæstionem decidi posse eadem jam cœpta oppositionis instantia, in qua procedere offert, audiendus est, prout is qui prior casum novitatis intentavit, impedire potest, ne reus eadem re conveniat, sed consueto modo se opponat, cùm judicium sit commune, & ipsa vi seu potentia duplex, seu reciprocum. *l. in tribus. ff. de judiciis §. penul. inst. de interd.* Et hoc est quod pragmatici dicunt: *Que complainte sur complainte ne vaut.* Id est, non admittitur, ne instantiæ de eadem re conturbentur, sed eodem filo meliùs expediantur, *ut infrà tit. 3. in rubr.*

66 Sexto quæro, (ne videar viam intercessionis seu oppositionis & appellationis sæpius à me conjunctim expressas, in hac materia uniformiter admittere.) An* à prehensione feudali possit vasallus vel alius appellare? Paucis respondeo, quòd non: Aut enim prehensio facta est sine judice, & tunc quum sit actus privati hominis, clarum est, deficere materiam, & subjectum appellationis, quæ non interponitur nisi à judice, vel ab actu jurisdictionali, facto mandato judicis, & virtute jurisdictionis. *l. 1. ff. de appella.* Aut prehensio est facta judicis auctoritate, & adhuc multo minus debet appellari, quàm ab executione facta judicis mandato in bonis debitoris ad instantiam creditoris, *ut tractabimus infrà §. 162.* à qua executione frustrà appellatur: & si de facto appellatum sit, in oppositionem appellatio convertitur, appellante in causæ appellationis expensis condemnato, & quandoque pro ratione circumstantiarum & materiæ subjectæ illis reservatis in diffinitiva principalis causæ: quoniam judex juxta formulam garentigiæ mandatum decernens, nullum gravamen facit debitori: qui si gravetur, id à creditore parte privata procedit.

*Appellare à prehensione utrū possit vassallus.

67 Ita hoc casu judex juxta legem feudi mandatum decernens, neminem gravat: & quod fortius est, prehensio* feudalis etiam judicis authoritate facta, est plus factum patroni quàm judicis, quum non ad manum judicis, sed ad manum patroni feudum ponatur, vel poni intelligatur, *ut suprà ead. gloss. quæst. 2.* Et iste actus semper est magis actus dominicalis, seu (ut ita loquar) dominialis, & patrimonialis, quàm jurisdictionalis: non enim fundatur nec justificatur in jurisdictione judicis, sed in virtute directi dominii, & possessionis civilis domini, & in lege concessionis feudi. Et ita in effectu resolvit Bald. *in l. nec quicquam. §. ubi decretum. col. 4. vers. sed dubitatur si possum. ff. de Officio procons. & legat.* ubi decidit, quòd hujusmodi prehensio possessionis non est prætoria, quia non fit in forma prætoriæ, sed conventionalis aut contractualis: & quòd judex non propriè procedit ut judex, sed magis ut merus executor contractus. Hinc vult idem Bald. *in addit. Specul. tit. de appellation.* quòd à præcepto garentigiæ non appellatur, quia inhæret contractui, & pars ejus ejus est. Et tamen executio garentigiæ est magis jurisdictionalis, ut dicam *infrà §. 162.* Igitur multò minus appellandum à prehensione feudi.

*Prehensio feudalis nō est publici, sed privati juris.

68 Limito tripliciter. Primò, nisi commissio judicis sit generalis,* & absque specificatione feudorum prehendendorum, quia hoc est contra quædam aresta curiæ. Secundò, si emanavit à judice incompetenti. Tertiò, si aliud vitium aut gravamen per se inferat. Circa primam limitationem fuit error temporarius, qui cum auctore evanuit, ut dicam *infrà §. 74. gloss. 1. num. 71. & num. 109.* Sed quia error ille fervebat tempore primæ horum editionis, anno sesquimillesimo trigesimooctavo, coactus fui hoc exprimere, ad cavendum, ne consultores prætextu scriptorum meorum in captionem inciderent, & quamvis aliud sentirem, tamen quia juvenis eram, nondum audebam receptum in supremo tribunali errorem convellere; restrinxi tamen illum quatenus potui, addens in prima illa editione facta anno* 1538. verba modificativa sequentia. Et adhuc ista appellatio hoc casu modici erit effectus, quia non proderit nisi ad obtinendum expensas causæ appellationis contra dominum, cassato simplici judicis, & sui apparitoris facto, non tamen propter hoc cassabitur, nec revocabitur manus injectio domini, sed manebit inconcussa, nisi etiam de iniustitia ipsius domini, & defectu causæ prehensionis, conqueratur vasallus: quo casu ad oppositionem recipietur, & ad iudicem ordinarium remittetur, die certa dicturus causas oppositionis contra dictam manus iniectionem: quòd autem annulletur, nec levetur manus dominica prætextu victoriæ appellantis à stulta & vitiosa commissione iudicis, probo per hanc maximam iuris, Quando aliquid non requiritur de necessitate in aliquo actu, si illud interveniat etiam ineptè vel nulliter, non habet vitiare actum, *text. in l. 1. in princ. C. de rei uxor. actione.*

* Judicum inferiorum mandata specialia non generalia esse debent.

* Vel 1539. ut num. 58.

*Solemnitas non necessaria vitiosè apposita non vitiat.

69 Et in terminis nostris, actus qui potest fieri sine prætore, si fiat cum auctoritate prætoris, sed minus solemniter, puta in transitu, theatro, vel balneo, non vitiatur, sed remanet validus. *text. est juncta gloss. sing. in §. servi vero. in vers. transitu Instit. de libertinis seq.* Bald. in c. 1. *§. si quis verò, vers. quæritur si quis, de pace juram. firm. in usibus feud.* hinc decidit Bald. *in d. l. nec quicquam. §. ubi decretum. col. 4. in vers. sed dubitatur si possum.* Quod si ex pacto hàbeo potestatem ingrediendi possessionem propria auctoritate, & tamen recurro ad auctoritatem & licentiam iudicis, quæ indebitè sine ordine, & non vocata parte interponitur, nihilominus valet actus, & apprehensio possessionis, non tanquam prætoria, cùm non sit in forma debitè prætoriæ, sed tanquam conventionalis. Igitur in proposito, si injectio manus domini in feudum non valet tanquam prætoria. (quia perperam & nulliter intervenit auctoritas prætoris) tamen valet tanquam simplex feudalis prehensio, ex lege & consuetudine feudi: & multa ad hoc axiomata accumulant Alex. Jason & Franciscus Curtius iunior *in l. vinum. in fin. ff. si cert. petat.* Plura tamen in

*Philip. Decius Jasonis antagonista.

diversum adducit ibi Philip. Decius * studio (quod sæpe solet) contradicendi Jasoni. Sed non obstant, & facile & prompte ad ea singulatim responderem, nisi prolixior essem in [illegible], quæ non est hujus instituti.

70 Circa secundam limitationem idem dicendum, si commissio, medio cujus facta est prehensio, tantum laboret incompetentia judicis, ut etiam plenius dicam *infra §. 74. gloss. 1. num. 106. & sequent.* non transcribam, sed tantum addam quæstionem, quam dum hæc recognoscerem vidi in publicis causarum actionibus hujus Senatus agitari die Martis mane 18. Januar. ann. 1563. more gallico computando. Domina *de Resbes*, in parte tenens feudum movens à loco *de Resbes*, negligens justa facere condomino, prehensionem passa est ejus nomine per commissionem judicis loci, appellavit à commissione & executione, omnia funditùs nulla causificans. Primò, quia cùm sit æque domina loci dominantis, non debet compelli, cùm in re communi melior sit conditio prohibentis. *l. Sabinus. ff. communi divid. l. parietem ff. de servit. urban. prædior. Oldrad. quæst.* 34. Secundò, quia par in parem non habet imperium, *l. nam magistratus. ff. de arbitr. l. ille a quo §. tempestivum ff. ad Trebellianum.* Curia noluit dicere, sed remisit articulum appellationis ad Consiliarium ejusdem Curiæ, inter easdem partes super quibusdam incidentibus commissum, quod erat recte remittere ad consilium. Sed ex his quæ suprà & *in gloss. sequente* ante edidi, facile judicari poterat, appellationem frivolam.

71 Potest enim condominus prehendere feuda socii à loco communi moventia, saltem pro parte sua. Et sic impertinens est dicere potiorem causam prohibentis: tum quia non agitur de parte prohibentis, tum quia si fieret de toto, fit ad usum destinatum. *l. ædes. ff. communi divid. Socin. l. 5. §. 1.* & ibi Jason. *col. 3. ff. communis divid.* Minus obstat, quòd par in parem, quandoquidem judex deputatus à domino loci, potest contra ipsum in solidum dominum jus reddere: & sic multo fortius contra unum ex dominis: & illa jura quod par in parem, loquuntur in dispartis diversas habentibus potestates, vel pro diviso.

72 Præterea non opus erat commissione alicujus judicis, & sic etiamsi nulliter vel incompetenter adhibita fuisset, non vitiat prehensionem, quę est actus domanialis. Tum ut dicemus in *gloss. sequenti nu. 44. & sequen.* jurisdictio nihil habet commune cum feudalitate. Ex quibus apparet quod dicendum erat, male & absque gravamine appellatum, & quod prehensio sortiretur effectum cum perditione fructuum, donec justa fecisset appellans, quæ in expensis causæ appellationis damnari debebat. Nec etiam hujusmodi prehensio domanialis suspenditur per appellationem, etiamsi prehensor authoritate judicis processerit, ex quo poterat actus jure privato fieri & sustineri, ut dixi *in annot. ad Philip. Decium l. 1. C. de bonor. poss. secund. tabulas.*

73 Adverte, quia per prædicta videtur hæc secunda limitatio reprobari, ut & prima, sed non est ita: quamvis enim incompetentia judicis vel executoris non vitiet hanc prehensionem, ut potiùs videretur hæc secunda limitatio vertenda in ampliationem: tamen propriè procedit limitatio, quando per illum actum prehendens novam possessionem usurpat, ut eodem themate retento, si vasalla esset exempta à domini jurisdictione, qui non solum feudalitatem, quæ in confesso est, sed etiam si jurisdictionem quæ negatur prehenderet. Tunc enim juste appellaretur a decreto, commissione & executione talis judicis: imò necessaria esset appellatio, ne coram incompetenti litigaretur, vel saltem quasi possessio jurisdictionis alienæ subiretur, quod per appellationem evitatur, & periculum fructuum evitaret, licet justa offerendo in loco dominanti, *ut infra §. 63.*

74 Circa tertiam limitationem utilitas apparet in exemplo glossæ præcedentis, ad vitandum judicium suspectum, vel ad evitandas remoras, ut in exemplo sequenti. Jacobus *de Montgommery*, dominus *de Lorges* in agro Blesensi prehendit feudum *de Fontanailles* ex defectu hominis, jurium & catalogi. Deinde vasallus ab eo in fidem recipitur cum mancipatione feudi & apocha jurium utilium solutorum, & tradit catalogum, super quo nihil per decem annos respondetur, sed iterum ut prius prehenditur, si se tantùm opposuisset, frustrà. Quia diu pertractus fuisset coram judicibus domini, qui semper fructus percepisset, vasallo semper exuto. Ideo ut celeriorem expeditionem haberet, appellavit à decreto, commissione & executione judicis *de Lorges*, ad præfectum Blesensem: ubi mox visa investitura & apocha, dictum fuit, male executum, & bene appellatum, quamvis enim commissio non gravaret in forma, satis est quod gravat in materia, & re * ipsa meritò eligenda est appellatio, quando clarius vel pinguius subvenit. Et tertiò vel quartò, multo fortius locus est appellationi, quando ipsa manus, & ipsa manus injectio domini per se vitio aperto laboraret, ut quia inciviliter & malo more, coactis hominibus, cum vi armata & tumultu (citra necessitatem) esset ingressus magis more hostili & prædonis, quàm patroni jus suum conservantis, tunc enim deberet revocari, & vasallus restitui, salvo jure domino, civili & rationali modo procedendi per prædicta.

* Apellatio quando eligenda sit, & præferenda oppositioni simplici.

75 Multa alia prætereo, ne singula persequens, finem omittam. Ultimo not. quod istud verbum, * *manus*, metaphorice significat potestatem, & quandoque regiam. text. in *l. 2. in princ. juncta gloss. ff. de orig. jur.* quandoque paternam. *in l. fin. juncta gloss. C. de emancipat. liberor.* quandoque possessionem & * dominium. *l. manumissiones.* ubi late Jason. *ff. de justit. & jur. l. Titius. ff. de servis export.* quandoque possessionem & occupationē rei, ut hic, & pro ratione subjectæ materiæ varie accipitur, & in variis quæstionibus infrà in locis opportunis tractabitur. Quantum autem ad materiam criminalē, in qua proprie & naturaliter stat pro principaliori membrorum officialium, ut per scribentes in *l. 2 ff. de publ. jud. in authent. sed novo jure*, & ibi Cæpol. *in repet. C. de servis fugitiv.* per Angel. Aretin. *in tract. de malefic. in verbo membrum*, ubi multa cumulavi, quorum insigniora tradam infrà §. 197.

* Manus verbo quid intelligatur.

* Ut si quis quid alteri dederit ea lege, ne extra manum suam ponat, vel dimittat, intelligitur, id ea mente dedisse, ut ne donatarius de dominio suo, aut saltem de usu suo dimitteret. Bald. *l. sancimus. C. de reb. alienis non alienandis, & in cap. cùm accessissent de constitution.* & ideo si rem eam locaverit, non videbitur donatarius adversus pactū fecisse. Bart. *in l. manumissiones. ff. de justitia.* ex jure quia locatio dominiū non mutat, & eiusdem Bald. *in consil. 333.* valdè notandum hoc: eum qui nullo instituto hærede, Titio dixerit: Pono omnia mea bona in manibus tuis, Intelligi his verbis Titium hæredem sibi instituisse. His adde quæ de significatione huius verbi traduntur infrà §. 30. num. 2.

SUMMARIA GLOSS. V.

1. *Nulla manus injectio potest fieri in personam vasalli, nec in ejus bona mobilia, etiam in feudo aperto inventa.*
Feudum est quædam servitus.
2. *Servitus feudi realis est, & non personalis.*
3. *An cliens possit renunciare invito patrono.*
4. *Homagia sunt realia, & feudum magis patrimonio quàm personæ cohæret.*
5. *Feuda ligia magis sunt personalia quàm realia.*
Duo substantialia feudi ligii.
6. 7. *Non potest quis esse ligius duorum, etiam ratione diversorum, nisi ex postfacto.*
8. 9. *Vasallus ligius principaliter subjicit personam,*

& non competit nisi supremo principi non recognoscenti superiorem.

10. Vasallus ligius non potest invito domino renuntiare.

11. In regno Franciæ nulla propriè feuda ligia possunt esse, nisi quæ dependent à Rege.

12. Quid sit homagium.

13. Mobilia non possunt prehendi à domino, quia non sunt pars feudi.

14. Feudo saisito veniunt omnes pertinentiæ, & appellatione rei pertinentia veniunt.

15. 16. Quomodo fiat fundus destinatione patrisfamilias.

17. In legato poderis inspiciendum tempus mortis.

18. Pronomen (meum) non facit limitationem, sed demonstrationem contra communem.

19. Intellectus l. si ita ff. de aur. & arg. lega.

20. Unita per vasallum fundo feudali, fiunt idem, sed non recipiunt qualitatem feudalem.

21. Quomodo alaudium transeat in feudum.

22. Erronea recognitio rei propriæ non valet, nec immutat qualitatem rei.

23. Scienter conducens vel in feudum recipiens rem propriam ut alienam nullum perdit dominium.

24. Error nocet quatenus tollit consensum.

25. 26. An recognoscens amittat possessionem, & quid si ab Ecclesia?

27. 28. Improbatur opinio subtilis Aretini.

29. Facta verbis potentiora.

30. Enunciativa non disponunt.

31. Si non valet principale, non valent clausulæ accedentes.

32. 33. Confessio in realibus non disponit, sed probat.

34. Conducens vel recognoscens rem suam tamquam suam, amittit ejus dominium & possessionem.

35. Quando dicatur res tanquam sua vel tanquam aliena recognosci.

36. 37. 38. 39. Non est dabilis in jure fictus titulus contra omnium adhucusque scribentium sententiam.

40. 41. Quamvis in jure sit ficta traditio, tamen nullus est fictus titulus.
Fictio tantum à lege induci potest.

42. Ad constitutionem feudi de novo non requiritur investitura, sed sufficit æquipollens.

43. Ampliatio ad l. quisquis de donat.

44. Q. 1. Jurisdictio per se subsistit.

45. Jurisdictio transit cum universitate castri.
Et nihil habet commune cum proprietate prædiorum.

46. Jurisdictio adhæret castro velut capiti.

47. Concesso castro transeunt territorium & jurisdictio, quatenus sunt de pertinentiis castri.

48. Concessio jurisdictionis intelligitur de simplici.

49. Suprema potestas & appellationum cognitio censentur retenta.
Thesaurus dignitatum penes principem.

50. In dubio non transit jurisdictio suprema, nisi pro prima instantia.

51. Castellani sunt fundati in duobus gradibus jurisdictionis.

52. Delegando non acquiritur novus gradus jurisdictionis.

53. Regalia non transeunt in universali.

54. Regalia non sunt alienabilia per principem.

55. Specialis & expressa mentio requiritur in regalibus.

56. Improbatur quoddam consilium Baldi pro Episcopo & Comite Belvacensi.

57. Magistratus constitutio in se non est de regalibus.

58. Ad usufructuarium non spectat deputare magistratum.

59. Magistratus non habent nisi usum, & non possunt intentare interdictum uti possidetis.

60. Quid de clausula generali.

61. An in simplici recognitione castri veniant territorium & jurisdictio.

62. Qualiter jurisdictio patrimonialis esse intelligitur.

63. Joan. Faber Alberic. Henric. Bohic. contemporanei.

64. Qualis jurisdictio in nativa sui puritate.
Principes debitores justitiæ.

65. Quomodo omnia principis esse, intelligendum.
Pio regi subesse, summa libertas est.

66. Vera regis jura.

67. Quæ sint augmenta intrinseca feudi.

68. Ædificia an cedant feudo.

69, 70, 71, 72, 73, 74, 75. Servitutes redemptæ an cedant feudo.

76. 77. An meliorationes & augmenta consolidentur, & cedant lucro domini directi.

78. An procedat argumentum de feudo ad emphyteusim, vel contra.

79. In dubiis feudalibus non est recurrendum ad jus canonicum.

80. Etymon emphyteuseos.

81. Emphyteuta culpa sua ejectus non perdit impensas excedentes rationem emponematon.

82. An scienter ædificans in solo alieno perdat impensas.

83. Novus intellectus §. emptor. in l. fin. C. communia de legat.

84, 85. 86, 87, 88, 89. Regula: Ædificium solo cedit, limitatur.

90. Sumptus quomodo retineat vasallus & emphyteuta.

91. Cujus jure proprio sunt fructus, non tenetur eos compensare cum impensis.

92. 93. Impensæ gratia fructuum, semper eos minuunt.

94. Tertius possessor sumptus deducit hypothecario creditori.

95. Dominium utile subsidiarium æquipollet hypothecæ.

96, 97, 98. Quid de melioratione casu vel fortuna contingente.

99. An debeant compensari fructus procedentes ex melioratione & industria.

100. Labor & opera sunt species sumptus.

101. 102. Etiam verus malæ fidei possessor impensas repetit.

103. 104. Nova concordia plurium jurium.

105. 106. Novus intellectus ad l. si in arca. ff. de condict. indeb.

107.108. *Specialia remedia non censentur excludi.*

109. *Intellectus* l. hæreditas. in fin. ff. de pet. hæredit.

110.111. *Intellectus* l. in hoc judicium §. diversum. ff. communi divid.

112. *Non repetuntur sumptus quos quis tenebatur facere.*

113. *Sumptuum ratio habenda est inspecto præsenti statu rei.*

114. *Rejicitur opinio Baldi & feudistarum.*

115. *Quid de* alluvione?

116. *Alluvio auget territorium & imperium.*

117. *Auget etiam emphyteusim, sed non canonem emphyteuticum.*

118.119. *Quid de adjectis vi fluminis?*

120. *Quid juris in prædictis, quando flumen alveum mutat.*

121. *Quæ sunt prædia limitata.*

122. *In prædiis limitatis cessat jus accrescendi.*

123.124. *Epilogus totius glossæ 5.*

GLOSS. V. IN VER.

Le Fief.

HOc est, ipsam rem beneficiariam quæ tenetur in feudum, sive sit prædium rusticum vel urbanum, sive res incorporalis, quæ pro re immobili habeatur, ut reditus annuus, vectigal, census, aut aliud jus in corporale sui natura perpetuum: quoniam in* mobilibus, vel nominibus debitorum ad mobilia vel temporalia jura competentium, non potest feudum consistere, ut patet per definitionem feudi, *supra in fin. rub.* & est text. *in cap. unico, in fin. de feudi cognit.*

* Feudum in mobilibus vel nominibus non consistit.

1 Circa hunc textum nota. Primò, quòd nulla* manus injectio potest fieri in personam vasalli, sed solum in feudum ipsum, ut inquit textus, & in rem beneficiariam.

*Manus injectionem in personã vasalli utrum habeat dominus feudi, an verò in res solas feudi.

Ex quo infero, quòd dominus nullum jus reale, nullam servitutem habet in vasallum, sed tantum in rem quę ab eo tenetur in feudum. Et licet feudum* sit quasi servitus quædam, ut inquit Gloss. *in l. si usufructus legatus. in princ. in verbo oportet. ff. de usufruct.* Bald. in *cap. 1. §. inter filiam. si de feud. defunct. content. sit inter dom. & agnat. in usibus feud. in l. libertas in princ. ff. de statu. hominum in l. si uxore ad fin. C. de condit. in serta legat. in l. fin. col. 1. C. de suis & legit. in cap. 1. in lect. 2. col. 4. de judic. & in consil. 51. in bonis feudalibus. num. 7. cons. 466.* Andreas Feudatarius *ad fin. vol. 1.* Luc. Pen. in *l. coloni. col. 1. in quibus causis coloni censiti dominos accusare possint. lib. 11. & in l. decretum in princ. de metatis & epidemetic. lib. 12. C.* Anton. Panorm. *in cap. veniens in 2. notab. de accusa.* per illum textum.

* Feudum est quasi servitus, aut servitutis species.

2 Corseus in *tract. de potestate regia. quæst. 53.* Franc. Curtius senior. *consil. 49. memoria recolendæ. collat. 53. num. 54.* Tamen hujusmodi servitus est realis,* ratione scilicet utilis dominii rei servientis directo: non autem personalis, quia vasallus apud nos est merè libera persona, licèt sit personaliter obligatus domino ad jura feudalia, ratione feudi quamdiu illud possidet, & ita decidit Andr. Isern. *quæ sit prima causa beneficii amitt. §. sed nec est alia col. 2. in usibus feud.* ubi concludit obligationem, qua tenetur vasallus servire, esse realem, nõ personalem; idem Isern. *in sua epigraphe super constit. Neapo. incip. sive reali*, dicit quod servitus feudi debetur ex re, & sequitur possessorem, sicut in *l. 1. & 2. Cod. sine censu vel reliq. fund.* quod ipsa prædia, seu ipsum feudum dicitur conveniri, non in persona. text. in *l. Imper. ff. de publican. & vectigal. l. & si fortè. §. etiam. versic. Labeo. ff. si servit. vendic. l. qui aliena. §. ulsi. ff. de negot. gest. & in l. denique. ff. de jure fisci.* Idem tenet Joan. Faber in §. *præjudiciales. col. 9. vers. quid dicet instit. de actionib.* ubi decidit post Jacob. & Pet. *ibi*, quod actio confessoria, aut quæcunque actio præjudicialis, aut interdictum non competit contra vasallum, etiam si nolit se recognoscere in vasallum, sed inficietur: quia non vendicatur jus in persona. Et appositissimè facit quod inquit Bald. in *cap. admonet de renunc.* dominus oculos suos magis habet ad feudum, quàm ad vasallum. Unde pro realibus servitiis potest compellere quemlibet possessorem: & licèt non sit obligatio personalis nisi inter dominum & vasallum immediatum, tamen est obligatio realis, id est in rem ipsam. Hæc ibi Bald. Idem decidit Luc. de Penna. *l. 2. ad fin. Cod. de fund. reipub. lib. 11.* Et appositissimè inquit Matth. de Afflict. *super constit. Neap. incip. consuetudinem sub tit. de præscrip.* quòd feudum est obligatum ad servitium militare, & non persona.

* Servitus feudi realis est, nõ personalis, & cur.

3 Et hinc est quod in hac quæstione, utrum* vasallus possit invito domino renunciare feudo, an non? quamvis glossa & doctores communiter distinguant inter feudum concessum ad certum & determinatum servitium; ut non possit: & concessum simpliciter ad servitium incertum, ut liberè possit renunciare, ut tenet gloss. ordin. *de capitan. qui curiam vendidit in gloss. fin.* & ibi sequunt. Andr. Isern. Bald. Card. Alexand. & omnes. Andr. Isern. *de his qui feud. dare possunt. §. fin. ad fin. & in cap. unico col. 1. de vasallis qui contra constitut. Lothar. in usibus feud.* Joan. Andr. *in add. speculat. titu. loca. §. nunc aliqua versic. 128. in add. fin.* Alberic. in *l. cum fructuarius. ff. de usufruct.* Baldus. *cap. quæ in Ecclesiarum, col. 6. versic. revertitur. Igitur de constit. & in cap. cæterum col. 4. versic. sed statim quæritur, de judic.* Alexand. in *l. si quis ut, in fin. ff. de acquir. vel. amitt. poss.* Iacob. de S. Georg. *in investit. feud. in versic. in feudum in 4. divisione in fin. & verbo. qui quidem investit. præstit. jura fidel. col. 7. ibi, nam si quæratur & in verbo & unus ex dict. vasall. refut. feud. in princ. decis. Thol. 404.* & ibi late Auff. in *add.* post Felin. in *d. cap. quæ in ecclesiarum. col. 30.* Tamen apud nos indistinctè licet vasallo renunciare feudo, etiam domino invito, & textus in *d. cap. unico in fin. de vasallo, qui contra constit. Lotharii.*

* Renunciare feudo suo simplici (aliud enim in ligio num. 9. infrà) vasallus potest invito domino & cur.

4 Et est ratio, quia apud nos* homagia (ut dicunt) non sunt personalia, sed realia: nec præstantur simpliciter, nec ratione personæ, sed ratione & contemplatione feudi concessi: & sic libere potest vasallus renunciando illi feudo se liberare ab omni jugo homagii, & ab omni obligatione & nexu feudali, ut expressim determinat Ioann. Raynal. in *reper. cap. Imperialem. §. fin. in antepen. Anchar. de prohib. feud. alien.* per Feder. refert, & seq. Iacob. de S. Georg. in *tract. de operis col. 12. versic. nunc est*, Facit Bald. in *l. creditor. 2. ff. si cert. petat.* & hanc opinionem firmat, & de consuetudine Germaniæ servari dicit Udal. Zasi in *ultim. part. feud. conclu. 2.* idem generaliter firmat. Ioann. Faber *instit. de donationibus. §. ultim.* Unde apud nos non procedit quod dicit Bald. in *authent. si quis ruinas col. 3. vers. 5.* Probatur quod feudum* magis cohæret personæ quàm patrimonio, quia causa feudi radicata est in persona, id est in servitio personali. Sed* habet locum totum oppositum, quòd feudum magis cohæret patrimonio quàm personæ: & ejus causa est radicata in re concessa in feudum, qua derelicta vel alienata, vasallus ipso jure desinit esse vasallus & obligatus domino, ut patet per prædicta. Et hæc vera in feudis privatorum, vel inferiorum à principe: in quibus aliquis potest esse vasallus diversorum

*Homagia apud Gallos realia sunt, non personalia.

* Feuda quæ realia dicantur & personalia.

* Feudum in Gallia magis cohæret patrimonio quam personæ.

dominorum, respectu diversorum feudorum, & illis fidelitatem facere salvâ fidelitate superioris & supremi principis. §. *fin. de prohib. feud. alien. per Feder.*

Feuda ligia magis cohærent personæ quam patrimonio.

5 Secus in feudis * ligiis, quæ à solo supremo principe recognoscuntur in feuda ligia: quia in istis propriè procedit illud dictum Baldi quòd cohæreat magis personæ quàm patrimonio: unde iste non potest esse vasallus alterius, nec potest quis propriè esse ligius duorum. Non tamen intelligas, quòd ista qualitas ligia solam personam vasalli respiciat & afficiat, & non feudum ipsum, prout sensit insignis ille Zasius in sua eleganti *epit. feud. part. 2. ad fin.* quia imò etiam concernit & afficit rem ipsam, semel in feudum ligium concessam, adeo ut necesse sit eam in feudum ligium teneri & recognosci, tanquam sub qualitate feudo ipsi à sui origine impressâ. Itaque hæc qualitas ligia afficit rem, & diversam feudi speciem (civili modò loquendo) constituit, & meritò à doctoribus adducitur ad unam ex potioribus divisionibus feudorum. Amplius tamen & evidentius afficit personam: quod patet ex natura & effectu feudi ligii, ad cujus constitutionem duo * de necessitate requiruntur, ut per ea quæ tradit Iason in *prælud. feud. in 7. divis. col. 30. 31. & 32.* Francisc. Curtius in *1. part. feud. quæst. 8. collat. 5. n. 22. & sequentib.* quorum utiliora dicta perstringam nonnullis additis.

Ligii feudi duo substantialia.

6 Primum est quòd vasallus jurat fidelitatem, nullius alterius fidelitate salva vel excepta, ut est textus in *Clem. pastoralis. §. rursus. juncta gloss. singul. in versiculo homóque ligius. de rejudic.* Specul. in *titul. de feud. §. 1. col. 1.* & notat. Bald. in *prælud. feud. in 7. divisione & ibi Alvarot. in 13. divisione 6.* & ideò non * potest quis vasallus esse & homo ligius duorum pluriúmque dominorum, sed unius tantum, ut tenet *d. gloss.* & Speculat. in *d. §. 1. quæst. 10.* Bald. & Alvarot. in locis allegatis & Bald. in *l. unica. §. 1. col. fin. C. de caduc. tollend. & in cap. inter dilectos. col. 3. vers. Item scias quòd in feud. de fide instrum.* Iacobus de S. Georg. in *investit. feudor. in verbo in feudum. col. 3. in 7. divis. & in tract. de homagi. col. 1.* quod ampliatur etiam ratione diversorum feudorum, ut tenent præfati doctores & Guid. Pap. *deci. Delph. 310.* ubi refert. Petr. Iacob. *circa fin. 9. distinct. feud.* dicere se vidisse vasallos facere homagium ligium diversis dominis, pro diversis castris: sed malè refert, quia dum Petr. Iacob. dicit, quòd vidit fieri homagium diversis dominis, & pro diversis castris, non loquitur de homagio ligio, sed de homagio simpliciter: imo etiam dicit Petr. Iacob. ibi, quòd ligius homo non potest dici, si sit homo alicujus alterius. Et dum subdit Guido, quòd quicquid sit de jure, consuetudo Delphinatus & locorum circumvicinorum servat, quòd quis sit vasallus ligius diversorum dominorum, pro diversis castris: dico quòd illa consuetudo loquitur de quibusdam feudis non ligiis, quæ propter aliquam differentiam ab aliis per Catachresin, id est, abusionem corrupti vulgarium sermonis, vocantur ligia: quum verè & propriè non sint talia. Similis abusus sermonis reperitur apud Cenomanos & Andegavos, ubi feuda ligia privatorum dicuntur, quibus vasalli strictius alligantur, & est mutua totius confiscatio in casum noxiæ. Et sic vocantur ad differentiam simplicium seu communium. Talia autem impropria feuda ligia plura teneri possunt ab eodem à pluribus. Quod si talis * consuetudo intelligatur loqui, & disponere ipsa de feudis ligiis, fidelitate regia, esset nulla & abusiva, tanquam impossibilis, & repugnans veritati & substantiæ actus & rei, quæ est immutabilis, *l. 2. §. 1. ff. de usufruct. ea re. quæ usu consumunt text. in cap. 2.* & ibi glossa in *verbo officiali. verbo patet ergo. de consuetudinibus in 6.* ubi notant doctores non valere consuetudinem contra substantiam actus quantocunque tempore de facto observatam.

Ligius nô potest quis esse vasallus pluriũ, etiam ratione diversorum feudorum. Vide tamê num. 7. infrà.

Consuetudo non valet contra substantiam actus & rei.

7 Conclusio sic ampliata limitatur * nisi ex post facto hoc contingat, ut ratione successionis, nam vasallus potest habere duos ligios dominos ex eodem stipite natos, ut inquit Bald. in cap. *cæterum. col. 3. versic. sed è contra de judic.* & latissimè in *consil. 291 ad evidentiam. vol. 2.* in noviter impressis, quia secundum veterem impressionem Brixiæ incipit, *quæritur primo, quid est propriè in jure ligium*, & est in ordine 159. *volum. 1.*

Ligius plurium esse quemadmodum quis possit.

8 Secundum requisitum est, quòd nominatim & expressè dicatur in ejus concessione, seu investitura quòd sit feudum ligium, ut probat Bald. in *d. cap. inter dilectos. collat. 3. versic. Item scias quod non est, de fide instrumentum.* Quod autem Francisc. Curtius *ubi suprà* ponit pro tertio requisito, quòd vasallus ligius principaliter personam suam, & in consequentiam etiam bona non feudalia subjiciat potestati domini: istud non est de forma, nec de constitutione feudi ligii, sed de ejus effectu. Ideò non debet connumerari inter requisita substantialia feudi ligii, sed inter effectus ejus, quoniam ut inquit Speculat. in *d. §. 1. vers. 17. & sequent.* Mart. Laud. in *cap. 1. col. 9. qui feud. dare potest. Jacob. in d. investit. feud. in 7. divis.* quamvis vasallus non ligius non obliget personam nisi ratione feudi, & in consequentiam rei: tamen * vasallus ligius principaliter & absolutè obligat & subjicit personam domino, & in consequentiam personæ omnia bona.

Vasallus ligius principaliter subjicit personam suam domino, & consequenter bona.

9 Unde non potest feudum ligium concedi, nisi à non recognoscente superiorem, nec recipi, nisi à non recognoscente alium superiorem domino, cujus efficitur homo ligius, ut tenet Bald. Alvar. Iason *ubi suprà* quamvis contrarium velit Franciscus in loco præallegato, *num. 23. & malè.*

10 Et hinc est quòd in istis feudis non licet vasallo renunciare, * nec se liberare sine voluntate domini: tum quia persona principaliter est obligata, tum quia * gravissimum est supremo principi fidem fallere. Ita Bald. *in d. cap. cæterum. col. 4. vers. similiter de judic.* Mart. Laud. *in d. cap. 1. col. 7. qui feud. dare possunt.* Iacobus in *d. vers. in feudum col. 3. & in d. tract. de homagi. col. 1. in fin.* sed in aliis feudis non ligiis habet locum. *d. cap. unicum. de vasall. qui contra. constitut. Lothar. in fin.* quia in illis militat ratio, quæ tangitur in *l. cum fructuarius. ff. de usufruct.* videlicèt quòd deficiente re, deficit onus rei, secundum Bald. *in d. consil. ad evidentiam. collat. fin. num. 13. in fin.*

Renunciari feudo ligio non potest sine domini voluntate & cur.

Fidem supremo principi fallere gravissimum est.

11 Ex quibus patet quòd * in toto hoc regno Franciæ nulla sunt feuda ligia, nisi quæ immediatè recognoscuntur à Christianissimo Rege nostro: ut solent esse feuda magnarum & regalium dignitatum, secundum Bald. in dicta *l. 1. §. 1. col. fin. de catol.* Et sic infero, quòd fidelitates illæ ligiæ, & feuda ligia inferiorum dominorum, quorum fit mentio in consuetudine Comitatus Cenomanensis & Andegavensis circa finem *3. partis & in consuetud. Pictav. §. 89.* non sic dicuntur, nec sunt vere, sed improprie, & ut verbis Iurisconsf. Caii utar, in *l. licèt ff. de verbor. signific.* Catachristicos, id est, abusive, imò ut pulchre inquit Pap. in *l. inter litteras. §. 1. ff. ad l. Iuliam de adult.* Catachristicoterôs, id est abusivius & magis quàm improprie. Solus * enim Rex noster habet vasallos ligios, & illi soli debetur fidelitas ligia in suo regno.

Ligia feuda quæ sint apud Gallos.

Ligia fidelitas soli Regi debetur.

12 Et quia necesse habui loqui de * *homagio*, istud verbum est barbarius feudo, ac tempore libri feudorum adhuc erat incognitum: fuit autem postea inductum moribus quorundam, & ex quadam consuetudine faciendi se hominem alterius, ut late per Specul. in *d. §. 1.* Iacob. *in tractatu de homagi. in princ.* Iason *l. in prælud. feud. col. 3.* hodie illa consuetudo fere exolevit, retento tamen nomine (quo jus canonicum frequenter utitur) & pro fidelitate accipitur, & ita istud verbum homagium exponunt glossa & doctores ubique, *ut glossa in cap. fin. in verbo homagium de regul. jur.* Bald. in *cap. veritatis, de jurejuram.* non enim de natura & ratione feudi est, quòd vasallus præstet homagium domino, secundum quod verbum sonat: nec quòd fiat ejus homo, sed solum quòd promittat & exhibeat

Homagium unde dictum & quid. V. cap. veritatis de jurejurando: & Chassaneum in consuetudines Burgundiæ, Tit. des Fiefs §. 3 in verbis, en hommage. Buterium in summa Rurali. facit aliud ho-

magium obſequiale, feudale, ſociale, *de ſervice de Fief ſimple, & de paix.*

& exhibeat fidelitatem, ſecundum naturam & conditionem feudi. Fab. Alexand. *conſil.* 136. *numero quarto lib.* 1.

Quidam adjiciunt Vadicum *de plegeure* cum quis pro capto patrono cogitur ſe dare obſidem: de quibus vide Hotomanum. c. 24. *diſputationum feudalium.*

* Ubi facit aliud Homagium edictale, aliud decretale.

* Manum injicere mobilibus vaſalli, feudi dominus non poteſt, & cur.

13. Redeundo ad text. Nota ſecundo quòd dominus ipſum ſolum feudum poteſt prehendere, nec poteſt mittere manum *ad mobilia in prædio clientelario exiſtentia, quia non ſunt pars fundi, vel feudi, nec cedunt in venditione, vel legato fundi vel feudi. *l. Julianus.§ fin. cum quinque ll. ſeq. ff. de action. emp. l. cum fundus. ff. de fund. inſtruct. & inſtrument. lega.* Hinc appoſitiſſimè dixit Bald. in *conſ. incipiente caſus talis eſt. in fin. lib.* 1. ſecundum veterem & *conſ.* 22. *lib.* 3. ſecundum novam impreſſionem, quòd extrinſecus acquiſita, item boves & & ſimilia non ſunt feudalia, ſed propria. *ff. de act. emp. l. fundi nihil eſt* 17. Itaque licet domino domos feudales mero jure occupare, & illis uti, & frui, etiamexpulſo vaſallo & ſuis, ídque propter defectum hominis & contumaciam vaſalli: ſcilicet quando de pervicacia & contumacia apparet, quia ſi de ſimplici mera dubitatione vel negligentia appareat, non debet expelli, ſatis eſt quod dominus feudi per ſe vel ſuos commiſſarios civiliter & moderatè utendo, fructus & reditus percipiat, in quo colonos vaſalli & ipſum vaſallum, ſi conducere vel operas præſtare velint, exteris præferre debet, non enim licèt infeſtè procedere & ad vivum reſecare, niſi contra manifeſtè infeſtum. Et adhuc civilius & mitius procedere debet, ſi agatur de exactione relevii adverſus vaſallum, qui juſta fecit, ut dicemus. *infrà* §. 34. *ad fin.* non tamen licèt mobilia eorum capere, nec illis uti, ſed debet ea fideliter cuſtodire, aut vaſallo & ſuis auferenda & diſponenda permittere, non tamen intelligo quòd ſtatim ingreſſus dominus poſſit illico vaſallum & ſuos cum eorum bonis * expellere: hoc enim barbari, vel hoſtilis invaſionis magis eſſet quàm patroni, ſed cum competenti moderamine, & opportuno temporis ſpatio conceſſo, ut ſibi & reliquis rebus ſuis poſſit vaſallus relicto feudo conſulere, ſi nolit aut differat juſta facere vel offerre: nobiliores tamen, cordati, & æquiores domini, non ſolent ita præfractè jure ſuo uti, nec tam rigidè & ſeverè, cum clientulis ceſſantibus, etiam contumacibus agere. Sed ſufficit eis potiores fructus, & reditus feudi prehenſi percipere, relictis vaſallis eorúmque familia & bonis in fundis & domibus feudi. Et (quod frequenter pro nativa ſua humanitate, & omnium civitatum & gentium civiliori comitate noſtrates faciunt) ipſorummet clientum colonos, aut inquilinos cuſtodes & curatores feudi & fructuum, ſub manu & authoritate ſua committere, ut minori quàm fieri poſſit jactura clientulus vel indevotus afficiatur.

* Manum injiciendo non poteſt dominus vaſallum & ejus famulos cum bonis illicò expellere.

14. Ex his infertur, quòd in fructibus jam ſeparatis à ſolo tempore prehenſionis, patronus nihil habet juris: idem de obvenientibus & fructibus civilibus rei feudalis, quorum dies jam ceſſit, quia ſunt proprietas ſeparata, ut dixi *ſupra eod. gloſſ.* 1. *num.* 53.

* Prehenſo feudo quæ intelligantur prehenſa, & de pertinentiis.

Nota tertiò, quòd feudo * prehenſo veniunt omnia accedentia feudo, ſive corporalia, ſive incorporalia, videlicet omnes pertinentiæ annexæ & dependentes, quæ ſunt de proprietate vel juribus feudi, quia non ſeparantur à ſuo principali, ſed cum illo unum integrale conſtituunt, ut not. Petr. Anchar. in *repet. cap. acceſſorium. de reg. jur. in* 6. ita quòd feudo ſimpliciter prehenſo, omnia illius acceſſoria & pertinentiæ includuntur, etiam ſi non ſit dictum, & cenſentur unà cum principali eſſe ſub manu & poteſtate patroni: quoniam * appellatione rei ſimpliciter, etiam alio non expreſſo, venit res cum omnibus ſuis acceſſoriis juribus & pertinentiis & è contrario in omni diſpoſitione, ſive in contractibus, ut eſt text. in *l. ſi venditor. in fin. ibi, quid ergo ſi nihil de ea re. cum l. ſeq. in l. Julianus. in fin. cum quinque ll. ſeq. in l. creditor in princ. & §. fin ff. de actionib. empt. in l. aquæductus. ibi, etiam ſi nihil dictũ ſit. cum duabus ll. ſeq. in l. fiſtulas. in princ. ibi, ut id quoque accederet,* licèt ſcriptura non contineretur, *in l. Julian. in princ. in l. qui fundum.* §. 1. *ff. de contrahend. exempt. & vendi. l. etiam. ff. de ſolution.* ſive in ultimis voluntatibus, text. in *l. teſtatrix. §. fin. ff. ſi ſervi. in l. uxorem. §. legaverat. in l. prædiis. §. Titio. §. balneas. § fin. ff. de lega,* 3. *l. Seiæ. §. tyrannæ. ff. de fund. inſtruc. & inſtrumẽto. legat.* ſive in conceſſionibus, & beneficiis principum. text. in *l. ſi quando. primo ibi, continebitur cum adjacentibus & omni jure ſuo. Cod. de bon. vacan. lib.* 10. ſive in uſucapione aut præſcriptione. *l. ſi aliena §. hoc jure. ff. de uſucapion.* & etiam in legibus & ſtatutis, ut notant Inno. Panorm. & omnes in *cap. cum ad ſedem. de reſtit. ſpoliat.* Bald. in *cap.* 1. *collat.* 1. *& ſeq. de capit. qui curi. vend. in uſibus feud. pract.* Papi. in *for. l. in actio. real. verſi. cum pertinentiis.* Soci. in *l.* 1. *collat.* 2. *not.* 3. *ff. de reb. dub.* Et ita * intelligo, *l. rei appellatione. ff. de verbo. ſignifi.* Ex quibus infero, quod etiam in judiciis ſive in libello, ſive in ſententia rei appellatione, & cauſæ & jura, hoc eſt, omnia pertinentia continentur, & conſequenter etiam ſervitutes, ſive perſonali, ſive reali actione agatur, quod Dyn. & Alberio ibi placuit, quamvis dom.* Alciat. in gloſſemate, *d. l.* contrarium velit, ſi actione perſonali agatur, perquam inutili ratione nixus; quia ſicut rem meam mihi reſtitui, vel alienam mihi dari perſonali actione experiri poſſum: ita & ſervitutem, ſive meam, ſive alienam eidem rei debitam. Et procedit iſtud notabile in pertinentiis originariis feudi, & quæ accedunt feudo tanquam feudo, in eadem qualitate feudali ejuſdem feudi, & ſimul cum feudo tenentur & recognoſcuntur à domino, ut ſunt ſubfeuda, cenſus, emphyteuſes, & reliqua jura à feudo dependentia, in conceſſione, inveſtitura & dinumeramentis feudi comprehenſa: hinc poteſt dominus feudi prehenſi, ſubfeuda prehendere, & eorum fructus ſuos facere, ſimiliter ſubvaſallos in fidem admittere & inveſtire, ut patet. *infrà eod.* §. 54.

* Pertinentiæ includuntur ſuo principali.

V. plura apud Socinum *Regula pertinentiarum.* 296. Ranchinum 2. *concluſione* 23. Bald. in *l. à procuratore,* Alex. *l.* 5. *conſil.* 13. & in *l.* 3. *ff. de adqu. poſſeſſ.* Iaſonem in *l. beneficium. ff. de conſtitut. principum.*

* Intellectus *l. rei appellatione. ff. de verb. ſignif.*

* Lege dominus Accurſius.

15. Secus de pertinentiis quæ accedunt feudo, non ut feudo, nec in eadem qualitate ejuſdem feudi: ſed uniuntur ut fundo patrimoniali, ex deſtinatione patrisfam. non ex conceſſione, nec ex inveſtitura feudali, puta ſi habens unum feudum conſiſtens in domo & centum jugeris terræ arabilis: quia carebat vineis, pratis, & horto, emit jugerum vineæ, hortum, & quædam jugera prati ſita juxta domum ſuam, & univit dicto feudo fortè ſub eadem clauſura, reditibus & rationibus confuſis, ſub denominatione unius & ejuſdem feudi, ex quo patet unum & eundem ex pluribus partibus fundum eſſe factum, per text. in *d. l. prædiis. §. Titio. de legat.* 2. quum * deſtinatione patrisfam. fundum conſtituatur, dilatetur & limitetur. *l. quod in rerum natura. §. ſi quis poſt. l. planè* 1. *§. fin. ff. de legat.* 1. *l. ſi quis duas. §. ſi quis partem. verſic. planè ſi diviſit. ff. communia præd. l. cõmuni dividundõ.* §. 1. *ff. communi. divid. l. dotale prædium.* §. 1. *ff. de fund. dota. l. locus ff. de verbor. ſignifica.* & utra res cedat alteri, & ejus ſit acceſſio, ex viſu, atque uſu rei, & conſuetudine patrisfamilias etiam ſi aliter non expreſſerit, æſtimandum eſt, ut inquit text. in *l. ſi quando. ff. de aur. & arg. lega.* Hinc conſuluit Alexand. in *conſil.* 171. *accuratè perſpectis. l.* 5. quod hujuſmodi adjectio vel detractio facta per teſtatorem, auget & minuit legatum fundi, ſive fiat ante teſtamentum, ſive poſt, nec propter hoc cenſetur fundus mutari in ſe, nec eſſe in alio ſtatu, ut ibi dicit in fin. dicit etiam in verſicul. *non ob.* Igitur primum: quòd in dubio ſola partis detractione vel adjectione, vel deſtinatione, augetur, vel minuitur fundus, per *d. §. ſi quis poſt.* fallit ubi appareret detractum, vel additum cauſa commodioris culturæ.

* Deſtinatione patrisfamilias fundi conſtituuntur, & quomodo.

16. Sed iſtud dictum intellige prout dixi per *d.* §.

Titio. ubi Juriscon. Papin. optimè declarat, quia non sufficit sola acquisitio vel locatio eidem colono, hoc enim posset esse gratia commodioris culturæ ad tempus, unius locationis tantùm, & non ad perpetuam necessitatem, suppletionem & perfectionem veteris fundi. *arg. l. Cajus. §. 1. ff. de legat.* 1. non etiam sufficit simplex simultanea possessio, ut est text. formalis in *d. l. Seia. §. tyranna. ff. de fund. instruc. & instrum. legat.* ubi dicit Jurisconsul. Scævola, quod fundo legato, cum omni instrumento rustico, ita demum veniunt & cedunt legato postea simul cum fundo possessa, si testator ea ita conjunxisset, ut sub una appellatione feudi haberentur. Requiritur ergo aliquis actus facti, per quem appareat quod fundus noviter acquisitus unitur veteri, jure perpetuæ accessionis & pertinentiæ, ex quo colligitur animus eundem fundum constituendi: ut expressè tenet Raph. Curt. in *l. servi electione. §. fin. ff. de legat.* 1. *& seq.* idem Alexand. in *consil.* 169. *viso themate. col.* 3. *vol.* 5. Socin. in *l.* 1. *col.* 2. *vers. primus est. & in col.* 3. *versic.* 4. *& ult. casus. ff. de reb. dub.* alioquin noviter acquisitum, & simul informiter possessum, non venit nec includitur in legato, vel alia dispositione rei, etiam si conferatur in conjunctas personas, vel in Ecclesiam, quicquid dicat Socin. in *l.* 1. *in secundo & tertio casibus*, non enim est recedendum à regula & jure communi, nisi clarè appareat & probetur de exceptione, ut latè per scribentes *in regul. jur. ff. & in* 6. & aliquid dixi suprà.

* Poderis legatum quid contineat, contra Bart. Porro de Poderis verbo vide Baldum in *Rubrica C. de verborum significatione*, & in *l. legat. C. de legatis.* & in *l. si plures. C. de conditionibus insertis.* Nattam *consilio* 446. adde Bartolum in *l. certarum in fin. ff. de testament. tutela.*

17. Ex his infertur ad quæst. de legato poderis, quod est vulgare Thuscorum, ut inquit Bald. in *l. legatis. C. de legat.* veteres Romani latinè & eleganter dicebant Synthesin scilicet feudorum seu prædiorum: & extat relatum apud Serbidium Scævolam in *l. Alumnæ. §. Titia testamento. ff. de adimen. legat.* in qua quæstion. Bart. in *l. si ita in fin. ff. de auro & argen. leg.* tenet, quòd illud quod post testamentum est additum, ut sit unum cum eo quod prius erat, venit in legatum. Idem sentit. in *l.* 1. *in fin. ff. de reb. dub.* dum dicit esse idem quod in legato certi fundi, & benè: sed inquantum subdit inspiciendum tempus præsens, scilicet testamenti, errat, & sibimetipsi repugnat, per inadvertentiam (ut puto) quia ex prædictis patet inspiciendum tempus mortis testatoris, ut per *d. §. si quis post. & §. tyranna.* & ultra per text. in *l. si ex toto in princ. de legat.* 1. *in l. cum fundus nominatim. de legat.* 2. *ff. & per not. apud Alber. Bru. in tract. de Augmento in* 15. *conclusione.*

* Pronomen *meum* non facit limitationem & restrictionem ad tempus præsens: sed demonstrationem contra communem.

18. Et hoc procedit etiam si in legato vel simili dispositione fundi esset appositum * pronomen (*meum*) quia non censetur appositum ad limitationẽ, sed ad demonstrationem: secundum Paul. Castro *in d. l. si ex toto in princ.* nisi quando testator haberet solum partem fundi legati, quia tunc secundum Pau. ibi si pronomen (*meum*) apponatur, operatur limitationem legati, & illud restringit ad partem quæ tempore testamenti competebat testatori: ita quod augmentum reliquæ partis postea accedens non auget, nec cedit legato, & ita tenet Gloss. *fin. in princ. in l. servi electione. §. fin ff. de lega.* 1. *& ibi.* Bart. & ferè omnes doctores *seq.* tamen dom. Jas. *ibi in col.* 2. *num.* 10. tenet contrarium, quod indistinctè pronomen (*meum*) non operatur hanc limitationem in re specifica, vel universali legata: sed quod accessio quæ fit in unitatem ejusdem rei legatæ, semper auget legatum, & cedit legatario: Solus Jas. verum dicit in legato universali, sed in legato particulari vera est opinio Bart. *ff. & communibus in dubio. l.* 5. *in fin. de legat.* secus si apparet etiam in legato particulari voluntatem fuisse totum comprehendere. *l.* 2. *ff. condit. instit. l. Julianus. §. servos communes. in fin. de legat.* 3. & per jura præallegata: inquantum tamen Jas. dixit se ita (ut eum fideliter recitem) tenere contra omnes, non advertit, quòd Alex. ibi idem tenet, & ita residet contra communem in *d. l.* 5. *stat super d. glos. fin. non obstat l. si ita. & l. fin. in princip. ff. de auro & argen. legat.* ubi legatum restringitur ad res & jura existentia in dominio testatoris, tempore testamenti, quia loquuntur in legato generali rerum, & dicunt quòd res supervenientes, per se & æquè principaliter subsistentes, non cedunt legato, ut declarat Alber. Bru. in *d. tract. de augmento conclusione* 15. Secus si accederent accessorie ad res tempore testamenti existentes, & unum & idem fierent cum illis, ut nos loquimur, quia tunc cederent rebus legatis, & per consequens includerentur in legato. *l. & si non sunt. §. fin. l. si quando. eod. tit. de auro & argen. leg.* & sic data paritate terminorum illa jura non discordant, sed concordant: & idem juris est utrobique.

* Intellectus l. si ita. ff. de aur. & arg. lega.

19. Nec est verũ quòd putant doctores in * *d. l. si ita*, restrictionem fieri ad tempus præsens cõfectionis testamenti, ex vi & natura illius solius pronominis meum, ut etiam cum communi volunt, Bald. *l.* 1. *col.* 3. *C. de alien. jud. mut. cau. fac. cons.* 151. *lib.* 2. Phil. Cornæus *cons.* 14. *col. ult. lib.* 1. Bart. Jas. *l. ult.* & ibi Hier. Cagn. *in l.* 11. *C. de pact.* Jas. *l. si pater. col.* 2. *C. de inoff. testam. decis. Tholosa.* 190. quinimò hoc fit ex vi & natura dispositionis, quæ est præsentis temporis, & regulæ communis: Quòd non fit extensio ad futura, Patet etiam per text. in *l. fin. §.* 1. *ff. de legat.* 2. *& in l. nomen. §.* 1. *ff. de legat.* 3. *in l. Aurelius. §.* 1. 2. *& l. fin. in fin. ff. de lib. lega.* ubi non est pronomen *meum*, & tamen intelligitur & restringitur dispositio ad existentia tempore præsenti: ad hoc etiam *l. si ita scripsisset de legat.* 2. *l. nuper. ff. de legat.* 3. agitur enim de interpretatione voluntatis, an hoc vel illud voluerit includere. Et sic necessario tempus dispositionis vel testamenti inspicitur, ut novè dixi in *l. Lucius num.* 22. *de vulg. & pupill. substit. in* 3. *lect. Dolona. tetigi etiam in annot. ad Alex. consil.* 171. *col.* 1. *lib.* 6. & hanc veritatem esse arbitror, quamvis Alber. Bru. in *d. tract. de augmen. in* 6. *limitat.* 15. *conclu.* sequatur communem sententiam, quam etiam limitant Ias. in *l. placet col. ult. ff. de lib. & posthu.* Caro. Ruin. *consil.* 30. *lib.* 2. Ioan. Amicius *cons.* 59.

* Unita per vasallum fundo feudali, sunt idem fundus, sed non idem feudum, nec qualitatem feudalem recipiunt, & ideo feudo aperto, res hujusmodi non aperiuntur domino, nec prehendi possunt, nec unà cum feudo præscribuntur.

20. Tamen ut ad rem revertamur, hujusmodi res sic * additæ & unitæ prædio feudali, licèt cum eo fiant unus fundus, in quantum illud feudum est una quædam res patrimonialis, & hæredum possessoris, ita quod dispositio per eum facta de illo prædio vel fundo simpliciter, sive per venditionem, dationem in dotem, legatum, aut aliàs, complectitur & includit omnes illas res unitas, non tamen uniuntur feudo, inquantum est feudum: quia non uniuntur in qualitate feudali ejusdem feudi. Imò quantum ad ipsam qualitatem feudalem, nihil habent commune cum feudo, sed sunt prorsus separatæ & distinctæ, nec tenentur, nec recognoscuntur a domino illius feudi, nec veniunt in quacumque dispositione facta limitatim, de feudo suo non simpliciter, sed sub dominatione qualitatis feudalis illius feudi. Itaque feudo aperto non aperiuntur domino, nec potest dominus prehendens feudum, mittere manus ad illas res, nec quicquam de eis attingere. Ita etiam expressim tenet Bald. in *l.* 1. *q.* 6. *ff. de rer. divis.* ubi hanc vocat accessionem discretam. Ista enim quæ facto * hominis feudo adjiciuntur, propriam & separatam conditionem habent: & egent separata possessionis apprehensione, & separata præscriptione, ut appositissime inquit text. optimus in *l. qui fundum. §.* 1. *ff. pro emptore* licet secus esset in adjectis per alluvionem. ut ibi per *gloss. in ver. conditionem*, & dicemus *infrà in ult. q. hujus gloss.*

* Differentia eorum quæ facto hominis & naturæ uniuntur.

21. Itaque ista noviter acquisita & adjecta, de quibus loquimur, nova indigent investitura, nova & separata infeudatione (ut aiunt) antequam feudum efficiatur. Hinc memini me consuluisse, cùm Amedeus 1. Sabaudiæ dux (de quo *suprà eod. gloss.* 1. *num.* 73. instituto hærede universali, instituisset Philippum unum è secundo genitis hæredem particularem in Comitatu Gebenensi, & Baronia Foucigniaci, cum onere ut ea & omnia per eundem Philippum & suos acquirenda infra duodecim leucas à finibus Sabaudiæ quæ essent * alaudalia, vel non aliàs astricta ad feudalitatem

* Alaudium quomodo fieri

possit feudum & res feudalis.

litatem vel dominium directum alterius domini quam imperii, recognosceret ab hærede universali & successoribus ejus Duce Sabaudiæ in feudum ligium & nobile. Respondi tamen, quod quæcunque postea ibi quæsita per dictum Philippum vel successores suos, non sunt effecta feuda Sabaudiæ, nisi fuerint de facto scienter recognita. Succedit igitur conclusionis nostræ optima limitatio: si hæc noviter addita per vasallum fuissent prædia merè libera, & vera alaudia, quæ vasallus sciens esse talia, & volens subjicere domino, recognovisset ab illo acceptante, & ab eodem concedente in feudum recepisset, sub denominatione ejusdem veteris feudi, & in illius augmentum. Hoc enim modo prædia libera & vera alaudia, possunt effici feudalia: ut sentit Speculat. in *tit. de locat. §. nunc aliqua.* & expresse tenent Joann. Andr. in *addit. versicul. 60. in fin.* Paul. Castro in *l. cum falsa. verbo breviter istud. C. de juris & fact. ignorant. & in consil.* 11. *super* 1. *quasi. vol.* 2. Jacob. de S. Georg. *in investitur. feud. in verbo subsequenter. col.* 7. *&* 8. Plurima etiam sunt feuda in Germania, necnon in Gallia, quæ non sunt facta feuda per concessionem in feudum vel originalem infeudationem: sed per subjectiones & recognitiones, ut dum essem in Germania vidi instrumentum authenticum factum in præsentia Episcopi Aniciensis die Veneris 15. Augusti, anno 1292. quod quidam affectans vicinum alaudiale Castrum sibi subjici, legavit ejus domino mediam cujusdam villæ ad hoc onus. Quod cùm ille nollet facere, hæres defuncti dedit ei totam villam, ut totum cum dicto castro in feudum recognosceret. Germani vocant hoc simplex & voluntarium feudum. Sed quando dominus dat de suo proprio in feudum, vocant illud feudum ligium.

*De Recognitione rei propriæ & quòd erronea recognitio rei propriæ in feudum, censum, emphyteusim ipso jure non valeat, nec quidquam detrahat recognoscenti.

22 Redeundo ad rem. Notanter dixi *sciens esse talia*, quia si vasallus * ignoranter (sive per errorem juris vel facti, non refert in damnis amittendæ rei, inquit Papin. in *l. error in fin. ff. de ris. & fact. ignorant.*) fecisset talem recognitionem, ipso jure non valeret, & indistinctè non præjudicaret, nec in proprietate, nec in possessione, ut tenent præfati doctores per textus in *l. qui rem l. ad probationem. C. de loca. & cond. in d. l. cum falsa. in l. si aliquam. in l. si me in vacuam. in fin. princip. ff. de acquir. vel amitt. possess. l. neque pignus. ff. de Reg. jur.* & hæc est concors omnium glossarum & doctorum sententia in dictis locis & ubique, tenentiũ, quòd error domini conducentis, vel precario, aut in feudum, censum, vel emphyteusim, recipientis rem suam, quam putat alienam, facit actum ipso jure nullum, & nullum dominium, nullam possessionem perdit: & it ex consuetudine Rapha. Cun. in *consil.* 165. *Gaspar.* & quia quantum ad terminos materiæ, quam obiter ingredior, receptio in feudum, censum vel emphyteusim, conductioni æquiparatur, ut omnes doctores conveniunt, & est in hoc eadem ratio: utar in sequentibus, verbo conductionis tanquam apud doctores frequentiori, gratia brevioris & clarioris sermonis. Idem sentiens de feudo, emphyteusi, & similibus.

* Scienter conducens vel in feudum recipiens rem propriam simpliciter, sive ut alienam, nullum perdit dominium vel quasi dominium.

23 Notanter etiam dixi, *volens subjicere domino, &c.* quia quamvis * dominus conducens rem suam ab alio sciat se dominum & possessorem rei suæ, tamen præter id quod non valet conductio, non privatur in aliquo dominio rei suæ, si illam conducat vel in feudum recipiat simpliciter, seu tanquam pertinentem ad locatorem. Et ita quantum ad dominum, tenent etiam omnes Glossæ & doct. & probatur in *d. l. si aliquam circa princ. ff. de acquir. vel amitt. posses.* ubi textus facit differentiam: utrũ scienter conducens rem suam, conducat quasi alienam an quasi suam. Probatur etiam per textum *in l. 3. §. subtilius. ff. de condict. causa dat.* ubi si verè & realiter trado tibi rem meam tanquam tuam, nullum dominium transfero. Igitur multò minus si fictè trado, ut hic, in tantum, quod nec usucapiendi conditio in te transfertur, & tenet Glossa magna Bart. & Joann. Imol. *in l. non solum §. si mihi. ff. de usucapio.* & est textus in *l. cum solus. ff. eod.* quamvis contradicat Glossa *in d. l. subtilius. in verbo, non facio tuos*, quæ reprobatur per Jacob. Butr. Alexand. & Jason. ibi, & per bonæ memoriæ dom. Petr. * Stellam, quondam in legibus præceptorem meum, nuper supremi hujus Senatus consiliarium meritissimum, in sua docta repetit. *l. repetitio, vers. 4. ff. de condict. indeb.* Et quod dixi, non præjudicari in dominio, idem in quasi dominio, ut tenent præfati doctores & expressim Joannes Imol. *in consil.* 57. *viso quodam instrumento locationis.*

* Dom. Petrus Stella.

24 Nec obstat quòd Bart. videtur velle contrarium in *l. 1. col. 2. versic. tertio casu. ff. d. offic. procur. Cæsar.* ubi dicit, quòd si tradens rem suam scit eam esse suam, sed tradit tanquam alienam, nihilominus transfert dominium: ut *l. Iulianus. §. final. ff. de curat. furio.* quia illud dictum Bart. debet restringi, & intelligi secundum textum quem allegat, scilicet quando dominus scienter tradit, non tamen tanquam ejus cui tradit, sed tanquam rem alterius tertii seu potius nomine alterius tertii, cujus negotium scienter de suo proprio gerit: ut curator furiosi, solvens ejus debita de suis nummis vel de proprio fundo. *d. l. Iulianus. §. Curator in 1. responso.* & sic habet animum transferendi dominium in recipientem, & recipiens habet animum acquirendi dominium de novo. Igitur sequitur effectus: & eadem ratione multo fortius dicendum est quòd hoc casu possessio à tradente, si eam habeat, transferatur in recipientem. Nec obest * error recipientis, putantis acquirere dominium alterius quàm tradentis, sicut quantum ad acquisitionem dominii & possessionis; non obest error putantis esse debitum quum sit indebitum *l. 1. & per totum ff. de condictione indebiti.* Sed satis est quòd in ipsa translatione dominii non sit error, nec dissensus, sed consensus transferendi in tradente, & acquirendi in recipiente.

*Error nocet quatenus tollit consensum.

25 Et ita illud dictum Bart. rectè declarat Aretin. licet non ita clarè *in d. l. si aliquam rem col. 2. in princ.* quod notat quia Jason *in d. l.* ubi multa effundit, hoc non declarat.

An autem iste scienter conducens, * vel recognoscens sibi præjudicet in possessione, doctores variant. Bart. enim & Angel. *in d. l. si aliquam col.* 1. tenent quòd non: & hanc opinionem firmat Alex. in *l. 1. §. si vir uxori. col. 2. versic. fin. ff. de acquir. vel amitt. possess. & consil.* 69. *n.* 13. *cum seq. lib.* 2. Carol. Ruin. *col.* 6. *lib.* 1. Verum idem Alexand. contra morem suum sui memor & plenius examinans *in d. l. si aliquam col.* 5. *&* 6. tenet contrarium, videlicet quòd possessionem perdit: & ita tenet Glossa, *ibi in verbo, quasi non meam in fin. & in l. qui rem C. de locat.* & est communis opinio omnium Glossarum & doctorum ubique quæ an sit vera, latè aliàs examinavi in collectaneis meis super *d. l. si aliquam rem in formam repetitionis*, & pro nunc omitto, ne nimis extra hujus Glossæ materiam efferar.

* Possessionem utrum amittat qui sciens rem suam, conducit vel recognoscit ab alio.

26 Ex prædictis concluditur, quòd dominus & possessor, rem suam etiam scienter recipiens, vel recognoscens, in feudum, censum, vel emphyteusim, simpliciter vel ut rem concedentis, non perdit aliquod dominium: sed concessio & recognitio, & contractus non valet ipso jure, nec concedenti vel recognito, etiam si esset Ecclesia, acquiritur aliquis verus titulus, nec aliquod jus, & ita punctualiter & expressim determinat Bart. *in d. l. si aliquam col. 2. in quæst. incipient. quidam nobilis*, uti fortius junctis his quæ ibidem dixit in *col. 1. num. 3. & 5.* tenet, quòd per talem actum nec amittitur, nec transfertur ulla possessio: & opinio Bart. (excepto eo, quod dixit possessionem non amitti, etiam à sciente) sequuntur omnes doctores ubique, ut patet per Ang. Joan. Imol. Paul. Alexand. *col.* 11. Aret. *col.* 1. & alios *in d. l.* & per Baldum Ang. Salic. *in d. §. qui rem.* Angel. in §. *emphyteusim. col. 2. verbo sed quærens, in authent. de non alien. collat.* 2. Antho. Bur. *in cap. 2. col. 7. de confessi.* Joann. Imol. *in cap. si cautio.* & ibi Feli. Sand. *col.* 21. *de fid. instrum.* Rapha. Cur.

in d. consil. 165. Gaspar Fulgo. *in consil.* 5. *quidam Guillelmus* Paul. *consil.* 11. *super primo quæsito. vol.* 2. Alexand. *consil.* 9. *ponderatis his. col.* 3. *consil.* 69. *circa primum col.* 3. *vol.* 5. Aretin. *consil.* 14. *viso & diligenter, col.* 5. Philip. Corn. in *cons.* 301. *circa primum vol.* 1.

Et quod dixi de possessione, sanè intellige, quamdiu partes remanent in terminis verbi dicti * actus nulli: si procedant ad actus facti, puta præstationem fidelitatis, vel solutionem census, aut canonis. *Id est nec ad actum aliquem decurrunt.*

27. Advertendum tamen quòd subtilis Franc. Aretin. *in d. l. si aliquam col.* 4. *in princ. versic. adverte etiam diligenter.* dicit, quod ista conclusio videtur posse limitari, nisi ille à quo recognoscitur res tanquam aliena, id est (tanquam recognita:) sciat etiam quod res non est sua sed conductoris: tunc enim potest resultare tacita donatio, quia licet locator locet rem ut suam, quia tamen scit eam esse conductoris, videtur tacitè consentire in donatione, quam videtur facere conductor, scienter conducens rem suam tanquam sit res locatoris, & allegat in simili, quod quando quis scienter solvit indebitum, si etiam ille cui solvitur scit esse indebitum, propriè contrahitur donatio tacita: & tamen ille qui recipiebat. recipiebat ut debitum quantum ad verba, quia indebitum solvebatur ut debitum: sed quia sciebat indebitum, quoad mentem & intentionem præsumitur recipere ut donatum, ut distinguit Bart. in *l.* 1. *in princ. ff. de donat.* per text. *in l.* 1. *ff. de condict. indeb. in l. cujus per errorem. ff. de reg. jur.* Hæc Aret. quod multum urget ad dicendum, quod conducens scienter rem suam tanquam sit locantis, videatur rem illi donare, & locans scienter videatur ipso facto donationem acceptare, sic quòd hoc casu hinc inde sit celebrata & perfecta donatio, & per consequens dominii & possessionis translatio, & quòd cõt actus locationis valeat.

28. Et ista est magna, & multum colorata limitatio, tamen * non puto eam simpliciter veram pluribus rationibus. Tum prima, quia est maxima, & fere diametralis diversitas inter istos duos casus. Is enim qui solvit indebitum, intendit expresse, & eo ipso ex natura actus solutionis rem solutam à se transferre, & alienare in eum cui solvit, & ille qui recipit, intendit de novo acquirere sibi à solvente, rem solutam, & sic si solvatur indebitum utroque sciente, facilè actus transit in donationem, quia nulla fit mentio finalis & expressæ intentionis, quæ est hanc rem de isto transferre ad illum: sed solùm alteratur modus & qualitas tituli transferendi: & propter utriusque scientiam, res quæ utroque agente omnino transferebatur, transfertur titulo donationis. Sed in casu nostro, ille qui rem suam à se possessam scienter conducit, non intendit expresse, & eo ipso ex natura contractus, rem aliquo modo transferre, nec aliquid alienare in locatorem, nec per hoc ex vi & natura actus intendit locator aliquid de novo in se acquirere: imò è converso potius conducens intendit acquirere detentionem rei, & locans intendit illam concedere. Et sic quantumcunque prima facie isti casus videantur similes, tamen in veritate nedum sunt diversi, sed prorsus oppositi: ut etiam sentit Aret. *in d. l. si aliquam. col.* 2. *in princ. versic. sed in casu nostro.* Tum secunda, quia in solutione indebiti partes procedunt ad actum facti, puta realiter solvendo, realiter recipiendo, & sic impossibile est dubitare de animo transferendæ & alienandæ rei. Sed in casu nostro partes remanserunt in simplicibus terminis verbi, nec fecerunt aliquam traditionem actualem: quia non excesserunt limites simplicis contractus. & sic quamvis uterque fuerit sciens, non tamen satis saltem æquè potest constare de animo alienandi rem, & maximè eam gratis donandi quum * multo sint potentiora facta ad declarandam voluntatem, & aliquem effectum inducendum quàm verba, ut testatur Pompo. *in l. sic tamen §. ei qui. ibi,* multò enim amplius est id facere quàm pronunciare. *ff. de adili. edict. text. in c. dilecti extra de appellat. in* 6. *l. nostram. C. de testã.* & facta vero proximiora sunt quàm nuda vocabula, inquit Bald. *in l. non ignorat. collat.* 1. *C. qui accusare non possunt.* Igitur non valet illatio de actu facti, ad actum verbi: & maxime in casu in quo repugnat præsumptio juris communis, quæ est quòd nemo præsumitur donare nec jactare suum. *l. cum de indebito. ff. de proba. cum vulg.*

Improbatur opinio subtilis Aret.

Facta verbis potentiora.

29. Sed ego non facio vim in hac secunda ratione, quia in collectancis meis tenui, in deductione meæ novæ distinctionis, quòd *l.* 1. *in fin. ff. de condic. indebit. & d. l. cujus per errorem.* æquè habent locum quando intervenit solum ficta & verbalis traditio, sicut quando vera & realis traditio intercedit. Tum tertio, quia in casu nostro non solùm ipse actus & verba nihil omnino disponunt de alienando vel transferendo quovis modo, sed potius de se repugnant alienationi, imò etiam verba illa quæ præsupponunt locantem esse dominum & super quibus maxime posset fundari actus donationis si quis esset. non sunt ullo modo dispositiva: sed merè enunciativa & præsuppositiva, ut patet ad sensum in casu quo loquor: in quo aliquis simpliciter rem conduxit, vel expresse tanquam alienam, scilicet tanquam locantis.

30. Certum est autem quòd verba * præsuppositiva & enuntiativa non disponunt, etiam in testamentis vulg. *l. ex facto.* 1. *ff. hered. instit.* & maximè in contractibus, *leg. publia. in fin. ff. deposit.* sed solùm faciunt probationem inter easdem partes, ad validitatem actus qui principaliter geritur duntaxat, ut *in l. optimam. C. de contrah. & commit. stipul. & in §. illud quoque.* qui ita debet intelligi & restringi in *auth. ut fratrum filii succed. collat.* 9. non autem si de ipso enunciato principaliter movetur quæstio: quia tunc non probant, etiam inter easdem partes, licet quandam præsumptionem faciant. per text. *d. c. illud de præsumptio.* ubi ita not. Host. Anton. But. Panorm. Felin. Bald. in *l. ad probationem. C. de loca.* Ludovic. Roman. *in sing.* 446. *numquid per instrumentum mathesi. in sing.* 80. *nota. quod quotiescunque.* Alex. in *consil.* 21. ubi in annotation. dixi *lib.* 1. *consil.* 132. *col.* 5. *lib.* 5. Felyn. in *c. per tuas col.* 3. & ibi Phil. Dec. *col.* 4. ubi in annotat. tetigi *de probat.* Phil. Dec. *in c. cum causam. col.* 3. *de probat. c. cum venerabilis. col.* 13. *de exception. & in consil.* 436. *in fin. adde infra* §. 5. *num.* 20. Et sic hujusmodi verba in veritate nihil inducunt, sed solum opinione, quæ prorsus cessat probata in contrarium *veritate & publica. in d. l. optimam.* *Enuntiativa non disponunt.*

31. Nec obstat quod ex hypothesi hujusmodi verba sunt prolata à sciente. Tum primo, quia sunt accessoria contractus locationis qui est nullus ipso jure per *l. neq; pignus ff. de reg. jur.* cum cæteris supra allegatis, & sic eidem nullitati subjacent: quoniam * principali actu nullo existente non valent quæcunque clausulæ etiam confessiones in eo appositæ, ut expresse notat. Bald. *in l. si absentis ad fin. C. si cert. peta. in l. non dubium in* 10. *opposi. C. de legib.* per illum text. & per *l. cum principalis ff. de reg. jur. l. Aurelius. §. legatum. ff. de liberat. lega. l. fin. ff. de constit. pecunia. l. si patronus, §. patronum,* & ibi glos. *in verb. Faviana. ff. si quid in fraud. patron.* Bald. Jason. in *l. ex testamento. C. de fideicommiss.* Bald. in *l. unica. C. de suffrag.* Paul. Alexand. in *l.* 1. *§. si vir uxori col. pen.* & ibi Jason. *col.* 3. *ff. de acquir. vel amitt. possess.* Alex. *in consil.* 8. *collat. pen. ff. soluto matrim. & in consil.* 3. *libro* 1. Tum secundo, & fortius est quod hæc verba possint per se subsistere, & valere, non possunt ad summum plus esse nec plus efficere, quam confessio ex certa scientia facta, per quam iste conductor confessus fuisset explicitè, hanc rem non esse suam, sed locantis. *Principalis actus si nõ valet, nec clausulæ & confessiones accedentes*

32. Sed * sic est quòd ubi de dominio, vel alio jure reali agitur, confessio etiam à sciente facta, nullam inducit immutationem dominii, nec aliam dispositionem, & nihil aliud operatur quam simplicem probationem, donec contra probetur, *text. est in l. interrogatum. C. de liberali caus. & in l. cum falsa. C. de jur. & fact. ignorãt.* ubi Bart. Bald. Salyc. Paul Jas. & omnes *Confessio etiam à sciente facta super jure reali non disponit sed tantum probat.*

ita resolvunt, & est apud omnes in confesso. Carol. Ruin. Pret. *consil.* 16. *col. pen. l.* 1. Imò plus vult. Sali. in *d. l. cum falsa. ad fin.* non esse verũ quod per hæc verba etiam simplex possessio amittatur, vel transferatur: nec quod confitens habeat animum aliquid transferendi quum non sint verba dispositiva, sed tantum enuntiativa. Nec obstat quod ibi Salyc. notat aliud esse si confessioni additum esset constitutum, quia tunc confitens non remansisset in terminis simplicis enunciationis: sed processisset ad dispositionem, & in casu nostro videtur quod saltem locatio tantum valeat quantum constitutum: quia respondeo, quod licet verba locationis sint de se dispositiva, tamen nullius sunt valoris, & non disponunt, cùm dominus rem suam conducit, ut dictum est, & tunc locatio non adducitur ad fulciendam confessionem, sed potius è converso.

33. Tum quod est peremptorium, hoc casu nulla est confessio explicita, seu per se subsistens, sed tantum illa quæ tacite elicitur ex locatione: & sic non potest ab actu locationis separari, nec distingui. Igitur nihil disponit, cum principalis actus à quo elicitur, non disponat, sed sit nullus. Et sic concludo quod ad validitatem hujus conductionis, vel recognitionis in feudum, rei suæ, aut similis actus, non sufficeret probare utramque partem fuisse scientem, nisi etiam probaretur quod disposuerunt, & intenderunt agere & disponere quod res alienaretur, & transiret in dominium locatoris vel concedentis. Et maxime attento quod eo ipso quòd iste conductor probabit se tempore contractus fuisse dominum, & sic contrarium eorum quæ supponuntur verbis enunciationis contractus, habet intentionem fundatam, quòd adhuc sit dominus, & quòd contractus sit nullus; locator autem replicans & probans de utriusque scientia, non satisfacit, nisi etiam probet deventum esse ad dispositionem donationis, & alienationis: tum quia instrumentum contractus, seu ejus forma, in se repugnat tali alienationi, & sic non præsumitur facta: tum quia in dubio facienda interpretatio contra actorem, & maximè se fundantem ad acquirendum in verbis enunciationis, quæ falsa ostensa sunt *l. veteribus. ff. de pact. l. stipulatio ista habere licere.* §. *in stipulationibus ff. de verborum obligat.* Bartol. in *l. sæpè ff. de verb. signif. cum simil.* facile enim fuerat apertius exprimere in instrumento, talis locator sciens rem non esse suam, sed conducentis, volentis amodò locatorem esse dominum, & cum recognoscere &c. vel probare ultra instrumentum ita fuisse actum & dictum.

34. Sed hoc nihil aliud esset, quam clarè probare quòd dominus non conduxit rem suam simpliciter, seu tanquam alienam, sed expresse tanquam suam, quo casu militat conclusio opposita: quòd * qui rem suam scienter conducit, vel in feudum, censum aut emphyteusim accipit, non simpliciter, vel ut alienam, sed expresse tanquam suam: & non obstante quod sit sua, statim illius dominium, & possessionem transfert, & validus est contractus, ut statim probabimus. Dixi autem expresse, quia in dubio etiam si sciret rem esse suam, censetur non tanquam suam, sed tanquam alienam, sive concedentis conduxisse, vel recognovisse, ut est natura, & conditio actus & materiæ subjectæ, nisi expresse appareat de contrario, ut nominatim tenent Joan. Imo. in d. l. *si aliquam col.* 2. & ibi Aret. *col.* 1. *versic. primo quidem.*

* Conducens vel alias recognoscens rem suam tanquam suam, amittit dominium & possessionem.

35. Tunc autem dicitur conducere vel recipere tanquam alienam: quando dicitur talis dominus concessit talem rem suam, in locationem, feudum vel alias: vel quando dicitur, Titius accepit in locationem vel feudum, aut alias talem rem à tali domino concedente. Et dicitur accipere ut suam propriam, & à se possessam, quando dicitur. Titius sciens talem fundum esse suum, & à se libere possideri, hoc non obstante volens transferre illum in Sempronium, & ab illo recipere in locationem, vel feudum, conduxit, vel recepit in feudum, à Sempronio concedente. Vel Sempronius Titio scienti feudum tale esse suum, & volenti illud recognoscere à Sempronio, eidem Titio locavit, vel aliàs concessit. Ita declaravit Bartolus in dicta *l. si aliquam. col.* 1. *versic. ulterius quæro.* dicens non referre si hæc verba contineantur in instrumento an non: dummodo ita actum sit, & probetur: & ibi Alexan. *collat.* 1. *versicul.* 4. *præmitte.*

* Quando dicatur res tanquam sua vel tanquam aliena conduci vel recipi.

36. Et tunc in hoc ultimo casu, ego teneo valere contractum, & quod separatur dominium & possessio à recognoscente & recipiente: & transfertur in recognitum & concedentem. Ratio, quia iste effectus de transferendo dominio & possessione, non simpliciter enunciatur, ut in primo casu: sed expresse agitur, intenditur, & disponitur. & ita tenet glossa in dicta *l. si aliquam. in versic. an quasi meam.* Idem sentit & tenet Angel. ibi *in collat. secunda, verb. credo totum oppositum.* Idem sentit ibi Joan. Imol. *col.* 2. licet non audeat discedere à communi opinione. Ita concludit & decidet *Aretin.* ibi. *collat.* 5. *ad fin.* Antequam recitem & confutem adversas opiniones: hanc probo, quia ex omnium vel adversariorum sententia * quando intervenit verus titulus, & ficta traditio, transfertur dominium & possessio. *l. quædam mulier. ff. de rei vend. l. quisquis. C. de donationib.*

* Dominium & possessio transfertur interveniente vero titulo & ficta traditione.

37. Sed utrumque hic intervenit. Primò, verus titulus quoniam scienter rem suam, ut suam conducens, habet animum illam transferendi in locatorem, & locator animum illam acquirendi: & uterque contrahentium hoc intendit, & disponit. Constat perpendendo, quid sit rem suam, ut suam scienter ab alio conducere. Igitur adest verus titulus, specificus, intentus, & dispotus: sive enim iste conductor intendat transferre liberaliter, est donatio: & est casus rotũdus de validitate contractus, tam in capite donationis, quam locationis, & de translatione dominii & possessionis *in d. l. quædam mulier* sive intendat transferre mediante certo pretio, est venditio: sive pro alia mercede, aut ob aliam causam transferat, est alius quivis contractus: & semper verus & legitimus titulus habilis ad translationem dominii, eo ipso quod dominus eam tradit animo transferendi dominii. Textus in §. *per traditionem. instit. de rer. divis. l. qua ratione.* §. *hæ quoque res. ff. de acquir. rerum. dom.*

38. Secundo intervenit * ficta traditio à jure approbata, videlicet ejusdem rei conductio, per quam res ipsa, velut per columnam videtur tradi, ut inquit text. *in d. l. quædam mulier.* & contractus totus perfici, & consummari per dominii & possessionis translationem, & detentationis ex capite conductionis retentionem. Casus est *in d. l. quædam mulier.* similis casus est in *l. quisquis in l. si quis argentum.* §. *si quidem. C. de donat.* ubi si quis donet, vel in dotem det, aut vendat, aut alia quavis causa transferat rem suam, * retento usufructu, illa retentio ususfructus facit, quod statim fingitur res vere tradita, ita quòd statim consummatus & perfectus est totus contractus, tam in capite donationis, venditionis, aut alterius tituli (quum acquirens statim effectus verus sit dominus & possessor) quam in capite ususfructus retenti: quia statim alienator est factus verus usufructuarius rei quæ erat sua, & quasi possessor civilis & naturalis sui ususfructus, & possessor rei naturalis tantum secundum communem opinionem, de qua in *l. naturaliter.* §. *nihil commune. ff. de acquir. vel amit. possessione:* nec opus est alia traditione, vel quasi traditione ususfructus, de qua in l. 3. *ff. de usufruct.* sed statim habetur pro constituto & tradito.

* Ficta traditio.

* Retentione ususfructus fingitur res vere tradita.

39. Et quamvis ista omnia simul & eodem temporis momento fiant, ut patet in *d. l. quædam mulier. & l. quisquis:* Tamen * ordine naturæ, & intellectus, censetur donatio, venditio, & alia translationis causa, & ejus executio, prius fieri; deinde locationis aut ususfructus constitutio subsequi. ut etiam vult Aret. in *d.*

* Ordo intellectus.

l. ſi aliquam col. 4. ad fin. Ecquis igitur dubitaverit, quin hoc ſecundo & ultimo caſu valeat contractus, & dominium & poſſeſſio tranſeat, quum ſint caſus dictarum *ll. quadam mulier. & quiſquis.* & ubi caſus legis nulla eſt dubitatio. *lege illam, ibi minime dubitatur. C. de coll. l. quod Labeo. ff. de Carbon. edict.* nulla quæſtio. *l. ancilla. C. de furt. & in auth. de non eligendo ſecundo. nub. mulier. in princ. juncta gloſſ. in verſic. nulla quæſt. col. 1.*

* Error Bart. Alex. & ſeq. in *l. ſi aliquam rem ff. de adquirenda poſſeſſione.*

40. Attamen palam videre eſt * Bartol. in *collat.* 2. & Alexan. *collat.* 7. 8. in dicta l. *ſi aliquam.* in hoc eodem ult. caſu, quo quis conduxit rem ſuam, poſtquam declaraverunt quid ſit conducere rem ut ſuam, ut ſuprà diximus, tenere & concludere contra gloſſ. ibi quòd non perditur, nec transfertur dominium, & ſic quòd non valet contractus, & quod non transfertur poſſeſſio in locatorem, licet perdatur per conductorem ſcienter: & etiam non valere contractum, & nullum transferri dominium, concludit Raphael. Fulgoſ. in *conſilio* 5. quidam Guillelmus, *collat. tertia, verſic. verum præmiſſis.* limitat tamen Bartol. in conducente ſcienter ut ſuam ab Eccleſia, quia illi ex donatione dominium acquiritur ſine traditione. *l. fin. C. de ſacroſanct. Eccleſ.* & cum ſeq. Alexan. ibi, *collat.* 10. 11.

* Famoſus error adhucuſque pro jure uſurpatus.

40. & eorum principale fundamentum eſt* famigerata illa theoria, à Dion. Jacob. Raven. primum inventa, quod quandoque intervenit verus titulus & vera traditio & transfertur dominium, & poſſeſſio: quandoque fictus titulus & vera traditio, & idem *l. prima. ff. de condict. indebit. l. cujus per errorem ff. de regulis juris.* quandoque verus titulus & ficta traditio & idem dict. *l. quadam, & d. l. quiſquis.* quandoque fictus titulus & ficta traditio, & tunc non transfertur dominium: de poſſeſſione variant, ut diximus. Et iſtud quartum & ultimum membrum exemplificant & intelligunt in conducente rem ſuam etiam ſcienter, & quod plus eſt etiam ſi conducat expreſſe ut ſuam. Sed iſta theoria eſt erronea in ſecundo & quarto membro & totus error conſiſtit & fluit ab iſto erroneo termino (*fictus titulus*) & hujus termini error facit eos inſigniter paralogizare etiam in ſententia, & in apertos errores incidere, ut patet in quarto membro, & in quæſtionibus inde pendentibus. Quamvis enim ſint plures * fictæ traditiones à jure approbatæ, ut conductio *d. l. quadam mulier. l. qui bona fide in princ. ff. de acquirenda vel amittenda poſſeſſione.* retentio uſusfruct. *l. quiſquis. C. de donatio.* Tamen nullus eſt * fictus titulus, & nuſquam in jure reperitur, quòd lex fingat aliquem donare, vendere, aut alio quovis titulo transferre, ubi conſtat, quòd hoc non facit, niſi ſicubi (quod tamen veriſſimum eſt) materia ſubjecta, & utilitate publica exigente, lex fingat interpoſitam ſtipulationem ubi conſtat eam omiſſam, ut in leg. *his verbis. ff. de adoptio. lege prima, in principio. C. de rei uxor. action.* Igitur male & temere illi antiqui doctores poſuerunt fictum titulum: quia non eſt hominis, ſed * ſolius legis fictionem introducere, ut decidit Bart. quem omnes ſequent. in *repet. l. ſi is qui pro emptore. ff. de uſucapio. col. 7. in fin. num.* 13. plures ex illis doctores, etiam aſſumunt fictum titulum pro præſumpto, ut latè tradit dom. Andr. Tiraq. *in tract. de conſtitut. poſſeſſ. part. 3. limita.* 5.

• Fictæ traditiones quædam à jure probatæ.

* Fictus titulus nullus eſt in jure ſententia Molinæi.

• Fictio à lege tantum induci poteſt.

41. Sed omnis titulus neceſſario aut eſt verus & validus, aut nullus. Verum eſt quòd titulus verus & validus, aut eſt expreſſus, aut tacitus, ſub quo dativum illud à lege quem ſtrictum vocant comprehendo. Aut præſumptus, ſufficienti præſumptione: & talis eſt is quem male vocant fictum in ſecundo membro, ut quando quis indebitum ſcienter ſolvit ſcienti, tunc enim non impropria, nec ficta, ſed vera, licet tacita, celebratur donatio. Text. eſt in dicta *l. cujus per errorem ibi donatio eſt.* ergo verè & propriè eſt donatio. & ita tenet Bartol. in *l. 1. col. 1. ff. de donat.* dicens inſinuationem requiri, ſicut ſi expreſſum eſſet verbum, *dono*, & alii ibi ſeq. At in quarto membro gravius erraverunt exemplificando tam in conductione facta ab ignorante, quàm à ſciente: tam in facta tanquam de re ſua, quam ut de re aliena, inter quæ eſt diametralis differentia. Quia in ignoranter conducente, vel etiam ſcienter tanquam rem locatoris, & generaliter ubicumque locatio vel in feudum conceſſio, eſt nulla, non eſt aliquis nec præſumptus, nec fictus, nec putativus titulus, ſed nullus & funditus defectus tituli, ut declarat Bald. *in d. l. cum falſa ad fin. & in d. l. qui rem.* Sed in ſcienter conducente ut ſuam, non obſtante quòd ſit ſua, non eſt fictus titulus, ſed verus, licet tacitus vel præſumptus, ſicut ſuprà oſtendimus. Et expreſſè tenet Aret. *d. l. ſi aliquam col.* 4. dicens quòd ille qui conducit ſcienter ſimulatè temporis facit utrumque ſimul, quia donat & tradit. Et licet traditio ſit ficta, tamen donatio eſt vera & præſumpta: & ſicut ex titulo expreſſo & ficta traditione tranſit dominium de jure communi, ut *d. l. quadam mulier. & d. l. quiſquis.* ita ex titulo tantum præſumpto & ficta traditione. Et ſic non concurrit vere niſi una ſpecialitas. ita ad literam Aret. in *d. l. ſi aliquam in fin. col.* 5. Poſt Lud. Roma. ibi, & dato quòd eſſent duæ ſpecialitates, tamen una venit in conſequentiam alterius, ut tradit Andr. Tiraq. in *tract. de conſtit. poſſeſſ. par. 3. limit. 5. in fin.* reprobando opinionem Joan. de Monte Specillo in *l. certi condictio §. depoſiti. ff. ſi cert. pet.* Aliam autem diſtinctionem in dictis collectaneis meis concinnam, inter titulum verum, præſumptum vel putativum, cum traditione vera, vel ficta, & inter traditionem veram, vel fictam, omni ſpecie tituli denudatam: quam cum multis aliis prolixitatem & evagationem veritus pro nunc omitto.

* Feudales efficient, quam (licet ſuam & liberam) dominus feudalem ſcienter recognoſcit & recipit.

42. Ex his patet quod * dominus recognoſcens, vel recipiens in feudum rem ſuam liberam, ſcienter ut ſuam, hoc eſt non obſtante quòd ſit ſua, ſive expreſſe, ſive tacite hoc agatur, & de hoc conſtet, ut diximus efficit illam feudalem. Nec obſtat quòd non intervenit inveſtitura, ut objicit Oldra. *q. 133. factum tale eſt*, & refert Bald. de *cap. qui curi. jam vendi. in princip. col.* 6. quòd certus eſt modus conſtituendi feudum, puta per inveſtituram, ut *cap. unico. quib. mod. feud. conſtit. poteſt* non autem hoc fit per ſimplicem recognitionem, ut *C. de liberali cauſa l. liberis. l. parentes. l. inter rogatam*, quia reſpondeo, quod etiam ad conſtitutionem feudi de * novo non requiritur præciſa vera inveſtitura, ſed ſufficit actus æquipollens, qui pro inveſtitura reputatur, ut ſi dominus alicui coram paribus curiæ dixerit. Vade in poſſeſſionem illius fundi, & teneas illum pro feudo: licet enim non interceſſerit inveſtitura, tamen perinde feudum verum & rectum conſtituitur, ac ſi interveniſſet. text. eſt in *cap. 1. in princ. de conſuetud. recti. feudi. & ita* not. Bald. Alvarot. & alii in dicto *cap. unico quibus mod. feud. conſtitui poteſt in uſibus feud.*

* Inveſtitura in novo feudo non requiritur, ſed ſufficit in ea æquipollens inveſtitura.

43. Apud nos autem nulla requiritur præſentia curiæ vel parium, nec alia forma inveſtituræ, ſed ſufficit ſimplex conceſſio, & receptio in feudum, quæ vere fit, & geritur in iſto caſu. Nec eſt facienda differentia utrum iſto modo recognoſcatur Eccleſia, vel privatus, in quo fere omnes doctores erraverunt: quia hic adeſt verus titulus, & ſic nulla eſt ſpecialitas niſi unica; videlicet quòd traditio eſt ficta: ſed non eſt minus efficax, ut patet in * *d. l. quiſquis*, quæ ſolum habet locum ut ficta traditio intercedat, quando retinetur uſusfructus ſed etiam quando utile dominium retinetur in feudum, vel emphyteuſim, animo transferendi directum in recognitum: quia hoc pro vera traditione habetur: & directum dominium cum civili poſſeſſione transfertur. Ratio, quia id vere & ex certa ſcientia agitur, ut recognoſcens remaneat in poſſeſſione, tanquam verus vaſallus, vel emphyteuta quæ eſt ficta traditio poſſeſſionis tranſlationem operans, & per con-

• Ampliatio *ad l. quiſquis C. de dona.*

sequens dominii etiam in privato. Ita decidit Bald. *in c. cum venissent, in verbo fin. idem ergo. de restitut. spoliat. & in rubr. extra de praescript. col. 2. in fine versicul. quid si confiteor.* Ex his habes clare & resolutivè declaratam materiam recognitionis rei propriæ, in qua confuse & prolixe nimium locuti sunt scribentes in dicta l. *si aliquam & l. cum falsa. C. de juris & fact. ignorant.* quarum legum non potest una bene intelligi sine alia, ut patet per prædicta: quicquid dicat Paul. *in d. l. cum falsa.* & expeditam difficilem illam quæstionem quam in multis locis movit Jason, videlicet in *l. 1. col. 3. nu. 15. ff. de offic. procurat. Caesar. & in d. l. cum falsa. & in l. 2. col. 57. quaest. 16. C. de jure emphyt.* & tamen semper indiscussam & indecisam reliquit. Ut ad id unde digressi sumus revertamur,

44 Quæro, vasallus habens castrum vel amplam domum cum certis adjacentibus prædiis in feudum, acquirit * jurisdictionem in castro, vel domo & prædiis feudi, An cedat feudo? Videtur quòd sic: quum videatur esse incrementum intrinsecum, & possit vasallus facere conditionem feudi, & domini meliorem, inquit text. *de investit. de re alien. fac. §. è contrario, in fine, ibi num. 2.* ita firmat præpositus Mediolanensis. Veritas est in contrarium, quia jurisdictio potest per se subsistere, & separari, salva sui substantia à castro, prædiis & rebus feudalibus, quæ poterunt esse unius & jurisdictio alterius, ut originaliter decidit Bald. in *§. è contrario de investit. de re alien. fact.* & ibi Jacob. Alvarot. Et bene licet Præpositus ibi contrarium teneat: & opinionem Baldi sequitur Carol. Ruin. *cons. 14. lib. 1.* & not. Paul. in *consil. 56. videtur dicendum vol. 2.* Alexand in *consil. 76. in casu & lite col. 2. vol. 1.* Imo posset * territorium esse sine jurisdictione & jurisdictio sine territorio, ut declarat Bart. in *l. 1. col. fin. ff. de jurisdict. omnium judic.* Philip. Decius in *cons. 483. col. 2. cons. 528. col. ultim.* Nicol. Boer. *decis. Burdegal. 227.* & dicit Baldus in *l. data opera. collat. 10. super praedicamento situs ad fin. C. qui accusare non possunt,* quòd est quædam qualitas territorii, ab illo separabilis: & sic licet sit addita feudo, tamen dicitur augmentum extrinsecum: imo omnino alterius naturæ & qualitatis. Igitur non cedit feudo, per textum in dicto §. *è contrario*: ubi ita tenent Bald. Alvarot. *in fine.* plus dicit ibi Baldus, quòd jurisdictio nedum est separabilis, sed separata: quod non est verum, diu considerando jurisdictionem in se ipsa sola, & in abstracto, & prout est quid incorporale, distinctum à proprietate feudi, cum qua nihil habet commune, ut pulchrè not. Baldus in *l. à procuratore C. mandat.* Alioquin quandiu est annexa ipsi castro, non dicitur jus separatum, sed censetur de jure & pertinentiis castri, & in dubio dicitur adhærere castro & territorio, ut tenet Bartolus in *l. inter eos. ff. de acquir. rerum domi.* Petr. Anchar. *in repet. cap. accessorium. collat. 32. de regul. jur. in sexto,* saltem materialiter & passive, ut inquit Alexand. *in consil. 35. viso processu col. 2. vol. 4. & in dicta l. 1. col. fin. de jurisdict. omnium judic. ubi vide concord.*

* Jurisdictio adquisita per vasallum & adjecta feudo non cedit feudo, nec potest in eam dominus manum injicere: nec transit ea alienato feudo.

* Jurisdictio potest esse sine territorio & è contra.

45 Et in alienatione * & dispositione castri transit cum ejus universitate, per not. Innoc. *in cap. cum ad sedem col. 1. extra de restitut. spoliat. in cap. ex literis de jure patron.* ubi per Hosti. Joann. Andr. & cæteros canon. quod est verum quando disponitur de ipso castro in se, vel de ejus parte sub nomine quotæ. Secus si disponeretur de prædiis particularibus castri, etiam adjecta clausula universali, cum omni jure: quia per eorum venditionem aut alienationem, nulla transfertur jurisdictio secundum Bartolum in dicta *l. prima in fine. C. de jurisdict. omnium judicum, & omnes sequen.* sed remanent prædia sub jurisdictione castri, ut prius *: nihil enim habet commune proprietas prædiorum cum jurisdictione, ut not. declaratio Oldrad. *in consilio. 176. factum tale est,* Baldus in dicta *l. à procuratore, & ff. de rerum divisione in rubr. collat. 3. versic. sed nomine alveus.* & pulchrè in *consil. 138. considerandum est, in consil. 293. Thema integrale & in consilio 322. in primis, vol. 4. in capite unico. §. finali* per illum textum, *quibus modis feudum amitt.* & ibi sequitur Alvarot. *collat. fin. num. 4.* Ludov. Rom. *consil. 444. An dictum castrum.* Jacob. de S. Georg. *in sua investit. feud. in vers. de castro rubri montis, collat. 1. & 2.* Bertha. fir. *in tract. Gabell. part. 1. quaest. 13.* Andr. Barba. *in addit. ad Bald. de cap. qui curiam vendidit in fin. princ. in usibus feud.* Dom. Franciscus Curtius *in l. prima, collat. finali. ff. de jurisdictione omnium judicum.* Philipp. Decius, *consil. 483. num. 9.* Et sic jurisdictio acquisita & unita feudo per vasallum, efficitur sicut unum corpus cum castro, * velut capite rei feudalis, cui castro & capiti, censetur adhærere tanquam digniori, & sicut accessorio principali, ut inquit Baldus *in cap. ad haec. col. 2. de Allod.* post Joann. Blan. in *summ. feud.* sicut destinatione patrisfamilias prædium acquisitum efficitur unus fundus cum feudo, in quantum feudum est res patrimonialis, ut suprà declaravimus; non tamen jurisdictio vel prædia addita efficiuntur feudum, nec cedunt feudo ut feudo, quia non uniuntur ei in eadem qualitate feudali ejusdem feudi,

* Jurisdictio transit cum universitate castri.

* Jurisdictio nihil habet commune cum prædiorum proprietate.

* Jurisdictio adhæret castro velut capiti territorii.

46 Igitur non subsunt manui domini prehenso feudo, imò nec includerentur in dispositione facta per vasallum de suo feudo in qualitate feudali talis feudi, nec etiam ubi alias ex circunstantiis appareret de intentione disponentis, quod non intendit comprehendere quasdam pertinentias vel annexa, ut notabiliter tradit Aretin. in *consil. 148. paucis est agendum,* Ludov. Rom. in *cons. 166, visa diligenter. col. 2. versic. quo ad secundum, quem seq.* Sozi. in *l. si is qui ducenta. §. utrum. collat. 3. num. 3. ff. de rebus dub.* & Felin. in *cap. 2. col. 9. notab. 6. versic. & prius nota. extra de rescript.* Plus dico, quòd in dubio * jurisdictio non præsumitur esse feudalis, nec de pertinentiis castri in quantum est feudum: & sic * dominus feudalis (excepto rege) non habet intentionem fundatam in jurisdictione feudi, ut feudalis sit & à se moveatur, nisi probet, ut in simili notat Alexand. *consil. 55. num. 18. num. 19. lib. 4.* & not. suprà *ead. gloss. num. 20. & infra §. 46. num. 7.* facit quod not. Alexand. *consil. 94. num. 11. lib. 5.* quod jurisdictio in dubio intelligitur concessa personæ & non territorio. Et sic Cardin. Alexand. valde erravit in dicto §.

* Jurisdictio non præsumitur esse feudalis nec de pertinentiis castri.

* In jurisdictione feudi nemo (præter Regem) suam intentionē fundatam habet nisi probet.

47 Ex his patet decisio illius quæstionis, an * concesso castro sit concessum territorium & jurisdictio? In quo dicendum est, quòd sic, de territorio & jurisdictione quæ erant annexa castro tempore concessionis, non aliàs. Idem dicendum est de molendinis & aliis pertinentiis, quæ erant annexæ castro, & in dominio disponentis tempore concessionis: secus de his quæ erant de dominio privatorum, vel aliorum, vel etiam ipsius concedentis, sed ratione personæ, vel ex privilegio, aut alias, & non ratione castri, nec de pertinentiis castri. Bartol. dicta *l. inter eos. ff. de acquirend. rerum dom.* Et ita determinat Bald, post longam disputationem in *cap. de cap. qui curiam vend. in princ. col. 3. versic. solvendo dixit.* Jacob. But. & *in collat. fin.* ibi, alia quæstio formatur à domino Dy. Idem Bald. *in l. monumenta. C. de legat. in l. cum multa ad finem Codic. de bon. quae lib. & in l. 1. §. in initio. col. 1. versic. sed quid in donatione. ff. de Officio. praefect. urb.* & ibi Bartol. *§. cum urbem & sequen.* Petr. Anchar. *in d. repetit. cap. accessorium col. 34. in fine 3. quaest. principa.* Paul. Cast. *in consil. 406. satisfaciendo. collat. 2. versicul. 4. quaeritur volum. 2. & consil. 187. notandum est collat. 2. volum. 2.* Anto. Cor. *in tractat. de potestat. & excell. reg. quaest. 5.* & scite tradit Fabius de monte sancti Savi. *infra de empt. & vendit. in quaest. 6. princip. versicul. circa tertium membrum.* Franc. Purpura. *l. 1. collat. penult. ff. de jurisdict. omnium judicum.* Andr. Alciat. *cap. quod sedem num. 89. extra de Offic. ordin.* Philipp. Decius, *consil. 483. n. 19.* Et ita limitanda & intelligenda sunt quæ late discutit Oldrad. *quaest. 251. ad quaestionem,* & Bartol. *in l. 1. §. ultim. & omnes post eum ff. de jurisdict. omnium judicum.* Jacob. de S. Georg. *in invest. feud. versic. de*

* Castro concesso videtur cōcedi territorium & jurisdictio, ut & molendina & pertinentiæ omnes annexæ castro tempore concessionis.

caſtro rubri montis, cum concord. per eos allegata.

* Caſtro conceſſo transfertur etiam merũ & mixtum, imperium adhærens caſtro, maxime ſi caſtri conceſſio fiat à principe.

48 Declaro primo, ut * nedum transferatur ſimplex juriſdictio, ſed etiam merum & mixtum imperium: & maxime ſi conceſſio fiat à principe, ut not. per Bart. in *d. §. cum urbem.* Et doctores in *l. fin. ff. de conſtit. princip. in l. ſi quando* 1. *C. de bon. vacan. lib.* 10. quod intellige, ut dixi, quando merum & mixtum imperium adhærent caſtro vel rei conceſſæ, aliàs nulla transfertur juriſdictio, etiam ſi concedens alias habeat ibi omnem juriſdictionem, niſi expreſsè dicatur, quo caſu ſi fiat mentio * juriſdictionis ſimpliciter intelligitur de ſimplici juriſdictione tantum, non autem de mero, nec de mixto imperio: ut rectè ſentit Baldus in cap. *quanto col.* 2. *extra de judic.* Panorm. *in cap. quod ſedem de Offic. ordin.* quamvis pract. Pap. *in lib. action. confeſſo. pro ſervit. in gloſſ. plenam & omnimodam verſicul. per hoc autem*, tenuerit contrarium, & etiam Philipp. Decius in *cap. licet cauſam. col.* 1. *de probat.* Andr. Alciat. *in dicto capite quod ſedem num.* 41. ſed malè) quoniam in generali mandato & multo fortius, in nova & perpetua conceſſione in proprietatem non venit imperium merum vel mixtum, niſi expreſſim & ſpecialiter dicatur. textus in *l.* 1. *in princ. ff. de Offic. ejus cui mandata eſt juriſdict.* etiam ſi conceſſio fieret à ſupremo principe Francorum Rege, ut in terminis decidit Speculat. *in tit. de juriſdict. omnium judicum* §. 2. *num.* 16. *verſic. verumtamen.* & ibi Joann. Andr. *in addit.* Jaſon *in l. imperium. collat.* 5. *num.* 14. *ff. de juriſdict. omnium judicum*, quorum dicta debent intelligi & limitari ex conditione & qualitate rei conceſſæ, ut dixi, vel ex verbis conceſſionis, ut * ſi diceretur cum omnimoda juriſdictione vel cum pleniſſima juriſdictione, juxta gloſſam & doctores in *clem.* 1. *verſic. omnimodam de for. compet.* ut tenet Bald. *in l. placet collat. penult. C. de pedan. judic.* Panorm. in *cap. conqueſtus. collat.* 2. *extra de judiciis.* Jacob. de S. Georg. *in inveſtit. feud. in verbo cum mero mixto imperio col.* 3. *verſicul. ſed quid ſi habens.* Et quod dixi in conceſſione juriſdictionis venire tantum ſimplicem, maxime procedit quando non ratione loci, nec in proprietatem donatur juriſdictio, ſed quando ſolum committitur ſeu mandatur in exercitium & adminiſtrationem, ut in conceſſione officii tenet Felin in *cap. quod ſedem. col. fin. de Offic. ordin. verſ. cogitabant.* ubi primus caſus Felin. debet reſtringi ſecundum prædicta cum concord. quas Felin. Decius & alii præallegati adducunt, quia nolo in illis minutatim congerendis occupari.

* Juriſdictionis verbo intelligitur ſimplex juriſdictio, non merum aut mixtum imperium.

Juriſdictione omnimoda & plena conceſſa intelligitur quoque merũ & mixtum conceſſum.

* Imperio omni & poteſtate conceſſis ſuprema poteſtas & appellationum cognitio nõ cenſentur conceſſa, & ideo jus ſuperioritatis remanet penes concedentem.

49. Declaro ſecundo, ut ſi conceſſio, vel nova infeudatio caſtri, ſeu alicujus ducatus, aut comitatus, fiat à ſupremo rege noſtro, cum * tranſlatione omnis imperii, & poteſtatis, etiam ſi expreſſe dicat ſe donare & cedere omne jus quod in eo habet: nihilominus jus ſuperioritatis, & ſupremæ poteſtatis imperii & juriſdictionis remaneat penes concedentem: ad quem poterit appellari à ſententiis latis per donatarium vel ſuos judices. Et de cauſis appellationum poterit concedens libere cognoſcere ut dominus ſupremus, vel is cui commiſerit. Ita decidit Joann. Andr. in *addit. Speculat. de juriſdict. omnium judicum in addit. incip. vidiſti duas. collat. fin.* Angel. in *l. prima §. qui mandatum. ff. de Officio ejus cui manda. eſt juriſdict. fac. quæ dicam infrà §. ſequ. gloſſa* 4. *numer.* 18. quia * à ſupremo principe (in quo ſunt omnes theſauri dignitatum reconditi, Baldus in *cap.* 1. *in princ. quis dicat. dux.*) velut à mari fluunt omnes juriſdictiones, & ad eum refluunt ſicut flumina, inquit Azo. in *ſumm. de juriſdict. omnium judic.* Baldus in *§. ad hoc. de Allod. collat.* 3. *verſicul. ex præmiſſis in uſibus feudorum* Angel. in *l.* 1. *in princip. ff. de Officio ejus cui manda. eſt juriſdict. & rub. ff. de juriſdict. omn. judic.* Carol. *in conſil.* 22. *n.* 7. *lib.* 1. non quod ſint manuales ſeu revocabiles ad nutum, (ut adulatores aulici & forenſes quæſtuarii blaterant) ſed quod ut membra dependent à capite quod non poteſt ſine illis ſubſiſtere, nec membra ſupprimere, nec * poteſt ſummus princeps in totum alienare, & abdicare, ſeu ut dicunt, expropriationem facere, territorii, dignitatis vel juriſdictionis, licet commoda, & utile dominium concedere poſſit: ſalva ſuperioritate, recognitione & fide. ut notat. ait Baldus *in proœm. feud. collat.* 8. *verſicul. expedita & in proœm. C. col.* 3. *ibi, tertio per modum expropriationis*, alias eſſet homicida ſuę dignitatis, ut inquit idem Baldus *in cap. licet cauſam collat. tertia extra de proba.*

* Juriſdictiones omnes fluunt à principe tanquam à mari & in eum, eodẽ modo refluunt.

* Imperiũ omnimodum alienans princeps, eſt homicida ſuæ dignitatis.

* Juriſdictione conceſſa etiam in proprietatem, unicus tantum gradus juriſdictionis intelligitur conceſſus, hoc eſt primæ inſtantiæ, at non appellationum, niſi aliud natura rei conceſſæ ſuadeat.

50 Adverte tamen quod quantumcunque conceſſum ſit merum & miſtum imperium, cum omnimoda juriſdictione, etiam in proprietatem & ratione territorii * intelligitur in prima inſtantia, non autem de cauſis appellationum in ſecunda inſtantia, ita quod is cui facta eſt conceſſio non poterit deputare unum judicem pro prima inſtantia, & alium pro ſecunda; nec aliter per ſe vel alium cognoſcere de cauſis appellationum à ſententiis ſuorum judicum, quia iſtud jus cognoſcendi de cauſis appellationum (quod Gallici, reſſortum vocant) ut patet per Joan. Fabrum *inſtit. de Attilia tuto. in princip. col.* 4. & declarat Guid. Pap. *in deci. Delphin.* 518. non cenſetur in dubio conceſſum, ſed reſervatum. Ita tenet Ang. in dicto §. *qui mandatum*, Jacob. de S. Georg. *in inveſtit. feud. verbo cum mero mixto imperio. col.* 2. *verſ. ſed an ille, & ſub verſ. & dicam vaſalli pro dict. reb. feud. col.* 13. *verſ. unum ſemper noteris*, & hoc niſi expreſſim concedatur, vel ſit de natura & conditione rei conceſſæ, ut quando conceditur caſtrum in caſtellaniam, vel cum jure caſtellaniæ, quod ſecundum communem uſum & conſuetudinem hujus regni, importat plenam juriſdictionem in prima inſtantia, & unum reſſortum tantum, id eſt jus primarum appellationum à ſententiis primæ inſtantiæ:

* Caſtellani hujus regni duos habent gradus juriſdictionis.

51. Si ita quòd * Caſtellani hujus regni ſolent habere unũ judicem pro primo tribunali, quem præpoſitum vocant, qui omnem juriſdictionem exercet in prima inſtantia: & alium judicem pro ſecundo tribunali, quem Ballivum vocant, qui cognoſcit in ſecunda inſtantia de cauſis appellationum à ſententiis primi judicis domini caſtri & Caſtellani, quamvis è re publica eſſet, quod unicum tantum juriſdictionis gradum, eumque probè adminiſtratum haberent, ut not. infrà §. 2. *gloſſ.* 3. Nec obſtat quod Franciſcus Curtius *in* 7. *& ultim. par. feud. quæſt.* 12. videatur tenere contra dictam opinionem Ang. per doctores Bart. in *l.* 1. *ad fin. ff. quis & à quo appell.* Panorm. *in cap. relatum ad fin. extra de Officio delegat.* dicentium quòd à ſententia vicarii non generalis vel foranei appellatur ad eum qui commiſit, & non ad ſuperiorem committentis: quia loquuntur in meris terminis juris communis diſponentis, quòd à ſententia delegati appellatur ad immediatum delegantem: non autem decidunt quod inferior

* Juriſdictionis habens certos gradus, non poteſt eos multiplicare delegando vel ſubdelegando.

52 * habens juriſdictionẽ limitatã, non poteſt delegare ſemel vel pluries, ut cognoſcat de una vel pluribus cauſis appellationis, fruſtrando ſuperiorẽ jure ſuo, quia hoc eſſet in fraudem appellationis ad ſuperiorem devolvendæ, & non valeret etiam ſi fieret per viam ſtatuti ab habente poteſtatem ſtatuendi. per textum & notata *in cap. venientes de jurejurando* ſive directo, ſive per indirectum, ut notat Ludov. Rom. in *conſil.* 2. *viſis. collat.* 2. & ſic vera eſt opinio Ang. & quotidie notorie practicatur. Quinetiam in meris terminis pontificii juris, Si Epiſcopus certam cauſam ſpeciali vicario, & non generali delegaret, ad hoc ut ad ſe, & non ad ſuperiorem appelletur, non proderit ſibi hujuſmodi fraus, & cautela: ſed poterit ad ſuperiorem omiſſo delegante appellari. Et poteſt ſuperior cenſura Eccleſiaſtica coërcere committentes tales fraudes, etiam per viam conſtitutionis, & canonis generalis latæ ſententiæ, ut expreſſim tenet Speculat. in *tit. de appellatione §. nunc tractemus. verbo ſed ſecundum præmiſſa. num.* 6. referunt & ſequunt. Joann. Imo. Joann. Andr. Lap. Gemi. Philip. Franc. *in cap. Romana in princ. de appellatio. in* 6. & late Firmia. in *tract. de Epiſcopis lib.* 4.

part.

part. quæst. 26. Et generaliter & absolutè quòd hoc non possit fieri, etiam de jure civili, tenet & probat singulariter Joann. Faber *instit. de vulg. substit. in princ. ad fin.*

* Regalia non transeunt etiam sub universali clausula.

53 Declaro tertio ut* in concessione castri, vel ducatus, aut comitatus, facta per supremum principem cum omni imperio, etiam cum hac clausula, *omni jure* quod habet nullo reservato, non veniant nec transeant regalia, & alia reservata regiæ majestati in signum supremæ potestatis: sed solum ea quæ possunt convenire illi, cui fit concessio, seu cuilibet inferiori, & domino particulari castri. Nam duplex jus habet Rex in castro, vel re concessa, unum tanquam dominus specialis & utilis ipsius castri, quod forte emerat, & illud censetur transferre: aliud tanquam Rex, quia habet dominium directum & jus regium universaliter in toto regno, & de isto jure regio nihil transfertur, ita punctualiter decidit Alberic. in *l. 1. in fin. ff. de officia ejus cui manda. est jurisdict. & in l. fin. in fin. C. de jurisdict. omnium judic.* Luc. Penn. *in l. 1. col. 7. vers. vel dicas plenius, de privileg. schola. & l. 1. col. 2. verbo sed pone rex. de veteranis lib. 12. C. Laurent. Calca. in consil.* 102. Ratio est duplex, prima, quia hujusmodi regalia sunt de juribus coronæ, & illi annexa, & inseparabilia: nec sunt in commercio. *l. apud Iulianum §. constat ff. de legat. 1. l. fin. ff. ut in possess. legat.*

*Regalia non sunt alienabilia per principem.

54 Ita quod non sunt alienabilia etiã per ipsũ principem ex certa scientia vel motu proprio, ut decidit Andr. Isern. *in cap. 1. §. similiter potest col. 2. verbo in his functionibus de capitan. qui curiam vendidit & latius* Luc. Penn. *in l. 2. C. de jure reipub. ad fin. lib. 1. l. contra publicam col. 5. de reari milit. lib.* 12. & copiosissime *in l. quicunque 2. per tot. col. 4. de omni agro deser. libro* 11. Joan. Plat. in *l. prædia C. de divers. prædiis urban. libro* 11. Omphalius *lib. 1. distinct. princ.* & de facto alienata deberit sine ullius assertionis obstaculo, ad jus pristinum revocari, ita ut nulli penitus audiantur, qui aut rescripto, aut annotatione dominium, vel emphyteusim, vel conductionem, quolibet genere largitatis se meruisse causentur. per textum *in l. omnes fundi de fund. patrimon. lib.* 11. & ibi Luc. per argumentum à fortiori, quia si revocatur alienatio patrimonialium, multo magis fiscalium, quæ sunt in dominio coronæ, fit quod manubia nupta conquerente alia sibi detrahi *l. 2. C. de apparito. Proconsul. & legat. lib.* 12. Fortius probat Luc. *in l. 2. in verbo quispiam de fundum limitro. eod. libro*, quod nec à privatis possideri, nec præscribi possunt.

*In regalibus specialis concessio requiritur.

55 *Secunda* ratio, quia etiamsi aliquo modo possent concedi, tamen non veniunt sub quibuscunque verbis generalibus, sed demum si* specialiter & expresse concedantur, ut notant omnes doctores in *cap. unico quæ sint regal.* per illum textum in versiculo *nisi quæ specialiter*, qui tamen textus non hoc, sed aliud intendit, sed satis clarè probatur per *cap. quod translationem de officio delegat. & quæ gloss.* & doctores notant ibi, & *in l. in princip. ff. de Officio ejus cui mandata est jurisdict.* ubi vide, ne immorer in concordantiis non necessariis ad resolutionem. Itaque in prædicta concessione cum omni imperio & plenissimo jure, sive concedatur in proprietatem, ut in themate, sive in officium & administrationem; ut dignitas proconsulatus, velut hi quos nostrates vocant locum tenentes regios & gubernatores provinciarum, non venit potestas legitimandi, aut restituendi famæ, & cætera reservata, ut criminis, & damnationis capitalis gratiam facere secundum Baldum in *d. l. placet. 1. col. fin. verbo secundo quæro. Cod. de pedan. judic. & cantum constitut. regis Ludovic. 12. anno* 1499. *artic.* 70. nec potestas creandi notarios publicos: ut notant Innoc. & alii in *cap. cum P. tabellio de fide instrum. & constit. regis Philippi Pulchri, anno* 1130, *artic.* 20. & Baldus enumerat 16. reservata in *l. imperium, collat. 2. ff. de jurisdict. omnium judic.* Et prædicta procedunt quantumcunque verba sint prægnantia, etiam si sit facta mentio quorundam regalium, & subjecta clausula generalis, quicquid dicant Andr. de Isern. in *rubr. quæ sint regalia. collat. 2. in versic. feud.* & Paulus *consilio 63. quod dicti reditus lib.* 1. quos refert & sequitur Andreas Alciat. in *capite quod sedem, numero 43. extra de Officio ordin.* & malè: semper etiam excepti censentur casus quos Regios vocant, Regiis judicibus reservatos, puta falsæ monetæ vel violentiæ cum armis. Nunquam enim horum cognitio transit, nisi filiis Regum fieret concessio, & hinc est quòd in ducatibus & comitatibus, quinetiam in appanagium, ut vocant, dentur & deputentur judices Regii qui de his casibus reservatis cognoscunt.

Lege, quod in appanagium ut vocant, dantur, deputentur judices Regii.

*Contra Baldum.

56 Ideo puto Baldum malè* consuluisse in consilio *incip. Casus est talis:* in ordin. 64. *vol.* 1. secundum veterem impressionem, & in ordin. 201. *vol.* 2. secundum novam, ubi consuluit pro Episcopo & Comite Belvacensi Pari Franciæ, quod per tempus immemoriale potuit in suo territorio præscribere potestatem, creandi notarios publicos, contra Regem privativè ad ipsum Regem: & malè, quum hæc jura regia non sint præscriptibilia per inferiorem, nec etiam transibit potestas condendi leges, vel statuta, ut tenet Angelus in dicta *l. imperium col. 2. versicul. ex prædictis etiam,* quamvis Jacob. de S. Georg. in *investit. feud. in vers. cum mero & mixto imperio, col. 2. vers. an nobilis contrarium teneat:* quia condere leges est ita arduum, quod etiam quibusdam speciatim regalibus concessis, sub generali clausula, non veniret; licet contrarium asserat Andr. Isern. in *rub. quæ sint regalia, in col. 2. versicul. concedendo generaliter*, & magis est erroneum quod idem Isern. *ibidem*, dixit constituere magistratus, non esse minus quam condere leges: & ad hunc errorem videtur impegisse Lucas Penn. in *dicta l. 1. col. 7. de privil. schola.* dum inter potestatem leges condendi, notarios creandi, monetam cudendi, & cætera regalia, enumerat magistratuum constitutionem.

*Magistratus constitutio in genere suo nõ est de regalibus.

57 Verum magistratum constituere, non * est in se de regalibus: sed est effectus dominii jurisdictionis vel imperii, & sic est multo minus quam suo jure habere jurisdictionem vel imperium. Et eo ipso quod jurisdictio in aliquem suo nomine transfertur, statim in necessariam consequentiam, venit potestas constituendi magistratus idoneos, ad illius administrationem & exercitium. Nec obstat quod in dicto §. *ad hoc*, inter regalia enumeratur potestas constituendorum magistratuum ad justitiam expediendam, quia ille textus loquitur de magistratibus regiis vel imperialibus, ad regiam vel imperatoriam jurisdictionem exercendam, non autem de aliis: singuli enim magistratus, nomine & vice domini jurisdictionis committuntur * nec possent committi ab usufructuario nisi prout distinximus, infrà §. 108. hæc enim de se spectant ad proprietarium: * Nec magistratus habent aliquod jus aut dominium in jurisdictione, cujus omne jus, dominium & possessio, residet penes principem, vel alium dominum: sed habent exercitium & administrationem tantum. Et vera est maximè in hoc regno opinio illa Lotharii, quam scite & eleganter refert & sequitur Andreas Alcia. *lib. Parado. 2. cap. 6. contra Azon.*

* Usufructuarius non potest committere & constituere magistratum.

*Magistratus nudum usum & exercitium jurisdictionis habet nomine domini.

58 Et hinc est ratio, quod magistratus (ut hodie usitatur, olim si quidem aliter observatum fuit, ex tolerantia Regum, ut patet *in constitut. Caroli septimi, artic.* 105. *& Caroli octavi artic.* 73.) non possunt sibi constituere vicarios, vel locum tenentes, sed hoc spectat ad dominum: quoniam usuarius alium usuarium nequit constituere, ut inquit Alciat. & ultra eum, quod etiam ipsi judices ordinarii non sint domini jurisdictionis, sed simplices administrantes tenet Baldus in *cap. cum vicesimum in fine col. 1. versic. quæro, quæ ætas, de Offic. de legat.*

*Interdictis *uti possidetis* cur nõ utantur Magistratus pro suis officiis tuendis.

59 Et * hinc est ratio quod in hoc regno, non possunt pro titulo suorum officiorum experiri interdicto *uti possidetis* adversus prætendentem idem officium:

quamvis ferè in effectu ſimili utantur formula, coram certis judicibus, quos Magiſtros Requeſtarum hoſpitii vocant, qui cognoſcunt non de creatione officiorum regiorum, ſed inter plures de officio regio litigantes, & eadem inſtantia tam quaſi poſſeſſorium quàm petitorium decidunt: quidam enim arbitrantur eſſe rationem, quia domini concedentes officia, ſolent apponere hanc clauſulam, *quamdiu nobis placebit*: quod non infert, quia habens precario vel ad nutum poteſt uti interdicto *uti poſſideris* adverſus omnes præter dominum. textus in *l. qui precario ff. de precario.* Vera igitur ratio eſt, ut dixi, quod habens hujuſmodi officium, nullum habet jus in juriſdictione, nullam poſſeſſionem, ſed nudum exercitium & adminiſtrationem nomine domini: ut in ſimili de officio judicis delegati, & procuratoris dicit Baldus in *l. 2. col. 1. verſic. adverte quia nunquam juvenes. C. de ſentent. & interlocut. omnium judicum.* Amplio etiam in officiariis dominorum locorum, quos ſubalternos vocant. Amplio 2. etiam in dependentibus ab officio ut ſi de priori poſſeſſione litigent, *ut dixi infra tit.* 3. Amplio etiam ſi promoti ſint cauſa remunerationis vel alias, ut non poſſint ad libitum revocari.

* Hereditaria officia ad ſucceſſores tranſeunt & pro fundis, & patrimoniis cēſentur.

Limito in officiis * hæreditariis, quia cum ad ſucceſſores tranſeunt jure patrimoniali, pro fundis vel prædiis habentur.

* Regalia quæ & quando veniant & transferantur.

60 Ut redeam ad concluſionem hujus tertiæ declarationis, hanc limitant Ludov. Rom. *in conſil. 271. vis tota & Paulus in conſilio 6. quod dicti reduns ſatis, vol.* 1. quando * in conceſſione eſſent ſpecificata quædam regalia, deinde ſubjecta clauſula generalis, quia tunc veniunt reliqua regalia æqualia vel minora, ſed non majora expreſſim per textus *in cap. ſedes Apoſtolica, de reſcript. cap. qui ad agendum, de procurat. in 6. clem. non poteſt eod. l. fin. §. cui dulcia. ff. & de oleo vitri. legat.* quamvis aliter etiam citra aliquorum ſpecificationem niſus ſit conſulere Jaſon per novum fundamenta colorata in *conſilio 45. in ſecundo dubio, volum.* 1. & adhuc iſta limitatio eſt intelligenda in conceſſione temporali, quæ non inducit alienationem, alias fruſtra laboraretur, quia prorſus non poſſunt alienari, niſi in filios maſculos Regum, per modum & formam appanagii, ut eſt lex, & modus utendi & loquendi τῆς βασιλείας Franciæ, & latè deduxi in quodam meo conſilio, Anno 1530. ſuper quibuſdam pertinentiis comitatus Claromontenſis, Ludovicæ à Sabaudia matris Regis Franciſci primi.

* Caſtrum ab alio recognoſcēs, videtur recognoſcere hoc ipſo juriſdictionem & territorium.

61 Ex prædictis etiam patet deciſio alterius quæſtionis, * an miles recognoſcens caſtrum in feudum, videatur hoc ipſo recognoſcere juriſdictionem & territorium? quam quæſtionem format Oldrad. in *conſilio 121. ad primum, in princip.* ubi utrimque arguit, & tandem concludit quòd non ſimpliciter nulla facta diſtinctione caſuum, cum ſequitur Albericus in *l. fin. col. ultima. C. de juriſdict. omnium judicum & in l. imperium, col. 15. ff. eodem.* Certè primò eſſet recurrendum ad tenorem primæ conceſſionis & inveſtituræ: ſecundò ad dinumeramenta, quòd ſi de nullo appareat, niſi de hac ſola recognitione, de cujus errore, aut invaliditate non ſit controverſum, nec an ſit tanquam de novo an tanquam de veteri feudo facta, an tanquam de re ſua, an tanquam de aliena, ſed ſolum de ejus effectu, debet tertiò, & ultimò attendi, an territorium & juriſdictio ſint de pertinentiis caſtri, & eodem jure & titulo teneantur ſimul, tanquam una res, & tunc cenſetur tota recognita, cum territorio, juriſdictione, & appendentiis: alioquin ſolum caſtrum muris clauſum cenſetur recognitum, & ita decidit Baldus in *capite primo, in princip. col. 5. de capitan. qui curiam vendidit.* Ex quo conſequitur ſimpliciter loquendo, & in dubio, ſi non appareat de titulis nec de pertinentiis caſtri, veram eſſe opinionem Oldradi, quamvis eam reprehendat Petrus Anchar. in *repet. cap. acceſſor. col. 30. in 3. quæſt. princip.* ubi tamen inclinat in dictam opinionem Baldi & opinionem Oldradi & Alberici, ſequitur Jacobus de ſancto Georg. in *inveſtit. feudor. in verſicul. de caſtro rubei montis collat. 1. verſicul. ſed quid ſi recognoſcat, & latè in verbo dictique vaſalli promiſerunt recognoſcere dictum feudum, in col. 1. & 2.* limitans, niſi recognoſcens apponeret aliquod verbum ampliativum, puta pleno ſtatu vel cum omni jure per *l. ſi quando 1. Cod. de bon. vacant. lib.* 10. quod nihil eſt, nec prodeſt, niſi probetur juriſdictionem & territorium eſſe de jure & pertinentiis caſtri. Facit quod vult Andr. Iſern. in dicto *cap. 1. in princ. de capitan. qui curiam vendidit*, quòd * ſi Baro vendit baroniam, quicquid pertinet ad eam videtur vendere: & ſi quis vendit feudum, omnia ad feudum pertinentia vendit.

* Pertinentiæ Baroniæ & feudi cedunt Baroniæ & feudi emptori.

62 Et hæc de * juriſdictione dicta ſunt prout conſideratur eſſe in patrimonio & dominio noſtro: & iſto reſpectu poteſt infeudari, & ſubfeudari, & cadere ſub dominio directo vel utili, ut notat Baldus in *cap. uno delegatorum col. fin. verſic. Item non eſt inconveniens de officio delegat.* & iſto reſpectu dicuntur potius quoddam hæreditarium, ſeu annexum & dependens à patrimonio, quàm dignitas publica, per ſe, ideo hujuſmodi dignitas, & juriſdictio non amittitur per eum, qui non amittit patrimonium, quantumcunque efficiatur ipſo jure infamis, ut tenet Baldus in *l. 1. cod. 1. verſicul. pone ergo*, & ibi Alexand. in *addit. Cod. de ſecund. nup. fac. not. in c. dilect. de arbitr.* & per Decium, in *l. 2. numero 3. ff. de regul. jur.* & iſto reſpectu procedit quod Joann. Faber. *inſtitut. de action. in §. item Serviana. col. 12. verſicul. quid de juriſdictione* dicit ſe * non videre cur juriſdictiones non poſſint pignorari, ſicut nomina,

* Juriſdictio quemadmodum ſit patrimonialis: & in dominio noſtro.

* Juriſdictiones poſſunt, in Gallia pignorari, vendi, dividi.

63 Similiter etiam quod Albericus ſuus * contemporaneus in *l. 1. §. fin. ff. de Offic. ejus cui mandata eſt juriſdict. & in l. fin. Cod. de juriſdict. omnium judicum*, dixit hodie maximè in regno Franciæ, juriſdictionem eſſe in bonis cujuſlibet, & quod venditur, dividitur & aliter ſicut qualibet res corporalis & patrimonialis diſponitur. Quod autem dixi Alberic fuiſſe contemporaneum Joann. Fabri, conſtat, quoniam ille dominus Joannes Faber, Faber inquam, dictus non ab opere ferrario, ut ipſemet teſtatur in *§. ex diverſo, inſtit. de rer. diviſione* ſed propter ingenuarum artium φιλοτιμίαν, Angoliſmenſis diœceſis, Burdegalenſis provinciæ, ut idem ait in *procem. inſtit. in verbo Flavius*. (poſt * Petr. à Bella. reſtic. Jacob Raven. Guill. Cunium doctiſſimos utriuſque juris profeſſores Galliæ Belgicæ) ſubtiliſſimus & conſummatiſſimus juris doctor, Gallus Aquitanus, quem nonnulli, Cancellarium Franciæ fuiſſe autumant: floruit ante Bartol. & Baldum circa annum domini 1340. tempore Philippi ſexti Valeſii Francorum Regis, & Ludovici quarti Bavari, imperatoris, ut patet ex ſcriptis ſuis ſuper *procem. Inſtit. in verbo imperatoriam, collat.* 2. ubi tum cum ſcriberet, regnare dixit præfatum Philippum comitis Valeſii filium, qui Flamingos devicit apud Caſellum: ibi etiam meminit Joannem natione Caturcenſem fuiſſe Papam ſcilicet Joann. 22. & Benedictum ſcilicet 12. poſt eum, quo tempore florebat inſignis ille Alberic. Roſatus, juris utriuſque necnon & Theologiæ pro ſui temporis captu, doctiſſimus, apud Parmam Advocatus, & cauſarum Patronus celeberrimus: qui etiam ſcribendo pervenit uſque ad tempora Bartoli Piceni ſub Carolo quarto Imperatore, ut patet in ſuo tract. *ſtatu. part. 1. q. 53. in princip.* & in fin. *lectura ſua ſuper. Codic.* quem pro ultimo operum ſuorum in favorem & gratiam Advocatorum complevit in feſto Joann. Baptiſtæ anno domini 1364. ut ipſemet teſtatur in fine Cod. Adde quòd tempore Joan. Fabri, legebat & ſcribebat in alma hujus urbis Academia, optimus ille Brito * Henricus Bohic Leonenſis diœceſis, in Britannia minore, decretorum ordinarius: quem Felin. in *cap. cum quidem. in princip. de jurejurand.* celeberrimum & antiquum canoniſtam Gallum honoris gratia nuncupat:

* Joannes Faber & Albr. Roſatus, contemporanei.

* Petr. Perticus, Jacobus Ravennas, Guillelmus Cunius doct. Galli.

* Henricus Bohic.

cupat, patet ex ſcriptis dom. Henrici in *cap. ad audientiam.* in fine 1. *col.* & in *cap. in præſentia. col.* 2. *de ſponſalib. & matrim.* & ſine operis ſui quod complevit anno domini 1349. Utque è ſemita in viam redeamus eodem reſpectu quo diximus accipitur, quod poſt præfatos Fabrum & Albericum inquit Baldus in *cap.* 1. *col.* 1. *de feudo marchi. duc. & comi.* hodie uſurpatum in multis locis quòd dignitates & juriſdictiones venduntur tanquam hæreditarium pecus & ovile, *& in capite primo*, §. *ex eadem lege col.* 1. *de lege Corrad.* quod ruſticus poteſt emere dignitates, & juriſdictiones quæ ſunt proprium patrimonium venditoris, & quòd quotidie videmus caſtra & villas emi & vendi: cum mero & mixto imperio, & omninoda juriſdictione, quæ conſuetudo vincit legem.

* Iuriſdictio in nativa ſui puritate qualis ſit.

64 Sed * prout juriſdictio conſideratur per ſe in ſeipſa, in ſui origine & effectu: non eſt in patrimonio, nec in commercio, nec poteſt vendi, nec tractari, ſicut bona patrimonialia: à quibus in tantum diſtat quantum ſacra à prophanis, publica à privatis; quum ſit publici juris, textus. *l. in* 1. §. 1. *in fine*, ubi jus publicum in ſacris ſacerdotibus & magiſtratibus; & ſic non poteſt propriè eſſe in alicujus bonis, *l.* 1. § *hæ autem res. ff. de rerum diviſ.* & nedum abſurdiſſimum, ſed & perniciosiſſimum eſt, eam eſſe venalem tanquam vile aliquod mancipium, ut per multa clarè oſtendit ſanctiſſimus & veriſſimus textus in *auth. ut judices ſine quoquo ſuffragio, ſive in nonnullis, ut præſid. abſque ulla dation. pecunia ad offic. mitt. col.* 2. *conſtit.* 8. & * quicunque regno, vel alio principatu funguntur, eo ipſo debitores ſunt juſtitiæ: nec debent difficilem facere ejus aſſecutionem, ait Andreas Iſern. *de prohib. feud. alien. per Lothar. cap quoniam. collat.* 2. *& quæ ſint regal. in verſicul. ad juſtitiam expediendam in princ.* Mauh. de Afflict. in *deciſ. Neapol.* 265. *numero* 79. nec debent privatæ utilitati negotiari, ſed ſe gerere tanquam res publica. Baldus *de feud. march. duc. & comi. col.* 1. *verſic. unde imperator.* 65. & inter dominum ſuperiorem, & ſubditos, eſt mutua & correlativa obligatio, ut tradit Bart. in *tract. de alluvio. ſuper verb. acquiritur verſ.* 2. *videndum* & veridicus doctor Joan. Gerſ. in *remed. contra adulat. conſiderat.* 7. *in* 4. *part. operum.* latè Gabr. Biel. in 4. *ſentent. diſt.* 15. *quæſt.* 5. At ſæpius ita ſe gerunt, ut inter alia locum faciant veteri Græcorum proverbio, quod refert Dion, Rex indigens magnus calumniator, ut omittam plures valdè laborare, ut cognomina moveantur: quibus notantur per Prophetas; *Eſaiæ.* 1. & per Chriſtum, *Luc.* 13. *verſ.* 32. *& in Apocalypſi.* Nec obſtat quod habetur 1. *Reg.* 8. *cap.* ibi, *hoc erit jus regis, & filios veſtros tollet, filiáſque veſtras faciet ſibi unguentarias & focarias, & agros quoque veſtros*, &c. *Sed & ſegetes veſtras & vinearum reditus addecimabit*, &c. quia ſecundum Thomas Aquinatem in *l.* 3. *cap.* 11. *de regis princip.* Propheta Samuel ibi * non deſcripſit leges regias, ſed deſpoticas: quod patet, dum concludit, voſque eritis ei ſervi: quod eſt contrarium regali regimini: quia vivere * ſub unico & ſupremo rege eſt ſumma libertas: in *authent. de hæred. & falc. in princip. ibi antiquam recipientes libertatem. coll.* 1. Luc. Penn. in *l. unica col.* 2. *&* 3. *Cod. de capit. civium cenſibus ex menda. lib.* 11. Hinc eleganter ait Claudia. in 3. *Nuſquam libertas gratior ulla eſt quam ſub rege Pio.* Ad hoc Plin. Secundus in *Panegyrico Trajani imperatoris*, cui optimi cognomen à S. P. Q. R. inditum eſt *char.* 3. & tali regi ſervire regnare eſt, ut de Franciſco primo initio ſui principatus & Mediolanenſis ſubacti dicebat Joann. Neviſa. ita *jus conſil.* 12. *inter conſilia* Alberic Bruni. Sed ſobriè & abſque adulatione ſcripſerat Seneca frænis Juſtitiæ regi, eique obtemperare ſummam eſſe libertatem. Et Propert. Libertas nulla melior, majorve poteſtas quàm ſervire Deo. Itaque Samuel in dicto cap. 8. loquutus eſt ad terrorem & demerita populi, ut declarant Theologi, ibi & ſanctus Thomas Aquin. in loco præallegato: & latius in *prima ſecunda quæſt.* 105. *artic.* 1. *in fin.* & admirabilis ille Theologus, univerſalis ſcientiæ Oceanus * Alphonſus Toſtatus Abulenſis Epiſcopus, in *d. cap.* 8. *circa princip.* Et noviſſimè magnus Eraſmus *inſtitut. principis Chriſtiani*, & ſic verbum jus ibi ſtat pro injuria & violentia ſecundum præfatos & Joann. Ger. in *d. tract. contra adulat. conſid.* 8.

* Principes debitores juſtitiæ.

Obligatio mutua inter ſuperiores & ſubditos.

* Expoſitio text. 1. *Reg.* 8. *cap.*

* Regi ſubeſſe libertas eſt.

* Alphonſus Toſtatus.

Regis jura vera & propria quæ ſint.

65 Veræ autem leges, & jura Regis ſeriosè traduntur in *Deuter. cap.* 17. ubi tria ſunt præcepta negativa, & unum affirmativum. Primum ibi, Non multiplicabit ſibi equos, & conſequenter nec multos aulicos graves populo, Secundum ibi, Non habebit uxores plurimas: ergo multo minus ſcorta, ut curia ejus, nec facultatibus, nec minoribus & pudicitiæ ſubditorum inſidietur. Tertium ibi, Neque argenti & auri immenſa pondera, nempe ut opes populi foveat, magis quam ſui fiſci. quem Trajanus princeps ethnicus lieni ſcitè comparabat. Quartum ibi, deſcribat ſibi Deuteronomium legis hujus, id eſt ipſius Dei, & non inventiones hominum, ut puram legem Dei ſervet & ſervari faciat in toto regno, nec in dexteram nec in ſiniſtram declinando. Quòd etiam ex noſtris pulchrè & doctè declarat. Bart. *in tractatu de regi. civitat. col.* 2. *num.* 4. *&* 5. idem vult Andr. Iſern. in *cap.* 1. *de capitan. qui curiam vendidit* §. *fin. in uſibus feud. & in proœm. conſtitut. Neapoli. in* 3. *part. num.* 10. *&* 11. non tamen negatur quin ea quæ exprimuntur in *dicto cap.* 8. *primi Regum* legitimè competant vero Regi, * quando commune bonum, & reipublicæ neceſſitas, hoc expoſceret; tunc enim ad hunc duntaxat finem, omnia ſunt Regis, ut per Sanctum Thom. Gerſ. & Andr. Iſern. in locis allegatis, & latiùs diximus. *ſuprà in proœm. in gloſſ.* 1.

* Regis omnia eſſe, quo ſenſu intelligendum ſit.

66 Pro complemento hujus gloſſę & materię vidimus ſupra de augmento extrinſeco, quod eſt ſeparabile à feudo, & poteſt per ſe ſubſiſtere, & diximus quod nullo modo accreſcit nec cedit feudo, nec cohæret prædio clientelario in quantum tali.

* Augmentum intrinſecum inſeparabile feudo accreſcit.

67 Quæritur nunc quid juris de augmento intrinſeco * inſeparabili, & per ſe non ſubſiſtenti, quod Baldus *l.* 1. *quæſt.* 8. *ff. de rerum diviſ.* vocat emiſſionem contractam, quæ poteſt eſſe tam corporalis quàm incorporalis. Puta ſi vaſallus acquiſivit ſervitutem prædio clientelario, vel in eo amplum & utile ſtruxit ædificium: quum enim iſta non poſſint per ſe ſubſiſtere, videntur haud dubiè feudo accreſcere, & eſt caſus in dicto §. *è contrario de inveſtit. de re alien. fac.* Quantum ad ſervitutem ſcilicet * realem, ſive prædialem, probatur: quia ſine prædio conſtitui aut ſubſiſtere nequit, textus in *l.* 1. *ff. communia prædior. inſtit. de ſervitutibus* §. *ideo autem. & prædio accedunt. l. ſervitutes.* 3. *in princip. ff. de ſervitut.* & eſt jus in fundo: non in fundo ſerviente, cui tantum paſſivè & detractivè adhæret: ſed in fundo dominante, cui activè adhæret velut jus poſitivum, & formatum, ut declarat Bartol. *l. Mævius.* §. *fundo. in fin. ff. de legat.* 2. & eſt textus in *l. arbor.* §. *fin. verſicul. nam aut ipſius fundi eſt, juncta gloſſa in verbo à fundo. ff. communi divid.* & ipſi prædio non ſervienti, ſed dominanti debetur, textus in *l. unus ex ſociis, in fin. princ. ff. de ſervitut. ruſtic. præd. l.* 2. §. 1. *in fin. ff. ſi ſervit. vendicetur* & ſententia dicitur prædio dari. *l. qui in aliena.* §. *final. ff. de acquir. vel omitt. hæred.* patet etiam per diffinitionem ſervitutis apud Bart. & ſcribentes in *l.* 1. *ff. de ſervitut.* Et non dicitur eſſe in * bonis nec extra bona. *l.* 1. *ff. de uſu & uſufructu legat.* ſcilicet principaliter & per ſe, quia per ſe ſubſiſtit: ſed eſt qualitas fundi, illi accedens, *l. quid aliud. ff. de verborum ſignific.* notat Bartolus in dicta *l.* 1. *in fin. de uſufr. legat.* dixi in *tractatu dividui & individui per l.* 3. *numero* 83. *ubi numero* 220. novum & verum intellectum decidi ad *d. l.* 1. & ratione fundi, dicitur acceſſoriè eſſe in bonis domini fundi dominantis, ut notat gloſſa & doctores. in *l. rem in bonis. ff. de*

* Servitus prædialis an feudo cedat, vide infrà num. 69.

* Servitutes principaliter & per ſe non ſunt in bonis nec extra bona, acceſſoriè.

acquir. rer. domi. ex quo consequitur dominium directum servitutis, esse penes dominum directum fundi dominantis, scilicet feudi, cui est acquisita illa servitus, & dominium ejus utile esse penes vasallum: igitur necessario accrescit feudo, ut feudo.

* Ædificia an cedant feudo. v. num. 69. infrà.

68 Quantum autem ad * ædificium & similem meliorationem exploratissimum est fundo, & solo cedere. *l.* 2. *l. si quis sciens. C. de rei. vendic. cum vulg. & latè dicemus infrà* §. 81. & statim necessario acquiritur domino directo quoad directum, & vasallo quoad utile dominium. Baldus in §. *si quis de manso. col.* 4. *versic. pone quod vasallus facit clusam de controvers. investit.* Albert. Brutus in *tractatu de augment. col.* 60. *conclus.* 20. Et sic concludendum videtur hujusmodi augmenta accrescere & cedere fundo feudali ut feudo: & quod illo aperto, ut in casu nostri §. & à domino prehenso includuntur servitutes à vasallo, vel suis predecessoribus acquisitæ, ædificia & cætera quæcunque melioramenta in eo facta, & quod illis fruetur dominus, nec quicquam restituet inita fide quum id culpa vel mora cessantis vasalli contingat.

* Servitutes redemptæ an cedant feudo. V. num. 69. infrà.

Et multo fortius includentur servitutes * redemptæ, quia est commodum libertatis acquisitæ feudo, cujus veterem servitutem redemit vasallus.

69 Sed his non obstantibus dicendum, quod in dubio & in effectu non cedunt feudo ut feudo. Sat est enim dominum directum uti feudo quale dedit illud, vel quale ab initio recognitum est & ei subjectum, nihil ad eum de augmentis postea sequutis præsertim sumptu & pecunia vasalli, & potest domino feudali dici, ut in simili ait textus in *l. ex asse. ff. ad Trebellia.* sufficit tibi jus tuum integrum servari, non autem meliorem tuam conditionem fieri, *facit l. in agris. ff. de acquir. rerum domin.* Investitura enim implicat * limitationem, textus in *cap. si quis de manso.* & ibi Baldus *de contro. investit. in usibus feudorum*, ut & constitutio servitutis. Baldus *l. nec modus. C. de servitut. & aqua.* & in specie fac vasallum emisse, vel ei legatam esse servitutem viæ, per fundum vicinum ad flumen, vel in sylvam, aut viam publicam: An dominus feudi durante hac prehensione possit hac servitute uti? Videtur quod sic per prædicta. Tum quia servitus est acquisita ipsi prædio. *l. qui in aliena. in fin. ff. de acq. vel omittit. hered. l. sed & loci.* §. *si aliter. ff. fin. regundor.* & non personæ: nec curatur quis sit verus dominus feudi. Competit enim vel simplici fructuario, imo etiam simplici possessori fundi dominantis, per notata *suprà eodem gloss.* 1. *& ult.* Quanto fortius domino directo, qui etiam hoc casu factus est verus possessor, ut *suprà gloss.* 4. *quæst.* 2. & longe plus juris habet quàm usufructuarius? Contrarium dicendum est, quia dominus non est factus possessor simpliciter, sed limitatim respectu jurium & commodorum feudalium sibi per consuetudinem debitorum, tanquam dominus feudalis, sed non quoad reliqua omnia, in quibus vasallus remanet utilis dominus & possessor, ut diximus *suprà eodem gloss.* 4. *num.* 27. *& infrà* §. 8. *num.* 106.

* Limitatū est jus feudi dominantis.

70 Non ergo possidet feudum ut fundum, sed duntaxat ut feudum, & in qualitate feudia se moventis, & ad limites investituræ extra quos est extraneus. Et consequenter dominus vicini & servientis fundi, quoad quemvis extraneum liberas ædes habet, *l. loci corpus competit. in fin. si servit. vendicet.* cúmque prohibere potest, nisi dominus feudi vel suus commissarius dicat se ea uti non jure feudali, nec ut dominus feudalis; sed ad utilitatem fundi ut fundi, & ad conservationem juris ipsius fundi, & quasi possessionis domini fundi, qui etiam consentiat vel saltem non dissentiat, quod sufficit, quia sua interest, suam quasi possessionem per quemcumque conservari: sed si velit, potest servitutem illam in totum vel usum ejus ad tempus remittere invito domino feudi, qui ex tunc nullo modo poterit uti, nec nomine proprio scilicet simplicis domini feudalis, quod nunquam potuit nec nomine fundi seu domini utilis propter ejus dissensum. Nec obstat *d.* §. *è contrario de investit. de re alien. fact. in usibus feud.* quia de localibus illis consuetudinibus Insubriæ nihil ad nos, ut dictum est *suprà in rub. num.* 2. Idem dico de jure patronatus ecclesiastici per vasallum acquisiti non de feudo sed aliunde nec ut feudi, sed ut fundi, ut dixi, *infrà* §. 55. *gloss.* 10. *num.* 4. Idem si ratione ejusdem fundi (ut fundi) acquisivit jurisdictionem in habitantes ejusdem fundi: quia non est dubium si in habitantes extra fundum quod tenet à domino qui in eo non habet jurisdictionem, ut *suprà eadem gloss. num.* 45. *cum seq.* Non est ergo dubium, quin pendente hac prehensione possit vasallus ea servitute ad commodum fundi sui uti, etiamsi maneat in fundo ut commissarius domini, vel suus colonus, quia non habet eam servitutem ut vasallus, sed ut ipse & in ea nullum jus habet à domino feudi, sed à se ipso & ab eo à quo acquisivit. Et pariter ipse & non dominus feudalis utetur eo jure patronatus, & dicta jurisdictione etiam intra & super idem fundum à domino prehensum.

71 Quòd autem dixi dominum non posse uti, fallit primò, si vasallus acquisivit eam ut vasallus, vel si legata sit ei tanquam vasallo, etiam si partim contemplatione domini directi facta sit acquisitio, quia tunc feudo ut feudo; unde si vicinus promisit Titio vendere hujusmodi servitutem, deinde Titius infeudavit feudum, cedendo jus dictæ promissionis, vi cujus vasallus emit, acquiretur feudo ut feudo. Nec obstat quòd Albericus post Oldrad. in *l. Rutilia Polla ff. de contrahen. empti.* dicit de augmento facto cum impensa acquirentis, quia loquitur in acquisitione ex nova causa, sed hic fit ex veteri inexistente infeudatione.

72 Fallit secundo, si vasallus redimat veterem feudi servitutem (hoc est ante originalem investituram impositam) aliàs non esset dubium, quia tunc dominus feudalis utetur ea libertate tempore hujus prehensionis, nihil refundendo vasallo qui moræ suæ imputare debet quod non facit justa domino, unde non videtur damnum sentire, quod culpa sua sentit, *l. damnum. ff. de regul. jur.* Non obstat quod Alberic. post Oldrad. in dicta *l. Rutilia.* vult de augmento facto cum impensa, & quod hic facta est ex nova causa & mera industria redimentis. Quia multum refert inter acquisitionem novi juris in re aliena, quòd in dubio non prodest domino feudali: & inter extinctionem servitutis & liberationem feudi, quæ necessario etiam directum ipsum dominium & jus domini feudalis liberat & eximit, nedum utile dominium vasalli. Non enim potest redimens hujusmodi servitutem recipere possessionem actionum expressam vel tacitam contra seipsum, vel contra dominum, nec contra quemvis alium etiam jus vel partem habentem in fundo serviente, quia hujusmodi servitus prædialis non potest cedi, nec in alium transferri, nisi cum fundo dominante, à quo est inseparabilis, *l. ergo. in fin. l. & meu. l. cum essent.* §. *plurium de servit. rustic. prædior.* esset enim alia nova servitus, ut latè dixi in *extricat. Labyrinthi dividui & individui, parte tertia, nu.* 310. *& nu.* 318. Sed tantum possunt in totum extendi & non pro parte, *lege pro parte*, ut ibi dixi in novis intellectibus *in extricat.* 3. *Labyrinth. ff. de servitut.*

73 Secus si feudum ab antiquo ex tempore infeodationis deberet reditum aliis solvendum, quia vasallus potest ut ipse redimere, ut in dubio censetur facere, & cessionem jurium accipere; ideo etiam pendente hujusmodi prehensione dominus non faceret fructus suos, nisi cum onere hujusmodi reditus, ut ante redemptionem ejus facturus erat. Amplio etiam si dominus directus nullo modo erat aliàs obligatus nec personaliter, nec hypothecariè ad hujusmodi reditum, ut in reditu limitato ad fundum subjectum & ejus fructus, ut in *d.* & dixi *infrà* §.

33. Et etiam propriè hujusmodi reditus facit partem

fundi infeudati. *l. fundi partem. ff. de contrahenda emptione & vendition. l. si sterilis. §. si tibi. ff. de action. empti.* dixi *infra* §. 33. *quæst.* 9. *num.* 90. & §. 33. *in principio,* & §. 76. *num.* 24.

74 Et hæc sit prima sublimitatio fallentiæ secundæ, quam sublimito secundo, ut procedat in servitute itineris vel aquæ haustæ debita vicino tempore infeudationis quæ non est magni valoris: nec absorbet sextam partem utilitatis fundi servientis, vel circiter. argumento notat. per Bart. in *l. societatem. §. arbitrorum. ff. pro socio.* Secus si esset talis servitus quæ absorberet majorem fere partem utilitatis fundi servientis, quia tunc non esset æquum dominum feudalem frui omnibus fructibus non deducta magna illa diminutione quam faciebat servitus: quia tunc non solum censeretur frui fructibus fundi à se infeudati, sed etiam pecunia ipsiusmet vasalli, qui quamvis sit in culpa non faciendo fidem vel detrectando jura debita, tamen non debet inde patronus superlucrari, satis est quod faciat fructus suos rei, quatenus sua erat, & potest ei dici: sufficit tibi jus tuum integrum servari, non autem meliorem tuam conditionem fieri, *l. ex asse. ff. ad Trebellianum.* Et quod hoc esset iniquissimum, ait textus in *l. Marcellus. §. quod si suspecta eodem titulo:* patet quia non solùm frueretur re à se infeudata, sed etiam pretio per vasallũ numerato, *l. ff. de usufr. & quia qui pretio. ff. de usufruct. l. si usus fructus legatus:* ad hoc quæ dicemus *infra eadem gloss. quæst. 5. n. 28. & infra. §. 22. quemadm.*

75 Quantum autem ad ædificium de quo infra *numero* 84. dicendum quod cedit feudo ut feudo: quia fit in fundo spectante ad directum dominum respectu directi dominii: & ad ædificantem respectu utilis. Et sic utrique domino respective cedit, ut & redemptio servitutis quæ non est cessibilis sed extinguibilis. Nec est simile de acquisitione servitutis in alienum fundum, quia illa potest acquiri soli domino utili non tangendo directum, id est nihil acquirendo nec imprimendo respectu directi domini. Idque tam passivè, quàm activè: patet, quia potest vasallus imponere servitutem prædialem respectu juris sui, resoluto jure suo resolvendam, *cap. 1. §. rursus, quemadmodum feudum amitt. in usibus feudorum.* Idem de quocunque domino utili respectu juris sui, ut dixi in *tractatu dividui & individui.* Et est textus *in l. 1. in princip. versic. Item in fundo vectigali ff. quibus modis ususfruct. amitt.* & expresse textus in *l. 1. in fin. ff. de superficieb.* & pariter potest acquirere respectu juris sui, tantum ad utilitatem fundi sui, & quatenus suum est & quatenus jus suum durabit, ut etiam potest facere pleno jure dominus timens rem subjectam restitutioni fideicommissi, quo non obstante interim pleno jure dominus est, ait textus in *l. generaliter. ff. qui, & à quibus manumiss. liberent. in fin. l. 1. §. servi appellatione ad Syllani. l. non ideò minus. ff. de re judicata,* Alexand. *consil.* 162. *num.* 5. *lib.* 6. quum etiam propter hoc minori pretio vel leviori conditione acquirere poterit.

76 Sed quid si feudum in totum & perpetuo revertatur & consolidetur domino directo, * an debeat lucrari hujusmodi augmenta? breviter distinguendum videtur, an propter culpã vasalli, aut citra ejus culpam. Primo casu puta ob ingratitudinem quam feloniam vocant, & tunc augmenta incorporata vel inseparabilia nisi per sui peremptionem cedunt lucro domini, ut expresse tenet Bald. *in cap. 2. §. si vasallus hic fin. lex.* & ibi Jacob. Alvaror. in *col. 2. versic. quæro ab extra.* Bald. in *l. fin. in fin. C. cõmunia de legatis.* Baldus Angel. Joann. Imol. Alexand. in *l. Senatus. §. Marcellus. ff. de legat.* 1. moventur per *l. 2. versic. nulla. C. de jure emphyteutic.* ubi emphyteuta cadens emphyteusi propter canonem non solutum, aut aliam culpam, perdit omnia emponemata. & textus in *authent. qui rem. in fin. C. de sacrosanct. Eccles. & in authent. de alien. & emphyteut. §. si verò quis locator collat.* 9. nec hoc est iniquum, cum ex suo vitio hoc incommodo afficiatur, ut inquit text. in *l. nec iniquum ff. si quis omiss. causa test.*

* An augmenta intrinseca cõsolidentur lucro domini. Resolutio hujus q. infrà *eodem num. seq.*

facit lex, *quod quis ex culpa. ff. de regul. jur. cap. damnum de regul. jur. in 6. cum ibi not.* secus tamen esset in colono, qui etiam propter culpam ejectus, necessarias vel utiles impensas repetit. text. in *colonus in princ. ff. locati.*

77 Secundo casu quandò citra culpam, puta propter defectum lineæ masculinæ, vel temporis lapsum, si ita limitatum erat feudum concessum, aut aliàs sine culpa vasalli feudum committitur & finitur, & tunc ne ea quidem etiam incorporata augmenta cedunt lucro domini: quia tenebitur vasallo vel hæredibus ejus pretium illius meliorationis solvere, vel pati illam auferri, ut expresse deciditur in dicto §. *si vasallus.* quod enim ille textus refert quosdam alios dicere, omnino ad dominum pertinere, eorum dictum non approbatur, sed velut ineptum rejicitur à gloss. Andr. Ier. Bald. & cæteris omnibus ibi scribentibus, Raph. Cuma. Alex. in *l. domos de legatis* 1. Carol. Ruin. *consil.* 14. *in 2. dubio. cons.* 24. *num.* 10. *lib.* 1. & idem dicunt Baldus, Alvar. & alii ibi. in *emphyteuta*, argumento sumpto à feudo ad emphyteusim, & è converso.

78. Quod argumentum sit * validũ, latè discutiunt Jason in *l. 1. collat. 10. & 11. C. de jure emphyteut.* Nicol. Everaldus, vir doctissimus in *locis legal. loco.* 12. ubi concludunt argumentum ab emphyteusi ad feudum procedere, quando non subest ratio diversitatis, nec reperitur aliter expresse decisum in feudis, argumentum vero à feudo ad emphyteusim procedere, quando jus feudorũ est fundatum in ratione naturali, & justa, & non reperitur aliter decisum à jure communi, nec subest diversitatis ratio, alioquin non posse argui. Sed nec hoc quidem sufficit, nisi adsit eadem ratio, ut dicam *infra* §. 13. *gloss. 1. num.* 49. dixit etiam Alex. *in l. divortio. §. fundum. collat. 2. ff. sol. matrim. & in consil.* 106. *viso themate. coll. penul. vol.* 4. quòd valet argumentum de feudo ad emphyteusim: quando dispositio feudalis non est contra regulas juris communis, & seq. Philip. Decius in *cap. caterũ. collat. 6. de judic.* adde quòd Joan. Bap. Caccialup. in *repetit. cap. 1. de feud. cognit. part. 5. reg.* 32. tradit pro regula, quod ubi capitulum vel textus loquens de feudo continet jus commune, extenditur ad emphyteusim, & hanc regulam infallibilem esse asserit Philip. Cornæus *in consil.* 67. dom. Joan. Bapt. *collat. 2. versic. 4. præmitto. vol.* 2. Sed certè inquantum concedunt argumentum ab emphyteusi ad feudum, est potius argumentum à dispositione juris conmmunis, quæ habet locum in feudo in casu consuetudine feudali non comprehenso, ut inquit textus d. *cap. unici. de feud. cognit.* & ubi deficit simile consuetudinis vel aliud argumentum emanans propriè ab ejus mente, & ratione: quia demum tertio loco recurritur ad legem scriptam, ut tenet Jacob Bell. Alvaro. in d. *cap. unico. collat.* 3. & ibi Caccialup. in *repetit. super gloss. 2. ad fin.* quamvis in hoc Jason in d. *l. collat.* 11. in quadam sua secunda illatione dicat contrarium, & malè faciunt quæ dixi supra in *proœm. gloss.* 1.

* An procedat argumentum à feudis, ad emphyteusim vel cõtra.

* 79 Et sic de se non valet argumentum de feudo ad emphyteusim vel contra, ut tenet Alexand. *consil. 5. n. 5. n. 12. lib.* 5. & dixi infrà §. 56. *n.* 7. non autem est recurrendum ad jus canonicum, licet Alexand. *consil. 5. n. 10. lib.* 5. & Franc. Cur. in *2. part. 2. partis feudor. quæst. 2. n.* 60. imperite nimis dixerit, ubicunque in materia feudali discrepant jus canonicum & civile in feudis, debere observari jus canonicum, & Curtius quidem allegat Bald. in *cap. imperialem. §. præterea si inter. col. 2. de probib. feud. alienat.* per Fede. & quosdam sequaces: ex quo sequeretur in defectum consuetudinis feudalis esse immediatè recurrendum ad jus canonicũ, quod est falsum & contra text. dicti *cap. unic.* ubi cavetur immediatè recurrendum ad jus civile Romanum. Bald. autem & sequaces solum se fundant in juramento, quæ est frivola ratio: quia (nisi fortè in terris Papalibus) juramentum non debet actum subjicere alii legi vel foro, ut dicemus *infra* §. 166. in quantum vero præfati doctores concedunt argumentum, à feudo ad emphyteusim, est magis argumentum à * ratione, & naturali

* In dubiis feudalibus non est recurrendum ad jus canonicum.

*Argum. à ratione & naturali justitia.

justitia, lege vel consuetudine deficiente, quod est efficacius, ut diximus suprà in proœmio quàm argumentum à feudo, vel jure feudorum, quorum consuetudines sunt locales, ut *suprà* probatum est in rubr. & receptior, veriórque est opinio, quòd jura * feudorum sunt singularia, nec habent vim legis, nisi in materia feudali, nec possunt allegari decisive in alia materia, ut tenent Jacob. Bell. in *tit. episc. vel abb.* Bald. Alvarot. & omnes in dicto *cap. 1. de feud. cogni.* Bart. in *l. ut jusiurandi.* §. *si liberi in princ. & circa med. ff. de operis libert.* Salic. in *dicta l. 1. col. 4. Cod. de jure emphyteutico.* Petr. Anchar. in *l. 2. de jure patronat.* Jas. in *l. de quibus. collat. 7. n. 29. ff. de legi. Senatusconf. & longa consuetudin.* quamvis super hoc nimiũ se involvat Franc. *in 1. parte feud. quæst. 3.* & quicquid etiam dixerit Jason in *cons. 92. collat. 5. in fin. vol. 1.*

* Feudorũ jura singularia sunt, nec habent locum nisi in materia feudali.

80 Obiter mentem subit unum, ad quod pauci advertunt incuria notitiæ vocabulorum, citra quam tamen ne literati quidem nomine quisquam dignus est, nedũ jurisperiti omnes scribentes in *dicta l. 2. & in* §. *adeo. Instit. de locat.* Lancelo. Decius in *l. Senatus.* §. *Marcellus. ff. de legat.* Alberic. Brut. inter *consilia feudalia. consil. 105. ista prohibitio. in fin.* & cæteri quotquot legi ubique dicunt eum qui sua culpa cadit feudo: vel emphyteusi, perdere omnia melioramenta, * etiam ædificia, magnas meliorationes, acquisitas servitutes, & indistinctè quicquid reparavit, cõstruxit, aut alias utiliter in re impendit: tamẽ ubicunque textus codic. vel authent. de hoc loquuntur, ut in *l. 2. C. de jure emphyt. in auth. de alien. & emphyt.* § *si vero quis, collat. 9.* non dicunt amitti quicquid impensum fuerit: sed solum ipsas meliorationes, sive quæ Græci dicunt *ἐμπονήματα*, quæ nihil aliud significant, quàm rei sterilis & incultæ redactionem ad culturam, ut satis apparet per textũ juris in *dicta l. 2. & in* §. *adeo Instit. de locat.* ex quo sequitur, quòd appellatione meliorationum sive emponematum veniunt illæ solum impensæ, quę respiciunt debitam & consuetam culturam agri, vel structuram ædificii, secundum communem, & ordinariũ modum, & usum regionis, quod etiam satis liquet ex etymo * hujus verbi Græci emphyteusis, quod Latine secundum Nebrissen. significat insitionem, & plantationem, sive vinearum, sive arborum aut hujusmodi: derivatur enim ab hoc verbo Græco *ἐμφυτεύω*, id est insero vel planto. Ex quibus sequitur emphyteutam propter culpam, puta canonis nõn soluti ab emphyteusi lapsum, non continuo indistinctè amittere quæcunque in re impendit, sed solũ ea quæ concernunt solitam & consuetam meliorationem prædii, & quę ex natura concessionis expresiè vel tacitè erat obligatus impendere, & hæc merito perdit.

* Melioramenta & emponemata an & quando amittat emphyteuticarius.

* Emphyteuseos etymon.

81 Secus * de his quæ nudam & simplicem debitæ meliorationis formam excedunt, & quæ ex natura & lege contractus, non tenebatur facere, ut si emphyteuta novas mansiones, urbanas & rusticas magni sumptus, & valoris addiderit: vel stagnum & molendinum ampli reditus, inter anfractus, vel conflictus emphyteuticorum prædiorum gravi sumptu artificiosè construxerit: non est nec fuit unquam de mente juris recte perpendendo, quid significat emphyteusis, & quid sunt emponemata, quòd emphyteuta hæc ob defectum canonis amitteret, nec etiam esset rationabile maximè per ea quæ latè deduxi *infrà eodem in 2. ampliatione*: itaque censeo illos textus juris & omnes similes ad hunc novum, sed verum & germanum sensum, exponendos, doctrinámque glossarum & doctorum omnium hactenus nimis indistinctam ad hunc velut gnomonem regulandam esse, & modificandam: dicam circa hæc plura latius. *infrà in rubrica seq.*

* Emphyteuta culpa sua ejectus, non perdit impensas excedentes rationem emponematon.

82 Ad id unde digressus sum rediens concludo, quod etiam * in emphyteusi ea finita tempore, aut aliàs, emphyteuta non perdit servitutes acquisitas, nec ædificiorum structuras aut hujusmodi graves impensas, meliorationes, sed eas seu earum æstimationem potest retinere, quod probatur primo naturali * ratione, quæ neminem patitur cum jactura aliena fieri locupletiorem, *l. nam hoc natura. ff. de condict. indeb. cum vulg.* & bon. textum *l. planè.* §. *sed benignius. ff. de petitione hæredit.* Secundo per dispositionem juris communis, quo cavetur eum qui bona fide in re aliena etiam scienter, (modo non adsit animus donandi,) vel in re sua, sed restitutioni subjecta, ædificavit: vel quid aliud ad perpetuam utilitatem fecit: posse sumptus hujusmodi utilium vel necessariarum impensarum repetere. §. *certè illud inst. de rerum divi. l. qua ratione in princ. ff. de acquir. rerum dom. l. domos. ff. de legat. 1. l. si quis sciens. l. si in area. C. de rei vendicat.* cum similibus & ita in emphyteuta tenent præfati doctores in dicta §. *Marcellus.* & §. *si vasallus,* & ultra eos idem vult Bald. in authen. *excipitur. C. de bonis quæ liber. in l. 2. ad fin. C. de rei vendic. l. in rem.* §. *tignum ad fin. ff. de rei vendicat.* Paul. in authent. *qui rem. C. de sacrosanct. eccles. & in consil. 237. primo videndum est ad fin. vol. 1.* Rapha. Cu. latè in *consil. 57. monasterium. col. 2.* Guid. Pap. in *deci. Delph. 169.* & Decius *cons. 439.* Jason in *d. l. 2. coll. 6. not. 7. C. de jure emphyteu.* Philip. Dec. *consil. 518.* Alberic Bru. in *tract. de augment. conclus. 20.* & hæc veritas quamvis Rapha. Fulgo. aliter consulat *in consil. 9. Abbas.*

* Impensas graves non amittit emphyteuticarius; & ideo eas servare potest finita emphyteusi.

* Natura abhorret quemquã locupletari jactura aliena.

Ædificans scienter in solo alieno utiliter perdat impensas.

Adverte tamen circa meliorationem * ædificiorum urbanorum, quòd non potest abradi, si inde sequatur deformitas civitatis: sed debet æstimatio extantis meliorationis reddi vasallo, emphyteutæ, aut simili, cui eo nomine retentio rei competit, ut notat Lancelot. *deci. in d.* §. *Marcellus.*

* Melioramenta ædificiorum quemadmodum sibi servare possit emphyteuticarius.

83 Non obstat §. * *emptor, in fine in l. final. C. communia de legat.* ubi dicitur emptorem qui fundum subjectum restitutioni vel fideicommisso scienter emit, & melioravit, illo evicto habere adversus venditorem actionem tantummodo ad restitutionem pretii, neque dupli stipulatione, neque melioratione locum habente, quia ille §. loquitur inter emptorem & venditorem tantum, & vult emptorem nullum recursum evictionis habere adversus venditorem etiam meliorationum nomine, non autem loquitur inter evincentem & emptorem, nec excludit emptorem à recuperatione meliorationum respectu evincentis, ad quem perveniunt sine causa illæ meliorationes præsentes, sed de hoc nihil dicit, & sic relinquit juri veteri & communi, quod est in *dicta lege domos,* & sic dictus emptor habebit exceptionem, & etiam inserti condictionem, adversus legatarium vel fideicommissarium vendicantem, ratione hujusmodi sumptuum, & impensarum inspecto præsenti valore rei, sicut haberet ipse hæres & venditor per dictam legem *domos* & duas leges sequentes *de leg. 1.* Et hoc notat ad sanum intellectum *d.* §. *emptor,* quia nulli doctores scribentes ibi quotquot legi advertunt sed simpliciter dicunt, illum emptorem suos perdere sumptus, quod est falsum. Item * in §. *item quæritur si sumptus in l. si quis domum ff. locat.* ubi si is qui à fructuario fundum conduxit in quinquennium, primo anno sumptus fecerit, ad utilitatem totius temporis locationis: & primo anno moriatur locator, ait textus conductorem non recepturum sumptus, quia hoc evenire debuit ipse prospicere. Quamvis enim glossa & doctores ibi, nec alibi advertant, debent intelligi inter conductorem & hæredes locatoris, ut patet per totam seriem dictæ legis quæ non loquitur nisi in actione ex locato & conducto, non autem inter conductorem & proprietarium: quia respectu proprietarii potest sumptus vel eorum æstimationem recipere: quatenus res est melior, & proprietarius locupletior, idque non modò via exceptionis, sed etiam actionis in factum vel condictionis, ex *d. l. si & me & Titium, si cert. petat.* quemadmodum quilibet tertius etiam malæ fidei possessor: quamvis enim iste conductor non possederit, & scientiam rei alienæ habuerit, tamen propter justam & licitam occasionem, eadem ratio militat in eo, quæ & in bonæ fidei possessore.

* Intellectus §. *emptor. in l. fin. C. Communia de legat.*

* Intellectus l. *si quis domum* §. *item quæritur. ff. locati.*

84 Præfatam * conclusionem *suprà num. 68.* quòd ędificium cedit solo: Limita * dupliciter. Primò, si ex primitiva concessione apparet, solum ipsum tantum

* Regula, ædificium solo cedit, limitatur.

* Plures limitationes vide apud Socinum. Regula Ædificium. 1.

esse concessum jure feudali vel emphyteutico: ita ut recipiens posset (si ædificare volet) habere ædificium jure proprio, quia pactum valet, *per l. 2. C. de jur. emphyteut.* ut expressim decidit Bald. in *consil. 69. super solo lib. 2.* secundum veterē Brixiæ, quod est *consil. 74. lib. 4.* secundum posteriorem Lugduni impressionem, & *consil. 134. quidam emit. lib. 3.* posterioris editionis. idem tenet. Bald. in auth. *excipitur, col. 1.* ubi refert ita consuluisse. *Cod. de bon. quæ liber. & in l. 2. col. 1. C. de jure emphyteutic. in auth. qui rem, col. 2. de sacrosanct. eccles.* & in *col. §. si quis de manso. collat. 4. vers. extra quem, de contro. investit. in usib. feud.* & est veritas. facit nota divisio juris per partem inferiorem & superiorem, secundum Petr. & Cyn. in *l. & si severior. C. de his qui not. infam.* Alberic. *in tract. statuto. part. 3. q. 46.* & quæ dixi in annotatio. ad Philippum Decium in *l. penult. §. si filius. ff. quod quisque jur.* Non obstat *l. obligationum ferè. §. placet. in fin. ff. de action. & obligation.* *ibi, nihil proficit quominus & superficies transeat, quæ natura solo cohæret. & l. ult. ibi, quarum proprietas & civili & naturali jure ejus est, cujus & solum. ff. de superficieb.* per quos text. multi tenuerunt, non valere pactum in contrarium, tanquam contra jus naturale, & nullo pacto fieri posse, quia ædificium cedat solo, & transeat in dominium saltem directum ejus cujus est solum, ut decidit Bart. in *l. prima. num. 1. & 2. ff. de superficieb.* Ludovic. Roman. *singula.* Philip. Corn. *consil. 74. sit. libro 3.* Socin. *cons. 138. lib. 2.* Paulus in *l. 3. ff. de servitut.* hinc decidit Bart. in dicta *l. prima, num. 2 de superficieb.* quòd in concessionibus quæ fiunt ab Ecclesiasticis hoc modo, videlicet solum emphyteutico, superficiem verò jure proprio, quod nihilominus debet intelligi, ut nota domus sit emphyteutica, non solum si daretur domus ædificata, sed etiam nudum solum, in quo recipiens posset ædificare. Et sequitur Paul. in dicta *l. 3. de servitut.*

85. Contrarium & melius voluit Baldus in consiliis & locis præfatis, & ad *§. placet, & l. ult. ff. de superficieb.* respondet Bald. in d. auth. *excipitur. col. 1.* quod loquitur de juris subtilitate Glossa verò in d. *§. placet verb. nihil proficit.* dicit quod de rigore, secus de æquitate, quæ solutio non valet, quia perinde est ac legem corrigere, ut etiam sentit. glossa in *l. cotem. in gloss. ult. ff. de publican.* dixi in novis intellect. in *l. commodissimè, number. 1. ff. de liber. & posthum.* Vera solutio est, quod inquantum dicta jura dicunt, quod superficies naturâ solo cohæret, vel civili vel naturali jure ejus est, cujus & solum: intelligenda sunt sicut & illud jure naturali omnia esse communia & jure naturæ omnes homines nasci liberos, *l. manumissiones, ff. de justit. & jure,* id est, jus naturale non invenit nec introduxit dominiorum distinctionem, nec servitutem. Sed non proinde sequitur eas esse nullas & reprobatas à jure naturali, sicut nec obligationes, & actiones civiles & prætorias, quas jus naturale nec novit, nec introduxit, ut plenius dixi in novis intellect. Regula est ergo, superficiem & ædificium cedere solo, & dominum soli habere in hoc intentionem fundatam, *l. 2. C. de rei vend. l. adeo. §. cùm in suo. ff. de acquirend. rerum domin. ut in l. altius. C. de servitut. & aqua.* Nisi tamen de contrario appareat, ut *infra eadem gloss. num. 88.*

86. Limita secundo ex consuetudine, nec enim dubium est quod potest fieri pacto, fortius effici posse consuetudine vel statuto, ut tenent gloss. & doct. in *rub. C. de decret. Decurio. lib. 10.* Valet enim argumentum de pacto ad statutum affirmativè. Alex. *cons. 120. in fin. lib. 6.* Philip. Dec. *l. nec ex prætorio, in fin. de regul. jur. & in cap. 1. lect. 2. num. 6. extra de constitutio.* And. Tiraq. in *tract. de jure primogenit. q. 9. num. 1.* & pro hac limitatione text. in *l. venditor, ad fin. ff. commun. præd.* quem Bald. citat in dicto *cons. super solo*, valde per exemplariorum traduces corrupto, ut omnia ferè Baldi consilia, ut sæpe mihi conqueri soleret doctissimus ille Senator, And. Tiraquell. qui quamprimum Parisiis designatus Senator venit anno 1540. bibliothecam meam ingressus, quum valde laudasset, quòd consilia Alexandri Tartaginæ emendarem, quæ sunt etiam consilia Baldi: cui cùm duo exemplaria exhibuissem vetera & nova, questus est, utraque nimis esse corrupta, & obnixè rogavit, ut manû emendationi apponerem, quemadmodum faciebam in consiliis Alexandri. Cōsilia quidem Alexandri, ut magis necessaria, expedivi. In consiliis autem Baldi frequenti flagitatione præfati Tiraquelli impulsus, manum apposui, sed propter aliorum super alia negotiorum incurrentium molem non absolvi. Dynum itaque in regulas, & universum Philippum Decium (eo quod magis necessarii essent) recognovi.

87. Sed facile est ex his quæ nunc scribo prædicta duo Baldi consilia suæ puritati restituere. In primo, incipiente *super solo*, duplex erat quæstio: Prima, an finita emphyteusi sive lapsu temporis, sive commisso, puta ob canonem non solvendo per triennium, ædificium esset amissum? Altera quæstio, an emphyteuta posset ædificium sine domini consensu per se vendere? Et in utraque quæstione primò Baldus arguit contra emphyteutam, ex *d. §. placet.* Secundò ex *l. 2. C. de jure emphyt.* Tertiò ex opinione Bal. *in l. 1. §. 1. de superficieb.* contrarium decidit. Tum propter pactum, tum propter consuetudinem, & insuper addit, quòd quamvis ex instrumento antiquo primitivæ concessionis non satis liqueat, an sit limitata ad solum, ut assolet in Italia solum quidem concedi jure libellario, id est, emphyteutico (ut ait.) Ædificium autem jure proprio, scilicet recipientis, id est, quòd si emphyteuta ædificet, ædificium erit suum proprium & liberum. Tamen dicit hoc satis apparere ex instrumentis solutionum, ex quibus apparet solutionem esse factam, & contumaciam pro solo, & non pro ædificio. Quæ præsumptio adjuvatur consuetudine utentium, qui solent concedere solum jure libellario: ædificium autem jure proprio, quæ assuetudo interpretationem facit *l. si servus plurium. in fin. ff. de legat. 1.* Bald. *l. contractus. C. de fid. instrum.*

88. In secundo verò Baldi consilio, incipiente, quidam fundus à monasterio datus fuerat ad libellum, seu in emphyteusim temporalem Titio, qui in eo domum ædificavit, postea vendidit jure proprio, & in perpetuum dictam domum Caio, qui ipsum solum suscepit seu recognovit in emphyteusim ab eodem monasterio, usque ad residuum temporis, videlicet viginti novem annorum. Accidit quod Caius per quadriennium non solvit censum libellarium, & etiam lapsi sunt vigintinovem anni: quæstio fuit, an ædificium unà cum solo reversum est ad monasterium: an verò solum tantum? Ait Baldus, primò considerandum, an solum trahat de necessitate superficiem ad se: in quo Bart. tenuit quod sic, & consequenter totum reverti. Contrarium decidit Bald. quod possunt esse duo domini & proprietarii, unus partis superioris, alter inferioris, ut in turri sic divisa, vel arbore retenta, si hoc apparet actum, & sic licèt ipso jure (id est, ut ipsa & regulariter) ædificium cedat solo: ut *supra ead. gloss. num. 85.* tamen in effectum non cedit, si contrarium agitur inter partes, ut si dominus soli nolit requirere nec detinere dominium superficiei. *l. si fundum. §. qui fundum, ff. de legat. 1.* ut omnino apparet actum ex hypothesi, quia Caius non solùm habet solum & superficiem diverso jure, sed etiam ex diversis causis diversis auctoribus, & sic uno amisso, non tamen perditur alterum. Et Bald. postquam distinxit opinionem Bart. rejicit eam in totum, quia hæc sunt pacto separabilia, & tunc diverso jure habentur, ut pulchrè inquit Bald. in *l. 3. ff. de servitut.* Et sic concludit domum non esse reversam ad monasterium, quia in ea non habet causam à monasterio: sed idem si Bart. in utroque causam ab eo sed diverso jure, *ut sup. ead. glossa num. 84.*

89. Dicit tamen Bald. in fin. dicti consilii, quòd ex quo non solum reversum est ad dominum, non tenetur dominus ad aliud, nisi pati quod ille tollat ædificium:

arg. l. quæ pendentem, ff. de act. emp. l. qui saxum, de donation. Confirmo, quia etiam in terminis *q. sup. eod. num.* 84. quamvis sit actum, ut recipiens habeat superficiem perpetuo & jure libero: non tamen actum videtur, quod in casum reversionis soli debeat solum remanere domino inutile. Addit Bald. quod iste cogetur accipere æstimationem ruderum & cæmentorum ex æquitate. *l. in fundo, ff. de rei vendic.* quod intellige quando iste erat venditurus, secus si pro se usurus, quia tunc vendere non tenetur, ut declarat Bald. in *d. §. si quibus de manso. col. 4. in usib. feudor.* Et nota quod his casibus pacti vel consuetudinis, etiam in casum commissi, non sit ædificium lucro domini directi, tenet Baldus in omnibus locis præfatis, & nunquam contrarium scripsit: idem tenet Paulus in d. *Authent. qui rem. C. de sacros. Eccles. & in l. 3. ff. de servitutibus* quamvis videatur stare cum Bart. tamen in effectu relabitur in sententiam Bald. quem etiam sequitur Jason. in *l. provinciali. §. si ego ff. de oper. novi nunc. & in l. 1. q. 3. col. 8. num. 45. 46. & 47. C. de jure emphyt.*

* Sumptus quemadmodum retineat vasallus & emphyteuta.

90. Hanc autem conclusionem de * vasallo & emphyteuta, aut simili hujusmodi sumptus retinente, amplio primò etiam si per culpam vasalli vel emphyteutæ finiatur: in quantum tamen concernit impensas excedentes rationem meliorationis, & quas non tenebatur facere ex natura, vel lege contractus, per ea quæ supra dixi, hanc ampliationem intellige de culpa in omittendo non cadente in delictum punibile, secus in culpa cadente in delictum punibile, quia tunc totum amittitur, ut dicemus *infra §. 30. q. 2.* & si illud delictum est contra legem feudi vel emphyteuseos ut *infra §. 43.* cedit domino directo, cui committitur & acquiritur. Sin verò ex delicto communi, ex quo sequitur confiscatio, tunc spectabit ad eum, ad quem spectat confiscatio cum onere jurium feudalium, censualium vel emphyteuticorum, ut *infra §. 43. quæst. ult.*

* Cujus jure proprio sunt fructus, non tenetur eos impensis contribuere.

91. Amplio secundò, ut * non teneantur deducere super fructibus, nec cum eis compensare dictos sumptus. Ratio, quia interim fuerunt domini saltem utiles rei beneficiariæ vel emphyteuticæ, & sic omnes fructus ad eos pertinebant jure dominii sive jure proprio, ita quod non potuissent illi fructus ab eis peti nec auferri: & sic succedit decisio glossæ sing. in *l. emptor. in princ. in verb. superfluum, in fin. ff. de rei vendic.* dicentis, quòd hoc casu fructus non debent in sumptus imputari, & seq. Bart. Bald. Ang. ibi, idem Bald. Imol. Raph. Cum. Paul. Cast. Alex. Jas. in *d. l. domos col. 1.* Bald. Ang. Imol. Alexand. in *l. insulam, §. fructus,* ubi gloss. in *ver. compensatis. ff. solut. matrim.* idem sentit Bald. in *c. gravis col. 2. versic. 2. si autem ædificassem, extra de restit. spoliat.* Alexand. in *consil. 123. discussis hæsitationibus in fin. vol. 1.* Francisc. Cre. *sing. 105.* Carol. Ruin. *consil. 132. lib. 1.* & hoc nedum procedit in fructibus perceptis jure dominii, sed etiam ex quavis alia justa causa: alias quam ex simplici & nuda bona fide, Alex. *consil. 154. lib. 6.* quia si sola bona fides, cultura & cura suffragetur percipienti fructus, tenebitur eos imputare in hujusmodi sumptus. *text. in l. quod si artificem, in insumptus, ff. de rei vendic. l. super. empt. C. de eviction.*

* Impensæ gratia fructuum eos ipso jure minuunt.

92. Et intellige semper de sumptibus qui fiunt necessariò vel utiliter ad perpetuam rei utilitatem: non * autem de his qui fierent gratia quærendorum fructuum quia isti primitùs & ante omnia imputantur fructibus, & illos minuunt: quia non dicuntur fructus, nisi deductis hujusmodi impensis, eorum gratia factis: tuncque procedit regula *l. fructus in princ. ff. solut. matrim. l. 1. C. de fructib. & lit. impen. & bon. text. in l. si a domino §. fin. ff. de petit. heredit.* ubi dicitur, quòd etiam prædonibus deducuntur, quia nullus casus intervenire potest, qui hoc genus deductionis impediat, inquit Ulp. in *l. fundus qui, in fin. princ. ff. famil. hercisc. & declar.* Bald. in *margine. in ver. fructus, & in cons. 303. ad evidentiam vol. 1.*

93. Unde in casu hujus §. prehensione facta fructibus maturis, * debet dominus hos sumptus deducere, non solum colono, sed etiam ipsimet moroso vasallo per manus suas collocato, ut latè probabo *infrà eod. gloss. 8. q. 3.* Idem quando fructus capit in casum relevii, ut *infra §. 56.* ubi etiam dixi, sed quid si feudo resoluto, & penitus ad se reverso, & idem sive in emphyteusi, vel libellario aut superficiario contractu ad vitam [illegible] certas generationes facto, quæ fructibus maturis finiuntur. Idem si ususfructus maturis fructibus finitur, spectant enim ad proprietarium, ad quem ipso jure fit reversio ut dixi *infrà §. 43. quæst. ult.* sed deduci debent vel restitui omnes sumptus fructuum gratia facti, *not. l. 2. versic. nulla C. de jure emphyt.* hoc tradit, nec hanc deductionem tenet, etiam si culpa sua non solvendo canonem cedat emphyteutæ. secus si culpa cadente in dilectum punibile, ut in felonia vasalli: ut supra *num. 90.* Quo casu adhuc duo hi sumptus debent reddi vel deduci tertio, puta colono, qui non deliquit, sed non ipsi delinquenti, qui ipsius dignus est, ut egestate laboret. *l. ususfructus. ff. depositi.*

* In maturis fructibus quemadmodum impensæ deducendæ sint.

94. Tertio ut plenius habeas, amplia quod dixi de retentione melioramentorum, ut procedat etiam * adversus creditorem hypothecarium, non tamen in ipso debitore, sed tertio possessore, qui emit vel aliàs acquisivit prædium fortè producentis hypothecatum quamvis non valeret, nisi centum tempore quo acquisivit, sed postea sumptibus suis, industria in tantum melioravit, quod nunc valet ducentum: & creditor vult ab eo evocare, & facere distrahi pro suo debito per hypothecariam: quia quamvis nedum prædium ipsum, sed etiam omne melioramentum & augmentum intrinsecum illi unitum, sit creditori mero jure hypothecatum. *l. si fundus, in princip. & § 2. ff. de pignorib. l. si convenerit. §. si nuda ff. de pign. action.* Tamen ille tertius possessor poterit ante omnia deducere impensas & meliorationes suas extantes, vel ei reddenti prædium, debent restitui. Textus est rotundus in *l. Paulus respondit §. domus in fin. ff. de pignoribus & hypothec.* Addo text. in *l. cum postulassem, §. damni infecti, ff. de damn. infecto.* per text. in *l. fin. de censibus & in l. qui agros, de omni agro deserto. lib. 11. C.* Et quod fortius, tertius hic possessor nedum potest petere sibi refundi dictas impensas: sed etiam si hoc allegare malit, potest excludere creditorem, offerendo ei æstimationem rei, quæ erat tempore quo acquisivit, & eam solvendo liberari ab omni hypotheca, & rem liberam sibi retinere, quia respectu tertii possessoris, ad quem res pervenit, & ab eo meliorata fuit, non censetur res creditori obnoxia in effectu, nisi in quantum valebat eo tempore, quo ad tertium possessorem pervenit, per textum in *l. in his, C. de præd. & omnibus rebus manicul. lib. 11.* & ita decidit ibi Bart. & Alexand. in *addit.* Joan. Plat. in 5. *notab.* idem tenet Paul. in *l. si convenerit, §. si fundus. ff. de pignor. action.* Socin in *consil. 224. eleganter collat. 2. lib. 1.* Anton. Cors. *in sing. in versic. melioratio.* Ias. in *l. creditor, 1. ff. si cert. peta.* Alberic. Brun. in *tract. de augment. conclus. 14. fallen. 2.* quod nota pro his, qui emunt domos ruinosas, multis reditibus annuis hypothecatas: deinde postquam illas splendidè & utiliter reparaverunt, advolant undique creditores, & publicis hastis distrahendas subjiciunt: quia potest emptor, & quivis tertius possessor, se opponere distractioni & adjudicationi decreti pro suis impensis & meliorationibus, quæ debent sibi refundi. An autem & quando pro his habeat tacitam hypothecam, & prælationem, remitto ad dicenda infra ad rubric. 17. *touchant les criées.* ubi latè trado materiam hypothecarum & prælationum tam in personalibus, quàm in hypothecariis actionibus. An autem etiam contra creditorem annui reditus habeat locum præfata theoria Bart. & seq. per d. *l. in his*, ne hîc sim prolixior, quoniam distinctione opus est, dicam *infrà §. 72.*

* Retentio & persecutio impensarum nomine etiam adversus creditorem hypothecarium competit.

95. Subamplia hanc ampliationem dupliciter. Primò

mò, ut nedum procedat contra simplicem creditorem, pignoratitium vel hypothecarium, sed etiam contra eum qui haberet dominium utile * vel utilem rei vendicationem, in subsidium tamen, & de jure speciali, sicut in re empta per virum, nomine suo, ex pecunia dotali, vel sibi donata ab uxore, constante matrimonio: quia est viri propria. text. in *l. ex pecunia, C. de jure dot.* Tamen si maritus non sit solvendo, illa res empta in subsidium efficitur uxoris, quoad utile dominium, & utilem rei vendicationem. text. est, & ibi Bart. in *l. uxor marito. ff. de donat. inter vir. & uxor.* Et nihilominus tertius possessor qui emit à marito, poterit uxori agenti utili rei vendicatione sicut cuilibet hypothecario creditori objicere exceptionem discutionis, ut prius discutiatur maritus, vel hæredes, & bona: & eodem modo poterit ei facere oblationem æstimationis valoris rei, quæ erat tempore suæ acquisitionis: quamvis regulariter agenti rei vendicatione non possit aliqua oblatio fieri: sed hoc est, quia uxor agens non habet plenum & proprium dominium de jure communi, sed solum de jure speciali, & in subsidium: & facta hujusmodi oblatione, cessat causa illius subsidiarii utilis dominii & vendicationis, sicut in simili est text. & ibi not. Bald. Raph. Cuma. Phil. Corn. in auth. *contra rogatus, C. ad Trebell.* & ita nobiliter decidit Socin. in *d. consil.* 224. *lib.* 1. Secus si actor haberet directum dominium, vel etiam utile: tamen principaliter non in subsidium, sed proprio & communi jure, quia nedum non posset ei fieri hæc oblatio: sed etiam impensarum retentio cessaret, vel modificaretur, si aliàs esset re sua cariturus, ut statim dicemus, per *l. in fundo ff. de rei vendic.* Subamplia secundò contra habentem etiam ex statuto vel jure consuetudinario, vel ex pacto matrimonii jus doarii: unde si hæres ita reficit, ut pluris locetur: deinde vidua vult capere jure doarii, capiet in statu quo erat tempore obitus viri. Reliquum verò reditus proveniens ex melioramento hæredis, erit hæredis, per *l. cæterum in fin. ff. de rei vendic.* ad hoc *infra eodem. num.* 99.

* Habens utile dominium subsidiarium, creditori hypothecario confertur.

96. Prædictam ampliationem *num.* 94. sic subampliatam *num.* 95. limito ut procedat in melioratione facta sumptu & industria possessoris ut in *d. l. in his:* Secus si esset facta fortuito vel ex ipso lapsu temporis; puta per alluvionem, vel quia creverunt pretia prædiorum, quia tunc non haberet locum oblatio æstimationis, quæ erat tempore acquisitionis, sed solum (ut dictum est) quando omne augmentum valoris processit ex sumptu & industria possessoris, non alias & ita etiam debet limitari, quod voluit Socin. in d. *consil.* 224.

97. Ex quo infero, quòd si tempore hypothecati fundi ususfructus erat alienus, deinde pervenit proprietas fundi ad tertium possessorem, qui usumfructum redemit, & in continenti creditor intentat hypothecariam, poterit possessor illum usumfructum deducere, vel veram & ultimam æstimationem proprietatis acquisitæ offerendo, rem liberam retinere: secus si morte naturali vel civili fructuarii esset ususfructus finitus, & proprietati consolidatus. Quid autem si renuntiatione fructuarii? Respondeo considerandum an favore & contemplatione proprietarii remiserit usumfructum, & an causa remunerationis, vel secus, secundum notata in simil. *infra* §. 124. ad quæ remitto, ne prolixior sim quam par est. Adverte tamen, quia non poterit usumfructum deducere, nisi quandiu vivet ille quondam fructuarius, vel quandiu alias durasset ususfructus, si non redemisset: ratio, quia in tantum & eatenus extat, & remanet utilitas illius redemptionis & impensæ: quod si jam finitus sit ususfructus, non est expedita, ut in *l. cum Titio. ff. ad legem Falcid.* Adverte etiam quòd ista ampliatio, in quantum concernit facultatem offerendi æstimationem rei quæ erat tempore acquisitionis, & rem retinendi, non procedit apud nos de consuetudine, quia possessor non habet hanc electionem, sed si velit rem retinere, habet necesse totum & integrum debitum creditori offerre, cessis sibi si opus sit auctionibus: vel semper in auctionibus ultimum & carius pretium offerre, alioquin debet pati rem subhastari, & adjudicari plus offerenti, & se opponere pro retentione & refusione suorum sumptuum & meliorationum, ut latè dicemus *infrà in dicta rubr.* 17. & hoc est æquum & rationabile, quia ultra refusionem expensarum extantium non debet deterior fieri hypothecæ conditio ex eo quòd res ad tertium possessorem pervenit.

98. In quantum autem dictum est eum qui non ratione dominii, sed ex sola bona fide pro cultura & cura fructus lucratur, teneri eos compensare cum necessariis & utilibus impensis: potest limitari quando per tales impensas res nedum est facta majoris pretii, sed majoris reditus, ita quòd ipsæ meliorationes novum reditum & fructus adferunt ultra antiquum reditum rei: ut esset satio arborum fructiferorum, vel ædificatio domus ad locandum, conversio desertæ terræ in vineam. Certum est enim quòd sumptus ad hoc facti, sunt restituendi, cùm res evincitur.

99. Sed * non est modicum dubium an refusio illorum sumptuum minuatur ex fructibus quos possessor percepit, non ex reditu antiquo rei (de quo non est dubium, per notata in *d. l. sumptus. ff. de rei vendic.*) sed ex reditu percepto ex melioratione facta: ut si res prius afferebat in reditu singulis annis ducentos florenos, & post meliorationem attulit mille florenos, & sic propter dictas impensas & meliorationes fuerunt majores fructus, & valor illorum auctus est in florenis octingentis in singulos annos: An fiat compensatio nedum usque ad antiquum valorem ducentorum, sed etiam usque ad valorem mille florenorum pro quolibet anno. Hanc quæstioné movet Stephan. Bertrandi in *consil.* 25. *ex themate in fin. lib.* 1. & non solvit. * Ego tandem multorum doctorum libris revolutis, solum reperi Matthæ. de Afflict. in *decis. Neapol.* 87. *magnum est dubium. ad fin.* tenentem quòd non debent fructus meliorationis compensari cum sumptibus, etiam ab illo qui non fuit dominus rei. & allegat Ang. in *d. l. emptor. ff. de rei vendic.* ubi nil de hoc dicit: fortè voluit allegare Ang. in *l. cæterum. eod. tit.* ubi dicit quòd etiam verus malæ fidei possessor, non tenetur ad fructus qui percipi potuerunt ex re meliorata sua industria & artificio, per illum text. inferens ad malæ fidei possessores, qui vineas plantaverunt suo sumptu vel ædificia construxerunt, ut non teneantur ad fructus qui ex eisdem vineis & ædificiis uberiores percipi potuerunt: sed tantum ad perceptos: & verum dicit quia propriè onus percipiendorum, vel qui percipi debuerunt fructuum, refertur ad fructus antiquæ & naturalis bonitatis, & status rei. Idem Ludov. Rom. *sing.* 333. *incip. malæ fidei possessor.* unde unum singulare notatu tradit Lancelo. Decius in *l. apud Iulianum* §. *fructus in fin. ff. de legat.* 1. Quod in omnibus casibus, in quibus malæ fidei possessor tenetur de fructibus quos potuisset percipere, nunquam tenetur de illis quos potuisset percipere ex augmento rei facto per ipsum. casus est in *d. l. cæterum.* Sed ex hoc non sequitur, si de facto multi fructus ex meliorationibus percepti sint, quin debeant in totum computari & compensari, cum eorum impensis, ut est regulare, ergo servandum, ex quo non probatur de exceptione. Itaque hanc limitationem & opinionem Matth. non * puto veram in puncto juris: quia satis commodè actum videtur cum non domino, quamvis bonæ fidei possessore, quòd impensas suas accipiat, tametsi nihil lucretur de alieno.

* Fructus uberiores provenientes ex re meliorata, utrum minuant impensas factas per possessorem, vel possessor in sumptus ita factos imputare debeat tales fructus, & sic tanto minus petere sumptuum nomine.

* Nota relationem non vulgarem fruct. percipiendorum.

* Refellitur opinio Matthæi de Afflict.

100. Nec obstat quod versabitur in damno, propter deperditam industriam, tempus & occupationem suam: quia dico quòd in istis sumptibus, nedum debent æstimari materia empta & apposita, sed * etiam

* Labor & opera sunt species sumptus.

labores & operæ artificum, & colonorum. Itaque si ipse possessor, boni artificis, vel coloni munere functus sit, puto suæ ipsius operæ & industriæ rationem habendam, & æstimationem faciendam in quantitate sumptuum: quòd expressè notat, Ang. in *l. si a non domino in fine. ff. de pet. hered.* Et sic hoc modo recuperando sumptus suos non videtur remanere in damno licèt perdat interesse lucri cessantis. Tamen hæc opinio dom. Matth. de Afflict. est multum æqua, in bonæ fidei possessore diligenti & industrio, qui consumpsit tempus & industriam in illis meliorationibus: & hoc faciendo non potuit interim aliunde lucrari: tunc enim non est irrationabile, quòd ultra refusionem sumptuum, quatenus eorum utilitas manet ut statim dicam, habeat omnes fructus & reditus meliorationis suæ usque ad litem contestatam bona fide consumptos: absque eo quod eos computet in sumptus: quam in hujusmodi personis, qui non habent aliunde lucrum, cessans lucrum propemodum habetur pro damno, ut de justis mercatoribus dixi in *tractatu de commercio & usura.* Et sic relinquo istud in boni & prudentis judicis arbitrio circunstantiis omnibus ἐν τοῖς [illegible] sive in æqui bonique lance appensis.

*Etiam vetus malæ fidei possessor impensas deducit, imò repetit.

101. Amplio quarto * etiam si hujusmodi meliorationes & ædificia essent facta per amicum vasalli vel emphyteutæ, (ut esset clarum per *l. idémque in fin. cum l. sequent.* & quæ ibi notantur *ff. manda. & in l. sed si plures. §. in arrogato. ff. de vulg. & pupil.*) vel per bonæ fidei possessorem (cui proculdubio teneatur vasallus, vel emphyteuta restituere) sed etiam si essent facta per malæ fidei possessorem, scientem rem alienam, & se nihil juris habere: quia vel malæ fidei possessor non continuo censetur hujusmodi impensas velle donare, nisi aliter probetur: imò constat de contrario quod non vult donare, sed potius alienum usurpare, & sic non perdit, sed debet recuparare, saltem quatenus dominus efficeretur locupletior, tempore recuperationis rei suæ: & hoc nedum per modum retentionis, sed etiam via actionis, post simplicem restitutionem rei, quod probo primo per textum apertum in *l. si pupilli. § sed & si quis negotia. ff. de neg. gest.* ubi dicitur quod etiam prædo qui sui lucri causa, & non contemplatione domini aliquid impendit, habet etiam actionem negotiorum gestorum contra dominum, quatenus inde efficitur locupletior. nec valet expositio Joan. Bul. & glossa ibi, quamvis Bartolus, Baldus, Paulus, & omnes sequantur, quòd ibi impensam fecit nomine domini, & non nomine suo: quia istud nedum est divinare ad text. sed expressam ejus literam & mentem destruere: quod est intolerabile. Loquitur enim expresè ille text. in eo, qui nomine suo, & sui lucri causa, non domini contemplatione seu nomine gessit, & impendit. Probo secundò per text. in *l. planè. ff. de petit. hered.* ubi dicitur quòd etiam prædoni habetur ratio hujusmodi impensarum: & quòd ad hoc sufficit solum officium judicis, etiam citra exceptionem, quia non debet dominus ex aliena jactura lucrum facere. Probo tertiò, per text. in *l. 2. in fin. Cod. de rei vendic.* ubi mala fide & scienter in alieno ædificanti, conceditur repetitio, & vendicatio materiæ dissoluti ædificii, nisi donandi animo ædificaverit: ergo non potest dici, quod eo ipso quòd est in vera mala fide censeatur donare, & non possit repetere, nisi aliunde probetur de animo donandi. Probo quartò, per text. in *l. 14. qui alienum. ff. de donation.* ponderando verba donationis causa, quæ glossa nimis extendit ad causam interpretativam, debebat dicere vel præsumptam excludendo fictam, quia textus clarè loquitur, in eo qui fundum quem scit alienum colit & tamen requirit quod donationis causa facit, ut perdat retentionem propter impensas. Et sic non est verum, quod eo ipso præsumatur donare, nisi alia sufficiens præsumptio accedat. & in text. *ibi domini efficit*, intelligitur quod hoc casu, quando constat quòd causa donandi statim facit rem domini non solo actu, sed perpetuo effectu, quia indistinctè cedit solo salva retentione vel repetitione *l. 2. C. de rei vendic. l. adeo. §. cum in suo. & §. ex diverso. ff. de acquirend. rerum domin.*

* Opiniones Martini non tam insulsæ, quam Accursio visum fuit. Opinio Martini defenditur contra omnes: & ad usque inveteratus error convellitur.

102. Et hæc erat opinio * Martin. antiqui glossatoris ut refert Accurs. in quinque locis: & ubicumque de hoc tractatu eam reprobat: & ferè semper solitus est passim in toto jure opiniones Martini damnare, sed cùm opportunum fuerit, ostendemus, eas quandoque esse veriores; & in præsenti quæstione opinionem Martini sequimur, tanquam juri & æquitati consonam, contra omnes. Bart. enim in *d. l. plane*, eam sequitur quoad exceptionem duntaxat: cæteri omnes post Accurs. in totum reprobant. Solum restat respondere ad quosdam textus, quorum litera ad reliquos text. juris non diligenter expensa, dedit omnibus glossatoribus & doctoribus à Martino hucusque ansâ errandi, videlicet ad text. in §. *ex diverso. in fin. §. certe illud. in fin. Inst. de rer. div. in l. adeo. §. ex diverso. ff. de acquir. rer. dom.* Ego respondeo dupliciter. Primò cum subauditione & divinatione, non tamen cum destructione textus, ut ferè omnes faciunt dum respondent ad *d. §. sed & si quis negotio*, quod illi text. intelliguntur dummodo etiam aliunde quam ex sola scientia appareat illum malæ fidei possessorem ædificasse, vel impendisse animo donandi vero domino, vel perdendi: & * hæc erat solutio Martini, ut testatur glossa in d. *l. adeo. §. ex diverso. in verbo petit. in fin. sed quia vix. usuveniret.*

* Solutio Martini teste gloss. Accurs.

* Nova & vera solutio, & plurium legum germanus intellectus.

103. Secundò & * melius respondeo absque subauditione & divinatione, quòd illi text. intelliguntur & procedunt de mero rigore. Et alii text. pro opinione mea allegati loquuntur de benignitate & æquitate naturali: nec hoc est divinare, quia satis apparet, ita esse ex re ipsa ad sensum, & intellectum cujusque bene organizati, & subtiliter intuentis, secundum quem jura ponderantur, ut verbis utar dom. Anton. Butr. in cap. *inter corporalia. col. 5. de translat. Episcop.* apparet etiam clarissimè ex verbis text. dictæ *l. planè ibi, sed benignius est.* ubi postquam dixit, prædoni non succurrendum, sed quòd de se queri debet qui sciens in rem alienam impendit: discedit ab illa priore sententia, non tanquam injusta: sed quia benignior, & æquior est sequens contraria sententia. Ecce quòd expressè ille text. discedit à sententia priore propter rigorem, & accedit posteriori & nostræ propter æquitatem. Patet etiam in ratione in qua se fundat ille text. nempe in illa sola æquitate naturali, ne quis aliena jactura locupletetur. *l. nam hoc natura. ff. de condict. indeb. l. jure natura. ff. de reg. jur.* Patet tertiò, dum ille text. in fine dicit idipsum officio judicis contineri. nec exceptionem desiderari. quasi dicat, & est veritas: quòd mero jure nullam habet iste prædo actionem ad impensarum repetitionem, nullam exceptionem. mero scilicet jure & de rigore: sed ex sola & mera æquitate.

104. Ex quibus habes verum intellectum ad *d. §. sed & si quis negotia*, quia non est intelligendum quòd illi prædoni mero jure oriatur, & competat actio negotiorum gestorum, quod esset impossibile, quum nullum negotium gesserit, & quum etiam ex animo & ut alienum negotium bona fide administranti, non oriatur, nec competat contra eum ad quem spectat, nisi habeat animum & intentionem ejus negotium gerendi. text. est in *l. item si cum putavi, in fin. ff. de negot. gest.* & quum nec exceptionē quidem haberet de rigore, ut est text. in *d. §. ex diverso & §. certè illud:* ergo multo minus actionem. per *l. creditores. C. de pact. l. 1. §. is autem. ff. de superficiebus cum vulg.* Sed sicut dicitur in *l. ait prætor. §. & si furiosi. ff. eod tit.* hanc actionem dari gerenti negotia furiosi contra ipsum furiosum, quamvis nullum negotium gerere possit, nec cum eo geri. *l. quod meo.*

§. si

§. *si furioso. ff. de acquir. vel amitt. possess. l. in negotiis ff. de reg. jur.* nec fingitur geri. *l. qui ad certum ff. locat.* Atque adeo gloss. *d. §. & si furioso in fin.* quam seq. ibi Bart. & alii, exponunt actionem negotiorum gestorum, id est, actionem in factum ex negotio de facto gesto, in quantum furiosus est locupletior. ex æquitate *l. si me & Titium. ff. si cert. peta.* ita ego puto exponendum in *d. §. sed & si quis negotia.* ut pro actione negotiorum gestorum, intelligatur actio in factum dari prædoni contra dominum, inquantum ad eum pervenit & locupletior est factus, ex æquitate *d. l. si me & Titium.* quæ in specie sive individuo est illa eadem ipsissima æquitas naturalis, de qua in *d. l. nam hoc naturâ & in d. l. planè. versic. sed benignius.* Et sic notorium est pro opinione nostra militare æquitatem, expressim scriptam in specie. Igitur omnino præferri debet rigori quantumcumque in specie scripto, ut in contrariis quæ per consequens nullo modo obstant, etiamsi essent posteriora, quod non est propter ultimam & posteriorem editionem *Codicis & d. l. 2. de rei vendit. ut per gloss. & doctores in l. placuit. C. de judic. l. 1. C. de legibus.*

105. Ex quibus do novum & æquissimum intellectum ad * *l. si in area. ff. de cond. indeb.* ubi dicitur quòd si quis etiam bona fide dominum se, vel hæredem existimans, in aliena area ædificaverit, vel insulam hæreditariam fulserit, deinde cognita veritate, ex abundantia & promptitudine bonæ fidei, statim domino rem suam restituerit, nulla mentione nec retentione facta expensarum, fortè quia non fuit tunc recordatus, nec cogitavit, vel per errorem juris putabat se non posse, & sibi non licere quacunque retentione uti: & postea agnoscat se fuisse circumventum in expensis: quòd tamen non potest, nec rem, nec expensas condicere, nec ullo alio modo recuperare, quia dico quòd ille text. debet intelligi de mero jure, & rigore juris civilis vel positivi, quo nulla erat prodita actionis formula ædificanti in fundo alieno tanquam in suo, ad expensas recuperandas: sed solum erat permissa retentio, & doli mali exceptio ante possessionis restitutionem, ut inquit Julian. Juriscon. in *d. l. si in area, & in l. Paulus respondit, ff. de doli mali except.* & adhuc illa retentio, & doli mali exceptio, soli bona fide possidenti, & impendenti, erat concessa, ut satis innuit Paulus jurisconsult. in *d. l. planè in fin. princ. ff. de petit. hæred.* & sunt text. aperti in *d. l. adeo. §. ex diverso vers. utique si nescierit ff. de acquir. rer. dom. & instit. de rer. divis. in §. ex diverso ver. sed hoc casu. & in §. certè illud. ver. utiq. si bona fidei poss.*

* Recens æquu que intellectus ad l. *si in area, ff. de condict. indebiti.*

106. Verùm ut textus *d. l. si in area*, bona fide impendentem & rem restituentem omni actione & remedio privat, excepta sola retentionis exceptione quandiu rem possidet, idque de rigore: ita non excludit illum à remedio æquitatis actionis negotiorum gestorum, sive in factum: quod probatur primò per dict. *l. si in area*, quæ in principio, medio, & fin. in totum & tantùm fundatur, super hoc quòd inter bonæ fidei possessorem, qui extructas ædes restituit, & dominum, nullũ gestum est negotium, id est nullus intercessit contractus, nec quasi contractus; & sic nulla obligatio, nulla actio, potest oriri ex contractu vel quasi: igitur illa lex non excludit, nisi condictiones quæ oriuntur ex illa juris formula contractus vel quasi; non autem excludit actiones quæ aliundè ex variis causarum figuris, vel quæ ex speciali æquitate producuntur, & habentur à lege. Legis enim dispositio restringitur ad limites rationis, in qua fundatur. *l. adigere. §. quamvis ff. de jure patron. l. cum pater. §. dulcissimis. ff. de legat. 2.*

107. Secundò, quia * etiam per verba quantumcunque generalia vel universalia non excluditur remedium competens speciali jure & æquitate, text. cum gloss. 1. *in l. decurionibus de silentiariis. lib. 12. Cod.* not. Bald. in cap. 1. *in fin. quo tempor. mil. in usib. feud.* late Jason in *l. postquam liti col. fin. post. gloss. fin. ibi, C. de pact.* imò rigori quantumcunque præcisè scripto derogat æquitas, etiam prius scripta, non autem ei derogatur per rigorem, etiam posteriùs scriptum, ut dictum est, igitur illa clausula nullo alio modo quam per retentionem in fin. d. l. non excludit actionẽ in factum ex dicta æquitate. Idem dico de *l. Paulus. ff. de doli exception.* Tertiò non est verisimile Salvium Julianum qui fuit auctor *d. l. si in area*, & qui civilis sapientiæ fuit studiosissimus, adusque ultimum vitæ spiritum vel sepulchrum ipsum, ut testatur Pomponius in l. *apud Julianũ ff. de fideicom. libertat.* adeo boni & æqui (quæ est Jurisconsultorũ professio. *l. 1. in princ. ff. de just. & jur.*) oblitum fuisse in *d. l. si in area.* ut remedium dictæ æquitatis excludere intendisset. Quartò, multominus est verisimile, imò incompatibile, Julianum tantum Jurisconsultum, nedum suæ professionis, sed etiam sui ipsius fuisse dissimilem, sibique repugnantem: quoniam idem Julianus auctor est *d. l. si pupilli. & d. §. sed & si quis negotia.* ubi in multo fortioribus terminis, actionem negotiorum gestorum, vel in factum nominatum concessit, etiam malæfidei possessori, & prædoni, & non propter aliam rationem, quàm propter illam æquitatem naturalem, ne quis ex aliena jactura locupletetur, ut patet in *fin. d. §.* igitur multo magis fuisset concessurus in casu *d. l. si in area.* bonæ fidei possessori, cujus causam & bona fides & simplicitas utraque legibus amica, adjuvant. *l. bona fides. ff. depositi c. veritatis. de jure jurand. cum vulg.* Qua æquitate indignus est is qui animo vult prehendendi alienum, & privandi dominum, in alieno, vel etiam in communi nomine proprio improbè ædificavit, *l. 5. si is contra. Cod de ædific. privat.* quæ non loquitur in simplici malæfidei possessore: *ut l. 2. & l. domo. C. de rei vendic.* sed in eo qui animo totiùs loci dominium usurpandi reficit, quo casu specialiter jura antiqua corriguntur. ut in text. *ibi, antiquato divi Adriani edicto.* Et sic ibi sensus specialis & pœnalis, qui non debet extendi, nec habet aliquid commune cum *d. §. sed & si quis negotia. & cum d. l. si in area.*

* Specialis juris aut æquitatis remedium, generalibus verbis non præteditur.

108. Et sic non obstaret dicere, quòd in *d. l. si in area*, non fit mentio nec reservatur illud remedium æquitatis, tum per prædicta, tum quia in dict. l. de hoc non agebatur, sed nec quærebatur, sed solùm de condictione indebiti, aut alia simili actione oriente ex illa formula contractus vel quasi, ut patet per totum discursum illius legis, & per tit. sub quo sita est. Tum quia idem Julianus in libris & responsis suis, istud remedium expressit. patet in *d. §. sed & si quis negotia*, nec fuerunt omnia ejus responsa suo ordine Pandectis nostris inserta, sed frustulatim quædam in centones, pro ratione cujusque tituli: & sic unum debet suppleri per aliud, ut exploratissimum est in jure. Itaque firmissimè concludo in casu *d. l. si in area*, competere actionem in factum ex illa æquitate, ne quis ex aliena jactura lucrum faciat: in qua est etiam fundata, *d. l. si me & Titiũ* in subsidium deficientis condictionis indebiti, & alterius remedii & formulæ stricti juris; quamvis Paul. Castr. *ibi ad fin.* dicat se ad hunc finem voluisse patrocinari cuidam Florentino, sed nihil firmat, nec decidit. Reperio etiam quòd practic. Papiniens. in *for. respon. rei conventi. versic. exceptionem expensarũ, in fine*, concedit in casu isto, bonæfidei possessori qui simpliciter rem restituit, certi condictionem ad ipsam possessionem avocandam, quasi indebitam per *l. quòd si nulla ff. de legat. 1.* Sed errat, tum quia deberet dicere incerti condictionem, tum quia in d. l. *si cum nulla*, est casus longè diversus, & ibi restituens rem, tanquam debitam solvebat, & si negotium gessit, contracta fuit formula quasi contractus, tanquam ex indebito vel plus debito soluto, ex qua formula oritur etiam de mero & stricto jure certi vel incerti condictio indebiti: secus in casu nostro, in quo restituens restituit, non ut rẽ ei debitam, sed ut rem propriã ipsius cui fiebat restitutio. & sic omne negotium, omnis stricti juris formula, & auxiliũ deficit, ut dicit text. in *d. l. si in area*, & utrobique de-

clarant doctores qui tamen prædictas leges non ita, ut dixi, ad boni & æqui normam interpretantur, sed cum Accurs. in variis & ineptis solutionibus (quas referre non libet) anxiè & miserè torquentur.

* Intellectus l. hæreditat. ad fin. ff. de petit. hæred.

109. Et ita per prædicta noviter expono * *l. hæreditas, ad fin. ff. de petit. hæredit.* ubi bonæ fidei possessori, qui monumentū in testamento defuncti ordinatū fecit, deinde retentione omissa, hæreditatem vero hæredi restituit, datur repetitio actione negotiorum, gestorum, veluti hæreditario negotio gesto, id est (ut intelligo) per actionem in factum, ex æquitate, propter negotium de facto gestum: aut si mavis, utilem negotiorum gestorum actionem, siquidem verè nullum fuit negotium gestum à bonæ fidei possessore: quia non hæredis, sed suo proprio nomine fecit monumentum. Et hoc etiam innuit ille text. in illo verbo *veluti*, quæ est nota fictionis & impropriétatis: & fortius & clarius probat ille text. in versic. immediatè sequenti ibi, *quamvis enim stricto jure nulla teneantur actione hæredes, &c.* intelligendo continuativè ad præcedentia, prout aptè & rectè potest intelligi: quamvis glossa ibi aliter accipiat. Et sic quamvis mero jure, & de rigore, nulla teneantur actione hæredes ad restitutionem hujus impensæ: tamen ex æquitate etiam via actionis compelluntur. Ita etiam intelligo *l. at si quis, §. si quis & l. si possessor in principio. ff. de religios. & sumpt. funerum.*

* Intellectus l. in hoc judicium, §. diversum ff. communi divid.

110. Similiter in * *l. in hoc judicium §. diversum, ff. communi dividundo*, ubi Paulus jurisconsultus ait, cùm in re aliena aut communi, quasi in rem meam impendo, tantùm retentionem habeo, quia neminem mihi obligare volui: intelligo quòd illa taxativa *tantum*, excludat solum actiones quæ mero jure competunt, & oriuntur ex illa formula contractus vel quasi: patet ultra prædicta per ipsam seriem text. & rationem, in qua se fundat in *d. §. diversum cum versic. seq.* quæ est in gestione negotij alieni, & animo alienum sibi obligandi, quæ quum deficiant in eo qui nomine suo; quasi in rem suam impendit, sequitur quòd impendiorum nomine nullam habet actionem, quæ scilicet ex contractu vel quasi & mero jure oriatur. Et rationem reddit ibi tex. quia nullum negotium gessit, neminem sibi obligare voluit, quæ quidem ratio est optima & concludentissima, quamuis Accur. ibi in glo. versic. *volui*, opponat, quod non sit bona, per dict. *l. at si quis. & l si possessor.* in quibus leg. (non valens aliter solvere) respondet esse speciale. Sed errat, quia nulla est specialitas, sed idem jus utrobique, ut nulla sit repetitio stricto jure & directa actione, sed bene utiliter ex æquitate, prout disseruimus. Et ita in cæteris id genus (ne in singulis enarrandis prolixior sim) dicendum puto. Ex his sub paucis habens facilem, & sanum multarum legum intellectum, in unam veritatis & æquitatis consonantiam, quam cum multis aliis in decadibus meis fusius explicandam reservabam: sed tum inter scribendum forte se obtulit cōmunis ille, & nimis inveteratus error, indignū duxi, tamdiu non retegi & pro jure contra jus usurpari; quare ne equitas interpellatore careret hæc obiter inserui.

111. Ut autem ad quartam ampliationem *suprà num. 101.* redeam, hujusmodi impensæ in clientelario, aut vectigali prædio, à tertio quocunque factæ, aut sunt domini utilis, gratia vel animo ei donandi factæ, & perinde habentur ac si ipse fecisset: aut sunt factæ aliter quocunque modo. & adhuc idem est, ex quo tenetur eas saltem, quatenus locupletior est, restituere, ut dixi, excepto speciali & pœnali casu. *d. l. 5. C. de ædif. privat. sup. num. 107. in fin.* unde infertur semper repetendas a domino directo, cui res sine culpa domini utilis, vel etiam cum culpa (in gravi impensa & naturam concessionis excedente) committitur.

* Sumptus

112. Conclusionem sic ampliatam limito primò ut procedat in sumptibus perpetuæ utilitatis, qui non spectant ad vasallum vel emphyteutam: secus * in illis quos tenebantur, etiam pro perpetua utilitate facere ex speciali pacto, ut sentit dom. Jason. in *l. 1. col. 5. num. 26. & l. 2. col. 7. num. 32. C. de jur. emphy.* quia si non essent facti, essent ultra restitutionem rei, ad hoc vel ad interesse compellendi.

ad perpetuam rei utilitatem facti vel speciali pacto nō repetuntur per vasallum & emphyteutam.

* Sumptuū ratio habenda inspecto præsenti statu, & quantum fundus plus valet

113. Limito secundò, ut * non possint solidam impensarum quantitatem retinere vel repetere, sed solum quantum propter antiquas reparationes & meliorationes fundus plus valet, eo tempore quo revertitur ad dominum. per text. in *d. l. domos. ibi, ædificiorum quantitatibus extantibus*, & ita tenent ibi Nicolaus Neapol. Jacob. de Arer. Barto. Bald. Ang. Paul. Imol. Alexan. Ias. *col. 1.* Idem Carol. Ruin. *consil. 165. num. 5. lib. 4.* Hiero. Gratus *consil. 9. num. 15. lib. 2.* facit l. *omnimodo. § imputari. vers. ita tamen. C. de inoffic. testa.* quod est æquissimum, quia ultra valorem tempore restitutionis extantem, nihil pervenit ad dominum de illis impensis & meliorationibus: sed perceptæ sunt vel percipi debuerunt a vassallo vel emphyteuta, durante feudo vel emphyteusi.

* Reiicitur opinio Bal. & feudistarum.

114. Ex his patet * nimis esse durū quod dicit Bald. in *Authent. excipitur. C. od de bon. quæ lib. & in dict. §. si vassalus*, ubi scribentes sequuntur, præcisè standum esse literæ *d. §. si vasallus*, videlicet quod dominus solvat omnes impensas factas in melioratione, vel quòd patiatur ædificium tolli, & quòd ita servat consuetudo. & seq. Jas. in *d. l. 2. col. 7.* addens dominum posse prohibere demolitionem & ablationem ædificij, offerendo quantum vasallus vel emphyteuta esset laturus ex * rebus ablatis: quod adhuc est durius, quia esset via prompta dominis ad excludendum in totum emphyteutas & vasallos ferè pro nihilo, quia rudera & dejecta materia non valet decimam, imò nec quinquagesimam partem stantis ædificij: ideo puto non curandum de dicto *§. si vassallus*, à barbaris & imperitis quibusdam compilato, ut satis patet in princ. ejusdem capitis, *domino guerram, &c.* Sed puto omnino recurrendum ad sa...ctissimum & æquissimum illud jus Romanorum, & doctrinam sapientissimorum jurisconsultorum, Papiniani, in *d. l. domos*, & Celsi in *l. in fundo ff. de rei vendic.* ut dominus non possit dicere, diruite & auferte rudera, ne per hujusmodi angariam magnam utilitatem rapiat, pro modico vel nihilo: nec etiam è converso liceat vasallo aut emphyteutæ dominum verentem deformitatem, & opprobrium demolitionis, ad solidam impensam adigere. Sed ut teneatur dominus secundum quod diximus in secūda limitatione juxta dict. *l. domos.* juncta modificatione dict. *l. in fundo*, si fortè sibi non expediret tantum ædificium, nec esset alias venditurus, & tamen invitus re sua cariturus, restantem valorem refundendo: quia tunc satis esset illum offerre, quantum ex rebus ablatis haberi posset, ut dicitur in *d. l. in fundo*, nisi fortè major paupertas & gravius dānum, veteribus colonis immineret, quæ omnia in boni innocentisq; judicis arbitratu & officio consistunt, ne qua nimia in alterutrum versetur captio, ut in simili inquit Ulpian. in *l. cætera ff. famil. hercisc.* & aureus ille text. in *l. in ambiguis in fi. ff. de reg. juris.* quoties æquitatem desiderii naturalis ratio aut dubitatio juris moratur, justis decretis res temperanda est.

* Id est ex ruderibus.

* Alluvione feudo adjecta cedunt feudo.

115. Sed (ut tandem finiam) Ultimo quæro quid de augmento extrinseco, quod in unitatem ejusdem rei, & sub eadem causa, & qualitate unitur, ut de adjecto per * alluvionem, vel etiam subito fluminis impetu, postquā tamen coaluit: & dicitur in *§. præterea instit. de rerum divis. & in l. adeo. §. 1. & 2. ff. de acqui. rer. domi.* Resolutivè procedendo, dico accrescere & cedere feudo. Constat primò quantum ad incrementū latens alluvionis, quia nobis acquiritur eo jure quo ager augmentatus primùm ad nos pertinebat, nec istud incrementum novus ager, sed pars primi. text. in *d. l. adeo §. 1.* ubi dicitur acquiri ipsi feudo, & omnino hujusmodi incrementum efficitur simile ei cui accedit inquit Ul-

pian. in *l. si ego §. idem ait. versic. quod tamen per alluvionem. ff. de publician. in rem actio.* & sic eodem jure, eadem causa & qualitate acquiritur & possidetur, sicut ager cui adjectum est. Ita decidit Bart. in tract. *de alluvio. in versic. nostro in prin. & in verb. acquiritur nobis in princ.* unde habenti in prædio augmentato plenam proprietatem, istud incrementum acquiritur jure plenæ proprietatis. *l. 12. C. de alluvionib.* & habenti quasi dominium, accrescit jure quasi dominii, *d. l. si ego §. idem ait.* & habenti possessionem, titulum & usucapiendi conditionem, accedit in possessione, titulo & præscriptione. Ita quod statim possidetur eodem titulo & perfectè præscribitur eadem præscriptione, pro solo tempore restante in primo, & principali fundo, nec opus est aliqua nova apprehensione, nec novo titulo, nec nova præscriptione, licèt secus esset in adjectis facto & destinatione hominis per text. in *l. qui fundum. §. 1.* & ibi gloss. in *vers. conditionem*, quam Ang. & omnes ibi seq. *ff. de usucapio. pro empto.* & habenti jus ususfructus, accrescit jure ususfructus. *l. item si fundi. §. huic vicinus l. si Titio. in fin. ff. de usufruct.* & habenti jus pignoris accrescit jure pignoris *l. si convenerit, §. si nuda. ff. de pignor. action. l. si fundus. in princ. ff. de pignor.*

* Alluvio territorium & imperium auget.

116. Et habenti * territorium, jurisdictionem, merum & mixtum imperium, accrescit in eodem jure territorii, imperii & omnis jurisdictionis. Ita * consuluerunt celeberrimi & doctissimi illi jurisconsulti collegii & universitatis Papiensis pro domino Lazariæ per copiosissimas, veras & irrefragabiles rationes, ut patet in eruditissimo eorum consilio, quod est inter consilia Francis. Curt. senior. in ordine 59. quamvis eodem tempore, & super eodem themate in contrarium (sed malè) consuluerit Jas. in *consil. 146. lib. 1.* Et in terminis nostris habenti dominium utile ut vasallo, accrescit jure ejusdem utilis dominii, & spectat ad vasallum, vel etiam ad subvasallum jure feudi, vel subfeudi, quandiu durat feudum: quo resoluto statim totum cum incremento revertitur ad dominum, & directo dominio consolidatur text. in *§. si quis de manso. & §. rursus. de controvers. investit.* ubi per Bald. Alva. & omnes faciunt quæ dicam *infra §. 7. num. 32.*

* Collegium Ticinense.

117. Et eodem modo accresceret emphyteutæ, nec propter hoc debet augeri canon, vel aliud onus aut servitium, sicut nec è converso diminueretur: etiamsi esset res concessa ab ecclesia, ut expressim consul. Philip. Corn. in *consil. 15. licet clarum. lib. 4.* & tenent gloss. *fin. & omnes scribentes in l. 1. C. de jure emphyt.* Quid autem sit alluvio, & de ejus effectu: vide ultra locos communes uberrimo & facili stylo per dom. Jas. in *consil. 126. lib. 4.*

* Vi fluminis adjecta feudo cui cedant.

118. Quantum autem ad incrementum apparens * ex fluminis impetu, postquam coaluit & unitum fuit ita ut discerni & separari non possit, (non enim prius acquiritur desinendo esse prioris domini, ut in dicta *l. adeo §. secundo versic. planè si longiore*, nec in hoc requiritur aliquod longum temporis spatium, sed satis est quòd unitatem cum terra mea fecerit. ut inquit text. in *l. hoc amplius. §. Alphenus ff. de dam. infect.* & declaravit Bartolus in tracta. *de alluvio* ubi gloss. dict. *§. primum & §. secundum in d. ver. planè*) constat quod cedit feudo per text. in *d. §. si quis de manso. & §. sequ.* ubi non distinguitur inter incrementum latens, vel apparens, prout non esse distinguendum tenet ibi Bald. in *col. 1.* quamvis Alvarot. ibi *col. 2.* contrarium velit, & malè, attento maximè quòd ille text. utitur signo universali, omne incrementum, & probatur, quia hujusmodi incrementum fit ipsi fundo. text. in *d. §. 2. in fin.* & accedit de jure gentium sine facto hominis in unitatem ejusdem rei. *text. in d. §. hactenus.* unde eodem jure, titulo, causa, & qualitate, censetur acquisitum & possessum: ut etiam tradit Bart. in d. tract. de alluv.

119. Unde etiam emphyteutæ, aut alii cuicumque habenti dominium utile accrescit jure ejusdem utilis dominii, ut tenent Alberic. in *l. 1. col. ult. C. de jure emphyt.* & ibi Bart. Salic. *col. 2.* Jas. *col. 16. num. 79.* idem Jas. in *l. de quibus col. 7. num. 26. ff. de legib. & long. consuet.* Alberic. Brun. in tract. *de augmen. col. 63. concl. 16. ampliat. 7.* quamvis secus sit in usufructuario. *l. item si fundi. §. si insula. ff. de usufruct.* eodem modo acquiritur domino directo, respectu directi sui dominii.

120. Et quæ dicta sunt de incremento latenti vel apparenti, habent locum quando inducitur a flumine publico: secus si a privato fluvio, ut Bart. in d. tract. *verb. flumen.* Item quando incrementum fit alluvione, vel vi fluminis manentis in suo alveo: secus * si prorsus relicto proprio & naturali alveo, incipiat alibi fluere: quia tunc habet locum §. *quòd si naturalis Instit. de rerū div. & §. quòd toto in d. l. adeo*, quòd alveus occupatus efficitur publicus ut flumen: alveus relictus, efficitur communis eorum qui prope ripam ejus prædia possident, pro modo latitudinis cujusque agri: quæ latitudo prope ripam fit, * nisi illa prædia essent limitata, juxta *l. in agris ff. de acquir. rer. dom.* quia tunc ille alveus relictus fieret superioris domini, non autem tali casu aliquid immutaretur in dominio prædiorum viciniorum illi alveo relicto: nec etiam quicquam immutaretur in jure territorii vel jurisdictionis, quæ remanet in pristino statu, ut per Phil. Corn. in consil. 287. dominus Joachimus lib. 3. quòd consilium debet ita intelligi & concordari cum præcedentibus consiliis & decisionibus in eodem lib.

* Alveus relictus à fluvio fit communis eorum qui prope ripam prædia possident: novus verò fit publicus nisi ager (qui in novum alveum est mutatus) esset limitatus

* Limitatorum agrorum conditio quæ.

Sed quid de * insula in flumine nata, ut *l. inter eos ergo. l. insulam l. penult. §. Paul. ff. de acquir. rer. domin.* Breviter dico idem esse, quia pro qua parte accrescit fundo feudali vel emphyteutico ad commodum utilis dominii, eadem ratione & eodem jure, pro eadem parte necessario quæritur domino directo, respectu directi dominii. Accedit ergo feudo, ut feudo, quemadmodum fundo pluribus communi, ut communi. Est enim quædam subordinata communio inter dominum directum & utilem. Nuper his scriptis inveni quod ita punctualiter decidit Bald. in *l. certa forma. in fine. C. de jure fisci. lib. 10.* ubi quærit nunquid * agri mensurati habeant jus alluvionis? Et respondet, quod si civiliter mensurantur ad perticam, non habent jus alluvionis, quia semper apparere potest quantum accreverit: sed si destinatione sola patris familias vel principis limites habent per terminos lapideos vel fossata, ubi submotis terminis quantum accreverit, difficile discerni potest, ideo locus est alluvioni, per *d. l. in agris*, quam ita ut diximus, vult intelligi. Ex his habes obiter verum & sincerum * intellectum *d. l. in agris*, ut agri limitati sint, qui sub certa limitatione & taxatione mensuræ mancipati vel concessi sunt. Nec me latet Alciat. in *l. 1. prætermisso col. 5.* aliter ex Aggenio Urbico, ut refert, interpretari, sed ea interpretatio non quadrat menti, nec literæ dictæ legis, in qua manucaptus ager, idémque limitatim militibus aut veteranis emancipatus expressim distiguitur ab eo quod in publico relinquitur, & sic non potest censeri publicus, atque ex eo quod publicus alluvione imminuibilis, prout, Alciat. æstimavit: quoniam * alluvio quum sit juris gentium, etiam in his quæ sunt juris publici, & non in usu publico, habet locum. ut tradit Bart. in tract. *de alluvio. in ver. nostro. & in ver. flumen. ad fin. per l. sed Celsus in princip. ff. de contrah. empt.* & est text. in *l. ergo. §. alluvio. ver. flumina. ibi, ex privato in publicum adducas, & ex publico in privatum. ff. de acquir. rer. dom.* non igitur agrum remanere publicum populi Romani, sed agrum esse (ut supra exposuimus) limitatum, impedit alluvionem. Quod etiam refert Alciat. nec apud Aggenium Urbicum. nec apud Julium Frontinum de controversiis agrorum reperire potui.

* Insula in flumine nata cujus sit.

* Alluvio utrum jus habeat in agris mensuratis.

* Intellectus *l. in agris ff. de acquirend. rerum dominio.*

* Alluvio locum habet etiam in his quæ sunt juris publici, & non eodem modo in his quæ sunt usu publica.

121. Stat igitur conclusio, quòd hujusmodi incremētum, sive latens, sive apparens, cedit feudo ut feudo, & tenebitur vasallus ponere, & describere in suo dinu-

meramento, de quo *infrà* §. 9. idem in emphyt. fallit in prædiis limitatis quibus non accrescit augmentum latens, & multominus apparens, text. in *l. in agris. ff. de acquir. rer. dom.*

* Limitata prædia quæ.

Et adverte quòd * certum prædium in feudum vel emphyteusim concessum, certis limitibus designatum, non dicitur esse limitatum: ut concludit Andr. Isern. in *d. §. si quis de manso. col.* 1. ibi Bald. *col. 2. ver. concludo.* Joan. Bap. Caccialup. in *repet. cap. 1. de feud. cogni. part. 5. Reg.* 22. Phil. Corn. in *d. consil.* 15. *col. fin. versic. nec obstat sextum. vol.* 4. quia sequeretur quòd omnes agri possessi pro diviso, & sic cùm suis certis terminis appositis essent limitati, & non reciperent hujusmodi augmenta quod est falsum: & satis patet in dict. *l. in agris. versic. & Trebatius ait.* Et in divisione agrorum quæ per triumviros fiebat in coloniis Romanorum, ut apud Livium 1. *Decad. lib.* 3. in princip. & ante eum apud Polybium. Sed tunc demum est limitatum, quando est certis finibus & mensura taxatum, ita ut appareat, quid & quantum sit concessum, ut totum residuum sit concedentis, tanquam à concedente reservatum, ut declarat text. in *d. l. in agris. in fin.* ut sic non simplex adpositio terminorum: sed illa quæ fit expresse, & præcisè gratia taxationis, vel concessio incipiens non à corpore fundi, sed à certa mensura, ut quando conceduntur centum jugera in feudum, facit limitationem: quæ non admittit jus accrescendi per prædicta, quia tunc censetur omnis accessio prohibita & reservata. Idem si concessio non incipiat à mensura, sed à corpore, etiam absque mensura, sed apposito * limite immutabili, puta usque ad talem rupem vel montem, vel littoris metam, *l. locus. in princ. ff. de acquir. rer. dom.* cæterum de limite fixo immobili supra dixi.

* Limites immutabiles, rupes, mons, littus.

* In Limitatis cessat jus accrescendi.

122. Et hoc est generale, quòd * in omnibus dispositionibus limitatis cessat & censetur prohibitum jus accrescendi. Bald. in *l. 1. collat. ult. C. de secun. nup.* per text. in *l. Lucius. §. qua habebat ff. ad senatuscons. Trebell. & quod not. gloss. fin. ibi alimenta taxationis loco.* & Bald. in *l. dominus. §. 1. De usufruct.* Et ne ab instituto avocer, vide de hoc Felin. in *c. cum ordinem, col. 4. extra de rescript.* Non tamen intelligas hujusmodi, aut aliud incrementum hoc casu esse nullius, & fieri occupantis, ut dicitur in *l. 1. §. si insula. de statu liberis.* quia ibi loquitur in agris limitatis, in quibus tamen concedens nihil juris retinet: hîc autem loquimur in feudo vel emphyteusi, quæ licet aliquando concedatur limitatim ad mensuram, tamen concedens semper retinet directum dominium, & sibi reservat quicquid est extra mensuram taxatam, vel extra metas termino immobili taxatas, & sic augmentum accedens accrescit directo domino, eíque soli, & non domino utili, propter reservationem & prohibitionem quæ inest limitatæ concessioni. & hoc aperte sentit text. in d. §. *si quis de manso.*

* Augmentum aliud intrinsecum & intensivum: aliud corporale vel incorporale: aliud incorporatum si hoc actum sit, aliud separabile: & inseparabile aliud passivum & non passivum: aliud adquirens & extinguens, aliud facto hominis accedens vel mixtim.

123. Ex his habes * in summa divisionem, differentiam & effectum augmenti: inquantum concernit intellectum, & resolutionem materiæ hujus consuetudinis: quia augmentum quoddam intrinsecum sive intensivum: quoddam extrinsecum sive extensivum: quoddam corporale, quoddam incorporale. Tertiò, quoddam necessario incorporatum, quoddam non incorporatum, nisi hoc actum sit. Hanc tertiam divisionem non posui, nisi causa facilioris intelligentiæ, quia subservit, & communis est duabus primis divisionibus, & eas exemplificat. Potuissem etiam addere quartam divisionem augmenti separabilis vel inseparabilis, & quintam activi vel passivi, & sextam augmenti quod fit acquirendo, vel augmenti quod fit in servitutem extinguendo, & septimam ejus quod accedit facto hominis, vel ejus quod accedit mixtim ut præscriptione. Sed quia hæc sunt magis exempla vel accidentia membrorum dividentium, quàm divisiones per se, consulto prætermisi, & sub exemplis reliqui. Quia etiam non est bonæ methodi divisiones multiplicare, ideo duas illas primas ȝ κυρίως tantum reliqui, & proposui primum membrum primæ divisionis, quandoque corporale, quandoque incorporale: De corporali intrinseco exemplum est cavea, cellarium & omnis utilis constructio, sive hypogæorum sive superficierum, ut domuum. De * corporali * intrinseco exemplum est redemptio servitutis prædialis quæ debebatur à feudo.

* Augmentum intrinsecum corporale vel incorporale.

* Videtur legendum de incorporali.

* Augmentum intrinsecum quid.

124. Augmentum istud voco * intrinsecum, quia statim necessario incorporatur & acquiritur toti fundo, & tam directo, quàm utili domino, & ideo voco intrinsecum, quia necessario incorporatur. Nec obstat si quis dicat circa hoc exemplum intrinseci incorporalis, quod vasallus vel emphyteuta potest redimere servitutem respectu sui duntaxat, & non respectu domini: & sic minoris redimet, prout etiam potest novam servitutem prædialem acquirere sibi & non domino, vel solus imponere super suo utili dominio, & non super directo, *ut suprà ead. gloss. num. 69. cum seq. quia fateor*, sed dico non esse simile in hac redemptione, quia servitus semel constituta super toto, debet redimi à toto, quoniam non potest redimi à parte indivisa, sive quota, sive integrali, *l. pro parte* (ubi in novis intellect. dixi) *ff. de servitut.* Et sic si dominus utilis redimat quoad se tantum, valet quidem actus ut valere potest, sed non est vera redemptio, nec extinctio ipsius servitutis, sed tantum redemptio usus, vel suspensio effectus. Patet, quia quandocunque sive fine temporis, sive commisso totali, vel aliàs jus utilis dominii resolvitur, sive perpetuò vel ad tempus, vel etiam simplex fruitio rei, ut in casu hujus §. revertatur ad dominum directum, statim resurget & in actum exibit non servitus extincta, quia extincta non fuit, sed usus ejus & executio, quæ ad tempus interim vallata vel impedita fuit. Pariter augmentum * extrinsecum, quoddam corporale, ut unio fundi vel alluvio, quoddam incorporale, ut acquisitio jurisdictionis vel servitutis prædialis in fundos vicinos, hæc augmenta prima facie videntur intrinseca, sed non est ita, quia non incorporantur, nisi hoc agatur, ut de jurisdictione latè diximus *suprà ead. gloss. num.* 44. usque ad *num.* 67. Et de acquisitione servitutis *suprà ead. gloss. num.* 69. cum seq. & propterea sunt augmenta extrinseca & extensiva, sive sint corporalia, sive incorporalia, quia etiamsi jurisdictio non acquiratur ultra, sed tantum intra fines feudi, adhuc est extrinseca: tum quia nihil habet commune cum feudo vel feudi domino, ut *suprà ead. gloss. num.* 45. tum quia non incorporatur, nisi hoc agatur. Servitus autem prædialis in fundum vicinum, manifestè est augmentum extrinsecum quantumvis incorporeum, quia agit in prædia extrinseca quæ serviunt: & licèt activè adhæreat fundo dominanti, tamen non omninò incorporatur, quia nisi aliud agatur, acquisita à domino utili sibi tantum: & consequenter non feudo ut feudo, nec directo dominio acquiritur, ut *suprà ead. gloss. num.* 70. & sic ad duas illas divisiones, imò ad primam subdividendo per secundam, omnia exempla reduci possunt.

* Augmentum extrinsecum corporale vel incorporale.

Quicquid autem cadit in augmentum intrinsecum, prodest domino directo, quia ei quoque quæritur salva recompensatione in casum reversionis utilis dominii, secundum notata supra *eadem gloss. num.* 2. Idem de extrinseco, quando contingit illud incorporari, etiam respectu superioris directi dominii, & sic intrinsecum fieri: circa septimam autem illam subdivisionem satis suprà diximus de augmento facto hominis, & de eo quod fit dispositione legis. At de eo quod fit mixtim, partim facto hominis, partim dispositione legis, ut est per usum & præscriptionem temporis, ne hîc sim prolixior, dicam *infrà* §. 12. *num.* 32. *cum. seq.*

SUMMARIA GLOSS. VI.

1. *Patronus nil potest in feudum mediatum, nisi immediato aperto & prehenso.*
2. 3. *Utrum vasallus vasalli mei, sit vasallus meus.*
4. *Subordinatè & diverso respectu possunt plures esse domini ejusdem rei, directo vel utiliter.*
5. *Dominium directum universale & peculiare.*
6. *An Rex Siciliæ sit dominus directus vel utilis.*
7. *Utile dominium non est servitus, sed quædam inferior proprietas.*
8. *Possessiones quædam subordinatæ, quædam oppositæ.*
9. 10. *Nova sententia.*
Quælibet proprietas habet possessionem vel quasi correspondentem.
11. *Solus dominus immediatus est requirendus.*
12. *Omnes vasalli regni Franciæ magis subsunt Regi, quàm proprio & immediato patrono.*
13. *Armorum usus penes solum Regem.*
14. *Cur in regno Franciæ cessant quæstiones illæ, utrum vasallus juvare debeat dominum suum contra patrem.*

GLOSS. VI. IN VERBO

Mouvant de luy.

* Immediata & mediata feuda quæ, & quæ possit dominus prehendere.

1. INtellige * immediatè, quia dominus non potest prehendere feudum sui subvasalli, quòd a se movetur seu dependet, mediante vasallo suo: & vocatur subfeudum, sive, ut vulgo dicunt, retrofeudum. Sed solum potest prehendere feudum immediatum, nisi postquam feudo immediato aperto & prehenso, subfeuda aperiuntur, vel inveniuntur aperta: tunc enim potest etiam illa ad manum suam ponere, & omnia dominicalia jura in illis exequi, quæ vasallus seu dominus immediatus posset, quoniam interim quoad exercitium & commoda horum jurium, feudum prehensum habetur pro reverso ad dominum, ut diximus *suprà eodem gloss. 4. quæst.* 2. & latius videbitur *infrà* §. 54. *&* 55. itaque non potest prehendere, nisi sit patronus immediatus, vel habeat jura patroni immediati: quoniam * virtus per se non agit, nisi in suum proprium & immediatum objectum: & regulariter clientis mei cliens, clientulus *

* Immediatorum vis & potestas.

* Vasallus vasalli mei, non est meus vasallus. quomodo intelligatur.

2 Mihi non est, quod est absolutè & sine exceptione verum in vasallo vasalli mei ratione alterius rei, quàm ejus, quæ à me recognoscitur in feudum à vasallo meo: quia ex quo ipse meus cliens immediatus, non est meus vasallus ratione talis rei, quàm à me in fidem non accepit, & quam à me nullo modo recognoscit, necessariò sequitur clientem, quem cliens meus ratione illius rei habet, nullo modo mihi esse vasallum, nec subvasallum: sed prorsus extraneum. Illud enim feudum, nihil habet commune cum feudo, quod accepit vel recognovit à me vasallus meus, nec à me, vel feudo meo dominanti derivatur, nec dependet, mediatè aut immediatè, & ita intelligitur & procedit illud vulgare dictum glossa in *l. de accessionibus, in verbo debet versic. item si ego ff. de divers. & temporalib. præscript. in l. Modestinus in fin. de verborum signific. cap. legitur,* 81. *distinct.*

Secus in vasallo vasalli mei ratione ejusdem rei: puta, Titius feudi à me accepti partem subinfeudavit Caio, qui recognoscit Titium pro illa parte, & Titius me recognoscit pro toto, videlicet tam pro parte quam retinuit, quàm pro jure subvasalli. Et sic isto modo, clientis mei cliens, clientulus meus est, & ita tenet & declarat Andr. Isern. in *cap. imperialem, §. illud collat. 1. de probib. feud. alien.* per Fed. Bartol. in *l. Claudius, ad fin. ff. qui potio. in pign. habent. & in d. l. de accessionibus.* idem sentit Bonifa. de Vitali. *in Clem. unica. §. quia ergo. collat. 1. de jurejur.* Guido Pap. in decis. *Delph.* 551. *in 2. quæsito.* Philip. Decius in *l. consilii §. socii. ff. de reg. jur.* seq. dom. Andr. Alciat. in *d. l. Modestinus*, dicens illud procedere παχυμερέστερον, id est crassius, & pingui minerva, sive largo modo, quod Julianus dixit ἁπλούστερον in *l. tutum. ff. de solutio.* & rectè, quia vasallus vasalli mei etiam ratione ejusdem rei, non absolutè, nec propriè, & simpliciter est meus vasallus; sed solum mediatè, & propriè loquendo non debet dici meus vasallus, sed meus subvasallus: nec propriè & simpliciter dicor ejus dominus, sed dominus mediatus, seu dominus domini sui, ut inquit textus in *d. §. illud.* ubi solus prior vasallus, & non superior dominus, vocatur dominus subvasalli. idem textu in *cap. unico de allod. ad fin. ibi, aut sub rege dominum suum.*

3 Itaque dico, quod dominus feudi, nedum dicitur dominus directus, seu patronus aut dominus feudalis, clientis sui immediati, & hoc propriè & absolutè: sed etiam dicitur dominus directus omnium clientum & subvasallorum ejusdem feudi, & hoc mediatè, & ratione rei beneficiariæ à se profectæ, quæ implicitum habet statum reversionis, in casum reversionis aut prehensionis feudi immediati. Quandoque tamen subfeudum revertitur pleno jure, ut quando subinfeudatio non fuit approbata à superiore domino: quandoque non revertitur, nisi quo ad jura feudalia secundum ea quæ dicemus, *infrà* §. 43. *in fin. &* §. 51. ubi videas. Interim autem superior & mediatus dominus, non potest à mediatis vasallis aliqua jura dominicalia exigere, ut per multa dicta Jacobi. de S. Georg. in *investit. feud. in versicul. ita etiam quod ipsi vasalli. collat. 2. versicul. item quæro. & in versicul. qui quidem investit. præstit. jur. fideli. collat. 3. versicul. moveo vobis, & omnes scribentes in cap. unico. §. fin. de allod. & in d. §. illud. ad quos remitto.* Et idem clarè sentit Baldus in *l. 1. collat. 2. verbo quæro testator. C. communia de legat.* ubi dicit vasallum vasalli mei, non esse meum vasallum, inspecta obligatione personali: nec tenetur mihi servire, aut jurare fidelitatem, quod intellige quandiu stat medium, sed bene dicitur meus inspecta re, quæ semper est propriè in dominio meo directo, & in aptitudine, & potentia saltem remota, ad me redeundi, & tanto remotiora, quando plura intercedunt media. Rursus adverte quòd etiam inter subvasallos ratione ejusdem rei reperitur difformitas & differentia: quia si Titius vasallus meus subinfeudavit partem feudi sui à me moventis Caio sine consensu meo, Caius non est propriè subvasallus meus, nec ego sum illi propriè patronus mediatus: patet quia feudo Titii aperto, totum prehendere possum, etiam partem Caii, nec teneor Caium recognoscere in vasallum vel subvasallum, sed tanquam extraneum expellere possum, per notata *infrà* §. 51. & 54.

4 Tamen quodammodo sed impropriè & imperfectè dicitur subvasallus, ratione videlicet utilis dominii subalterni, quod feudaliter habet in parte ejusdem feudi. Sed si ego dictam subinfeudationem approbavero, tunc Caius verè, plenè & propriè subvasallus meus est, ut pote vinculo & obligatione subclientelari cócurrente, quæ in præcedenti casu deficit.

* Quomodo intelligendum quod per manus traditur, non posse idem dominium esse insolidum apud plures.

Sed ad majorem evidentiam quæro, quum idem * dominium non possit in solidum esse apud plures, *l. si ut certo. §. si duobus. ff. commodati. l. hæreditate. §. pater. ff. de castrensi pecul.* qui fit ut ejusdem feudi sint duo vel plures domini directi, unus immediatus, alter & superiores mediati, & pariter duo vel plures domini utiles, scilicet vasallus primus, & omnes subvasalli? Respondeo, quòd * plures possunt esse directi domini vel utiles: vel unus directus tantum, & utilis tantum simul ejusdem rei, diversis respectibus, unde primus auctor feudi, dicitur esse dominus directus, respectu primi vasalli immediatè, & respectu subvasallorú mediatè: idem dicendum de primo vasallo, & respectu secundi vasalli, & ulteriorum, & sic de aliis, pariter primus aut alter medius vasallus dicitur dominus utilis, respectu domini superioris: & dominus directus, respectu inferioris vasalli, nec est inconveniens, propter diversas relationes: quia dicta regula loquitur nedum de dominio ejusdem speciei, sed etiam ejusdem relationis, & respectus, & ita in nostris terminis tenet Joann. Faber *instit. de loca. §. adeo. collat. 2.* & sic * reperitur directum dominium superioris domini, & directum inferioris, & utile dominium superioris domini, & utile inferioris, *ut in eisdem terminis tradit Francis. Curt. in 4. part. in princ. feud. collat. 22. num. 83.*

* Per subordinationem & diversitatem respectuū possunt plures esse ejusdem rei domini, tam in eadem quā diversa specie dominii.

* Dominiū directum superius, directum inferius, utile superius, utile inferius.

5 Sicut alibi reperitur * dominium directum universale totius apud unum, & dominium directum particulare rerum illius universi apud plures alios, ut notant Bartol. Angel. & alii in *l. 1. §. fin.* per illum textum. *ff. de rei vendit.* Jason in *l. 3. §. ex contrario. collat. 16. & 17. ff. de acquir. vel amitt. possess.* Et apud eundem reperitur dominium utile in toto universo: & dominium directum in rebus singularibus ejusdem universi, ut patet in * bonorum possessore, qui non est hæres, sed loco hæredis de jure prætorio, quod non potest facere verum & directum hæredem, sed utilem. *§. nos autem Institut. de bon. possess. l. 2. ff. eod.* unde non habet directum dominium hæreditatis, sed tantum utile, & utilem hæreditatis petitionem, non directam, quæ competit soli hæredi de jure civili: ut notat. in *l. 1. & 2. ff. de possessoria hæred. petition. per gloss. in rub. C. quorum bonorum.* Et tamen habet directum dominium rerum particularium hæreditatis, ut tenent. Bart. & Alexand. in *l. ex asse. ff. ad senatusc. Treb.* idem tenent gloss. Bald. Joann. Faber Alexand. Philip. Decius in *l. 1. Cod. unde legit. & unde cognat.* Et idem dicunt, de * fideicommissario universali, cui per hæredem directum, sive institutum, sive ab intestato facta est hæreditatis restitutio ex Senatusconsulto Trebelliano, quia solum utile dominium, & actiones utiles transferuntur, textus in *§. restituta.* cum seq. *Institut. de fideicommissa. hæred. in l. penult. in fin. ibi, utiles actiones transferuntur. C. ad Senatusconsul. Trebell.* quod est verum in universo: quia particularium rerum & actionum dominium directum transit in eum, secundum præfatos doctores & glossam & Bartol. in *l. 2. ff. de bon. possess.* & idem Alexand. in *l. 1. in princip.* & ibi seq. Jason in *lect. 1. coll. 2. & in lect. 2. collat. 4. ad Trebell.* & est communis opinio.

* Dominiū directum universale, directum particulare

* Bonorum possessor rerum in universo utile dominiū habet: particularium verò directum.

* Fideicōmissarius universalis quale dominiū habeat.

6 Hic dicunt Baldus in *proœm. ff. collat. 2.* Baldus Phil. Decius in *d. l. 1. C. unde legitimi. & consil. 517. in fin.* Alexand. in *consil. 1. collat. 10. volum. 5.* quòd licet * directum dominium regni Siciliæ in universo, sit penes Ecclesiam Romanam, & non penes Regem, qui illud tenet in feudum ab eadem Ecclesia: & sic habet solum dominium utile, scilicet in universo: tamen in singulis feudis, castris, & rebus particularibus illius regni, habet directum dominium, & plenitudinem regiæ potestatis: & directè & nomine suo possidet, & exercet omnem jurisdictionem, & dominium in singulos, licèt habeat solum utile dominium, respectu universitatis regni, quod vice exempli ab aliis relati dictum sit: quia dici potest etiam directum dominium dicti regni Siciliæ esse translatum, ut actum est *supra in Rubr. ad fin.*

* Rex Siciliæ est dominus utilis in universo, directus in particulari.

7 Ex quibus liquet, errare eos qui dicunt primum vasallum infeudantem secundo transferre omne utile dominium & jus quod habet, & nihil penes eum remanere, ut tenuit Andr. Isern. in *cap. 1. §. præterea. collat. 2. de cap. Corrad.* Baldus, *in cap. fane, collat. fin. versicul. sed mirum videtur. extra de renunc.* ubi etiam dicit quòd sicut non invenitur servitus, *l. 1. ff. de servit. legata.* ita non invenitur utile dominium utilis domini: quibus non obstantibus tenendum, ut dixi: nec est simile de servitute, quia * dominium utile non est servitus, sed quædam inferior proprietas, ut melius inquit idem Baldus in *cap. uno delegatorum, collat. fin. versicul. item non est inconveniens extra de officio de legati,* & idem Bald. expressius dixit, in *cap. cæterum col. fin. versic. secus est si vasallus, extra de judic.* reperiri utile dominium superius, & utile dominium sub illo, per *d. §. illud. & per gloss. subtilem in d. l. ex asse,* ubi etiam Alexand. in *collat. fin.* respondit, non esse inconveniens, quòd * duo sint domini utiliter, diversis respectibus: & eadem ratione dicendum, non esse inconveniens, quod duo vel plures sint directi domini, diversis respectibus, hinc etiam dicunt Baldus & Jacob. Alvarot. in *cap. 1. §. fin. ad fin. de controv. investit.* quòd penes primum vasallum infeudantem secundum, remanent quædam reliquiæ & jura servitutum, unde quodam modo dominus dici potest, & dicit Baldus in *consil. 16. facti evidentia. versicul. porro. ad fin. lib. 1.* quòd magnæ sunt illæ reliquiæ, & * quòd non desinit esse vasallus, ille, qui acquisivit alium vasallum, per *l. talem in fin. ff. de hæred. institut.* & expressius vult Joann. Raynal. in dicto §. *illud* remanere quoddam quasi utile dominium: & sequitur Jacob. de S. Georg. in *investit. feud. verbo ita etiam quòd ipsi vasalli. collat. 2. versicul. quæro an aliquid: & in versicul. dictique vasalli primus non committ. col. 2.* sed hæc non satisfaciunt: quare plenius dicendum est, ut supra post Joann. Fabrum in dicto §. *adeo,* nec posset melius aut aptius dici. Dicere enim quod medius vasallus habeat directum dominium feudi ultimi vasalli: & quòd superior dominus habeat directum dominium feudi vasalli sui: in quo includatur quoddam directum dominium directi dominii quod habet medius vasallus in ultimum: & sic quòd primus dominus nullo modo habeat directum dominium feudi possessi per ultimum, non placet, nec est tolerabile; esset enim constituere proprietatem proprietatis, quod in toto jure est inauditum & nusquam receptum, quare tanquam Saturnium φίρμενον venit rejiciendum, *l. 1. ff. de senato.*

* Utile dominium nō est servitus, sed quædā inferior proprietas.

* Domini duo esse possunt utiliter vel directo diversis respectibus.

* Vasallus subinfeudans remanet vasallus.

8 Dicendum est ergo, ut dixi etiam, primum dominum vere habere directum dominium in ultimo ipso feudo, sed mediatum, & ligatum respectu ultimi vasalli, donec sublatis vel cessantibus mediis, fiat debita & tanta approximatio, ut possit exire in actum. Ex his apparet, an vera sit Gloss. *fin. circa medium, ibi item cum feudatarius, in l. unica. C. uti possidetis,* quæ dicit quòd * primus dominus feudi possidet civiliter, ultimus naturaliter, medius nullo modo, quam sequuntur ibi Bartol. & Salic. ad finem tamen Albericus & Baldus ibi tacitè eam reprobant, quantum ad dominum dominii medii. Albericus inquam *collat. 5. num. 10.* in quantum dicit quòd illud dictum glossæ intermedium nullam habere possessionem, debet intelligi dissentivè non assentivè: & paulò post dicit, primum, & secundum qui medius est, possidere civiliter. Sed quid Alberic. sentiat per illa duo verba, *dissentivè, assentivè,* non intelligo, quia nec

* Plures domini feudi gradatim quēadmodum possidere intelligendi sint.

clarant

Græca nec Latina sunt, nec Gallica, nec apud Logicos, aut Jurisperitos usitata. Baldus autem in *collat. 2. in fin.* subtilius intuens dicit, quòd possessiones quædam sunt * subordinatæ, quædam oppositæ: deinde subdit subordinatas esse in proprietario, fructuario, emphyteuta, feudatario, & usuario, & similibus respectivè: oppositas vero, quando duo aut plures simul possidere vellent in solidum eodem jure, & eodem respectu, ut duo proprietarii, vel duo fructuarii, quod est repugnans, & impossibile. Sed bene quòd plura jura, & plures possessiones subordinatæ possunt concurrere: nec est inconveniens, quum hoc diversis juribus, & diversis respectibus fiat. Hæc ferè ad verbum, sed omnino ad mentem Baldi.

* Possessionem quædam subordinatæ: quædam oppositæ.

Opinio authoris.

9 Ego autem dico, quòd primus directus dominus possidet civiliter, vera & propria civili possessione: sicut solus propriè sive antonomasticè, est dominus directus: Ultimus autem dominus, sive sit ultimus vasallus, sive sit censuarius, aut emphyteuta ultimi vasalli, non curo: dummodo sit ultimus utilium dominorum: habens realem fruitionem, & verum & naturale commodum rei, possidet naturaliter, vera & propria perfecta naturali possessione, sicut ipse solus propriè & perfectè dicitur dominus utilis, quem Gallici vulgò proprietarium vocant, prout declaro, *infra* §. 55. *in gloss.* 1. super verbo, *proprietaires.* * domini autem intermedii, habent sua dominia subordinata, & respectiva, quæ sunt directa respectu inferioris, non tamen ita directa sicut primordiale illud, propriissimè directum primi domini: respectu autem superioris sunt utilia, non tamen ita utilia, sicut illud propriissimè utile ultimi domini. Et quemadmodum, ut inquit Baldus in *d. l. unica. collat.* 2. * quælibet proprietas (largè sumpto vocabulo) habet possessionem vel quasi, sibi correspondentem: ita domini intermedii habent possessiones vel quasi, juribus & dominiis suis correspondentes: quia respectu inferioris dicuntur possidere vel quasi civiliter, & respectu superioris dicuntur possidere vel quasi naturaliter.

* Medius dominus respectu inferioris est directus: superioris, utilis dominus.

* Proprietas quælibet habet possessioné vel quasi, sibi correspondenté.

10 Itaque in quantum dicta glossa dicit, primum dominum possidere civiliter & ultimum naturaliter, optimè & propriissimè loquitur: sed in quantum vult quòd medii domini nullo modo possident (tametsi dom. Pyrrhus, *in consuetudinem Aurelianensem eodem titul.* §. 48. eam sequatur) * displicet mihi illud verbum, *nullo modo*, nisi restringatur, ad propriam & strictam possessionem ipsius rei, ut statim dicam: quia domini medii subordinatè, & diverso respectu pro sui cujusque juris, & dominii qualitate, & conditione possident, vel quasi: & dico *quasi*, propriè loquendo, * possessiones mediorum dominorum (in quantum medii) sunt potius quasi possessiones juris feudalis, quàm veræ possessiones fundi: sicut eorum dominia sunt potius subordinata quædam jura feudalia, quàm vera dominia fundi: fundi inquam ab utili dominio primi domini decisi, & per medios dominos derivati, usque ad ultimum vasallorum & possessorum, sicut enim hic solus, & non superiores domini, realiter tenet & fruitur: ita solus eum fundum, verè naturaliter possidet: & verus dominus utilis est: patronus autem immediatus hujus ultimi vasalli, dicitur ejus respectu fundum civiliter possidere, sed in veritate solum quasi possidet jus suum feudale immediatum: quod habet similitudinem quandam & virtutem directi dominii, & civilis possessionis, respectu hujus ultimi vasalli: vera autem & propria civilis possessio hujus fundi, est penes primum dominum, sicut penes eum solum est verum & proprium directum dominium fundi: domini autem mediati, sicut verè & propriè habent dominia jurium suorum feudalium (quum etiam * simplex usufructuarius verè habeat dominium juris sui, textus in *l. qui usumfructum, in fin. ff. si ususfructus petat.*) ita verè & propriè quasi possident eadem jura sua Non possum melius nec clarius dependentiam & subordinationem dominiorum feudalium, quibus utimur, explicare, nec video quòd verius possint ad terminos, & veritatem juris reduci.

* Glossa reprobata, l. unica. Cod. uti possidetis

* Medii domini possessio est potius quasi, quam vera possessio.

* Dominiũ juris sui, habet usufructuarius

11 Ex prædictis infero, quòd superior dominus, nullum jus, nullum commodum, potest percipere ex subfeudo vel subvasallo, etiam ratione ejusdem rei, quandiu stat jus feudi primi, & immediati vasalli, sed omnia spectant ad hunc primum vasallum. Et sic evacuantur omnes illæ sinuosæ, & intricatæ quæstiones, an immediatus, an verò primus dominus sit adeundus, pro authoramento alienationis, & laudimio: & utri eorum solvenda relevia, & cui cedat commissum feudi, quia hæc omnia pertinent ad immediatum dominum feudi, vel vasalli, ex cujus facto vel casu accidunt. Salvo quod dixi de alienatione, si fieret in potentiorem, vel Ecclesiam, seu ut vulgo dicunt, in manum mortuam, quia omnes domini usque ad dominum nostrum Regem inclusivè essent requirendi, & eis satisfaciendum, pro eorum interesse: de quo latè & decisivè tractamus infrà §. 51. ubi etiam & in §. 51. planè videbitur an & quomodo liceat vasallo sine consensu domini subinfeudare, vel in censum, aut aliter concedere.

Quid autẽ sit de censuariis & emphyteutis, an possint similiter concedere, & quale jus retineant, & quis sit effectus, tradetur *infrà titul.* 1. *in rubricam &* §. 76

12 Istud illatum limito in universali & supremo domino, qualis est serenissimus noster Francorum Rex, quia in toto regno suo, nedum sui vasalli immediati, sed subvasalli omnes, & eorum domini (nullo excepto) sunt clientes, & subditi sui, nedum primariò & prælativè, sed etiam (si opus sit) exclusivè, ad quemcunque alium dominum, quum in omni fidelitate & sacramento semper nominatim excipiatur, vel excipi intelligatur fidelitas supremo Regi nostro debita: non solum debita ut supremo domino feudali, sed multò magis ut Regi. Multa enim sunt feuda non dependentia à Rege, sed ab Allaudiis quæ à nullo moventur, nec à Rege quidem, sed nullus est locus in hoc regno, qui non subsit supremæ jurisdictioni & majestati regiæ, nec * sacer quidem, ut dixi §. 51. *numero* 65. Aliud jurisdictio & majestas regia, aliud dominium directum feudale vel censuale & eorum recognitio, hæc enim nihil habent commune ut in glossa præcedenti, *num.* 45. sed major pars feudorum in hoc regno à Rege dependet: multa quidem immediatè, sed plura mediatè, quæ vocant retrofeuda, pauciora in gradu inferiori, quæ vocant subretrofeuda: Fidelitas autem supremi domini semper intelligitur excepta. Ad quod textus in *l. imperialem. §. si inter duos, in fin. de prohib. feud. alienatione, per Federicum.* Et tenentur Regi, tam vasalli quam subvasalli sui, secundum conditionem feudi, auxilium præstare contra omnes, * etiam contra eorum dominum immediatum, si illum infidelem aut perduellem esse contingat, pro defensione regni, utilitate, & necessitate reipublicæ tunc enim nedum habentes feuda, sed subditi omnes tenentur de jure naturali, & gentium, obedire & subvenire Regi non erranti, nec excedenti: ab omni enim potestate & auctoritate semper excipiuntur error & excessus, per notata in *l. veluti. ff. de justit. & jure.* Et fallit illa regula vulgata, quòd vasallus vasalli mei, vel homo hominis mei, non est vasallus, nec homo meus, quia omnes subditi magis sunt clientes & homines Regis, quàm cujusvis alterius, etiam proprii domini. & ita concludit Speculat. in *titul. de feud.* §. *quoniam. vers.* 14. 15. & 16. Jacobus de sancto Georg. in *investitur. feudorum verbo & promitit. eidem domino suo præstare serm. collat.* 4. & 5. *quæst.* 9. & 10. Guido Papa, in *decisi.* 55. *in secundo quæsito.* Matth. de Afflic. in *decis. Neapoli.* 265. *vers.* 30. Franciscus Curtius

Regni Franciæ omnis clientela, primariò & immediatè subest Regi.

* Sacra etiam loca subsunt Regi Franciæ in suo regno.

* Regis Franciæ vasalli tenentur Regi auxiliũ præstare etiam cõtra dominum suum immediatum si perduellis sit.

Junior. in *consil.* 137. *collat.* 2. *versicul.* 3. *præmittendum.* ubi plura ad hanc rem effuse videas, non transcribo.

13 Magis autem astringuntur nobiles & prædia beneficiaria possidentes, pro quorum reditibus tenentur ad subsidium quod vulgo vocant bannum & retrobannum, ut latè deduxi *supra in proœm. in gloss.* 7. *versicul. nobiles.* ubi remitto, hoc addens, quòd subsidia certorum armigerorum & equorum, ad usum belli (quæ sæpè multisque locis debentur à subvasallis, dominis suis immediatis) in hoc regno, intelliguntur more antiquo Francorum, qui non utebantur externo nec conductitio milite, nec exigebant tributa à provincialibus & incolis sive urbanis, sive rusticis, quæ tempore Ludovici noni, circa annum domini millesimum ducentesimum quadragesimum quintum inventa sunt ad tempus: tamen & subfeudalibus contestationibus supprimendis, quæ nunquam finem sed suppressum tantum augmentum invenerunt: A quo tempore domini locorum non protegentes subditos ab hujusmodi novis tributis, & multo minus ab augmentatione & multiplicatione eorum, desierunt ab illis more pristino honorari. Jura quoque illa feudalia certorum militum & equorum, cœperunt in pecuniam converti soli supremo principi vel monarchæ, aut ducibus suis, armorum & bellorum usum, congregatione ductuque militum reservato, juxta *l. unicam, C. ut armorũ usus,* se deberi dominis immediatis formaliter: sed solum ad certam summam pecuniæ. * Soli enim supremo principi vel Monarchæ, tanquam rempublicam repræsentanti, pro ejus tuitione debetur omne auxilium belli. Unde in hoc regno ad solius Regis authoritatem & potestatem spectat * armorum usus & congregatio militum, *dicta l. unica, & in rubr. ut armorum usus lib.* 11. C. ubi illa verba, *Inscio principe.* intelliguntur, id est, non mandante: non enim sufficeret sola scientia & patientia principis, sed expressum & speciale mandatum requiritur, ut determinat Andr. Isern. in *titul. hic fin. l. in usibus feud.* Luc. Pen. in *dicta l. unica. super verbo inconsultis, collat.* 1. per textum in *l.* 3. *versicul. eadem legem ff. ad legem Iuliam. majestatis.*

* Subsidia clientelaria ad usum belli non debentur nisi Regi.
* Armorum usus penes solum Regem.

14 Cessant igitur apud nos tam multæ & perplexæ quæstiones, an clientulus debeat juvare dominum in armis contra fratrem, vel patrem proprium, an contra alium dominum, an contra superiorem domini sui patronum: in quibus quamplurimi celebres juris professores Italici, summo quidem ingenio & labore, sed majore patriæ calamitate, variè agitati sunt. Sed has jurium & doctorum allegationes rident agentes in rebus, qui eas nisi in rem suam duntaxat, & ad pompam curant. Cæterùm hæc feudorum subordinatio fuit vetus quoddam Francorum πολίτευμα non parum utile ad statum eorum retinendum & propagandum, sed præcipuum πολίτευμα Francorum erat statuum & ordinum regni decretum.

SUMMARIA GLOSS. VII.

1. *Patronus non debet malè versari in re beneficiaria.*
2. Tempus *petendæ investituræ non currit, nisi à die scientiæ.*
3. 4. *Vasallis non debet rigor servari.*
5. *Adversus prehensionem feudalem, non est locus* restitutioni in integrum *etiam ex capite minoris ætatis.*
6. *Generale statutum non excludit restitutionem in integrum.*

GLOSS. VII. IN VERBO

Exploictier en pure perte.

INQUIT textus, *& iceluy fief exploicter*, hoc est, *en vertu de l'exploict de saisie & main mise, jouyr dudit fief.* Sequitur in textu, *en pure perte*, hoc est in purum & merum damnum vasalli, qui interim purè & irrevocabiliter perdit omnem feudi sui commoditatem, quæ cedet lucro & commodo patroni, quandiu feudum erit ad manum suam sine aliqua diminutione sortis principalis, nec jurium debitorum patrono.

* Verbo *exploicter*, quænam intelligantur.

1 * Non autem intelligitur, quòd patronus possit demoliri aliquid in re beneficiaria, aut malè versari, quia impiè & prædonis non patroni more ageret, & ad interesse teneretur. Sed intelligitur quod potest non abuti, sed uti, sicut dominus re sua, & exequi omnia jura feudalia, ad sui solius utilitatem: & interim vasallus purè perdit omnem utilitatem, honorem, & administrationem feudi & jurium ejus. Ista sunt declarata supra, & latius in glossis sequentibus.

* Restitut. in integrũ utrum concedatur vasallo adversus dominum.

Sed quæro an hic textus adeo præcisè procedat, ut sit exclusum omne remedium, puta * restitutio in integrum sive ratione minoris ætatis. *ff. de minoribus per totum*, sive ex causis specificatis in edicto prætoris, cujus verba ponuntur in *lege* 1. *ff. ex quibus caus. majores* sive ex clausula generali, quæ est in fine illius edicti, *si qua alia justa causa*, &c. quam doctores ibi ex amplificant in justa ignorantia hæredis, per *l. qui in alterius. ff. de regul. jur. cap. cum quis de regulis juris, in 6.*

* Pro vasallo argumenta.

2 Et * videtur restitutio in integrum ex dictis causis non excludi, primò, *per notata. in cap.* 1. §. *præterea si quis de probib. feud. alien. per Feder.* ubi vult textus majorem quatuordecim annis, non petentem investituram à domino per annum & diem, amittere feudum, & tamen glossa ibi in verbo *annis.* Andr. Isern. Baldus, Nicol. de Neapoli. Alvarot. & omnes tenent, minorem viginti quinque annis adversus hanc caducitatem negligentia sua commissam posse restitui in integrum, ex capite minoris ætatis, & textus in *l. ex causa.* §. *fideicommissum. ff. de minoribus.* Imò nedum negligenti minori subvenitur, *l.* 1. *& penult. C. de in integrum restitut. minor.* sed etiam contumaci, *l. minor vigintiquinque annis verbo sed etiam. ff. de minoribus.* imò etiam adversus dolum ejus præsumptum de præterito, ut notatur per glossam 2. & doctores in *l. ubi exigitur. ff. de edendo.* per Bartol. in *l. auxilium ff. de minorib.* Idem tenet Joan. Andr. in *addit. Specul. de feud.* §. *quoniam, versic.* 27. in glossa incipiente *si minor.*

3. Fortius tenent doctores etiam majorẽ vigintiquinque annis eodem casu restituendum ex dicta clausula generali propter justam ignorantiam, ut quia hæres, ita Bald. in *consil.* 429. *quidã nobilis, libro* 1. ubi etiam subdit, quòd * erga vasallũ potius debet servari æquitas, quam juris rigor: nec esse cum feudatariis, tanquam cum infestis agendum, sed benignè: nam origo feudorum est quædam benignitas & gratiositas, inquit Baldus & Paul. Castro. in *consil.* 311. *circa fin. Idem volum.* 1. tenet hunc hæredem restituendum infrà quadriennium à tempore scientiæ: nisi appareat quòd penes eum fuerint investituræ prædecessorum, vel aliter de

* Erga cliẽtes benignè non severè agendum infrà gloss. seq. num. 35.

scientia

scientia probetur. Faciunt notata per scribentes in *l. ad diem de verborum obligat. gloss. fin. & omnes in l.* 1. *C. de jure emphyt.* imò fortius dixit Baldus in *l. fin. C. si pendent. appellat.* quòd æquitas consuetudinis feudorum ipso jure conservat illæsum vasalli hæredem, qui propter ignorantiam non petiit investituram intra annum & diem, sequitur Alvarot. in *cap.* 1. *in princ. collat. fin. num.* 12. *quæ fuit prima caus. benefic. amitt.* & est textus in *cap. fin. de prohib. feud. alien. per Lothar.* ubi dicitur, quod nec ipso jure amittit feudum, nisi fuerit in dolo: dolum autem abesse si justa causa impediente cessaverit petere investituram, idem textus in cap. 1. *quo tempore mil. invest. pet. debeat.* ubi inter justas causas, gratia exempli enumerat justam absentiam, ex quo sequitur idem dicendum in justa ignorantia, & sic hærede ignorante, ut ipso jure absque restitutione sit tutus à pœna, *d. cap.* 1. *in princip. quæ fuit prima causa.*

* Ipso jure non currit tempus petendæ investituræ, nisi à tempore scientiæ.

4 Et est veritatis, quia * ipso jure non incipit ei currere tempus petendæ investituræ, nisi à die scientiæ probabilis, & aditæ hæreditatis, ut tenet glossa 2. in *d. cap.* 1. *quo tempore miles*, & ibi omnes sequuntur, & expressè decidit Petr. Anchar. in *consil.* 174. *dominus Lazarus, collat.* 2. imò expressius dicit Baldus in cap. 1. *in fin. princip. de capitul. Corrad.* quòd dominus prætendens filium vasalli privandum per lapsum anni & diei, tenetur primò probare immissionem hæreditatis paternæ præcessisse, vel malitiosè dilatam esse, per *l.* 1. *Cod. si ut se ab hæredit. abstineat. l. pen. ff. ad Syllan.* Et secundò tenetur probare scientiam feudi & sequuntur Alexand. in *consil.* 70. *circa primum, collat. fin. volum.* 1. *consil.* 14. *collat.* 2. *lib.* 2. *consil.* 92. *in fin. num.* 6. facit Philipp. Decius, *cap.* 2. *lect.* 2. *num.* 6. *de constitut. Carol. Ruin. consil.* 1. *num.* 5. *lib.* 1.

* Resolutio quæstionis.

5. Et * hæc quando agitur de commisso perpetuo legali, de quo & quid juris sit in commisso conventionali, latè dicemus infrà §. 43. Quando autem non agitur de amissione fructuum & commoditatum, donec justa facta sint, in §. *nostro* sic distinguo: Aut mutatio seu apertio feudi (ut dicunt) contingit ex parte domini, & dicam infrà §. 63. ne hic sim prolixior. Aut mutatio contingit ex parte vasalli, & subdistinguo, aut tempore prehensionis novus vasallus erat habilis ad fidelitatem præstandam & administrationem feudi, & in ætate legitima, quæ quoad hoc, est viginti annorum in fœmina, ut infrà §. 32. & lapsum erat tempus legitimum 40. dierum, ut infrà §. 7. & tunc non restituetur in integrum, nec ullo modo recuperabit fructus, aut commoda feudi, nec ex capite minoris ætatis vigintiquinque annorum, nec ex capite justæ absentiæ aut ignorantiæ, aut cujusvis alterius causæ, dummodo non processerit impedimentum ex facto vel culpa domini. Ratio, quia prehensio est justè & debitè facta, & sic debet sortiri plenum effectum, idque præcisè per hunc §. & §. 61. *infrà eodem* qui non admittunt restitutionem in integrum.

6 Nec * obstat, quod expressè eam non excludunt, & quod quantumcunque lex vel statutum generaliter loquatur, non censetur excludere beneficium restitutionis in integrum, quod competit de jure speciali & judicis officio, per glossam finalem in *l. postquam liti.* ubi Salic. in *quæst.* 13. Jason. Philipp. Decius ad finem firmant glossam finalem in *l. unica. C. si de moment. possess. fuerit appellatum* Socin. in *l. qui duos, collat.* 6. *num.* 19. *ff. de jurisdict. omnium judicum & in l. si infanti, in fin. Cod. de jure deliber.* quia præter id, quòd dominus dicitur percipere ex re sua, *cap.* 1. *de feud.* & dictum est *suprà eod. in gloss.* 4. & quòd vasallus potest dici non lædi, sed uti jure communi, *l. fin. Cod. de in integrum restitut.* & quòd istud est onus, natura & conditio rei. Respondeo, quòd dominus interim caruit vasallo, & sibi absuit, & abest servitium, honos, reverentia, & fidelitas debita, quæ non possunt pro tempore præterito restitui, nec etiam eorum æstimatio, quum non recipiant æstimationem, *ut dicemus infrà* §. 67. & sic non est æquum, vasallum restitui ad fructus medii temporis, quia hoc non posset fieri absque captione domini, qui non posset ex parte sua in jure suo integrè reponi: sed remaneret læsus & frustratus. Restitutio autem non debet concedi, nisi ut æquè ex utraque parte cesset omnis captio, & unusquisque integrum jus suum recipiat. *l. quod si minor.* §. *restitutio. ff. de minoribus, in l. unica, C. de reputationib. quæ fiunt. in judicio.* Aut verò tempore prehensionis feudalis non erat lapsum tempus legitimum, & tunc est ipso jure nulla, saltem annullanda, per §. 7. *infra eodem.* Aut erat lapsum, sed novus vasallus nondum erat in ætate habili: & tunc quamvis prehensio hoc casu non sit ipso jure nulla, tamen est revocanda, quia novo vasallo competit quædam legitima exceptio dilatoria, videlicet induciarum, de quibus infrà §. 41. & sic interim non potest dominus prehendere feudum, saltem in effectu. Igitur mero jure non debet dominus consequi inde aliquod commodum, ut latius dicemus in *dicto* §. 41. ubi etiam tracto, quid juris, si novus vasallus illam ætatem attigerit, tamen aliàs sit inhabilis, putà furiosus & sub curatore. Et istud intellige, dummodo iste novus vasallus nulla alia jura debeat domino, quàm fidelitatis exhibitionem: quia si alia jura, puta quæ vocantur relevia, essent debita, teneret prehensio sub moderatione, de qua in dicto §. 26. *quæst.* 7.

* Generale statutum non excludit restitutionem in integrum.

SUMMARIA GLOSS. VIII.

28. *Mulcta commiſſa vaſalli non debet excedere proventum unius anni.*

29. *Vaſallo deducendi ſunt ſumptus per dominum.*

30. 31. *Declaratio articuli* 127. *conſuetudinis Meldenſis.*

32. *Q.* 6. *Patronus non debet abuti nec præcolligere fructus.*

33. *Qua actione tenetur præſecator fructuum.*

34. *Intellectus* l. ſi abſente §. finali ff. de uſufructu.

35. *Q.* 7. *Futuri hæredes ſub obitum parochi fructus immaturos ſecantes, tenentur reſtituere.*

36. *Maturitas accipitur ſecundum commodum & uſum regionis.*

37. 38. *Q.* 7. *de Columbario.*

39. *Pariſienſium patronorum benignitas.*

40. 41. *Q.* 8. *de Nemoribus.*

42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. *Fructus maturi & parati colligi, habentur pro collectis.*

49. *Q.* 9. *Finita prehenſione, non tenetur vaſallus ſtare colono qui conduxit à patrono.*

50. *An patronus teneatur de evictione colono expulſo.*
Attendi debet qualitas in qua contrahitur.

51. *An generalis clauſula evictionis ſufficiat.*

52. *Præciſio evictionis ex certa cauſa, etiam pretii repetitionem ex eadem cauſa excludit.*

53. 54. *Quis ſit debitus modus utendi fructibus.*

55. *Modus magis attenditur quàm quantitas.*

56. *Plenius quod principaliter, quàm quod acceſſoriè.*

57. 61. 69. *Q.* 10. *An patronus teneatur ad ſarta tecta.*
Patronus ſuo primitivo jure fruitur.

58. *Bonæ fidei poſſeſſor hæreditatis non tenetur fulcire, nec colere.*

59. 60. *Idem in creditore miſſo in poſſeſſionem.*

61. *Patronus non tenetur ad ſarta tecta.*
Fructuarius tenetur de omni culpa, etiam in omittendo, ſecus in patrono.

62. *Lata culpa dolo æquiparatur.*

63. *Naturalis ratio lex eſt.*

64. *Quæ ſit ratio culpæ in legatis & fideicommiſſis.*

65. 66. 67. *Patronus tenetur de dolo & lata culpa tantum.*

68. *Patronus an cedere debeat actiones pro deterioratione à ſuis facta.*

70. *Fructuarius tenetur periculum rei nuntiare, non patronus.*

GLOSS. VIII. IN VERBO

Faire les fruicts ſiens.

* Fructus propriè & ſtrictè qui dicantur.

1. 2. FRuctus * propriè & ſtrictè ſunt qui ex re proveniunt, ut dixi *ſuprà eodem gloſſ.* 1. *quæſt.* 3. Largè autem comprehenduntur etiã fructus civiles, & omnes reditus, proventus & obventiones, de quibus verbis latè videre potes per dom. Chaſſan. *in conſuetudine Burgundienſi titul.* 4. §. 17. *gloſſ.* 5. & omnis utilitas & commodas rei, quæ largo modo dicuntur fructus, ſecundum Baldum, in *l. ſi traditio, in fin. C. de action. empti.* & non ſtrictè ſecundum Alexand. *in l. divortio. in princip. collat. nona verſicul. puto tamen. ff. ſoluto matrim per l. cum autem. §. cum redhiberetur; ibi, fructus percepit mercedéſve. ff. de ædilect. edict. & l. mercedes. ibi, loco fructuum. ff. de petition. hæredit.* & ſimilis textus in *l. prædiorum. ff. de uſur.* quum aliud ſit eſſe tale, aliud haberi pro tali *l. mercis* 2. *de verborum ſignificationibus l. maritus. §. legis. ubi* Bartolus *ff. ad legem Juliam, de adulteriis.* Et dicit Alexander in loco allegato, hoc eſſe notatum pro ſtatutis & aliis diſpoſitionibus ſtrictè accipiendis: tamen hic capitur largè. Ratio, tum propter communem uſum loquendi, qui in omni diſpoſitione etiam ſtatutaria dominatur, ut plenè per ſcribentes in *proœm. Gregorii.* Tum civiliter accipiendo, & ut rectè ſcripſit Bartol. in *l. cum plures. in princip. ff. locati.* fructus fundi non dicuntur ſolum ea quæ ex fundo percipiuntur, ſed etiam ea quæ fundi occaſione recipiuntur, ut feræ, aves, & ſimilia. Et tunc diceretur fructus aucupationis & venationis *l. item ſi fundi. §. aucupiorum. ff. de uſufruct.* Sed & tunc licet etiam clericis in ſuo venari: *Hoſtienſ.* Henric. Boich. *capite. unico. collat.* 2. *extra de clericis venato.* Cardin. Florent. *Clem. in cap. Varron. de ſtatu Monach.* & extraneus ſi ſine juſſu domini, committeret furtum. Floria. de ſancto Petro, in *l. divus. ff. de ſervit. ruſtic. prædiorum.* Cæpol. in tract. *de ſervitut. ruſtic. prædior. cap.* 21. *de aucupio.* Tum & eſt potior ratio, quia dominus percipit hos fructus tanquam ex re ſua, quæ verè eſt ſua quantum ad directum dominium. Et quantum ad utile, habetur interim pro ſua, & velut pro conſolidata, ut diximus *ſuprà eodem. gloſſ.* 4. *quæſt.* 2. meritò poteſt & debet generaliter omnes fructus, & reditus percipere, & lucrari, ſicut poteſt verus dominus. Quod eſt intelligendum primò de fructibus nondum lapſis, vel correptis, ut diximus *ſupra gloſſ.* 1. *quæſt.* 3. Et ita debet exponi conſuetudo Pictonum, §. 104. Secundò, de fructibus & utilitatibus quæ percipiuntur, adminiſtrando & utendo ſicut bonus paterfamilias, ſecus de commoditate proveniente ex actu inducente alienationem, vel tendente ad eam, quale eſt poſſe rem pignori vel hypothecæ ſubjicere, quod appellatione fructus, ſed craſſius & καταχρηστικῶς continetur. *l. fin. ff. de uſur. l. fructus rei ff. de regulis jur.* & idem puto de poteſtate vendendi ſub pacto redimendi. Hæc enim non ſpectant ad dominum feudalem, qui non poteſt alienare, nec pignorare, nec ſervitutem imponere, nec aliud quicquam facere in præjudicium utilis domini, ſeu (ut aiunt) proprietarii fundi, ſed benè poteſt locare quandiu manet ſub manu ſua, quia tandiu ad eum pertinet omnis utilitas, quæ de jure, & ſecundum communem uſum loquendi intelligitur eſſe in fructu, uſu, & adminiſtratione patrisfamilias.

3 Et ut paucis multa complectar, quæcunque ſpectant ad uſumfructuarium (de quibus in *l. uſufructu legato in l. item ſi fundi.* cum ſequentibus & per totum *ff. de uſufruct.* & alibi in toto jure) ſpectant ad dominum feudalem, & ultra ad eum ſpectat honor, & exercitium jure & nomine domini feudalis, omnium jurium feudalium, & dominicalium, quæ non habet fructuarius, ut diximus *ſuprà eodem gloſſ.* 1. quæcunque autem concernunt proprietatem, ſeu dominium utile feudi, non ſpectant ad eum, ſed ad vaſallum, vel ejus hæredes, aut cauſam habentes. Et hæc ſufficerent pro hac gloſſa: ſed ut latius pareat, Nota * dominum feudalem exæquari fructuario: ſed non è converſo, quia fructuarius non habet omnia quæ ſpectant ad patronum feudi, ſeu dominum feudalem, & ſic non adæquatur illi.

* Patronus exæquatur fructuario, non è converſo.

4 Quoties enim unum * adæquatur alteri, tunc rei ad quam fit adæquatio nihil adjicitur: ſed bene è con-

* Adæquatorum natura.

tra, ipsi adæquato attribuitur, quicquid est plus juris in re ad quam sit adæquatio per text. in *l. illud in princ. ff. de donation. caus. mortis. l. 1. §. 1. ff. si quid in fraud. patron.* Secus si duo adæquantur ad invicem: quia tunc hinc inde vires unius attribuuntur alteri. *l. 1. Cod. communia. de legat. Auth. in successione. Cod. de suis & legitimis* per gloss. & doctores in *cap. unico extr. ne sede vacan. in can. & temporis qualitas.* 16. *q.* 1. ita decidit Bart. in *l. 1. col. 1. ff. de legat.* 1. & ibi Angel. Paul. *col.* 2. Alex Jas. *col.* 5. & omnes seq. excepto Raphaël. Cu. cujus objecta pulchrè diluit Jason. ibi *num.* 37. Et idem cum Bart. tenet Carol. Ruin. *consil.* 54. *lib.* 3. *consil.* 43. *lib.* 5. Philip. Dec. *consil.* 46. *in fin.* ubi in annot. tetigi.

* Differentia patroni, & fructuarii.

5. Differunt * igitur patronus, & fructuarius. Primò quia fructuarius fruitur re, ut prorsus & verè aliena. *l. 1. ff. de usufruct. l. rectè dicimus. ff. de verbor. signific. cum simılib.* At dominus feudalis fruitur re ut sua, & propria, & hæc est potissima differentia è qua cæteræ dependent. Secundo, usufructuarius tenetur cavere, & satisdare de duobus, videlicet de utendo & fruendo arbitrio boni viri, & de restituendo finito usufructu, textus in *l. prima. in principio. ff. usufructuar. quemadmodum caveat in l. prima & quarto. Cod. de usufructu.* At dominus ad nullam cautionem tenetur: salvo casu de quo supra. eodem *gloss.* 4. *quæst.* 4. *ad fin.* Et infra §. 33. *quæst.* 12. Tertiò fructuarius non facit fructus suos, nisi eos perceperit, vel à se, vel suo nomine, ab alio sint separati à solo, textus in *l. si usufructuarius messem. ff. quibus mod. usufruct. amitt.* quod intellige esse verum in fructibus naturalibus, secus in civilibus, quia isti indistinctè fiunt fructuarii statim quod cedunt tempore usufructus, ut declaravi suprà *eadem gloss.* 1. *quæst.* 3. At patronus indistinctè facit suos à quocunque separentur: si enim bonæ fidei possessor à quocunque & quovis modo separatos fructus, omnes statim suos facit, ut in dicta *l. si usufructuarius messem, in fin.* & expressius in *l. qui scit.* §. *præterea. ff. de usur.* & hoc ideo, quia quoad fructus attinet, domini loco penè est, ut inquit text. in *l. bonæ fidei emptor. in princip. ff. de acquirendo rerum domin.* quanto fortius patronus qui verè est dominus? Quartò, fructuarius feudi, non potest saltem proprio nomine investire subvasallos, censuarios, aut emphyteutas feudi, nec subfeuda aperta prehendere, quæ omnia & similes actus dominicales & omnia jura feudalia potest patronus exercere, & commoda inde provenientia lucri facere, ut diximus *supra ead. gloss.* 1. *quæst.* 1. *etiam infra* §. 54. 55.

6. Tamen quia feudum prehensum, quantocunque tempore sub manu dominica possessum, est subjectum restitutioni, quandocunque vasallus, ejus hæres, aut causam habens, fidelitatem, & justa obtulerit. * Non potest patronus in aliquo diminuere, nec deteriorare utile dominium, seu (ut aiunt) proprietatem feudi, & jurium ejus, nec aliquem actum facere in ejus rei præjudicium. Solum enim tantisper dum ad manum suam tenet, habet jurium feudalium honorem, & exercitium in qualitate domini feudalis, & lucrum omnium commoditatum inde procedentium, & cæterorum omnium fructuum & proventuum fundi clientelarii. ut §. *eod. gloss.* 4. *quæst.* 2. *numer.* 27.

* Patronus nil facere potest in præjudicium utilis domini vasalli.

7. Sed contra id quod dixi patronum fructuario exæquari, fortiter opponitur, quia usufructu fundi legato, vel alias constituto, fructuarius nedum habebit usum & commodum ipsius fundi, sed etiam totius instrumenti fundi, puta equorum vel boum aratoriorum, fructuum paratorum ad seminandum, lignorum, aratrorum; & * omnium rusticorum instrumentorum: quæ proprietarius habebat in fundo, ad exercitium, culturam, & instructionem ipsius fundi. text. est in *l. sed & si quid.* §. *proprietatis dominus, in fin. ff. de usufruct. & eodem titul. l. item. si fundi.* §. *instrumenti.* ubi Angel. exemplificat in bobus aratoriis. & eadem lege, §. *seminarios.* secundum gloss. Accurs. & omnium doctorum * intellectum, quem Budæus noster ibi in annotationib. doctè & eleganter more suo reprobat, probans illum §. intelligi de frumento seminario, seu serendi causa parato, quod verè est instrumentum fundi, ut inquit Ulpianus in l. *quæsitum.* §. *item nonnullis. ff. de fund. instruct. & instrum. legat.* sed de ipso fundo seminario, ubi plantulæ & vivæ radices ad tempus seruntur, ut cùm excreverint, in fundum principalem perpetuo transferantur: non tamen ipsum seminarium (quum sit fundus per se, vel pars fundi est instrumentum fundi. per text. in dicta. *l. quæsitum.* §. *eadem vero quæ solo.* Sed ipsi fructus seminarii, ut sunt vivæ radices, plantulæ, & id genus propagines, postquam cæsæ seu à solo separatæ sunt, sunt instrumentum fundi, scilicet principalis. dicto §. *eadem vero.* & sic hi fructus quamvis antequam ususfructus cesserit & constitutus fuerit, sint separati à solo, & ad mobilia redacti, tamen fructuario cedunt tanquam instrumentum fundi, in quo habet usumfructum, ut est casus & verus & germanus sensus dicti §. *seminarios*, si autem intelligerentur de fructibus cæsis tempore constituti usufructus, nullam haberet dubitationem, quod esset absurdum. Sed nos universaliter negavimus etiam instrumentorum fundi prehensi usum & commodum patrono competere, supra eadem *gloss.* 1. *& in gloss.* 5. *not.* 2. *num.* 15. diximus patronum non posse mittere manum nisi in feudum ipsum clientelarium clientelariæ conditioni obnoxium: & non posse ullo modo contingere quæcunque mobilia vasalli, vel ejus hæredum, in fundo existentia, puta supellectilia vel equos, aut boves aratorios. Sed vasallo, aut suis, permittendum ea liberè referre.

* Fructuarius etiam instrumentorum feudi usum habet.

* Intellectus § seminarios in l. item si fundi. ff. de usufruct.

8. Ad hoc ego respondeo paulo latius declarando, ut omnes intelligant quòd regulariter quæcunque dispositio de fundo, vel domo, sive venditio, sive donatio, sive inter vivos, sive in ultima voluntate, non comprehendit nisi illud tantum quòd verè est fundus vel pars fundi, vel domus, & ejus appellatione continetur, textus in lege *Julianus in fine*, cum legibus sequentibus *l. fundi in princip. ff. de action. empt. l. cùm fundus. ff. de fundo instruct.* Ita quòd in venditione vel legato * fundi, vel domus, non veniunt instrumenta, neque rei, neque patrisfamilias, nisi expresse dicatur, *lege finali. ff. de suppellect. legat.* sicut nec comprehenduntur ruta & cæsa, nisi specialiter venerint, vel legata sint. text. in d. *l. fundi.* §. *si ruta.* Hæc autem regula fallit in usufructu, in quo tacitè, etiam alio non expresso, venit instrumentum patrisfamilias, nisi hoc esset expressum, vel nisi esset concessus ususfructus fundi instructi. *d. l. quæsitum.* §. *sed si fundus. ff. de fund. instr. vel instrum. legat. l.* 2. ubi per gloss. & omnes. *C. de verb. signif.* quia tunc accederet utrumque instrumentum.

* Fundi appellatione quid veniat.

9. Est autem * instrumentum fundi quod nuper est declaratum in formatione contrarii: instrumentum domus declaratur in *d. l. quæsitum.* §. *si domus.* instrumentũ patrisfamilias habetur eadem *l. sed si fundus.* Verum hæc fallentia fuit ex mera positiva juris civilis Romani dispositione introducta, ideo in multis locis non servatur. Et apud nos non practicatur & meritò, quia sub hoc prætextu possent homines decipere & decipi, dum vendentes, vel legantes usumfructum, nihil minus adverterent, quam subtilitatem illius fallentiæ: confidentes in regula communi omnibus nota, & quæ solet omni casu esse uniformis, & quæ regula apud nos æquè servatur in usufructu, sicut in cæteris dispositionibus, & sic cessat contrarium. Ex his satis liquet quæ sit mens & effectus hujus consuetudinis: operæpretium tamen visum est præcipuas quasdam quæstiones breviter & resolutivè discutere: ex quibus quid in cæteris quotidianam hanc materiam concernentibus dicendum sit, facilius clarescet.

* Instrumentum fundi quid.

10. Thema igitur plurium quæst. tale sit. Postridie calendas Octobris prehensum fuit feudum quoddam apertum, consistens in pluribus prædiis arabilibus, vineis, stagnis, & sylvis, nec non censibus solvendis calendis Octobris, & aliis pensionibus solvendis calendis Novembris: & duravit prehensio cum effectu, usque ad diem secundam Novembris immediatè sequentis: quia tunc demum vasallus justa debitè obtulit, interea dominus vindemiavit, & partem censuum, & dictorum redituum recepit, partem non: aliquot ex stagnis expiscavit, sylvarum cæduarum abscindenda ligna vendidit, & jam aliquam partem absciderant mercatores, reliqua stante, nunc quæritur primò quid * de pensionibus sive mercedibus debitis à colonis, quæ cesserunt calendis Novembris, & sic intra tempus manus dominicæ, ratione tamen frugum, messium, & aliorum fructuum collectorum ante prehensionem?

* De pensionibus sive mercedibus debitis à colonis quid fiat prehenso feudo.

11. Respondetur, exploratissimum esse quòd spectant ad vasallum, & non ad dominum: & est casus in *l. defuncta. ff. de usufruc.* ubi præcisè attenditur * tempus collectionis & separationis fructuum, inter fructuarium & proprietarium: & idem dicendum est indistinctè inter vasallum & ejus hæredes, & dominum: etiam si feudum esset finitum, & perpetuo ad dominum reversum, ut pulchrè consuluit Petrus Ancharan. in *consilio* 163. *subtiliter.* Nec obstat §. *his consequenter, in titul. hic fin. text. in usibus feud.* ubi distinguitur an si vasallus decedat, & feudum finiatur ante calendas Martii, ut tunc omnes fructus illius anni spectent ad dominum: si verò decedat post calendas Martii usque ad Augustum, spectant ad hæredes vasalli. Tum quia illa distinctio ibi non præcisè approbatur per compilatorem, sed ponitur una alia subsequens opinio, *in versic. quidam tamen dicunt*, quòd quandocúnque consolidatur feudum, omnes fructus pendentes spectant ad dominum: & sic innuunt fructus jam collectos stante adhuc feudo, pertinere ad vasallum, vel ejus hæredes, sicut de jure disponitur. Hæc est vera & rationabilis opinio: præcedens autem distinctio est falsa in jure, & irrationabilis, ut ibi etiam expresè notat Andr. Iser. *collat.* 2. & Baldus, nec posset obtinere, nisi sicubi inoleverit talis consuetudo localis, de qua in aliis locis minimè esset curandum, ut etiam decidit Alberic. in dicta *l. defuncta in fine princ.* & expressius Andr. Iser. in *d.* §. *his consequenter. col.* 2.

*Attendendum tempus collectionis fructuum.

Et idem dicendum * de censibus qui cesserunt pridie prehensionis, quia ex quo cedente die cœperunt deberi, fuerunt fructus separati, ut latè probavi supra *eod. in gloss.* 1. *quæst.* 3. non repeto, & sic ea quæ recepit dominus de hujusmodi pensionibus & censibus, debet restituere.

* De censibus quæstio.

Et generaliter * omnia commoda quæ spectant ad fructuarium pro tempore ususfructus, quorum aliqua specificavi supra *ead. gloss.* 1. spectant ad dominum pro tempore prehensionis.

* De omnibus aliis commodis feudi quæstio.

12. QUÆRITUR secundò, quid *de vindemiis?* & constat per prædicta omnino spectare ad dominum, nec obstat si fortè feudum in sola vinea consistat, quòd totius anni fructum auferet dominus, vel in uno mense si per unum mensem tantum plus vel minus duravit manus injectio, & celeri diligentia universos fructus, maturos tamen, à solo separavit: quia non est inconveniens, quum liceat ei diligenter & opportunè uti jure suo, & vasallus de se queri debet, quòd non adiit dominum, quum ad hoc competentes habeat inducias, ut dicemus *infrà* §. 4. Itaque non erit hoc casu locus distinctioni *l. divortio. ff. solut. matrim.* nec fiet divisio fructuum pro rata temporis: sed solum attenditur tempus separationis fructuum factæ tempore debito: sicut in vero & simplici usufructuario habetur.

13. Sed quæro tertiò, * nunquid unà cum fructibus, amittet vasallus impensas fructuum causa factas? videtur quòd non. Tum primò, quia dominus non facit hujusmodi fructus suos, nisi vigore hujus consuetudinis, quæ non loquitur nisi de fructibus simpliciter & indeterminatè: sed in dispositione legis vel statuti verbum fructus (etiamsi dicatur, integri fructus, vel alia plenissima verborum forma) accipitur deductis impensis fructuum gratia factis: licèt regulariter aliud sit in dispositionibus hominis: puta fructus pendentes vendentis vel donantis, ut notatur per Bartol. & alios in *l. fructus. ff. solut. matrim. in l.* 1. *C. de sumpt. & lit. impens.* Tum secundò, quia etiam prædoni deducuntur, per eum qui solidè & integrè dominus est. *l. si a domino in fin. ff. de petit. hæred. l. fundus qui. in fin. princ. ff. familiæ herc.* Andr. Tiraq. in tract. *de retract. proximitatis* §. 15. *gloss.* 1. *num.* 2. Tum tertiò per §. 38. *infra eod.* in contrarium videtur, quum id accidat culpa negligentis, & indevoti vasalli, cujus culpa, si sciat, non vacat dolo in omittendo, *per textum in l. procuratorem,* §. *dolo. in l. dolus. ff. mandati.*

* Verbum *fructus* prolatum à lege deductis impensis recipitur.

14. Tum saltem absque dubio est in mora saltem habituali, lapsis induciis quadraginta dierum, quæ * interpellant pro homine, juxta notata in *l. magnam. C. de contrahenda vel cōmit. stipul. in l. si in insulam ff. de verb. oblig.* text. in *l. trajectitiæ.* §. *de illo. ff. de action. & obligat.* quod procedit etiam in die legali & tacita, secundum *gloss.* 1. Bartol. Joan. Imo. Paul. Jas. in *l. si mora. ff. solut. matrimo.* Bald. in *l. si pacto quo pœnam. C. de pact.* per text. in *l.* 2. *ad fin. C. de jure emphyt. in l. unica.* §. *ex actio. C. de rei uxor. act. in cap. licet canon. de elect. in* 6. Bart. in *l. ita stipulatus magna. in* 2. *q. princ. ff. de verborum oblig.* Bald. in *l. quoties in diem.* per illum text. cum *l. seq. eod. tit.* & in *rub. C. de constit. pecunia in* 2. *qu.* Philip. Corn. *consil.* 26. *in hac col. fin. lib.* 1. ubi hoc ampliat, etiamsi tacitum illud tempus sit breve. Tum videtur, & legem, & dominum contemnere: igitur etiam hujusmodi impensas perdit, ut in emphyteuta cavetur. *l.* 2. §. *si autem. C. de jure emphyt.* & diximus supra *gloss.* 5. Tum quia consuetudo non stat in simplici addictione fructuum: sed adjicit illa verba, *exploicter en pure perte*, id est patronus potest in meram & puram perditionem, & detrimentum vasalli, uti & frui: ut diximus in gloss. præcedenti quæ verba denotant enixam voluntatem, & emphasim quandam. Igitur debent aliquid operari ultra id, quod operaretur simplex verbum fructus.

*Dies conventionalis & legalis etiam tacitè interpellat pro homine.

15. Primam partem teneo tanquam veram & æquam, per primam, & tertiam ejus rationem non per secundam, quæ non militat inter eos qui habent causam ad invicem. Et ita expressim decidit consuetudo Aurelianensis §. 22. §. 69. §. 74. Idem generaliter de aliis consuetudinibus etiam si non exprimant. Addo aliam rationem, quia si dominus prehensum fundum colat suis sumptibus, & paulò ante tempus colligendorum fructuum, vasallus justa offerat, & sic debet relaxari manus dominica, saltem ex tunc in effectu cessat: & spectant fructus omnes ad vasallum, tenebitur vasallus restituere, aut * deducere patrono hujusmodi impensas: ergo è converso patronus debet deducere vasallo sumptus hujusmodi, ante prehensionem factos: ut quod ipse in clientis persona æquum esse crediderit, id in ipsius quoque persona valere patiatur. *l.* 1. *in fin. princ. ff. quod quisque juris.* Sicut ergo vult deducere clienti, ita pati debet ab illo sibi deduci, fac. *l. cum in eod. in fin. ff. de pact. l. cum hæreditas. ff. de admini. tutor. l.* 1. *ff. de solut.* non enim debet petere, quod in casu converso non vellet præstare. *l. pen. C. de solut.* cum simil. Imo æquissimum est, creditorem ita agere rem debitoris, ut suam ageret, *l.* 1. *ff. de solut.* fac. *l. frater à fratre. ff. de condi. indebi. l. si negotia mea. ff. mandati. l. quoties tutor.* §. *item si temporali ff. de administr. tutor.* Jas. d. *l. frater.* & bonus

* Patronus sumptus deducit, & ei deducuntur.

text. in *cap. justum est*, 1. *distinctio.* quod superest, etiam principes non possunt in se damnare jura, quæ in subjectis constituunt. Et quod hujusmodi sumptus debeant restitui, vel deduci vasallo, vel ejus vinitori, aut colono, est text. infra §. 86. ubi dicemus. Non obstat quòd ob culpam & cessationem vasalli, fit prehensio, quia contenti esse debemus pœna lege comprehensa. *l. si ita stipulatus. ff. de verborum obligat.* Hæc autem consuetudo non afficit vasallum nisi damno fructuum, & commoditatum contingentium, durante manus injectione: nec intendit eum gravare pro tempore præterito, quo quievit dominus, & licuit vasallo sibi vigilare, & rem suam facere, ut *infrà* §. 61. At si perderet impendia gratia fructuum facta, retrotraheretur pœna ad tempus quo sibi licuit frui, permittente domino, & consuetudine: imò sæpè etiam ad tempus quo feudum nullo modo erat apertum, & nulla subsistebat culpa vel mora vasalli.

16. Nec obstat. *d. l. 2. Cod. de jure emphyt. versic. nulla*, quia non excludit horum sumptuum deductionẽ: alioquin multæ captiones sequi possent. Cùm enim ob non solutionem non fit commissa emphyteusis, nisi domino volente, & quando declarare voluerit, si differat usque dum fructus sunt maturi, lucraretur labores & impensas interim factas per emphyteutam vel ejus hæredem, quod esset iniquum & præter mentem juris, nisi expressim hoc cautum fuerit in concessione privativa. Aliud est de meliorationibus conventis, quas etiamsi non fecisset, teneretur facere non obstante commisso. Et idem esset de sumptibus temporariis fructuum si esset cautum: sed in dubio non intelligitur quòd debeant amitti, nisi ex culpa cadente in delictum punibile, & ita ut pœna teneat auctorem suum, *l. sancimus. C. de pœnis.* nec extendatur ad colonum, ut dixi *supra eod. gloss.* 5. *num.* 93. quia loquitur in totali & perpetuo commisso rei, hîc autem in simplici manus injectione, quæ non extinguit feudum, nec jus vasalli, imò illud in se conservat, ut dicemus *infrà* §. 12. tum in dubio, non videtur esse in dolo, nec delinquere, quandiu dominus eũ patitur, quia hujus consuetudinis auctoritate licet sibi tandiu vigilare, id est, ad suum commodum uti feudo, non autem debet, decipi sub auctoritate consuetudinis. *l. 1. C. de his qui ven. ata. impetr. Clem. unica de re permutat.* Tum in lege commissaria resolvitur ipso jure venditio, ex culpa & mora emptoris, quia ad diem præstitutum pretium non exolvit: fructúsque omnes interim perceptos debet restituere, quia nihil penes eum residere oportet, ex re in qua fidem fefellit, inquit Neratius in *lege fundo. ff. de lege commissor.* & tamen nemo dixerit hujusmodi sumptus & cætera justa impendia, non esse illi deducenda. *argum. l. imperator. ff. de in diem addictione.*

17. Nec obstat quod hic text. dicit dominum in merum vasalli damnum frui, quia ad majorem expressionem hoc adjicitur, & ad tollendam omnem occasionem dubitandi de virtute & efficacia manus dominicæ, & ex hoc jus commune non læditur. *l. qui mutuam in fin. princ. ff. mandat.* 1. *l. qua dubitationis. ff. de regul. iur.* & ista verba stant intensivè. & non extensivè: ut etiam dixi. *suprà eod. gloss.* 7. *in princip.* Tum * in ambigua voce legis accipienda est significatio benignior. *l. benignius. ff. de legibus. l. proximè, versic. sed in re dubia. ff. de his quæ in test. delen. l. semper in dubiis. ff. de regul. juris* cum similibus, & quæ vitio & captione caret. *l. in ambigua. ff. de leg. l. quoties nihil. ff. de reg. jur.* & quæ neutri partium est onerosa: sed per quam consulitur utrique, *l. 1. in fin.* & ibi gloss. fin. & Paul. *ff. si quis cautionib. in judic.* Sed interpretatio nostra, sũptus utrinque esse deducendos, est hujusmodi, alioquin aperta esset via alterutrum insidiandi, & frustrandi laboribus & impensis, puta differendi prehensionem, vel justam oblationem usque ad horam collectionis fructuum, quod quàm longissimè abesse oportet à patronis & clientibus, inter quos nulla fraus nec ullum malum ingenium debet intervenire, inquit text. in *l. fin. de prohib. feud. alien. per Lotharium.*

* In dubio benignior & æquior interpretatio vincit.

18. Quæro quarto, quid de stagnis expiscatis? Et primo videndum est, an pisces * qui sunt in stagnis nostris, censeantur esse pars fundi, & quid immobile: an vero quid mobile, & aliud à fundo. Et resolutivè dicendum est: si in stagno habeantur, ut multiplicentur & crescant, censentur pars fundi, & quid immobile, & sunt veri fructus pendentes illius stagni: si autem habeantur inclusi in certa parte stagni, vel seorsum in piscina, non refert quo loco, modo ibi sint tantum causa simplicis custodiæ, non censentur pars fundi, sed quid mobile. Ita concludit Guid. Pap. *Decis. Delphi.* 91. Bertrand. Capri. post Jacob. Albi. in *c.* 1. §. *sciendum. de feud. cognit. in usib. feud. in fin. seq.* Nicol. Boeri. in *consuet. Biturig. de feud.* §. 5. & Chassan. in *consuet. Burgund. tit.* 4. §. 2. *gloss. pen. col. fin.* Probari videtur in *l. limites. alias fines.* secundum dom. Bud. in annotat. *ff. de actionib. emp. cum l. seq.* ubi dicitur, pisces qui sunt in piscina, non esse ædium, nec fundi, sicut nec pulli, aut cætera animalia, quæ in fundo sunt: & sic Ulpianus & Pomponius sentiunt aliud esse, si non in piscina, sed in stagno aut vivario essent ad multiplicandum, & reddendum fructum fundi ad hoc destinati.

* Pisces, qui in stagnis, utrum sint pars fundi.

19. Quæ enim ponuntur in fundo, ut sint fructus seu reditus ipsius fundi, non habentis alium fructum, efficiuntur pars fundi, quum sint ad perpetuam ejus utilitatem: perpetuam, inquam, non quoad singula corpora piscium, aut aliarum rerum, quæ tempore suo expiscantur vel colliguntur vice fructuum: sed quoad speciem rei immissæ, quæ per subrogationem corporum ejusdem speciei continuatur, & perpetuatur, nec aliter posset res conservari, ut est elegans textus in *l. eum debere. ff. de servit. urban. prædior.* Et * licet spatio temporis singula corpora mutentur, tamen mediante subrogatione, semper dicitur eadem res, quia eadem colonia, *d. l. eum debere.* idem populus, *l. proponebatur. ff. de judic. l. sicut.* §. *pen. ff. quod cujusque univer. nom.* eadem navis, *l. quid tamen.* §. *in navis quoque. ff. quibus modis ususfruct. amittat.* idem ædificiũ, *l. servitutes.* §. *si sublatum. ff. de servit. urban. prædior. l. si ita legatum.* §. *fin. ff. de legat.* 1. idem grex, *l. si grege. ff. de legat.* 1. cum sin. & sic idem vivarium, vel stagnum. Itaque doctrina quam tradit Bart. in *l. Julianus, in fin.* per illum text. cum l. seq. *ff. de actio. empti.* verificatur in piscibus stagni vel vivarii, licèt de illis expressè non loquatur.

* Temperata corpora per subrogationem in eadem specie perpetuantur, & idem corpus censentur.

20. Adverte * tamen, ut verum fatear, & ne decipiaris, quòd in terminis juris civilis Romani, ista probatio est magis colorata, quàm necessaria, aut vera; quoniam præfata resolutio non procedit de illo jure scripto, in quo licèt reperiatur, feras vivariis inclusas, & pisces in piscina collectos, esse in dominio nostro & possessione. *l. 3.* §. *item feras. ff. de acquir. rer. dom.* tamen nullum textum, nullam glossam nullum doctorem in aliqua lectura juris reperies, qui dicat vel sentiat quòd sint, vel censeantur pars fundi, & quid immobile, sed benè quod sint quid mobile, & à fundo separatum. Nec obstat quòd in *l. usufructuarium.* §. *si in vivariis. ff. de usufruct.* dicitur fructuarium fundi posse de feris vivario fundi inclusis capere, & suas facere, dummodo eundem numerum per singula quæque ferarum genera, finito usufructu domino proprietatis assignet, qui fuit cœpti ususfructus tempore. Et quòd tales feræ sunt in dominio & possessione proprietarii, ut ibi clarè probatur. Et quod id non facit fructuarius, ut quilibet primus occupator, de generali jure gentium, prout in alio casu dicitur de venatione aprorum, & cervorum in saltibus vel montibus fundi *in prin. l. usufructuarium,*) sed proprio jure ususfructus: quia respondeo quòd ex hoc non sequitur, quod in casu *d.* §. *si in vivariis,* illæ feræ sint, aut censeantur pars fundi, sed benè quòd saltem sunt instrumentum fundi, fructuarius enim nedum habet usumfructum & com-

* Quod opinio Guid. Pap (tametsi usu nostro approbata) de jure positivo non procedat.

moda fundi, sed etiam in dubio, nisi contraria voluntas appareat, habet usumfructum & commoditatem totius instrumenti fundi: ut supra diximus. patet in simili per text. *in l. de grege. in fin.* cum duabus ll. seq. *ff. de fund. instruct.* ubi dicitur quòd grex comparatus gratia saltus, ex quo aliter fructus percipi non potest: similiter alvei, apésque fundi, cujus reditus in melle consistit: & aves quæ in insulis maritimis aluntur, sunt instrumentum fundi, & sic eadem ratione feræ inclusæ in vivario gratia fundi, ut inde aliquis reditus percipiatur, sunt instrumentum illius fundi. Igitur non sunt, nec possunt cẽseri fundus, nec pars fundi per text. *in l. quæsitum. §. ea vero ff. de fund. instr. vel instrum.* facit text. *in §. si in agro ead. l.* Et ita in terminis juris scripti esset dicendum, pisces in fundo seu vivario positos & destinatos, ut inde reditus percipiatur, non censeri partem fundi, nec quid immobile, sed esse & censeri instrumentum fundi, ex quo multæ decisiones sequerentur a nostris moribus & consuetudine abhorrentes.

21. Et quia consuetudines tractamus, tenenda est pro constanti, præfata distinctio Guid. Pap. quæ nedum apud Parisios, sed per universum ferè regnum Franciæ tenetur & observatur, & etiam in se ratio. abilissima est, & æquissima. Memini tamen quod de consuetudine Vitriaca. §. 114. istud limitatur & modificatur, nisi piscationis solitum tempus advenerit, quia tunc naturam mobilium sortiuntur, quod est rationabile in se, sed locale. Cæterum apud nos tanquam fructus pendentes, & maturi, hoc casu judicabuntur, secundum præfatam distinctionem, quæ procedit nedum in stagnis, sed etiam in aviariis, leporariis, & aliis vivariis: quum sit eadem ratio. itaque sicut *d. §. si in vivariis*, practicatur apud nos in fructuario, ita etiam in domino feudali: non quia illæ feræ sint instrumentum fundi, sed quia censentur pars fundi, sicut fructus fundi, secundum nostrum rationabilem usum, & his scriptis, novissimè reperi doctissimum illum Jurisconsultum dominum Zasium idem in effectu tenere quod Guid. Pap. in sua epit. *feud. part. 4. col. 1.* Sentio interim arduum esse contrarium inter *l. 3. §. item feras. ff. de acquirend. vel amitt. possess. & d. § si in vivariis*, quod ima è solvitur ab omnibus scribentibus in dict §. *item feras.* ubi Jas. *in fin.* illud sentit, sed non solvit. in collectaneis meis novum intellectum dedi ad illum §. *item feras.* Sed quia hoc nimis excedit à proposito, reservo in decadibus, de distinctione autem, appellatione & effectu mobilium & immobilium rerum & jurium latius & plenè tracto *infra §. 145. in gloss. 3.* super verb. *biens meubles, & conquests immeubles.* Nunc ad resolutionem quæstionis: omnium stagnorum seu vivariorum piscationes cedunt lucro patroni, sicut fructus fundi clientelaris: secus de piscibus tempore prehensionis feudi jam collectis, & in piscina, vel in concavo cimbæ, aut alibi causa custodiæ repositis: in quibus sicut nec in cæteris mobilibus nihil juris patronus habet per prædicta. Et hæc similia intellige sub modificationibus sequentibus. *infrà eadem gloss. num 24.*

22. QUINTO ad uberiorem doctrinam quæro, concessum fuit in feudum quoddam prædium, tunc vile & inutile, fortè propter descensus aquarum: vasallus cœpit in continenti de eo facere grande & optimum * stagnum quod novis aggeribus munivit, & piscibus replevit magnis sumptibus: deinde in fine quinque annorum relicto filio moritur, quum nullum omnino fructum percepisset, sed erat tempus piscandi, & erat piscatura maximi valoris, accidit fortè propter absentiam, impedimenta vel inadvertentiam filii 40. dies elabi non adito patrono, qui statim manum injicit feudo, & eadem die expiscatur totum stagnum, die sequenti ad est filius, fidem & obsequia debita offerens: est ne rationabile, & de mente consuetudinis, patronum lucrari & retinere universos

* Si in stagnum utile prædium mutaverit vasallus, utiliter & id prehendat dominus circa tempus piscationis, utrum dominus omnes ejus stagni pisces suos faciat.

pisces? videtur quòd non, quia nedum in una die lucratur fructus totius anni, ut dictum est supra *eodem q. 2.* sed etiam totorum quinque annorum, vel etiam plurium & totius præteriti quanticunque temporis. Tum dominus non concessit stagnum in feudum: sed nudum & vile prædium, & sic videtur quòd non deberet consequi fructus stagni, saltem omnes, sed solum pro rata prædii seu areæ in feudum concessæ, & quantum fructuum & commoditatum potuisset tempore prehensionis habere ille ager si mansisset in forma agri, in qua erat tempore concessionis: alioquin non videretur capere fructus rei à se concessæ, sed alterius rei. bene fac. not. *supra eod. §. gloss. 5. in 3. ampliat. num. 38.* Tum etiam si feudum fuisset tantum ad vitam concessum, & sic nunc esset reversum ad dominum, tamen stagnum non cederet ejus lucro; sed omnes impensæ essent restituendæ hæredi vasalli, quantum nunc res plus valet & locupletatur dominus, ut fuit conclusum supra *eodem §. gloss. 5. versic. limito. 2. num. 93.* Sed hæres vasalli debet esse melioris conditionis, quando feudum est simpliciter apertum, quàm cum perpetuò est extinctum.

23. In contrarium videtur dicendum, dominum universos hos pisces, & fructus omnes stagni lucraturum, vigore hujus consuetudinis: quia sunt fructus pendentes, & parati collectioni in die prehensionis & sic dominus eadem die colligendo suos facit: & solum jure suo utitur. Et sicut non attenditur, an sint fructus totius unius anni, ut dictum est *supra eadem glos. q. 2. num. 12.* Ita non est in consideratione, an sint fructus plurium præcedentium annorum.

Pro * generali resolutione præmitte regulam & modificationem.

* Nota mentionem decisivam juncto num 25 infra ead gloss. ad sciendum quando momentum & quando rata temporis debeat attendi.

24 Regula & maxima est, quandocunque patronus jure prehensionis seu manus injectionis, ex defectu clientis, fructus percipit, tunc indistinctè lucratur, quotcunque civiliter cedunt, vel à solo maturitatis tempore quomodocumque, & à quocunque separentur, durante manus injectione; sive longo, sive brevi tempore duraverit. Ratio, quia isti fructus non spectant ad dominum pro rata anni, mensis, hebdomadæ, vel diei, vel alterius certi temporis, nec pro rata seu portione certorum fructuum, aut pro rata oneris, vel culturæ, nec sub alia quacunque limitatione, aut relatione restringente: sed purè, simpliciter & absolutè: solùm ideo quia dominus est, & censetur re propria frui, quæ ratio concludit ad omnes quotcunque fructus extantes, & qui extabunt, quandiu feudum in eodem statu (videlicet sub manu dominica) manebit.

25 Hæc est regula: * modificatio autem est triplex. Primò, quod non debet abuti, sed uti secundum modum regionis, & boni patris familias, unde cædendo sylvam cæduam non potest cædere, nec vendere arbores quæ secundum numerum vel distantiam solent reservari, Galli vocant, *Les ballivеaux*, sic nec terram cultam immutare aut deteriorare, nec columbarium evacuare, ut *infra ad glos. nu 35.* nec piscando stagnum penitus exhaurire, non relinquendo solita relinqui vel apponi, sed terram modo consueto reficere, & seminarios istos relinquere, ut etiam in consuetudine Cenomanensi §. 131 & in summa, sicut usufructuario uti & frui liceret: & ut bonus pater familias, ut expresse volunt consuetudo Pictonum antiqua §. 100. Cenomanensis 117. Andegavensi. §. 104. Et idem de cæteris, etiamsi non exprimantur, intelligendum.

* 1. Modificatio.

26 Secunda * est, quod si fructus tempore prehensionis erant maturi, & apti collectioni, & novus vasallus non fuerat interpellatus, nec alias in mora actuali præstandæ fidei, tunc hujusmodi fructus non spectant ad patronum, si vasallus * in continenti, hoc est infra

* 2. Modificatio.

* Notam

Suam vasallus potest purgare in continenti, id est intra triduum aut quatriduum boni viri arbitrio.

infra triduum aut quatriduum, boni viri arbitrio, & quàm cito potuit dominum adivit, & clientelaria jura & obsequia debitè obtulit. Et ad hanc modificationem summa moveor æquitate, & ut puto concludente, propter tria: primò quia quandiu patronus cessat, & nullo modo vasallum interpellat, vasallus non est in mora, & ei liberè frui licet auctoritate legis feudalis *infra* §. 61. Secundò, quia patronus non debet insidiari vasallo suo. Tertiò etiam citra insidias non debet ei merum rigorem servare. Si igitur prehensione facta nulla alia interpellatione, & actuali mora præcedente, statim vasallus obsequatur patrono, constat quòd non est, nec fuit in vera mora obsequendi, nec in mala fide. Et è diverso attenta qualitate & brevitate temporis, videtur patronum vel officiales ejus insidiatos esse vasallo. Igitur non debet hoc casu locus esse amissioni fructuum; & magis favendum est devoto & diligenti vasallo certanti de damno vitando, quàm subdolo præsumptivéque insidiatori patrono, certanti de lucro captando. Nec pœna caducitatis fructuum in hoc §. introducta est ad circumveniendum alterutrum, sed potius ad contumaciam puniendam, quamvis non requiratur vera contumacia, nec negligentia, ut hæreditate jacente: tamen ex parte patroni debet abesse omnis species fraudis, & circumventionis, & sic in proposita quæstione & omnibus similibus concludo, diligenti vasallo fructus restituendos, deductis sumptibus à patrono, & suis factis tam in prehendendo feudo, quàm colligendo & custodiendo fructus: secus si vasallus fuerit in alia præcedenti actuali * mora vel malitia, puta si dudum interpellatus de fide præstanda recusavit: vel diu sine justa causa procrastinavit, & fortè cum pro juribus utilibus, puta relevio compòsuisset cum patrono, ad certam minorem summam quam promisit solvere certo termino, & non solvit, ideóque patronus videns vasallum gratia sua abuti, cœpit jure suo uti prehenso feudo, tunc enim puto quòd omnes fructus etiam tunc maturos & illico collectos suos faciat: & nihilominus summam illam compositionis relevii exigere possit, antequam oblationes admittat, & pro rectè factis habeat: idem si vasallus scienter alium in patronum recognoverit, vel aliter infideliter versatus: quamvis enim non sit causa sufficiens ad commissum, & amissionem totius feudi, est tamen causa sufficiens, ut doloso & ingrato rigor servetur: & dignum est ut malè meritus egestate laboret. *l. bona fides. ff. depositi.*

* Mora actualis & malitiosa vasalli punitur.

27. Sed quid è converso, * si patronus feudum prehensum vacuum seminaverit, coluerit, & omnes sumptus & laborem præstiterit usque ad tempus maturitatis, & collectionis fructuum, túncque & non prius accesserit vasallus ad obsequia, & jura præstanda? & videtur quòd quia non tenebitur patronus levare manum, nisi fructibus illis collectis vel illis reservatis, ut eos suos faciat: tum quia nedum fructus qui jam cœperunt colligi, de quibus non esset dubium, sed etiam fructus maturi & parati ad colligendum, habentur pro collectis, ut not. Bart. Angel. Paul. Alex. in *l. divortio* §. *interdum* per gloss. & ibi latè Jas. *col.* 4. *ff. solut. matr.* Tum ne patronus eludatur, & ne liceat vasallo eum frustrari impunè, & non oportet frustrationem esse impunitam, inquit text. in *l. in fideicommiss.* §. *fin. ff. de usur.* Si autem ante tempus maturitatis, & collectionis accedat, sufficit sumptus prehensionis, & culturæ refundi patrono, ut dictum est *supra ead. gloss. num.* 15. Solve, etiam si non accedat nisi tempore maturitatis fructuum, adhuc item dicendum, & ita etiam plures consuetudines specialiter exprimunt: & ubi non exprimunt, idem intelligitur, nec est in hoc articulo paritas inter patronum & vasallum, quia vasallus certat de damno vitando, patronus autem de lucrando; & de pœna quæ potius restringenda, est & benignior sententia eligenda. *l. pen. ff. de pœn. l. benignius, ff. de legibus.*

* Sumptus facti per patronum pendente prehensione feudi, quemadmodum ei præstandi.

Quod autem nuper dicebatur de maturis & paratis colligi, non obstat, tum quia ibi loquitur in casu quo fructus dividendi sunt pro rata temporis, in *d. l. divortio.* Tum quia ibi de rei persecutione & recompensatione certatur, hîc autem de pœna: & sic non est simile, nec ad propositum. Fateor tamen quòd si patronus tùm messores, vel vindemiatores in messem aut vindemiam maturam immisisset: tunc fructus loci ipsius duntaxat, in quo operarii de facto actualiter secabant, lucro domini cederent, qui etiam solveret sumptus dictorum operariorum & culturæ pro rata, reliquos refunderet vasallus: & sic non esset impunita ejus negligentia. Et in ista regula, & modificationibus puto verum consuetudinis nostræ sensum cum æquitatis temperamento consistere. Si autem patronus tempore maturitatis fortè observato, manum injecerit, & statim fructus collegerit, tamen vasallus non festinaverit, sed aliquandiu distulerit adire patronum, & sic fuit in vera & actuali mora, hujusmodi mora trahitur ad tempus prehensionis, & sic locus erit dictæ regulæ, & non modificationi nostræ, & hæc nostra modificatio non potest habere locum in locis ubi consuetudo de alia modificatione providet, ut consuetudo Aurelianensis. §. 23. *de Lorriz. ead. tit.* Bituricensis. *ead. tit.* Carnotensis §. 136. & consuetudo Vitriaca. §. 54. & multæ aliæ disponunt quod patronus non faciat fructus suos statim à prehensione, congruè confiscata, sed demum post quadraginta dies: tunc enim si quadragesimo primo die patronus universos maturos fructus collegerit, jure suo usus est, & illos lucrifecit, nec aliquid, exceptis sumptibus culturæ, recuperabitur à vasallo, etiam eadem die serò accedenti.

28. Tertiam do * modificationem, ut si hujusmodi prehensio, diem unum aut alterum, hebdomadam unam vel alteram, aut menses aliquot tantum infra annum duraverit, * non debet lucrum domini fructus & proventus unius anni excedere. Quid enim iniquius & absurdius, quàm ut biduo vel triduo possit fructus plurium annorum absorbere? ut in themate, de quo *suprà ead. gloss. numer.* 22. hoc enim est contra mentem hujus consuetudinis in hoc §. *ibi, pendant ladite main-mise.* Et sic tacitè limitat lucrum fructuum ad tempus, seu durationem prehensionis. Quædam etiam consuetudines expressim limitant à die prehensionis, adúsque congruas oblationes, ut consuetudo Cenomanensis §. 116. Veromanduensis §. 184. Fateor quod isti limites limitant spacium lucrandi, non autem quantitatem lucri, sed dico quod lucrum non debet exorbitanter & absque ullo fræno intelligi, & sic non debet extendi ultra metas communi usu receptas & approbatas. *l. si interpretatione. ff. de legibus.* Frequenter quidem usitatum est, ut paucis diebus totius messis vel vindemiæ fructus lucretur patronus, sed non est saltem frequenter usitatum & receptum, ut paucis diebus hoc prætextu lucretur fructus multorum annorum. Cùm ergo hoc sit exorbitans, nec jure nec consuetudine fundatum, sic rejiciendum. Non obstat quod *suprà num.* 12. & *numer.* 24. diximus in hoc lucro fructuum ex defectu hominis non fieri divisionem pro rata temporis, juxta *l. divortio. ff. solut. matrim.* sed tantum in lucro relevii: quia vera est & usitata hæc distinctio & differentia: quia lucrum prehensionis semper est incertum. Si enim superveniat vasallus ante fructus collectos, nihil lucratur patronus, sed tantùm sumptus prehensionis culturæ & custodiæ, si qui sint, recipit, & deinceps nihil pro illa vice; lucrum autem relevii semper habet limites certos ad ratam fructuum anni. Porrò quamvis prehensio unius diei possit tantundem quandoque prehendere, nunquam tamen ultra, quandoquidem frequenti usu receptum non est, ut minori spatio anni ultra annum lucretur: satis est pœnam

* Tertia modificatio.

* Mulcta commissi vasalli non debet excedere proventum unius anni.

perditionis fructuum unius anni imminere brevi temporis spatio, quia sæpè fuit usitatum. Non ergo debet extendi ad proventus plurium annorum, quantumvis vulgò quidam ita opinentur, sed opinio non facit consuetudinem: nec error quidem unius aut alterius sententiæ, sed oportet esse frequenti diuturnòque uniformi usu receptum, ut inducatur jus consuetudinarium. *l. de quibus ff. de legibus.* Quod de illo casu exorbitanti dici nequit.

* Quarta modificatio.

* Ex mulcta committenda adversus vasallum deducendi ei sunt sumptus per dominum.

29. Quartam * insuper addo modificationem, ut de * lucro illo & commisso fructuum deduci debeant recentes & nondum repleti sumptus utiles vasalli, quibus fit ut antiquus reditus fuerit notabiliter, & majori ferè parte auctus, quia tunc diceretur aliàs patronus percipere fructus, non solum feudi à se concessi, sed etiam pecuniæ vasalli etiam nondum per eum recuperatæ, ut nuper tetigi *numer.* 2. & probavi *supra gloss.* 5. *numer.* 74. Necessitas autem & utilitas prædictarum modificationum, præsertim illius tertiæ, liquet ex sequentibus, præsertim ex *q.* 8. *infrà num.* 40.

* Declaratio articul. 127. consuetudinis Meldensis.

30. Et præfata distinctio, ut regulariter non inspiciatur rata temporis in patrono fruente, ex defectu hominis: sed bene in fruente jure relevii, servatur in majori parte præfecturarum patriæ consuetudinariæ hujus regni, quæ ferè omnes nostræ consuetudini (quæ est cæteris universalior & æquior, ut diximus. *suprà in proœm. in gloss.* 1.) quantum ad dispositionem hujus §. conformantur, ut patet in consuet. Meldensi, *art.* 124. 125. 126. & 127. Adverte tamen ad *art.* 127. ubi litera in multis libris habetur malè & erroneè punctuata & transposita, & judicio meo verus sensus illius §. est, & esse debet, quòd vasallus evacuando stagnum in tempore congruo, ante prehensionem patroni, facit piscationem suam, etiam post prehensionem collectam, quia eo ipso quòd stagnum cœpit evacuari, censentur pisces præoccupati, & effecti quid mobile, ut ibi dicitur in fin. Secus si inciperet evacuari post prehensionem domini, ut latè probarem per inductionem illius §. præcedentium & sequentium, sed prolixitatem & instituti excessum vereor. Concordat enim consuetudo Meldensis, quando prehensio fit ex defectu fidei & clientis, ut patet in *art.* 140. 145. 176. 210. Quando autem agitur solum de fructibus unius anni pro relevamento, idem expressè disponit *art.* 172. ad probando distinctionem, quam *suprà num.* 24. & in *num. seq.* fecimus, ita etiam expresse distinguit consuet. Senonensis *art.* 166. juncto *art.* 18. & in veteri, in nova anno 1556. reformata, art. 180. juncto *art.* 194. & *consuet. Calvimontis, apud Bassiniacum, art.* 26. Vitriaca, *art.* 37. 41. Aurelianensis, *art.* 70. 71. 81. 82. 93. Montis Argici in *tit.* 1. *des fiefs. art.* 70. 71. 72. Ita etiam debent intelligi consuetudines, Trecensis *art.* 22. 26. Carnotensis in tit. *quand le seigneur feodal peut saisir & faire les fruits siens*, per tot. Turonensis in *cap.* 1. *art.* 21. & in *cap. des rachapts & ventes*, per tot. Alvernensis in *c.* 22. *art.* 3. 4. 31. Blæsensis, *art.* 76. 77. 78. 160. & in sua particulari consuetudine Dunensi, *art.* 71. Bituricensis in *titul.* 4. *des fiefs.* §. 5. 13. & ibi. per dom. Boëri. consuet. Marchiæ, *art.* 183. Nivernensis, in *tit. des fiefs, art.* 57. & 58. Antissiodorensis, *art.* 198. Sylvanectensis in *tit. de saisine, art.* 8. Veromanduensis in 3. *part. art.* 46. & 62. Valesiensis, *art.* 37. 38. & 40. Et idem ferè vult consuetudo Pictaviensis, *art.* 73. 145. salvo quod in quibusdam particularibus fructibus aliter disponit, in *art.* 135. cum multis sequentibus. Consuetudo autem Borboniensis, & similiter Burgundiæ, non disponunt nisi de fructibus ex capite deficientis fidei & clientis, in quo idem in effectu volunt quod consuetudo nostra & communis usus regni, ut in *articul.* 373. & seq. alia autem onera, ut relevamenta, nescit. Itidem consuetudo Engolismensis *articul.* 20. consuetudo Rupellæ, *articul.* 7. Aliter tamen circa utrumque caput disponunt consuetudo Ambianensis, ut in generalibus, *articul.* 18. 19. & in particularibus Belliquesni, *articul.* 26. Discordant etiam à nostra consuetudine & communi usu, quantum ad modum fructuum relevamentorum attinet, consuetudo Cenomanensis, *artic.* 124. & in seq. Andegavensis *articul.* 113. & in seq. ubi videas, ne videar etiam cæteras consuetudines commentari.

31. Ex prædictis concludo in themate, de quo *suprà num.* 22. quod omnibus subductis, dominus feudalis nihil penitus lucratur, nec lucrari potest pro hac vice, sed tantum recuperat sumptus prehensionis & piscaturæ, fundus enim datus vel recognitus in feudum erat inutilis & sterilis, & si talis mansisset, nihil laturus erat dominus per hanc prehensionem. Non obstat quod est augmentum intrinsecum & quòd potest vasallus meliorem facere feudi & domini directi conditionem: hoc enim verum est, sed etiam verum est, quod vasallus non debet solum recipere, sed etiam præcipere quod impendit, in quo omnem etiam priorem conventum & hypothecam antecedit, *l. interdum. ff. qui potiores in pig. hab.* Quandiu ergo aliquid superest de hac impensa, & donec vasallus illam recuperaverit, non potest nec dominus directus, nec antiquior creditor hypothecarius, vel alius aliquid percipere ex istis meliorationibus, & augmentis contra ipsum meliorantem, qui debet in hoc omnibus anteferri per ea quæ latè diximus *suprà gloss.* 5. *num.* 63. cum seq. Sed boni consulere, imò etiam gratulari debet dominus directus, quòd in futurum postquam iste meliorator vel ejus successor impensas recuperaverit: tunc deinceps poterit patronus habere casu occurrente relevium anni feudi fructuosissimi, juxta not. *infrà* §. *vigesimo secundo, quæstion.* 1. Et prehendendo ex defectu hominis lucrari uberes proventus, sub tribus prædictis modificationibus, *suprà num.* 25. 26. 28. quarta modificatione cessante, utpote consumpta per longam fruitionem vasalli, qui sumptus præteritos recuperavit.

Ex prædictis etiam apparet quid dicendum sit, si dicta prehensio unam hebdomadam, vel unum aut plures menses duravit. Si enim tam vile erat prædium, ut sine ulla melioratione nullum attulisset reditum, idem dicendum ut dictum est. Sufficiet ergo novo vasallo innovationem investituræ, & mancipationem feudi petenti offerre fructus, qui tempore quo prehensio duravit, colligi potuissent, si fundus in pristino statu mansisset, & in casum relevii offerre fructus unius anni, obolum, aut dictum prudentium habita ratione ad statum feudi. qui erat & esset absque dicta melioratione infructuosus: cujus sumptus nondum recuperati sunt. Ex quibus patet solutio ad plurimas quæstiones inde dependentes.

32. SEXTO quæro, quid si patronus * prævenit tempus messis, vindemiæ, piscationis aut collectionis cæterorum quorumcumque fructuum? Distingue, aut accedit vasallus justa offerens infra tempus quo solent fructus esse maturi, seu parati collectioni, aut accedit lapso illo tempore.

* Utrum dominus possit ante vertere tempus messis, vindemiæ, piscationis & collectionis fructuum, & immaturos fructus, ita suos facere.

Primo casu dico patronum non lucrari, nec suos facere fructus, quia * non debet abuti rebus clientelariis, sed secundum earum conditionem uti. *l. sed si quid.* §. *mancipiorum* & in §. *& generaliter.* Ibi dicendum est ita eum uti debere ne abutatur. *ff. de usufructu.* & debet frui arbitrio boni viri, ut bonus & prudens paterfamilias, licet non teneatur de hoc cavere, seu satisdare. sicut fructuarius. *l.* 1. *ff. de usufruct. & quemadm. quis utatur.* Sed hoc casu abutitur fructibus, dum ante debitum tempus colligit, idque in fraudem vasalli, & contra officium patroni, qui nulla fraude, nullo malo ingenio debet uti erga clientem & rem clientelariam, *cap. fin. de prohibita feud. alienat. per Lotha.* Igitur

* Patronus non debet abuti sed ut bonus paterfamil.

illa

illa accelerata collectio non debet prodesse patrono, nec nocere clienti, sed habetur pro non facta, ad hoc ut fructus ac si essent pendentes cedant vasallo. Et tenetur patronus illos restituere, cum interesse quantitatis & valoris ad quem verisimiliter ascenderent, si nondum fuissent collecti tempore quo accessit vasallus, aut si fructus non extant, vel sint inutiles, tenetur tantum præstare vasallo quantum verisimiliter consecuturus fuisset ex fructibus adservatis, & debito tempore collectis, deductis (quod semper intelligo) sumptibus quærendorum & colligendorum fructuum bonus text. est in *l. & hæc distinctio. § fin. ibi, præstabitur à te mihi damnum. ff. locat.* per quem decidit gloss. 1. in fine, *l. penult. ff. de usu & usufruct. & red. legat.* quod si ille qui nummis colit, in ultimo mense locationis colligit immaturos, ut dominus non hab. at maturos, tenetur.

* Qua actione tenetur præmaturè secans fructus rei restitutioni subjectæ.

32. Non tamen intelligas * quod teneatur patronus actione legis Aquiliæ vel furti. ut in *l. si servus servum §. si olivam ff. ad legem Aquiliam*, quia quod fecit, non in re aliena, sed in sua fecit: nec dicitur etiam injuria damnum dedisse, nec furtum fecisse, nec alio nominato delicto deliquisse. Cessat etiam mero jure actio doli, quæ in sua forma non debet intentari contra patronum. Sed competit condictio ex moribus, seu alia actio ex contractu & lege feudali, in qua actione venit quod dolo, fraude vel culpa domini admissum est. per notata in *l. & eleganter. §. non solum. ff. de dolo malo.* & in *l. etiam. ff. de solution.* ut in simili decidit Alberic. post Iacob. Ra. in *l. si ususfructus legatus. ff. de usufruct.* quòd si hæres ante aditam hæreditatem decerpsit fructus immaturos, in fraudem eius cui legatus erat ususfructus, tenetur ei, non actione legis Aquiliæ, nec dolo, sed ex testamento per text. apertum in dicta *l. & eleganter. §. item si servum.* Idem dicendum puto de hærede gravato restituere hæreditatem vel feudum in diem certam vel incertam, qui adventante die immaturos fructus secuit, deinde infra tempus maturitatis & collectionis solitæ, dies fideicommissi vel legati cessit, quia tenebitur exsectos fructus restituere, cum omni damno & interesse, vel eorum æstimationem, & hoc non actione legis Aquiliæ, quia prius quam fierent legatarii vel fideicommissarii secti sunt, & tunc cum pleno jure essent hæredis, ut est textus singularis in *l. generaliter. §. sub conditione ff. qui & a quibus manumissi liberant.* nec etiam actione de dolo, sed ex testamento dicto. §. *item si servum.* dicta lege *& eleganter.*

34. Secundò casu quando accedit vasallus elapso toto tempore maturitatis, & collectionis fructuum: dico patronum non teneri, quia anticipando collectionem fructuum, nullum præjudicium fecit vasallo, æquè fructus maturos perdituro, & qui saltem tempore maturitatis collecti fuissent à domino, qui maturè colligendo sibi potius, quam alii injuriam fecisse videtur, ut est textus appositissimus in *l. legis Aquiliæ. in fi. ff. ad l. Aquil.* Itidem dicendum est in hærede gravato fideicommisso, & in omni alio simili casu * text. est in *l. si absente. §. fi. ff. de usufruct.* ubi sylva cædua intempestivè cæsa & fœnum immaturum cæsum à fructuario in fructu sunt & ad eum spectant; & tamen constat quod plus habent valoris & reditus si maturè legantur. Itaque ille textus licet prima facie videatur obviare primo membro nostræ distinctionis, non tamen ullo modo discrepat, sed sanè intelligitur, quando ususfructus erat duraturus & duravit usque ad inclusionem temporis illorum fructuum, quia quum tunc non interfsit proprietarii, potest fructuarius ante tempus vel immaturos fructus colligere, & pro libito disponere: secus si in fraudem finituri ususfructus accelerarct, quia finito usufructu ante lapsum justæ collectionis tempus, teneretur in quantitate & bonitate, quæ verisimiliter futura fuisset, restituere, & ita illum textum *d. l. si absente.* §. intelligunt. Iac. Ra. & Alberic. ibi Lancelot. Decius *l. pen. not. 1. ff. de usufru. legat.* inferentes ad q. seq.

* Intellectus § fin. in l. si absente ff. de usufruct.

35. Quidam parochus infirmabatur, ita quòd hæredes dubitantes de ejus morte, collegerunt * fructus immaturos ecclesiæ, & decidunt quod tenentur pretium fructuum restituere successori in ecclesia, quia ille §. *fin.* loquitur quando certum erat fructus spectare ad fructuarium tunc enim potest de illis facere ad libitum. Secus quando certum est, vel postea apparet fructus non pertinere ad eum, puta si est ei legatus ususfructus usque ad decem annos, & exeunte ultimo anno vult colligere fructus immaturos, non potest. *d. l. & hæc distinctio §. si. fundum. ff. locat.* Quod autem nuper dictum est de hæredibus parochi, sanè intellige, quando parochus ille præcedentis anni fructus perceperat: alioqui fructibus collectis curam ingressus per aliquot menses administrasset, & infra annum fructus ferè maturos obiisset, tunc hoc casu debent ejus hæredes capere, de fructibus etiam non tum collectis pro rata temporis, quo defunctus ministravit juxta *l. divortio. in princ. ff. sol. matrimonio.* Et alioquin esset iniquitas, quia fructus dantur propter officium & ministerium: sed quando aliquot annis fruitus est, tunc observatur *l. defuncta ff. de usufructu.* nec initur calculus ab initio, quia receptum est, ut in istis sacerdotiis titularii vel commendatarii æquiparentur usufructuariis, ut dixi *infra.* §. 151. & in annotat. ad Alexand. *consil.* 101. *num. 1. lib.* 7. & super stilo Parlamenti Parisiens. *parte* 5. *q.* 46.

*Si fructus immaturos hæredes defuncti parochi collegerint, qua actione teneantur.

36. Et adverte * quod non attenditur ipsa maturitas præcisè naturalis, sed tempus quo communiter magis expedit fructus colligere ad usum & commoditatem hominum, quorum gratia fructus omnes à natura comparantur. * text. est in *l. penult. ff. de usufruct. & usufruct. legat.* exemplificans in olea seu oliva quæ immaturè collecta plus habet reditus & plus deservit usibus hominum, quàm si matura legatur. Itaque fructuarius potest securè illam immaturam colligere, & suam facere, absque metu finituri ususfructus maturitatis naturalis tempore. Itidem dicendum in patrono in similibus casibus. In quantum autem ille textus se refert ad id tempus quo magis colono dominóve eum fructum tollere expedit, intelligendum puto non de singulari interesse personæ coloni vel domini, sed de interesse communi cujuslibet boni patrisfamilias, ut sic se referat textus ad id quod communiter cuilibet colono vel domino expedit. Patet quia immediatè textus exemplificat in reditu oleæ, vel alterius rei, nisi ex communi, & non ex singulari utilitate acciperetur. text. in *l. pretia rerum. in princip. ff. ad legem Falcid.* Et sic maturitas & tempus collectionis quorumcunque fructuum accipitur secundum usum regionis & commoditatem hominum, etiam accidentalem, ut si supervenientibus hostibus vel alia communi clade necesse sit, vel utile fructus immaturos percipere. Tunc enim licet cuilibet cujus interest, vigilare, & hac occasione uti, quæ habetur pro tempore maturitatis. Idem si aliàs in re particulari fructus erant casu quodam fortuito perituri, & ubicunque alia justa ratio præsumptionem fraudis excludit.

* Maturitatis tempus quemadmodum attendatur.
* Intellectus l. pen. ff. de usufruct. legat.

37. SEPTIMO quæro * de *columbario.* Dicendum quod si sit à fundamentis extructum, perpetuo destinatum in fundo clientelario ad afferendum reditum columbarum, tunc censetur esse pars fundi, unà cum columbis in eo existentibus ad crescendum & multiplicandum, & hoc casu columbæ, habentes consuetudinem evolandi & revolandi, nedum sunt in dominio nostro. *l. naturalem §. pavonum quoque ff. de acquir. rer. dom.* & in possessione nostra. *l. 3. § item feras bestias in fin. ff. de acq. vel amit. possess.* sed etiam censentur non instrumentum fundi: sed pars fundi, & ha-

* De columbis & columbariis. v. Chassaneum in consuetudines Burgundiæ Rubrica *des forests & pasturages.* §. ultimo.

tur emptori de evictione, quatenus vasallus non tenetur ei stare, nec ei stat. Utraque quæstio hinc inde disputari potest, sed his posterioribus capitibus omissis, quia etiam explorandi gratia formatur tota hæc quæstio,

42. Redeo ad primum, & præcipuum ejus caput, in quo contrarium arguitur, quia * ex quo hujusmodi ligna sunt fructus nedum maturi & parati ad colligendum, sed etiam incœpti colligi, habentur pro collectis, per not. *supra ead. gloss. num.* 25. Et alioqui tam mercatores quàm patroni prætextu & auctoritate hujus §. possent decipi: quia patroni manu injecta, existimarent jure suo facere, vendendo collectionem fructuum maturorum vineæ, vel messium, vel stagni, aut sylvæ. Deinde in medio collectionis accederet vasallus, & si posset impedire collectionem perfici, fraudarentur mercatores, qui bona fide contraxerunt cum patrono, & patronus teneretur eis de evictione, & fieret prehensio justa (quamvis ritè facta) damnosa. Quare dicendum videtur, quòd fructus maturi & incœpti colligi habentur pro collectis, tam ex parte patroni, quam ex parte vasalli. Unde si vasallus postquam incœpit messem aut vindemiam facere, vel stagni clavem resignare, si vendat vel donet feudum, non transeunt hujusmodi fructus (etiam pro residuo adhuc stante) in emptorem scientem vel donatarium, sed tanquam mobilia & fructus collecti judicantur, & sic remanent vel donatori, ab eo tamen auferendi infra tempus competens, ne impedimentum faciant novo requisitori, juxta *l. Proculus, in fin. ff. de usufruct. l. prætor. §. fin. ff. de damn. infecto.*

Fructus maturi & colligi incœpti habentur pro collectis.

43. Unde hoc ultimo cap. si patronus statim manum injiciat feudo per venditionem vel donationem, sub clausula constituti factam aperto, non potest colligere residuum dictorum fructuum, sed debet veteri vasallo permittere collectionem cœptam, quia præventus est. Idem pariter videtur, si feudum prius erat apertum. Et dum vasallus, qui nondum justa fecerat, instaret collectioni fructuum, patronus manum injecit, & commissarios deputavit: quia patronus non debet impedire perfici collectionem cœptam, & in ea sui commissarii nihil habent facere, sed in aliis fructibus, si qui sint in feudo non cœpti colligi. Idem etiam juris servandum videtur ex parte patroni, ut si dum ipse aut sui commissarii instant collectioni fructuum, vasallus accedat justa offerens, non debent dicti commissarii desistere à perficienda collectione cœpta ad commodum patroni. Hinc est quod consuetudo Meldensis §. 127. & consuetudo Aurelianensis §. 81. expresè disponunt, quòd piscatura stagni clave resignata, censetur quid mobile. Et quia istud est æquum & rationabile, & ad vitanda multa inconvenientia expediens, servandum videtur. Et cessabit illa quæstio, an saltem vasallus teneatur stare contractui bona fide facto per patronum, accipiendo pretium pro rata residui, per notata in *l. filio familias §. si vir in quinquennium. ff. solut. matrim.* & quod ibi singulariter not. Alexand. *collat.* 4. *versic. item fallit, quando. & collat. penul. ver. limita etiam in venditore, in vim pacti, de retrovendendo redimente.* Item cessat alia difficultas; An patronus teneatur de evictione, juxta *l.* 1. & per tot. *C. de eviction.* at non juxta *l. si quis domum.* §. 1. *ff. locati.*

44. Sed quorsum multas difficultates evitare, velut è Charybdi in Scyllam ut in majus iniquitatis præcipitium recidatur? Quid enim iniquius, quam quòd infra trimestre dominus feudi lucretur, non modò unius integri anni, sed novem vel duodecim annorum fructus diversos, si sylva hæc erat novem vel duodecim annorum, solita nono vel duodecimo quoque anno scindi? Ut omittam hujus partis argumenta, aliis argumentis everti posse, & priorem partem novis fulciri; resolvendò dico, quod in hac hypothesi, *suprà num.* 40. nec illas quidem 300. libras lucrabitur dominus, & vix tertiam partem illius summæ, sed tantùm lucrari debet pro rata unius anni, videlicet nonam partem pretii, si sylva sit novem annorum, vel duodecimam, si sit duodecim. Et hoc per tertiam illam nostram modificationem, *supra num.* 28. quam utilem, æquam & necessariam ostendit, non solùm viva ipsa ratio, quam supra tetigimus, sed etiam ipsa rerum experientia. Qua nostra moderatione contentari debet patronus, utpote capiens notabile lucrum, notabiliter excedens tempus prehensionis suæ: nec vasallus conqueri debet, quia non supra modum gravatur, & hoc est quod ait *l. in ambiguis, in fin.* quotiens æquitatem desiderii, naturalis ratio aut dubitatio juris moratur, justis decretis retemperanda est. *ff. de religios. & sumpt. funer. l. non sine.* §. *quamvis. C. de bon. quæ liberis.*

45. Sed quid si vasallus causificetur, quòd nondum erat venditurus, sed servaturus dictam sylvam usque ad viginti annos? Respondi, post factum non potest hoc causificari in damnum patroni, qui fecit hoc secundum morem regionis, & consuetudinem patrisfamilias, ut fieri solet in actu simili, & in re ad talem usum destinata: sed ante factum, id est stante sylva, antequam ulla arbos secta sit, potest impedire, refundendo sumptus, ut dixi *supra eadem gloss. num.* 31. Nec est inconveniens quòd hoc casu careat patronus omni lucro annali, ut quoties maturis fructibus, post prehensionem ferè etiam annalem supervenit vasallus, patronus etiam abit indemnis, nec tenetur de evictione superveniente vasallo, cùm tantum dominus feudalis sub prehensione taliter resolubili, feudum tenens contraxerit, *d. l. si quis domum.* §. 1. *ff. locati.*

46. Unde in præfata hypothesi dico, quod vasallus potest in nondum secto, emptorem impedire, & residuum sectionis aliis vendere, vel differre sectionem in annos sequentes: & nihilominus exigere pretium pro rata sectionis, relinquendo domino partem contingentem ratam unius anni tantùm. Nec habet emptor recursum injectionis, per *d. l. si quis domum.* Nec obstat quòd vasallus non potest pro parte approbare, & pro parte improbare contractum, quia propriè non capit hanc partem pretii in vim contractus, sed tanquam æstimationem à secante factam lignorum suorum, quæ poterat auferre vel vendicare, sicut fructus suos maturos ab aliis dissectos. *l. si servus servum, § si olivam. ff. ad legem Aquiliam*, videlicet quatenus patronus ultra debitum secuit, vel secare fecit. Quatenus enim ultra debitum secuit, vel secare fecit patronus (ut per adventum vasalli apparet) non fecit fructus suos.

47. Quod si vasallus justa facere desivisset per biennium, lucraretur dominus pro rata biennii per rationem ejusdem modificationis nostræ, nec tenebitur emptor facti, etiam si abstulerit, ut in *d. §. si olivam.* cùm haberet justum titulum, quamvis resolubilem. Quod si emptor vili pretio emerit, & dominum deceperit, potest vasallus ligna secta (parte cedente domino omissa) vendicare, nisi reus justam æstimationem dare malit, quam etiam tenetur vasallus accipere pro lignis sectis, cùm essent destinata ad vendendum, & venditio facta sit per habentem potestatem: nesciebatur enim, an in fine anni, vel post plures annos venturus esset vasallus.

48. Sed quid si ante prehensionem vasallus sectionem vendiderat? Respondeo, si * sectio erat notabiliter inchoata, habetur pro perfecta, favore debitoris & pœnæ evitandæ. *l. Arrianus. ff. de action. & obligation.* quamvis non ex parte patroni odio pœnæ, ut *supra eod. num.* Sed si nondum est inchoata, nihil ad patronum de hac venditione, sicut nec de locatione, *ut infra* §. 56. nisi in locis in quibus tenetur patronus stare colono, ut in consuetud. Pictaviens. §. 100. Cenoman. §.

Secta ligna per vasallum ante prehensionem feudi jacentia tamen, utrum prehendi possint per dominum.

§.117. Andegavens. §.104. Senonens. §. 184. *in fin.* Tunc enim sub illis & similibus consuetudinibus valdè æquis tenebitur patronus * stare contractui. Recipiet etiam pretium, sed venienti vasallo restituet, retinendo partem anni, vel pro rata biennii, si veniat paulò post annum: vel triennii, si paulò post biennium, & sic de aliis. Idem de piscaturis stagnorum, & sic brevius multæ quæstiones æquabiliter & dilucidè solvuntur: sed quia de evictione tetigi, nec plenè resolvi, quia non omnia simul possunt dici, & explicatione indiget, formo hypothesim sequentem.

* Contractui facto per vasallum utrum patronus stare teneatur.

49. Nono juxta hæc quæro. Pone quod si patronus tenens feudum ex defectu hominis ad manum suam * locaverit colono usque ad tres, vel quatuor annos: deinde in secundo vel tertio anno accedat vasallus justa offerens, & fecit cessare vim prehensionis pro tempore futuro, Utrum vasallus teneatur ad hoc, ut obtineat levationem manus, cavere de non expellendo dicto colono. Et si non teneatur & eum expellat, an patronus teneatur de evictione? Ad primum videretur quòd sic, supposito quod locatio sit alias ritè & utiliter facta, quum facta sit à legitimo administratore, cui officium non debet esse damnosum. *l. sed si quis. ff. quemadmod. testam. aperiantur.* Igitur per not. in simili, per text. & ibi Bart. Paul. Alexand. in *d. §. si vir in quinquennium*; contrarium est verum, quia patronus non habet jus nec administrationem nisi ad tempus, & non nomine vasalli, sed nomine suo proprio duntaxat. Et sic non potest obligare vasallum qui non tenetur de factis & gestis à patrono, sicut & patronus prehendens non tenetur de factis & contractibus vasalli *infra* §. 18. Et sicut potest expellere colonum vasalli, ita & vasallus sublata prehensione colonum patroni, & ei relinquere solum impensas seminis & laboris, prout in simili habetur. *infra* §. 56.

* Locationi feudi factæ per dominum utrum vasallus superveniens & justa ei offerens stare teneatur.

50. Ad secundum breviter respondeo, distinguendum in qua quali tate patronus contraxerit, quoniam non tenebitur, si locaverit tanquam dominus feudalis, prout * in illa qualitate feudum prehensum exercere debet, ut diximus. *supra eo glo. 4. quæst. 2. numer. 24. per text. in l. si quis domum §. 1. ff. locati.* ubi expressè notant Alber. Bald. in *lect. antiq. in fin.* Bartol. & Paul. differentiam esse, an quis vendat, vel locet rem simpliciter, seu tanquam proprietarius: an verò limitatim tanquam usufructuarius, vel emphyteuta, quia hoc ultimo casu secuta evictione, sine sua culpa secundum naturam, illius juris vel qualitatis in qua contraxit: non tenetur de evictione. Ita dicendum in patrono, quia sive locaverit feudum prehensum, sive ejus fructus pendentes vendiderit, sub qualitate domini feudalis, non tenetur secuta evictione per adventum vasalli supervenientis antequam fructus inciperentur colligi, quia juxta hoc inerat ab initio contractus, & debuit prævideri à contrahente.

* Qualitas attenditur in qua actus geritur.

51. Secus si patronus simpliciter, seu tanquam proprietarius contraxerit, quia tunc secum contrahentem decepit: & teneri debet. Item secus si expressè se obligavit * de evictione: in quo nota quòd non sufficeret generalis, & solita clausula evictionis: quando contrahit, in qualitate expressa domini feudalis, quia illa generalis clausula intelligitur secundum naturam actus per *l. fin.* & quæ ibi not. *Cod. de non numerat. pecun.* Sed tunc opus esset quòd specialiter promitteret evictionem, etiamsi propter adventum vasalli sequeretur evictio. Tamen quo casu dixi patronum non teneri de evictione, debet intelligi de damnis & interesse: quia ad restitutionem pretii tenetur secum contrahenti, pro rata scilicet, quia ille contrahens non potuit frui, per text. & not. in. *l. emptorem §. fin. ff. de act. empt.*

* An generalis sponsio evictionis sufficiat

52. Sed * quid si specialiter esset conventum non præstari evictionem propter adventum vasalli? Tunc aliud prima facie videretur, ex quo ad certam & specialem causam evictionis est deventum: & sic quod excluditur etiam pretii repetitio, sicut si de pretio non repetendo expressè esset conventum, per text. in *l. qui libertatis. in princip. ff. de evictiòn.* ubi ita tenent Bart. & Bal. Salic. *l. 1. Cod. de peri. & com. rei vendita* Ludo. Roman. in *sing. 382. si vendo.* Paul in *d. l. emptorem §. fin.* Angel. Aret. in §. *actionum. collat. 16. instit. de action.* Hippolit. Marsil *in nota 656.* And. Tiraquel. in *consuetud. Pictu. §. 12. gloss. 1. numer. 13. tit. de retract. proximitat.* Sed dico primo quòd etiamsi hoc commune dictum esset verum, adhuc intelligendum esset, & limitandum procedere in venditione fructuum pro certo pretio à principio semel solvendo. Secus in locatione, vel venditione fructuum, pretio per singulos annos pro rata distributo, quæ est vera locatio, ut tradit Bartol. in *dispu. publicanus.* In locatione autem indistinctè fienda est remissio mercedis, pro annis quibus non licet frui, per jura vulgar. *l. qui insulam. §. ædilis. l. si fundus. & per tot. ff. locati.*

* Promissio

* evictionis ex certa causa etiã pretii repetitionem excludit ex iisdem causis.

53. Decimo quia sæpè diximus patronum debere uti ad modum boni patris familias, & quis sit ille modus, satis apparet ex prædictis in fructibus & reditibus, qui certo tempore totaliter colliguntur: sed non quantum ad * illos qui certum collectionis tempus non habent: nec simul, sed successivè, & quotidie secundum exigentiam aut voluntatem patris familias colliguntur, putà in nemoribus, non destinatis ad scindendum, sed ad usum domini, pro ministrando igne necessario familiæ ex lignis superfluis, fortè veterum aut demortuorum ramorum, vel arborum: in stagnis vel lacubus, qui non solent in totum evacuari, sed quandocunque opus est cum ibi piscatur: tum in columbariis, tum in vivariis ferarum, in his & omnibus similibus, quæritur quis sit modus utendi? Respondeo, ille est debitus * modus, qui fit secundum consuetudinem regionis, qualitatem & conditionem rei, & destinationem patris familias. Declaro primum, quia si consuetudo & communis usus certum tempus, & modum ostendat, hoc deberet observari, & non est excedendum. Declaro secundum, quia non debent tali tempore, nec tam frequenter, nec in tanta quantitate, reditus colligi, quòd res unde colligitur, non possit sustinere, sed in se deterioretur, & arescat, siáque præjudicium notabile fructibus futuri temporis, aut proprietati vel substantiæ rei ipsius, quæ semper debet esse salva. Declaro tertium, quia si viridarium, salictum, sylva, vel stagnum, sunt destinata ad certum usum vel modum, puta viridarium ad voluptatem * salictum ad usum vinearum, & hortorum. est enim (ut frequentius usurpatur) locus salicibus consitus, & ita accipit Marcus Cato, *de re rust. lib. 4. c. 9.* & Columel. *de re rust. lib. 4. c. 30.* Jurisconf. in *l. item si fundi §. nam & si fundi. ff. de usufru.* in *l. quæsitum §. ea verò. ff. de fundo instruct. leg.* quandoque tamen pro ipsa arbore accipitur: ut in *l. vitem. ff. arbor. furt. cæsarum.* Sylva, ut decimo quoque anno, decima ejus pars cædatur: vel, ut non cædatur, sed crescat in nemus procerum, & solum pedalia & superflua, pro igne familiæ evellantur. Idem de arundineto, oliveto & similibus. Stagnum quoddam, non ut piscatura vendatur, sed ut in majoris stagni multiplicationem immittatur, non potest patronus ad alium usum convertere, nec alio tempore, aut alio modo, quàm destinato uti; nec potest excedere aliquod horum etiam, quin arbitrium boni viri excedat, quod consistit in his tribus: hæc probantur in *l. item si fundi. l. æquissimum. l. sed si quid. dict. l. usufructuarium. ff. de usufruct.*

* Fructibus certum collectionis tempus non habentibus quemadmodum uti debeat dominus feudo vasalli prehenso.

* Modus utendi fructibus rebus citis constantis colligitur.

* Salictum quid.

54. Juxta hæc ad majorem declarationem quæro. Est in fundo lacus, in quo quandocunque libet domino patrifamilias piscatur & sylva non deputata ad cædendum, sed ad superflua ligna capiendum: vasallus modicè & parcè solitus erat uti, * pro se & sua familia tan-

* Uti sylva

& lacu vaſalli prehenſis ad eum modum quomodo utebatur vaſallus, utrum dominus teneatur.

tum, & non vendere: An patronus injecta manu ſua, habeat ſolum taliter uti? Reſpondeo quòd non: ſed poterit nedum pro ſe accipere, ſed de piſcaturis piſcium, & de mortuis & ſuperfluis lignis vendere, ſi lacus, & ſylva ad hoc ſufficiant: & in ſui ſubſtantia non deteriorentur, nec fiat notabile præjudicium futuri temporis reditibus, text. in *d. l. item ſi fundi, in fi. ibi. & vendere licet.* paterfamilias non ſolebat vendere, ſed ipſe uti, ad modum enim referendum eſt, non ad qualitatem utendi, id eſt, non debet præciſè, & formaliter, ſeu in individuo attendi, qualiter & quatenus utebatur paterfamilias, ſed modus ipſe, deſtinatio, & conditio rei, in ſuo genere, quibus ſervatis dicitur patronus, vel uſufructuarius, aut ſimilis moderatè & rationabiliter uti: licet aliqualiter in ſimplici quantitate, vel qualitate, excedat ſpecificam formam & circumſtantias conſuetudinis ultimi patris familias & per illum text, infert Alberic. ibi, quod quoties in teſtamento, lege vel contractu dicitur, aliquem debere uti vel facere ſecundum conſuetudinem patrisfamilias.

* Modus magis attenditur quàm quantitas.

55. Iſta * verba non referuntur ad quantitatem, ſed ad modum, id eſt, qualitatem utendi, unde ſi paterfamilias utebatur nemore incidendo ſolum unum plauſtrum in anno: ego qui uti debeo, poſſum incidere decem, ſi ſunt mihi neceſſaria: ſed ſi conſueverat cædere de quinquennio in quinquennium, iſtud bene reſpicit modum, ideo debeo ſervare. Et adverte quod Alberic. videtur in pen. verbo text. legere quantitatem, & non qualitatem: prout habet communis litera quam recitavi, & eam ſeq. gloſſ. *fin. ibi*: & litera Norica, necnon Piſana, Riven. Florentina: & licet litera Alberic. videatur aptior, tamen utraque bene quadrat, & exponenda eſt, ut dixi.

56. Quod autem dixi de ſalicto, arundineto, vel alio ſimili, limita ut procedat quando illud accedit fundo clientelario * principali, quia tunc ſi illud ſalictum vel arundinetum ſit deſtinatum ad commoditatem, & culturam fundi principalis tantum, non poteſt patronus, aut fructuarius, ad alium uſum uti: & ſic non poterit inde aliquid vendere. Secus ſi feudum conſiſtebat ſolum vel principaliter in illo ſalicto, vel arundineto, quod fortè vaſallus deſtinavit ad uſum & culturam alterius fundi ſui, qui non eſt de illo feudo, quia tunc poterit patronus uti, & frui illo ſalicto, & arundineto liberè, & non habita ratione illius extraneæ & impertinentis deſtinationis, reditus omnes debito tempore & modo collectos vendere. Idem de eo cui ſpecialiter ſeu per ſe principaliter, illius ſalicti aut arundineti uſusfructus eſſet legatus vel donatus. tex. eſt in *d. l. item ſi fundi.* §. *nam & ſi fundi. ver. niſi fortè*: ubi glo. & Ang. not. plenius eſſe legatum uſusfructus ſalicti, ſylvæ, vel arundineti, quantum ad hæc, & cum per ſe principaliter relinquitur, quam cum legatus eſt uſusfructus fundi, cui ſalictum, ſylva vel arundinetum accedunt. Nam primo caſu omnis fructus ſalicti, ſylvæ vel arundineti ad legatarium pertinet. Secundo id ſolum quod eſt neceſſarium ad culturam fundi, quia efficaciora ſunt quæ principaliter relinquuntur, quàm quæ in conſequentiam. Sublimito tamen niſi fructus ſalicti ſuperfluerent, quia puto id quod ſupereſt à cultura fundi, & uſu deſtinato, poſſe vendi, vel alias diſponi ad lucrum & commodum fructuarii, vel patroni, re poſita ad manum ſuam. Ex his ſatis apparet quantum & qualiter vivariis, leporariis, arundinetis, & ſimilibus, ne ſingula ſigillatim perſequar, poſſit & debeat patronus uti, & reditus ſuos facere. & idem dicendum de uſufructuario vel ſimili, puta de vidua habente ἀναφίον, quod vocant doarium in bonis propriis prædefuncti viri.

* Principaliter veniens plenius eſt quàm acceſſorie.

57. MUNDE ſatis diximus de modo fructus colligendi ad commodum patroni: ut aliqua videamus de modo adminiſtrandi ad onus patroni.

DECIMO quæritur, an quandiu re ad manum ſuam poſita fruitur, fortè tam urbanis quam ruſticis prædiis feudi, teneatur * ad ſarta tecta ædificiorum, & rectam culturam agrorum? Videtur * quod non.

* An patronus teneatur ad ſarta tecta & idoneã culturam.

* Aliud poſtea concludit author num. 91. in fi.

Primò, quia patronus nullam habet cauſam à vaſallo, ſed à ſeipſo. & * re fruitur tanquam ſua, non per modum tranſlationis juris vaſalli in ſe, ſed per modum puræ extinctionis vel quaſi juris vaſalli. & hoc eſt quod vult Bald. in *l. & ſi detis C. de iure dotium* rem emphyteuticam & clientelariam, ſubjectam eſſe amiſſioni, & non redditioni: utitur enim patronus non jure noviter quæſito, ſed antiquo ſuo & primordiali, quale erat ante conceſſionem feudi ut latius *ſupra*, eod *gloſſ.* 4. & ſic non eſt ſimilis fructuario, qui habet cauſam & jus à proprietario, imò verius aſſimilatur proprietario, ad quem velut uſufructu vaſalli finito, vel quaſi ut hic, fit conſolidatio. Igitur jura quæ fructuarium onerant ſartorum tectorum, & culturæ impenſa, non videntur poſſe adaptari patrono, nec ad illum extendi.

* Patronus fruitur non jure accepto à vaſallo, ſed ſuo primitivo.

58. Secundò * bonæ fidei poſſeſſor hæreditatis, ſi hujuſmodi ſumptus omiſerit, nulli querelæ ſubjacet: ſed ſibi permittitur quaſi rem ſuam negligere. text. in *l. ſi quid poſſeſſor* §. *ſicut ff. de petit. hæredit.* unde ſi prædia urbana & ruſtica negligentia ſua pejora facta ſunt: veluti quod vineæ, pomaria, horti, extra conſuetudinem patris familias malè culta ſunt, non tenetur ad ullam æſtimationem deteriorationis. text. in *l. ei qui* §. *fi. juncta gloſſa. fin. ibi. eod. tit.* Imò poteſt velut re ſua abuti, nedum in omittendo, ſed etiam in committendo: ita quod quemcunque ſumptum ex hæreditate fecerit, ſi quid dilapidaverit vel perdiderit etiam, vel donaverit, nihil ex his præſtabit, nec reſtituet. text. *l. ſed & ſi lege.* §. *conſuluit. eo. tit.* ſi viliſſimo pretio res hæreditarias diſtraxerit, non tenebitur niſi ad pretiolum illud quod recepit: & adhuc ſi illud perdiderit, conſumpſerit vel donaverit, in nullo tenetur. text. in *l. utrum ff. eo. tit.* Sed patronus eſt multo plus quam bonæ fidei poſſeſſor, quia eſt verus dominus, non jure accepto à vaſſallo, ſed ſuo & primitivo: igitur multo minus ſaltem non plus teneri debet de abuſu ſive in committendo, ſive in omittendo, quàm bonæ fidei poſſeſſor.

* Bonæ fidei poſſeſſor hæreditatis non tenetur fulcire, nec colere.

Tertiò, nullum jus, nulla conſuetudo reperitur obligans patronum ad hujuſmodi curam & ſumptus, imò videtur conſuetudo noſtra ei expreſsè permittere abuti ſeu perdere, & adhuc non ſimplici, ſed mera perditione, ut in text. ibi, *& iceluy fief exploitter en pure perte*, quæ verba ſonant, quod poteſt patronus tractare prehenſum feudum nedum perdendo, ſed etiam merè & purè perdendo. poſtquam igitur lex ita ſcripta eſt, ſervanda eſt, etſi perquam dura, inquit Ulpianus in *l. proſpexit. in fi. princi. ff. qui & à quib. manumiſſi liber.*

Quartò, etſi videatur rationabile limitare dicta verba conſuetudinis, ut non procedant quantum ad deteriorationem & malam verſationem, quæ fieret committendo, ut diximus. *ſupra eod. gloſſ.* 7. in expoſitione dictorum verborum, tamen non videtur rationabile, adeo limitare & reſtringere, ut non liceat patrono in aliquo feudum negligere, & pati deteriorari ſimplici omiſſione, quia nedum eſſet obligare dominum vaſallo, à quo nihil juris accipit, quod eſt abſurdum: ſed etiam eſſet conſtituere ipſum velut procuratorem, aut negotiorum geſtorem vaſalli, quod eſt abſurdius, maximè cum tunc res non dicatur eſſe vaſalli, ſed patroni.

59. Quintò, caſus eſt legis in fortioribus terminis, puta in ſimplici creditore, qui judicis auctoritate miſſus in poſſeſſionem bonorum, vel certæ rei debitoris, vel quaſi debitoris, poteſt negligere curam &

refectionem rei, ita quòd si nullum sumptum, nullam refectionem fecerit, & deteriora facta fuerint prædia vel jura eorum amissa, vel ædificia diruta, vel exusta, & cæterorum acta cura non sit, non tenetur in aliquo, dummodo non sit in dolo malo. text. in *l. si finita. §. si quis damn. ff. de dam. infect.* in *l. prætor ait. §. est præterea. ff. de bon. auctor. jud. possid.* Igitur multominus debet teneri patronus, qui non tanquam creditor in rem alienam servandam, sed tanquam dominus in rem propriam fruendam, est missus auctoritate consuetudinis & legis feudalis, & fortè etiam ex superabundanti auctoritate judicis, ut est usitatum.

60. Sextò, qua fronte, qua ratione poterit negligens, & indevotus, & fortè malitiosus vasallus exigere à patrono procurationem, & sumptus sartorum tectorum, & culturæ, pro tempore, quo à lege per lapsum temporis indicatum, & iterum à patrono per prehensionem realem, ejúsque notificationem debitè interpellatus, noluit justa subire obsequia, sed in contemptu legis & domini permansit & sorduit. Si enim interim feudum, omissione domini sit deterioratum, non videtur esse culpa, aut negligentia patroni sed culpa & negligentia vasalli: saltem constat culpam vasalli longè præponderare, ut in simili Joan. Imol. *l. ex damni. §. 1. ff. de damn. infect. facit l. item si obstetrix. in fin.* & ibi, *gloss. ff. ad legem Aquil.* Igitur de se tantum queri debet, imò videtur expressè nostra consuetudo hanc pœnam contumaciæ & indevotioni vasalli infligere; & huic pœnæ contemnendo legem & dominum censetur se subdidisse. *l. imperatores. ff. de jure fisci.* & maximè attento, quòd non erat in facultate domini feudum ad manum suam quamdiu vellet retinere: sed semper erat incertus: sciens quandocunque debitè accedenti vasallo feudum restituendum, imò poterat verisimiliter credere quotidie vasallum adventurum, ne fructus & usum rei perderet, & sic quotidie justam habuit causam differendi sumptus culturæ, per vasallum arbitrio suo melius fiendæ: at è converso semper erat in facultate vasalli, justa obsequia offerendi, & agnito domino investituram feudi consequendi, & quolibet momento cessationis suæ stetit in continua culpa, & mora. Igitur non videtur ullo modo audiendus procurationem, & sumptus sartorum tectorum, & culturæ à patrono reposcens, quum illi & legi summè deberet gratulari, quòd feudum quale est sibi restituitur, & renovatur, & commodè satis longéque mitius secum agitur, quàm pro vetusto jure feudorum, quo in perpetuum feudum amittere merebatur, ut in *cap. 1. in princip. quæ fuit prima caus. benefic. amit. in usib. feud.* Hæc possem multis legum & similium inductionibus dilatare, sed resolutionis & brevitatis gratia satis habui potiora quædam dubitandi puncta tetigisse.

61. Istis tamen & aliis quantumcunque urgere videantur non obstantibus, præponderante apud me æqui boníque lance, puto patronum * teneri ad curam, & impensam sartorum tectorum, & congruæ culturæ, & ut se gerat ad modum boni patrisfamilias nedum in colligendis fructibus & reditibus præsentibus rei, ut diximus, sed etiam in re & ejus bonitate conservandà sub modificatione, ut infra dicam. Ad hoc autem probandum non adducam *l. hactenus l. item si fundi, l. sed cum fructuarius.* & similia jura. *ff. de usufruct.* quæ loquuntur in fructuario, ad hoc plenè & adusque satisdationem obligato: quoniam * nimis lata est differentia inter patronum & fructuarium, tum quia fructuarius à proprietario capit causam & jus, quæ nullo modo accipit patronus à vasallo: tum quia ususfructus in totum est gratia solius fructuarii, qui ideo tenetur * de omni culpa, etiam levissima, etiam in omittendo, ut probatur per text. singularem in *l. si ususfructus legatus. §. denique. ff. de usufruct. juncta l. in l. Aquilia. & levissima. ff. ad legem Aquiliam.* & omissis argumentis, & inductionibus est text. apertus in *l. 1. in fin. ibi, omnem enim rei curam suscepit,* & in *l. sequen. juncta gloss. ff. usufruct. quemadmodum amitt.* & quod teneatur ad omnem custodiam & defensionem tradit Alberic. in *l. quamvis alienation. num. 2. ff. de damno. infect.* secus in patrono, ut statim dicam.

* Patronus prehenso feudo vasalli tenetur ad sarta tecta & congruam culturam, & ut se gerat ad modum optimi patrisfamilias.

* Differentia patroni & fructuarii

* Usufructuarius tenetur de omni culpa, etiam in omittendo.

62. Probatur autem conclusio nostra, primò, quia patronus nihil * dolosè admittere debet in clientem, vel rem clientelariam *cap. fin. de prohibit. feud. alien. per Lotha.* Igitur nec per latam culpam, quæ in contractibus & negotiis, etiam qui fiunt gratia alterius tantum, dolo * æquiparatur. text. in *l. 1. ad fin. versic. sed si negligenter. ff. si mensor. fals. modum dicat. l. 1. §. non autem. ff. si quis testam. lib. esse juss. fu. l. si fidejussor. in princip. ff. mandati l. magna negligentia. ff. de verb. significat* Hinc depositarius, quem de dolo tantú teneri cùm dictione taxativa, dicit regula juris in *l. contractus in princ ff. de reg. jur.* tamen etiam de lata culpa tenetur, textus in *l. 1. C. deposit.* quoniam magna negligentia in doli crimine cadit, inquit text. in *l. 1. §. is quoque in fin. de action. & obligatio.* & appellatione doli, venit etiam lata culpa. *l. is cui. §. dolum accipere. ff. ut in possess. legat. seu fideicommiss.*

* De dolo & culpa patroni & quemadmodum ea sit præstanda.

* Lata culpa dolo æquiparatur.

63. Probatur secundò, quia etiamsi nulla esset lex scripta, * naturalis ratio & æquitas satis hoc indicat, & in defectum legis sufficeret, per *l. cum ratio. in princip. ff. de bon. damnat. l. 3. §. si libert. ibi, naturali æquitate motus. ff. de condic. caus. dat.* & ita decidit Gloss. in *cap. consuetudo. in versic. ratione. distinc. 1.* Gloss. in *cap. ex eod. in versic. rationis. de elect. in 6.* Andr. Iser. in *proœ. feud. collat. ulti. ad fin. versic. nam rationabile dictum debet movere, sicut lex, &c* Jas. latè in *d. §. si liber.* & ultra eum Alberic. in *d. l. cum ratio. in princip.* Bald. in *cap. pastoralis. in fin.* super text. in *versic. æquitate, de causa possess. & propriet.* & in disput. *incip. accusatus de vi turbativa. collat. pen.* Car. Flor. Clem. in princ. 3. *de electio.* Panor in *cap. nulla ratio. in pr. notab. de praben. & in rep. c. Ecclesia sanctæ Mariæ. collat. 4. num. 15. in fin. de constit.* Felin. in cap. *tua nos, collat. 1. in fin. de jurejurand.* Hipp. de Marsi. in *rep. rub. de prob. at. chart. 23.* Stephanus de Phedricis in *tract. de interpretatione juris.*

* Naturalis ratio, in defectum legis sufficit. Adde l. 13. §. 6 e-nim ff. de excusat. tutorum.

64. Probatur ulterius, *per l. mulier. §. sed enim ff. ad Senatusc. Trebellian.* ubi hæres gravatus fideicommisso universali, tenetur nedum de dolo, sed etiam de culpa dolo proxima, quamvis interim sit pleno jure & solidè dominus, ut supra dixi, & latius infra §. 92. & quamvis etiam nullum inde retineat commodum, sed totum fideicommissum sit gratia solius fideicommissarii, per quem textus, & *l. servus legatus. §. cum quidam ff. de legat. 1. l. si ut certo. §. nunc videndum. ff. commodati.* tenet Bart. in *l. quod Nerva. in fin. ff. deposit.* Petr. à Bel. Pettica. Ray. Alber. Paul. Alex. in *l. cum res. §. culpa. ff. de legat. 1.* Bald. in *l. quæ fortuitis. collat. fin. versic. sequitur videre. C. de pignor. action.* Petr. Anchar. Joan. Imol. in *cap. bona fides. de possess.* Ang. Aretin. in *§. si res legata. versic. tu distingue. instit. de legat. dom.* Pyth. Ang. in *rep. l. contractus. in 11. parte gloss. versic. item quid in legatis. ff. de reg. jur.* * quod si hæres majorem utilitatem sit percepturus ex testamento, quàm fideicommissarius, vel legatarius, tenetur de culpa etiam levissima: si autem parem, de levi: si autem minorem, de lata tantum, ut in *d. §. sed enim*, ubi gravatus erat de tota hæreditate restituenda. Ita dicendum in proposito, quum feudum sit principaliter datum, ad utilitatem vasalli: patronus non tenetur nisi de lata culpa, etiam pro tempore quo tenens feudum ad manum, fecit omnes fructus suos: quia hoc non est, nisi ad tempus incertum, & finiturum volente vasallo officio suo fungi, penes quem statim revertetur in perpetuam utilitatem & dominium.

* Quæstio culpa in legatis fideicommissis.

65. Et

65. Et sic concludo quòd in themate nostro patronus * tenetur res clientelarias tenere in eadem bonitate, & statu: hactenus tamen, ut non nisi de dolo & lata culpa, tam in committendo quàm in omittendo teneatur: de levi autem vel levissima culpa, nullo modo teneatur. per text. in *d. §. sed enim. Ibi, lata culpa non levi.* Et per textum optimum in *l. prætor ait. §. est præterea. & §. in eum quoque ad fin.* in ratione in text. expressa, *ibi, cum voluntarium, & suum potius negotium reditor geras.* ubi loquitur text. de cerditore misso in possessionem bonorum debitoris ex causa judicati, qui non tenetur de negligentia, sive de levi culpa: sed solum de dolo, & lata: & hoc ideo quia suum & non debitoris negotium gerit, quæ ratio punctualiter quadrat in patrono, qui prehendendo feudum non venit ad negotium vasalli gerendum, sed suum proprium, unde negligentia seu levis culpa non debet ei imputari, si non diligenter fulcit domos, vel stagna & si non satis aptè coluit, aut curavit coli agros clientelarios, ut verisimiliter fecisset vasallus, aut diligens paterfamilias, ob idque deteriores sunt effecti, sibi & suæ negligentiæ, & indevotioni debet vasallus imputare, cujus negligentia longè præponderat negligentiæ patroni. Si autem patronus prorsus absque ulla cultura agros deseruisset, & domos absque ulla custodia vel fultura, lata & inexcusabilis est culpa, & dolo proxima, tenebitur ad interesse talis deteriorationis. Et contrarium dicere esset iniquum, & occasionem aperire malitiis, quibus est obviandum, *l. in fundo. ff. de rei vendic.*

* Patronus tenetur de dolo & lata culpa tantum.

Quæ autem sit differentia culparum, & earum exempla, vide per Bart. in *l. quod Nerva. ff. deposit.* Bald. in *l. quæ fortuitis. C. de pignor. action.* & effusè per Salycet. in *l. fin. nulla. C. eod. titul.* Hæc autem in facto consistunt, ideo certis regulis, per singula determinari non possunt. *l. mora. versic. divus quoque. ff. de usur.* sed relinquuntur arbitrio boni viri, seu judicis, qui summam æquitatem ante oculos habere debet, inquit Ulpianus in *l. quod si Ephesi. in fin. ff. de eo quòd certo loco dari oport.*

66. Ex his patet solutio ad primum, quia etiam in *d. §. sed etsi*, hæres nullam omnino causam habet à fideicommissario: non obstat secundum, quia bonæfidei possessor hæreditatis alienæ quandiu nec lis, nec controversia sibi movetur, putat se dominum incommutabilem, & sic abutendo rebus quas suas incommutabiliter putat, non est in mala fide, nec committit dolum, nec culpam, per *l. in re mandata. C. mand. l. etiam. §. 1. solut. matrim.* Atqui patronus licèt sit dominus directus, & interim habeatur pro utili domino, tamen scit rem subjectam restitutioni, quandocunque debitè accedente vasallo, & se nihil debere facere in præjudicium domini utilis, & futurorum fructuum. Itaque si prorsus, vel in casu manifesto omnibus ejus conditionibus, omittat curam & custodiam rei, non potest excusari à dolo vel culpa lata.

67. Non obstat tertium, quia ut declaravi. *suprà eodem gloss. 7. & in hac gloss. num. 26.* illud verbum * *exploicter en pure perte*, non refertur ad qualitatem exercendi rem beneficiariam, nec est sensus, quòd patrono liceat eam perdere, vel alias malè versari, ad diminutionem perpetuæ utilitatis rei: sed referuntur ad effectum manus injectionis, & est sensus, quòd illa durante vasallus, purè & irrevocabiliter perdit omnem reditum, & omnem utilitatem, & honorem rei prehensæ: & quod omnes fructus & reditus interim accedentes, cedunt in perpetuum lucro patroni. Non obstat quintum, & primò *d. §. si quis damni*, quia loquitur in pignore prætorio ex causa damni infecti, in quo missus in possessionem domus ruinosæ vicini, ad nullam ejus curam tenetur, sed ipse vicinus seu dominus, cui possessio & administratio rei per talem missionem non aufertur, ad hoc tenetur, & est in mora: unde improbè postularet, idem ipsum quod debet, sibi præstari à misso, ut inquit textus in *l. qui bona. §. si quis quia. ff. de damno. infect.* & sic non est mirum, si tali misso nihil possit imputari, nec in aliquo teneatur, nisi si quid dolo malo commiserit, ut per Bart. Paul. & omnes ibi. At hîc possessio, & administratio auferuntur vasallo. Secundò, ad *§. est præterea*, qui loquitur in pignore judiciali, concordat, quia secundum gloss. & omnes scribentes ibi sub dolo malo includitur lata culpa per prædicta: non obstat quòd in dictis §§. dicitur creditorem pignus conventionale possidentem teneri etiam de levi culpa; & quod prehensio dominica, de qua agitur, est magis conventionalis, seu patrimonialis quàm prætoria, aut Jurisdictionalis, ut diximus. *suprà eod. gloss. 4. num. 19. & num. 45.* quia verum est quoad originem. Sed quoad effectum prehensio dominica est multo efficacior, quàm possessio simplicis pignoris conventionalis, vel missio & detentio pignoris prætorii, & habet multo plus commodi & honoris. Patet ex deductis super hoc §. ex quibus abundè solutio colligitur ad reliqua.

* *Exploicter en pure perte quid.*

68. Quod autem dixi vasallum nullum habere recursum contra patronum, nomine deteriorationum, quæ acciderunt citra dolum & culpam latam ipsius patroni, * limita, nisi earum nomine patronus ipse haberet actionem contra procuratores, vel colonos suos, aut alios quos ad regimen rei prehensæ deputavit, quia erga eum tenentur de dolo, lata culpa & levi, mandati, locati, vel negotiorum gestorum actione *l. aut prætor. §. si executor, juncta gloss. fin. ibi. in solutione fin.* quam seq. Alberic. Bart. Bald. Ang. ibi *ff. de nego. gest.* vasallus autem contra tales procuratores vel gestores nullam habet actionem, quia nihil ejus contemplatione gesserunt, nisi quid injuriosè vel vero dolo commiserint, quia tunc vasallus posset ex persona sua, sine aliqua cessione contra eos, actione legis Aquiliæ, vel de dolo, vel arborum furtim cæsarum, aut alia quavis competenti actione ex delicto experiri, sicut contra quemlibet extraneum delinquentem, per text. in *l. pignora. in fin. ff. de evictionib.* Patronus igitur actionem quam habet contra gestores suos, usque ad levem culpam, vel etiam quandoque usque ad levissimam, secundum circunstantias negotii, inquantum concernit fructus & reditus qui acciderunt, vel accidere debuerunt tempore quo res stetit ad manum suam, non debebit cedere, sed ad suum commodum exercere, & exigere. Sed inquantum concernit rei ipsius, & fructuum futurorum deteriorationem, aut diminutionem, tenebitur eam cedere clienti suo justa præstanti obsequia per text. in *l. huic scripturæ in princ. ff. ad l. Aquil. l. quod sæpe. §. si res, ff. de contrah. empt. & vend. l. cumque ff. de peric. & commod. rei vendit. l. eum qui, in princ. ff. de furtis nor.* per Bartol. & omnes in *l. si Stichus certo die, ff. de verb. obligat.* & plenè per Joan. Fabrum in *§. si res legata, Instit. de legat.*

* Quando patronus actiones suas cedere debeat clienti.

Idem censeo de actionibus quas habet patronus contra curatores rei seu commissarios (quos vocant) ad ejus instantiam à judice vel apparitore judiciaria auctoritate, ut (civilius agendo) fieri solet deputatos. An autem hi curatores teneantur de dolo & lata culpa tantum, an etiam de levi, dicam *infrà §. 6.* ne hic sim prolixior.

69. DUODECIMO ad complementum hujus quæstionis quæro, * domus clientelaria vetustate, aut alio vitio ruinam minabatur: vel stagnum imminente majori aquarum inundatione, egebat novis, vel reparandis aggeribus; patronus apposuit fulcimenta solita tantùm, cum modica & consueta impensa, quæ non suffecerunt, quia res graviore refectione & impensa indigebat, concernente perpetuam utilitatem: ideo tandem concidit domus, vel stagnum vi aqua-

* Ad quæ sarta tecta teneatur dominus, an ad consueta, & modica tantum, an verò ad alia.

rum destructum est. An in aliquo teneatur patronus? Et ex prædictis apparet, quòd non: quia non tenetur nisi ad communia & solita fulcimenta, quæ sartorum tectorum nomine comprehendi possunt, & ad modicam impensam, & adhuc in his non tenetur nisi de dolo & lata culpa. Ad graviores autem impensas, & reparationes majores non tenetur, quia nec fructuarius quidem ad hoc teneretur, *l. hactenus, ff. de usufruct.* longè autem plus honoris, & minus oneris debetur patrono, qui venit ut ad rem suam: quàm fructuario, qui ad rem prorsus alienam. Ideo plus habet oneris, & minus honoris, ut satis patet ex prædictis.

70. Hinc etiam in hoc ultimo casu, * si fructuarius non denuntiaverit cùm potuerit proprietario probabiliter ignoranti periculum ruinæ vel inundationis, aut aliud necessariò fiendum impensa proprietarii, & damnum secutum fuerit, tenebitur ipsi proprietario ad interesse, argument. *l. si fidejussor, ff. mandati* est enim velut procurator proprietarii, *l. 1. in fin. ff. de operis novi nunciat.* & tenetur ei ad omnem curam & custodiam, *l. 1. in fin. ff. de usufruct. & quemadmod.* quam non præstat, si saltem denuntiare hujusmodi periculum neglexerit. fac. *l. item quæritur, §. exercitu, ff. locat. conducti* & ita decidit Paul. in *l. cum ad quem, C. de usufruct.* Atqui patronus ad nullam hujusmodi denuntiationem clienti suo tenebitur, nec ad aliquod interesse: quoniam cliens est in mora continua, & semper tenetur ad dominum obsequiosius accedere, & rebus & commodis suis providere, quod si non fecerit, suæ ipsius tantùm ignaviæ aut segnitiæ imputare debebit.

* Fructuarius tenetur periculum rei denuntiare. proprietario, sed non patronus clienti.

SUMMARIUM GLOSS. IX.

1. *Patronus non litigat, nisi manu plena.*
2. *Provisio fit neganti feudum, & non manus levata.*
3. *Manus levatur, quando plures contendunt de patronatu.*
4. 5. *Q.* 1. *Patronus pendente prehensione potest exigere fidem.*
Feudum contractus est nominatus.
6. *Q.* 2. *Quot modis finitur prehensio.*
7. *Potest fidelitas admitti sub conditione resolutiva.*
8. *Quando receptio in fidem est nulla.*
9. *Admissio in fidem quibus modis fiat.*
10. *Prehensio merè conventionalis.*
11. *Q.* 3.
12. *Recommendatio quando fieri possit.*
13. *Fructus pigneris etiam percipiendi sorti imputandi.*
14. *Vasallo in fidem admisso, ipso jure ad eum reversa est possessio feudi.*
15. *Liberalitas actus non justificat usuram.*
16. *Vsuræ licitæ veniunt propter moram re ipsa.*
17. *Valet pactum de lucrandis fructibus rei concessæ, donec pretium solvatur.*
18. *Omne lucrum appositum dationi quantitatis, est usura.*
19. *Nil prodest auctoritas Papæ Judæis fœnerantibus.*
20. *Vsura quædam lucrativa, & quædam compensatoria.*
21. 22. *Vera lex contractuum.*
23. 24. *Confutantur intellectus canonistarum super c. 1. de feud.*
Obligatio antidotalis de se non obligat, nec potest in obligationem deduci in mutuo.
25. 26. *Novus intellectus c. 1. de feudis &c. conquestus de usuris.*
27. 28. *Q.* 4. *An feudum retineri possit pro antiquis juribus.*
29. *Causa productiva prehensionis est interruptio fidei.*
30. 31. 32. *Prehensio semel extincta nunquam reviviscit.*
33. *Speciale est, quod non verificatur nisi in una specie.*
34. *Missio in possessionem cessare debet cessante causa propter quam facta est.*
35. 36. *Retentio ex* l. 1. Cod. etiam ob chirographariam pecun. pignus teneri posse *est personalis.*
37. 38. *Cessante una ex pluribus causis integris, non cessat dispositio.*
39. *Absolutio vel relaxatio ex una causa, nil operatur quantum ad aliam.*
40. *Emancipatio feudi ex una causa, non liberat ab alia.*
41. 42. *Quando prehensio feudi ipso jure resolvitur.*
An restitutio principis, trahatur ad alienata.
43. *Vtrum prehensio partis feudi indivisæ, resolvi possit per divisionem sequentem? & deciditur quod non.*
44. *Secus in jure retractus, sive feudali, sive proximitatis.*
45. *Hypotheca verò nequit per divisionem sequentem alterari.*
46. *Idem in usufructu acquisito in parte fundi indivisa.*
47. *Prehensio feudalis est realis, & inducit jus in re.*
48. 49. *Restitutio in integrum non extenditur ad fidelitatem, per alienationem mero jure validam, interruptam.*

GLOSS.

GLOSS. IX. IN VERBO

Pendant ladite main-mise.

* Manus injectæ per dominum utilitas quæ sit.
* Manus injectionē infringentis vasalli pœna.

Hoc est, 1. pendente manus injectione, quæ * quandiu durat, adeo valida & efficax est, ut debeat de facto stare cum effectu, etiam pendente lite super ejus nullitate vel iniquitate, per ea quæ diximus *suprà eod. gloss. 4. quæst. 3. in fin. & quæst. 4. col. ult.* ita quod * si vasallus infregerit manum domini, vel aliquid occupaverit, aut abstulerit de re prehensa, vel fructibus in ea pendentibus: non debebit audiri, nec admitti ad proponendum, nec prosequendum aliquas causas oppositionis vel appellationis, donec occupata & ablata restituerit, & redintegrata sit, seu repleta manus domini. Et hoc est, quod pragmatici dicunt, * dominum feudalem *non teneri litigare manu vacua.* Fallit primò, quando cliens vel possessor denegat clientelariam conditionem, seu negat se vasallum prehendentis, eumque esse patronum, seu dominum feudalem rei prehensæ: quia tunc statim conceditur usus & fruitio rei negatori, pendente lite.

* Patronus non tenetur causam dicere nisi manu repleta.

2. Non tamen intelligas, quod verè tollatur manus domini, quod Gallicè vocant, *bailler main-levée,* hoc enim reservatur in fine litis, cum periculo damnorum & interesse contra dominum, si talem se esse non probet, vel commissi feudi, cum restitutione fructuum à die prehensionis contra possessorem de mendacio convictum: sed interim solùm per modum provisionis (ut forensi verbo utar) permittitur possessori per manus suas uti re, & frui, sicut poterat ante prehensionem, ut *infra* §. 35. Quanquam tamen & vulgò simpliciter vocatur *main-levée,* seu mancipatio feudi, quia fit realiter & de facto, sed in veritate non est definitiva, sed tantum provisionalis, quia acta judicialia referuntur ad materiam subjectam, & secundum illam intelliguntur. Bal. in *l. 1. in 3. opposi.* & ibi Paul. *C. de neg. gest.* Et adverte, quòd ut possessor possit istud obtinere, requiritur expressa denegatio & judicialis, & per ipsummet possessorem, vel per procuratorem, habentem ad hoc mandatum expressum & speciale, imò etiam in individuo, & alias per legitimam personam: ita quod sit efficax ut sufficiat ad commissum, & amissionem feudi, si per dominum convincatur de mendacio. alioquin si possessor dicat se nescire, an actor sit dominus feudi, etiamsi neget se scire non tam se contradictoriè opponendo, ut declaratur *infra* §. 9. *gloss.* 2. *num.* 3. nullus erit locus huic provisioni: & hoc est quod pragmatici dicunt, *qu'il faut advoüer ou desadvoüer,* id est agnoscere dominum, & justa etiam præstare: vel prorsus abnegare, ut rei prehensæ fruitio recuperetur.

3. Fallit secundò, quando alius venit prætendens se patronum, ita quod plures de patronatu ejusdem rei contendunt: quia tunc vasallus offerendo se paratum fidem & obsequia præstare illi qui verus patronus declarabitur, & deponendo in judicio jura pecuniaria, si qua debeat, debet à judice in fidem recipi, sub manu justitiæ, quod dicunt *estre receu par main souveraine,* & obtinere nedum simplicem provisionem, sed etiam plenam ablationem, seu levationem manus dominicæ, sive una, sive plures sint manus injectiones, ut latè declaro *infra eodem* §. 60. nec tunc tenetur cliens, *advoüer ou desavoüer,* id est, agnoscere vel abnegare aliquem ex contendentibus, nec se committere ancipiti periculo litis, cujus eventus est incertus. *l. quod debetur, ff. de pecul.*

Fallit tertiò, quando in continenti constaret de nullitate vel injustitia manus injectionis, ut dixi *suprà eodem gloss.* 4. *quæst.* 3. *ad fin.*

Fallit, seu potiùs modificatur quartò, propter notabilem suspicionem dissipationis, ut ibidem dixi, non repeto.

* Pendente prehensione utrum possit dominus compellere vasallum ad fidem exhibendam?

4. Quæro primò, an * pendente hac prehensione possit patronus, non obstante quod interim feudum possideat, & faciat fructus suos, compellere vasallum ad fidem exhibendam, & ad omne clientelare obsequium, & aliud servitium debitum? Videtur quod non, quia dominus non debet frui & uti re principali, & obsequio, & servitio: hoc enim esset inquum, ut inquit Ulpian. in *l. apud Celsum,* § *Labeo ait. ff. de doli mali except. l. 2. in princ. l. si duo.* §. 1. *ff. si quis cautionib. in judic. l. rescriptum,* §. *si pacto. ff. de pact. l. si quis à socio. ff. pro socio. l. prædia, ff. de action. empt.* Faciunt quæ de excusatione clientis, emphyteutæ, aut censuarii non possidentis, latissimè dixi *supra* §. 22. *q.* 42.

* Feudum est contractus nominatus.

Contra dicendum est, quia patronus habet actionem ex feudo, cùm * sit contractus legitimus & nominatus à consuetudine, ut expressè decidit Bartol. in *l. jurisgentium,* §. *quinimo col. fin. num* 17 *ff. de pact.* Bald. in *l. legitima col.* 1. *& ibi Ang col.* 2. *ff. eodem tit.* Baldus in *c. quæ in Ecclesiarum, col.* 5. *vers. est ergo contractus nominatus,* & ibi Imol. *de constitut.* Baptista Caccialup. *in rep. c.* 1. *extra in* 5. *part. reg* 5. *de feud. cognitio.* & latè Jason in *prælud. feud. col.* 10. *q.* 4. Claud. de Seyssel. in *specul. feud. tit. de diffin. & invent. feud. collat.* 9. *quæst.* 4. *Francisc. Curt. junior in tract. feud. part.* 1. *q.* 9. & nedum habet personalem sed etiam hypotecariam, ut probavi *supra num. infra* 47. *& tit.* 2. *in rubric.* quibus potest compellere vasallum ad fidem sibi præstandam, obsequia, servitia, & jura debita, vel ad purè & absolutè seu definitivè renuntiandum feudo: secundum ea quæ diximus *supra eod. gloss.* 5. *num.* 3. & etiam pendente lite super illa actione, potest prehendere feudum & fructus lucrari, quandiu in mora est vasallus.

* Cumulatio, actionis & prehensionis.

5. Et * nihilominus dictam actionem intentatam, vel intentandam prosequi cum effectu, offerendo mancipium dare, seu relaxare feudum vasallo justa facienti. Idem dico in censu, si possessor negligit permittens dominum fructus capere, quia domini interest jus suum liquidare, & per sententiam definiri curare. Quod facere potest, semper tenendo rem ad manum suam, donec recognoscatur, vel provisio petatur, consignando censum, ut *infra* §. 52. Idem si dominus feudi possideat feudum ex defectu catalogi: quia nihilominus potest compellere vasallum ad illud præstandum: quo sequuto mancipabit feudum, & dispunget catalogum. Idem dico si dominus velit solum agere ad solutionem releviorum, quia potest cum effectu, & compellere ad eorum solutionem, & nihilominus re beneficiaria ad manum suam redacta frui, sine aliqua eorum diminutione, quandiu fidelitas non præstatur, quamvis rarò usuveniat, patronum feudo prehenso fruentem, velle compellere clientem ad obsequiorum & jurium (ut pote cùm interim non depereant, nec minuantur, nec præscribantur) solutionem: potest tamen hoc facilè accidere, ut si feudum consistat in sola speciosa domo, quæ magno pretio vendetur, & quintum pretii debitum patrono, ascendat ad magnam quantitatem, quam patroni interest promptè habere, non autem frui tali domo, ex qua cultus & decus urbis potiùs, quàm fructus possessoris provenit, ut inquit text. sing. in *l. in his. circa medium de prædiis & omnibus rebus navicularior. lib.* 11. *C.* De cumulatione autem plurium remediorum, inquantum praxim & quotidianum usum concernit, dixi latè & decisivè *infra* §. 166.

* Quibus modis tollitur prehensio seu manus injectio.

6. Secundo quæro, quibus * modis tollatur seu finiatur hæc manus injectio & ejus effectus? Respondeo, duobus modis.

Primò per fidelitatis exhibitionem, & receptionem clientis in fidem patroni: & qualiter fiat, tractabitur in §. *sequenti*; & statim quòd patronus habet vasallum in fidem suam, desinit posse prehendere feudum ex hoc capite, & si sit prehensum, desinit ex tunc facere fructus suos, etiamsi nondum manus sit levata, & nondum mancipaverit sive restituerit feudum clienti.

7. Limita primo, nisi patronus in fidem admiserit & investierit clientem, sub conditione resolutiva, nisi reliqua debita jura, puta relevamenta non solvantur ad terminum, quem patronus gratiosè concessit: tunc enim extante conditione, posset iterum cum effectu lucri fructuum feudum prehendere, ex causa & capite hujus §. videlicet ex defectu clientis & jurium, quia prior receptio habetur pro non facta, ut diximus *supra eod. gloss. 2. num. 2.* Et quod fortius est, virtute hujus resolutionis, fructus retro percepti à cliente à tempore resolubilis investituræ, essent domino restituendi, & ejus lucro cederent, quia perinde habetur ac si res semper mansisset ad manum domini, & nulla in fidem receptio facta fuisset, per text. in *l. eum qui. l. item quod.* & per tot. *ff. de in diem addictione.*

8. Limita secundò, si receptio in fidem esset ipso jure nulla, ut facta per procuratorem patroni juribus non receptis, vel alias sine sufficienti mandato, de quo tractatur *suprà eod. gloss. 1. quæst. 1.* Et *infra* §. 20. *gloss. 1. quæst. 2.* vel per patronam, sine sui mariti auctoritate, de quo *infrà* §. 105. & multis aliis modis qui habentur *infrà* locis opportunis, tunc prior prehensio cum effectu manet, vel ex integro prehendere licet per reg. cap. *non præstat impedimentum, de regul. jur. in 6.*

Quid autem juris sit, cùm admissio in fidem est limitata ad certam causam falsam vel nullam, vel quando est facta prætextu acquisitionis novi vasalli, quæ est nulla, vel simulata, vel rescindenda, an prehensio & in fidem admissio sit nulla vel annullanda: Et an patrono volenti de novo prehendere ex causa vera, sit necessarium diploma regium restitutionis in integrum, vel rescissionis, prout in hoc regno est usitatum, quandocunque aliquis facto proprio contravenit: quoniam multi casus sunt distinguendi, nec potest unus sine alio discuti, reservo dicendum infra, §. 67.

Secundo modo finitur prehensio feudalis per a-tam & debitam justorum obligationem clientis, de qua latè dicemus infra §. 63. ubi est peculiaris locus.

9. Quid si admissio in fidem non sit facta sub conditione resolutiva, sed * tantum sub reservatione, & sine præjudicio fructuum, & reliquorum jurium? Respondeo, hoc potest fieri dupliciter. Primo * modo, non restituendo, sed retinendo feudum, ut cùm patronus recipit in fidem novum clientem puta emptorem feudi, sed non relaxat feudum, sed retinet ad manum suam, donec quintum pretii sit persolutum, quod absque dubio potest facere. * Secundo modo levando purè manum dominicum, & mancipando feudum clienti investito: sub onere tamen, quòd nisi cliens infra terminum præfixum reliqua jura solverit, patronus poterit iterum feudum prehendere, & ad manum suam reducere. An autem pactio & reservatio hoc secundo modo facta valeat, dicendum est quòd sic. tamen quia nova prehensione hoc casu opus est, talis prehensio non erit propriè feudalis, quia non fit aliquo modo virtute consuetudinis, nec secundum naturam feudi.

* Admissio in fidem quibus modis fiat.

1. Modus.

2. Modus.

10. Sed est * prehensio merè conventionalis, ex mera provisione hominis, præter naturam feudi: non enim fiet ex defectu hominis, seu fidelitatis clientelariæ, quum patronus habeat vasallum, & non sit prior investitura resoluta: sed fiet ex defectu observantiæ pacti, & conditionis appositæ, & nihil aliud est quam pignoratio creditoris, quia non fit à patrono propriè inquantum patronus, sed inquantum creditor pignoratitius, & est sicut apprehensio pignoris, quam quivis creditor ex pacto potest propria auctoritate facere, debitore volente, seu de facto non resistente, quamvis melius & civilius facere possit cum judicis auctoritate, ut est text. in *d. l. creditores. & ibi late per Bart. in repet. & alios post eum. C. de pignorib.* & sic ista prehensio non egreditur vires & limites pacti, ideo diligenter est advertendum qualiter pacta sint concepta, an quod possit dominus ingredi, an quòd possit etiam possidere, an quòd etiam fructus lucrari: quod tam ex vi expressionis, quam relationis verborum colligitur, ut notatur per Bartol. in *repet. d. l. creditores. col. 2. ver. hoc præmisso.* Sed consuetudo localis comitatus Dunensis, non vult valere pactum, nisi ad viam actionis. §. 28.

* Prehensio merè conventionalis seu pignoratitia.

11. Tertio quæritur, utrum quando admissio in fidem est facta primo modo quæst. 2. videlicet feudo adhuc retento, perseveret prior prehensio cum effectu, ita quòd patronus faciat fructus suos, sine diminutione sortis principalis quintæ partis pretii, vel relevamenti; vel an hæc nova conventionalis prehensio in secundo casu d. quæst. 2. habeat eundem effectum, posito etiam quòd ita expressè vel tacitè actum & conventum fuerit tempore receptionis in fidem: alioquin non præsumitur de tanto præjudicio præter naturam actus cogitatum? Et videtur quòd non. Tum primò, quia patronus non potest feudum prehendere, nisi soluta & deficiente fidelitate, ita quòd illa præstita non potest manum injicere prætextu jurium debitorum, *ut dictum est suprà eodem gloss. 2. num. 1.* Igitur etiam prehensum feudum non poterit fide inita retinere prætextu aliquorum jurium, quia hujusmodi retentio est quædam executio, & non videtur posse fieri, nisi ex causa requisita ad prehensionem, & executionem feudi. sicut in simili dicitur.

12. Recommendationem ad retinendum aliquem in carcere non posse fieri, nisi ex causa qua posset recommendatus de novo incarcerari, ut notatur per Bart. *disput. 6. incip. Lapus.* Hinc dicit Bald. in *l. quisque. in princip. ff. de in jus vocando.* quòd quicquid potest opponi carcerationi, potest opponi recommendationi, * quum sit species incarcerationis, de quo latius tractabimus *infra* §. 162. Tum secundò, quia constat quòd hoc casu non potest prætendere fructus esse suos in vim consuetudinis, & legis communis, & naturæ feudi: quum habeat clientem in fidem, sed solum in vim pacti specialis.

* Recommendatio, species incarcerationis.

13. Sed istud pactum videtur illicitum, * & usurarium: quia pro relevamentis vel similibus pecuniariis debitis retinere feudum, nihil aliud est quàm retinere pignus vel hypothecam pro debito: quo casu necessario fructus, * nedum percepti, sed etiam percipiendi, sunt imputandi in sortem. text in *l. 1. & 2. C. de pignor. action.* ubi sunt textus aperti de percipiendis, *quamvis* in his aliter senserit Hostiens. in *sum. tit. de pignoribus. §. quando efficaciter, ver. sed numquid creditor. & male text. in l. 2. C. de pact. pignor. cap. 1. & 2. de usuris.* & quatenus sunt consumpti, vel functionem recipiunt, ipso jure minuunt sortem, textus in *l. fin. de pignoratitia action. in cap. cum contra, de pignorib.* nec valeret pactum etiam juratum in contrarium, ut pote usurarium, *cap. significante, in fin. de pignorib.* Contrarium tamen expressè rescripserunt Alexand. 3. in *cap. conquestus, in fin. de usur.* & Innoc. 3. in *c. 1. de feud.* & quidem in fortioribus terminis, nempe in fundo clientelario, principaliter à cliente tradito in pignus formale patrono, pro certo debito, etiam ex mutuo, & aliunde quàm occasione ipsius fundi debito, ut adhuc non teneatur patronus, idémque creditor, fructus imputare in sortem, etiamsi

* De Usurario pacto.

* Fructus pignoris etiam percipiendi sorti imputandi.

hoc expressè non sit conventum. Atqui in casu nostro hoc fuit expressè actum & conventum, nec feudum fuit formaliter in pignus concessum, sed ex honesta & licita causa & tanquam res propria prehendentis prehensum retinetur, non pro mutuo vel alio extraneo debito, sed pro eo quod ex natura feudi, atque ab ipsa re feudali deberi censetur: igitur multis rationibus nempe tribus, ultra casus dictarum decretalium ad justificationem hujus pacti in præsenti concurrentibus, videtur a fortiori dicendum, hanc reservationem & pactionem valere.

14. Sed adhuc ista non excludunt dubium, quia statim quod patronus admisit clientem in fidem, omnino renovatum censetur feudum, quod fidelitate soluta fuerat quodammodo cessans, & interruptum, ut diximus *supra eod. gloss. 4. q. 2. post gloss. sing. in cap. primo circa med. hic fin. lex. in usib. feudo.* & statim cliens est verus dominus, & possessor feudi sui etiam respectu domini, absque alia investitura vel restitutione, aut traditione facti, quæ non est necessaria hoc casu, quum non sit feudum novum, id est, de novo concessum, sed antiquum, & cujus ipse cliens erat verus dominus & possessor contra omnes ante prehensionē, quinetiam ea durante, tam contra alios quam contra dominum, & extra actus dominicales, ut patet in *d. gloss.* 4. *q.* 2. ita quòd hoc casu, etiamsi adhuc patronus vel officiales sui de facto teneant feudum, tamen non spectat ad patronum, sed ad clientem omnes actus dominicales, seu domini feudalis exercere, liberè nomine suo in subvasallos, & subfeuda feudi sui, ut dicam *infra eod.* §. 55. *gloss.* 3. *in fin.* Et sic non potest negari, quin amodo patronus percipiat fructus non ex re sua, sed ex re verè aliena: idque non aliam ob causam, quàm ratione certæ quantitatis pecuniæ sibi debitæ à clientulo: igitur punctualiter & adæquatè militant jura & rationes adductæ pro prima parte: nec prodest dicere, *prout Canonistæ in d. c. 1. de feud.* quod hoc sit ratione directi dominii, quod semper habet patronus in re beneficiaria, & sic quòd videtur percipere ex re sua: quia hæc ratio non valet, ut statim probabo: nec etiam videtur obstare, quod hujusmodi admissio in fidem est gratiosa & liberalis: & sic potest patronus, quam vult legem & modum apponere, ut diximus *supra eod. gloss. 2. num.* 1. quia verum est de modo & pacto licito, non de illicito, ut usurario: imò hoc esset abominabilius & nefandius inter patronum & clientem, quàm inter extraneos. *c. fin.* 14. *q.* 4. de cujus intellectu & an sit textus divi Ambros. vide Conrad. Summenh. in tract. *de contract. q.* 42. Gabriel. Biel. in 4. *sentent. distinct.* 15. *q.* 11. *sub litera* ubi post Alex. Ales, *part.* 3. *q.* 66. dicunt illud cap. non esse beati Ambrosii, sed Ambrosii Adoperti cujusdam hæretici, qui sub nomine beati Ambrosii multa falsa dixit: sentientes quòd nec hostibus aut inimicis fœnerari licet.

15. Quod * autem exercita liberalitas, non purget nec excludat vitium usuræ, dilucidius est quàm ut probatione egeat. Patet in mutuante, qui liberalitatem exercet, & tamen omni jure usuram stipulari vel exigere prohibetur, ut Evangelica lex, *Luc.* 6. *Mutuum date, nihil inde sperantes. & c.* 14. *q.* 3. *&* 4. *per tot.* non etiam videtur istud pactum posse justificari, ex eo quod patronus in fidem admittendo, implevit contractum ex parte sua, cliens autem nondum perfectè implevit, non solutis juribus.

* Usuras non excusat actus liberalitatis

16. Et sic usura sive lucrum horum fructuum, videretur licitum, tanquam interesse ejus qui implevit *contra morosum, per text. gloss. & doctores in *l. curabit, C. de action. empt.* quia istud bene congrueret in feudo novo, quando aliquis concedit alaudium suum, vel aliud prædium, etiam clientelarium, ut dicemus *infra eod.* §. 51. in feudum vel subfeudum, mediante certa summa pecuniæ in præsenti semel solvenda, ut nonnulli faciunt, postquam enim implevit ex parte sua, & cliens est in mora, saltem re ipsa solvendi dictam pecuniam, poterit patronus petere usuras dictæ pecuniæ, quæ licitè poterunt ascendere usque ad quantitatem fructuum feudi concessi, quos cliens percepit, ut notabiliter tradunt Salic. in *l.* 2. *C. de usur.* Paul. Castr. in *l. Julianus.* §. *ex vendito. ff. de action. empt.*

* Usuræ licitæ veniunt propter moram reipsa.

17. Et quòd valeat pactum * de lucrandis fructibus, vel pensione loco fructuum rei concessæ, sine deductione sortis principalis, & donec integraliter solvatur, est casus in terminis, in *l. sicut emptio in fin. cum l. seq. ff. locati.* quod procedit etiam de jure Canonico, & in foro conscientiæ, ut pulchrè deducit Alexand. in *consil.* 121. *visis & ponderatis. lib.* 5. quamvis Barthol. Cæpol. aliter opinetur, & malè, in *cautela* 173. *incip. qui vult. vend.* plus dico, quòd hoc nedum procedit, si dominium esset retentum, uti in *d. l. sicut emptio*; sed etiamsi esset translatum, quia semper est eadem ratio & æquitas ex parte concedentis, cui res sua, & ejus fructus, & pretium abest, & alteri adest, & tenent Salic. Paul. in locis præallegatis. Joan. Imol. in *cap. salubriter de usur.* & ita expressè consului anno 1531. in causa tunc pendente in Parlamento Aquensi, quod consilium incip. *Illustris utriusque Siciliæ Rex Renatus Provinciæ Comes, &c.* & extat. in 1. Tomo consiliorum meorum, *consil.* 41. ubi multa ad hoc adduxi, quæ brevitatis causa omitto, quamvis in simili contrarium sentiat Gabriel Biel. in 4. *sentent. distinct.* 15. *q.* 11. *col.* 17. & quamvis contrarium *consuluerit* Decius *cons.* 119. *col.* 3. *num.* 2. *dubit. ut.* & malè judicio meo, prout ibi in annotat. meis eum reprobavi; & latius in *tract. commercior. & usur. q.* 77. & contra Decium *consil.* 3. in *d. meo tract. num.* 522.

* Pactum de lucrandis fructibus vel pensione loco fructuum rei concessæ sine deductione sortis valet.

18. Sed ista non videntur quadrare in renovatione investituræ feudi antiqui, de qua loquimur: quo casu patronus propriè rem suam non transfert in clientem, sed magis alienam rem domino restituit, ut patet per ea quæ diximus *supra eod. gloss.* 2. *quæst.* 2. & alibi sæpè & maximè in hoc regno: in quo feuda sunt nostra patrimonia, ut dictum est *supra in rubr. ad fin.* & sic cùm non restet, nisi debitum in quantitate, non videtur quicquam quoquomodo posse exigi, quandiu differtur solutio: est enim maxima * in jure, quòd omne pactum de aliquo lucrando, vel percipiendo, appositum debito, vel dationi quantitatis, sive per successivam dinumerationem temporis, quandiu solutio differtur, sive semel, si ad certum terminum non solvatur: est formaliter usurarium, vel in fraudem usurarum, & illicitum, ut tenent Joan. Andr. in *addi. ad Specul. de action. & oblig. in princ. num.* 4. *Bald.* Salic. & omnes, in *l. cum allegas. C. de usur.* Ang. in *l. sciendum, ff. de evictio.* Alexand. in *l.* 5. §. *fin. col.* 2. *in l. stipulatio ista habere licere.* §. *alteri col.* 4 *ff. de verb. oblig.* & plenè in *consil.* 46. *paucis utar. lib.* 4. & ita communiter & indistinctè tenent omnes doctores utriusque juris, ut non remorer in eis citandis.

*Omne lucrum dationi quantitatis adpositum est usurarium.

19. Quid dicendum ergo? dico hujusmodi pactum & reservationem esse validam, & licitam, non per dictas auctoritates *Alexandri* 3. *& Innoc.* 3. (quia etiam summi * Pontificis auctoritas non potest facere, quin usura sit usura, nec illam ex quavis causa etiam Judæis permittere) ut est text. in *cap. super eod. de usur.* & latè Joan. Andr. in *cap. peccatum. de reg. jur. in* 6. *in mercuria.* Andr. Clava. in *ver. usura.* 2. §. 14. & latissimè dom. *Alex. de Nevo. divini & humani juris peritissimus in suo consilio contra Judæos fœnerantes*; ubi confutat rationes dom. Ang. de Castro, & magistri Gualvani, qui consuluerant posse per Papam dispensari, ut communitas concedat Judæis licentiam fœnerandi; & novissimè magister Conradus Theologiæ & juris civilis & canonici peritus *in suo septempartito. de contract. tract.* 2. *qu.* 25. 26. 27. *&* 28. quamvis aliter (quod miror) consuluerit Alex. in *consil.* 1. 2. *& consil.* 107. *lib.* 2.) sed * in

* Auctoritate Papæ non possunt usuræ etiam ex quavis causa ipsis etiam Judæis permitti.

* Vera &

decisiva ratio.

hanc sententiam adducor, quia res de qua patronus investit clientem, affert fructum & reditum, & omnis ille reditus, jure optimo debetur, & spectat ad patronum, per hunc textũ quandiu jura debita sibi non præstantur: itaque si clientem admittit in fidem juribus non solutis, multum honoris & gratiæ ei facit: etiam fructus & commoda retinendo quousque, quia interim poterit cliens se dicere plenè vasallum, & dominum utilem, & omnia dominicalia jura exercere in subvasallos, ac satis abundéque sufficit, si cui vel in paucis amici labore vel gratia consulatur, ut inquit text. in *l. tutori. C. de neg. gest.* igitur sicut dominus tempore receptionis vasalli, poterat eum in totum repellere, & fructus jure suo lucrari usque ad integram jurium solutionem, sine sortis diminutione: ita mitius agendo cum cliente, potest cum recipiendo in fidem, facere pactum quòd retineat feudum cum eodem lucro fructuum ut prius, donec jura solvantur: vel reservationem cum pacto apponere, quòd sibi liceat iterum cum eodem effectu prehendere, si ad terminum præfixum non solverit, vel aliquam pensionem, aut pœnam, vel quid aliud stipulari: sive successivè per dinumerationem temporis: sive semel solvendam, si non solvatur aut quandiu differatur: dummodo illud non excedat quantitatem & valorem fructuum quos dominus fuisset percepturus, & lucraturus, quia quatenus excederet, esset illicitum & usurarium: sed quatenus concurrit, nihil aliud est quàm pensatio ejus quod domino abest, vel absuturum esset, & clienti adest, vel adesset, ex gratia liberali patroni. Et totum istud fit in favorem clientis, qui in fidem admittitur, & non patroni, qui alioquin plenius erat fruiturus. Et sic impossibile est dicere quòd sit usura, nec quòd aliud capiatur ultra sortem, quia * sors pensionis stipulatæ a domino, non est ipsa quantitas quinti pretii, vel relevamenti: sed ij si fructus & commoda medii temporis, quæ jure in actu existente, & formato purè debentur domino: & sunt una alia sors per se, omnino distincta à relevamento vel alio jure, & sic potest sortem illorum fructuum retinere, vel justam eorum compensationem accipere, quando gratiosè anticipat admissionem fidei: & hoc est quod Bald. Salic. Paul in *l. 2. C. de usur.* Joan. Andr. in *cap. 1. collat. pen. versic. 7. quando. de usur.*

* Sortis discretio.

20. Volunt quasdam esse usuras * lucratorias, & omnino illicitas: & quasdam compensatorias, & omni jure licitas, quia non sunt usuræ, sed pensatio ejus quod justè competebat, & debitum erat, & alias amitteretur. Et his casibus & similibus in quibus hujusmodi usuræ rei persecutoriæ, id est propriæ & debitæ sortis compensatoriæ habent locum, valet pactum etiam in pignore, fructibus non computandis in sortem principalem, sed in tales usuras permissas imputandis. Ita tenet Bald. in *l. 1. C. de distrac. pigno. post glos. fin ibi.* quæ ita debet intelligi, & ista æquitare motus alias, sustinui quendam contractum in forma expressæ pignorationis cum clausula de non imputandis fructibus in sortem conceptum, ut fusius habetur in d. consilio meo: nec facio differentiam, an transferatur, an verò retineatur dominium, prout facit Cæpol. in *d. cautela* 173. Alexand. *consil.* 119. *consil.* 120. *consil.* 121. *libr.* 4. *consil.* 121. *libr.* 5. Socin. *consil.* 174. *libr.* 2. quod repetitur *consil.* 103. *libr.* 3. & plures alii, nec an detur dilatio ad solvendum, an verò debitor in mora detineatur, licet in hoc sistat Socin. in *consil.* 179. *lib.* 2. *& consil.* 88. *lib.* 4. nec reliquas id genus purè positivas, & ad superstitionem usque scrupulosas quorundam distinctiones moror.

* Usuræ quædam lucrativæ, quædam compensatoriæ.

21. Sed * considero uter alterum in negotio supergrediatur, aut circũveniat. 1. ad Thess. 4. *cap. vers.* 6. ne uter alteri quod sibi nolle deberet fieri faciat, aut è contra: Matthæi 7. & Lucæ 6. juxta sacræ scripturæ gnomonem indeviabilem, naturalis rationis, & æquitatis dictamen. Specto etiam rei ipsius effectum, in cujus gratiam & commodum vertatur, & an cum alterius injuria & jactura, vel non. Hæc est mihi lex, in discernenda contractuum justitia vel injustitia, quam fusius exagitavi in *tract. commer. & usura. in princip. & quæst.* 2. contra imperitos Ecclesiastas, superstitiosa hypocrisi laqueum rectis conscientiis injicientes.

* Vera & sacrosancta lex justitiæ vel injustitiæ contractuum.

22. Ex prædictis patet, quòd postquam patronus simpliciter admisit clientem in fidem, hoc est, sine reservatione lucri & commodi fructuum, qui sibi debebantur, donec reliqua jura persolverentur, sed tantum reservavit actionem suam, (quæ etiam tam in personali, quàm in hypotheca satis tacitè reservata intelligitur) ad dicta jura, & sic non potest amplius uti prehensione feudali, de qua in hoc §. ut satis dictum est, nec habet amplius aliquod jus ad faciendum fructus suos, tunc si postea propter dicta jura non soluta nanciscatur possessionem feudi, quod potest contingere, vel ex voluntate clientis debitoris, vel ex pacto ingrediendi & possessionem nanciscendi ex intervallo apposito vel permissionem in possessionem judicis auctoritate, sive per executionem instrumenti garantigiati continentis obligationem ad dicta jura, sive executionem rei judicatæ pignoribus captis: quia cliens ad solutionem dictorum jurium condemnatus non satisfecit. His omnibus & similibus casibus patronus non poterit facere fructus feudi suos: sed necessario debent computari in sortem dictorum jurium, vel alterius cujuscunque debiti, ratione cujus feudum pignoratur.

23. Sed * respondendum est ad *cap. 1. de feud. & c. conquestus. in fin. de usur.* quæ directo repugnare videntur huic ultimæ nostræ conclusioni. Hosti. Joan. Andr. Card. Florent. Panormit. in *d. cap.* 1. intelligunt illos text. procedere ex natura feudi, & virtute directi domini retenti à patrono, ad quem utile dominium revertitur ex voluntate vasalli pignorantis, & consolidatur directo: unde patronus non dicitur percipere fructus ex re aliena, sed ex re propria: suspensa interim obligatione feudali inter dominum & clientem contracta, quum interea non sit vasallus adstrictus ad servitia feudi. & hic est receptior eorum intellectus (reliquis brevitatis causa omissis) ut non sit ibi speciale favore Ecclesiæ, sed sit jus commune in directo domino. Idque approbant quidam Legistæ, ut Marti. Laud. & Cardi. Alexand. in *cap. 1. §. item si delator. col. 1. quæ fuit prim. cau. benefic. amitt.* & Jacob. in *feud. in ver. quiqui. investi. præstit. jura fideli. col. 4. ver. quarta disparitas. & in ver. & promis. eid. domi. præsta. servi quæst. 25. versic. 4. excusatur.* Sed nõnulli etiam Theologi, quos Summistas vocant sequuntur, ut Ang. Clau. in *ver. feudum. §. pen. & fin. Sum. Sylvestri. in verb. feudum. ad fin.* quorum acerbitatem exasperans Ludov. Rom. *in sing.* 325. *incip. creditor.* extendit ad omnem dominum directum, respectu emphyteutæ: & idem vult. Imol. in *d. cap.* 1. *col.* 3. *versic. an autem.* & quod gravius est Ang. Clau. in loco præallegato, & in *ver. usura.* 1. §. 11. & 12. extendit ad proprietarium, respectu usufructuarii hypothecantis jus suum proprietario, ut sic non teneatur dominus directus, qui mutuavit certam summam suo clienti, emphyteutæ, vel fructuario, à quo accipit in pignus fundum clientelarium, emphyteuticarium, vel fructilem, ejus fructus imputare in sortem: quia (inquiunt) ex quo res pignoratur ipsimet domino directo, censetur fructus percipere, non ratione mutui, sed ratione dominii, & ex re sua interim ad se reversa & consolidata: ita ut hoc habeat locum etiam si feudum sit francum seu liberum, ex quo nulla onera, nec servitia debeantur. Adde quòd Joan. Imol. in *d. cap.* 1. *col.* 2. *versic. unde alii dixerunt num.* 8. sequendo communem opinionem, ubi eam justificat ratione antidotalis obligationis,

* Intellectus Canonistarum.

quia tenetur cliens patrono, ultra onera, & communem legem & naturam feudi, *per l. sed. & si lege §. consuluit. ff. de petit. hered.* tanquam dominus justè lucretur illos fructus, in remunerationem illius obligationis antidotalis: & propterea non sit usura.

24. Atqui si verum amamus juxta Jurisconf. in *l. cum. ita legatum. ff. de cond. & demon.* horum * interpretationes sunt palliatæ excusationes in peccatis, & nihil aliud agunt, quam quod in simili ait Luc. Pen. in *l. 2. col. 5. versic. parcant mihi. de tabulariis. lib. 10. Cod.* cauteriatis conscientiis ex herbarum foliis texere perizomata, & non adhibere medicamen, sed velamen. Prima enim eorum ratio est purè sophistica, quoniam ex eo quòd cliens tradit patrono feudum in pignus, non perdit suum utile dominium, & quando perderet & consolidaretur patrono obveniens, ratione mutui, vel alterius debiti, ultra debitum, & sic illa consolidatio cum lucro eam consequente esset restitutioni subjecta: sicut quælibet alia superabundantia: non enim potest rationabiliter dici quòd illud insit feudo ratione feudi, in quo Conradus (alioquin perspicacis & acris ingenii) fuit deceptus, in *d. suo tractat. de contract.* ubi cum communi errore Canonistarum transit in *q. 32. conclu. 3.* sed illud lucrum provenit ratione mutui vel extranei debiti ultra sortem: ergo mera usura. Secunda autem ratio Imol. est apertè frivola: quia obligatio * antidotalis non obligat, nec astringit, & sic non concludit, nec facit quòd invito cliente debitore fructus non computentur in sortem. Tum si illa ratio procederet, quum accipiens liberale mutuum naturaliter obligetur mutuanti ad antidota, sequeretur quòd ab eo aliquid posset exigi, in remunerationem citra usuram: quod est notoriè falsum, quia etiam illam obligationem antidotalem non liceret deducere in simplex pactum obligativum, ut expresse firmant *glo. 1. in fin. in cap. si fœneraveris. col prima. qu. 3.* Alberic. in *d. §. consuluit.* Philip. Dec. in *l. rogasti. §. 1. ad finem ff. si cert. pet.* Panor. & canonistæ & in *c. consuluit. de usur.* & Theologi. in *4. sentent. dist. 15.* ut Gabriel. *ibi. q. 11. col. 3.* Summa Sylvestri. in *ver. usura. 1. q. 2.* & latius si opus sit dicemus *infra §. 94.* Itaque dico, quod illi text. secundum quòd eos communiter interpretantur Canonistæ præfati, non possunt defendi ab usuraria pravitate.

25. Sed * debent sanè intelligi, quando onus sive servitium quod interim remittitur à patrono, æquipollet fructibus, vel quatenus cum illis concurrit. Patet quia text. *d. cap. 1.* se fundat in illa remissione, tanquam in ratione finali & expressa. Igitur quum illa ratio sit justa & rationabilis quatenus commensuratur fructibus; non est alia phantastica ratio ultra textum, & contra jus naturale & divinum somnianda. Sed ad limites illius expressæ & justæ rationis debet rescriptum summi Pontificis intelligi & determinari, per *l. cum pater. §. dulcissimis. ff. de lega. 2. cum vulga.* & potissimum cum non possit aliter justè exponi: & ita nonnulli pridem interpretati sunt, ut refert Ioan. Imol. pro tertia lect. & Panor pro secunda lect. *d. cap. 1.* quod secundum hæc non est contra, sed secundum regulas juris, quicquid ibi dicant Anton Butrig. & Card. Flo. in *q. pen. in fin.* quos sequitur Sum. Sylv. in *ver. feudum qu. 30.* quamvis modestius loquantur, quàm communiter cæteri. Ita etiam sentit dom. meus Pyrrhus super consu. Aurelian. *eod. tit. cap. 3.* & ita rectè decidit Jacob. Almain. Senonensis, hujus Academiæ Doctor Theologus Scholasticus perquam doctus *super 4. senten. dist. 15. in ar. de usura. col. 9.* ubi *q. 2.* multum deliravit, ut dixi *in tract. commerctior. & usurar. q. 74. num. 524.* Sed in art. de *usur. col. 9.* communem sententiam salvat, quando ab initio feudum esset concessum sub tali onere: quòd quoties impignorabitur domino, ad eum redeat dominium utile, & non teneatur fructus imputare in sortem, & tunc censet non esse usuram, sed esse licitum, quia non fit (inquit) vi mutui postea subsequuti: sed ratione contractus præteritæ infeudationis. Et sic illud pactum, in libera concessione rei suæ adpositum, facit cessare formalem rationem usuræ.

* Confutantur sententiæ & rationes Canonistarum, & cõmunis scholæ post eos.

* Obligatio antidotalis de se non obligat, nec potest in obligationem deduci.

* Novus & sanus intellectus. cap. 1. de feud. & cap. conquæst in fi. de usur.

26. Multum tamen illiberale & sordidum esset tale pactum, & forsan in æquitatis consistorio reprobaretur, non tam propter malum usuræ, quàm propter speciem mali, prout ferè in simili dispositionem quandam testatoris reprobat Jurisconsult. in *l. 1. in fin. & ibi. Bart. & Lancelo. Deci. ff. de annuis legat.* Et hoc nisi illud pactum referatur & restringatur ad onera imposita tempore concessionis feudi, ab ipso feudo procedentia & delata: puta quod si non solvantur relevia, vel alia feudalia jura, patronus possit occupare vel retinere feudum, etiam fidelitate renovata, ejusque fructus lucrari, non imputando in sortem debitorum jurium feudalium. Id enim favorabiliter esset admittendum: sed extendere tale pactum etiam ad mutuum vel aliud extraneum futurum postea debitum aliunde, quàm ex primitiva natura feudi emergens, nimis odiosum & pudendum videtur. Imò puto esse illicitum, & contra bonos mores. Ex his, etsi paulò materiam hujus §. excedentibus, tamen pro ubertate & utilitate rei brevibus, habes rediviuum & excussum, verum & legitimum *d. c. 1. & c. conquæstus*, intellectum, hactenus nimia positivorum & literæ mortificanti inservientiũ cõmentariorum congerie sepultum.

27. QUARTO quæro, feudo prehenso cliens offert domino fidem & jura debita, pro hac ultima mutatione seu apertura feudi, dominus petit etiam sibi offerri & solvi quædam alia jura, ex præteritis mutationibus feudi restantia vel debita: nec aliter vult recipere clientem in fidem suam: Utrum dominus benè dicat, ita quòd semper perseveret cum effectu prehensio feudalis, & faciat fructus suos: & si non perseveret prehensio tanquam feudalis cum lucro fructuum, ex capite hujus §. An saltem possit dominus cliente in fidem admisso, vel non, feudum de facto retinere, tanquam pignus & hypothecam antiquorum jurium, non tamen faciendo fructus suos, sed eos imputando in sortem debiti, sicut quivis creditor? Et primò videtur prehensionem feudalem cum suo pleno effectu perseverare, quia est debitè & ritè facta, cliens verò non offert plenè & integrè, quicquid domino debetur, ergo non debet admitti in fidem, quia non constituit dominum in mora per imperfectam oblationem, imò semper morosus & culpabilis remanet. Et verum est semper, & clientem & jura deficere, igitur semper durat effectus hujus §. Tum verba hujus §. sunt generalia & indefinita, ibi, *droicts & devoirs*, quæ non distinguunt inter jura nova ultimæ mutationis vasalli: & vetera præteritarum mutationum: ergo indistinctè debent intelligi *l. de pretio, ff. de publiciana in rem actione* & verbo generali omnia cõplectuntur *l. si servitus, ff. de servit. urban. prædiorum cum vulga* & verba hujus consuetudinis æquè conveniunt prætetis, ut novis debitis, & mens congruit & dispositio *l. ab omnibus, in fin. princip. ff. de legat. 1.* not. Paul. in *l. 4. §. totiens. ff. de damn. infect.* & maximè cùm hîc sint duo verba copulativè * geminata, quæ tanto magis debent aliquid & plenius operari, per notata Bartol. & Alexand. in addit. per illum text. in *l. cum scimus, C. de agricol. & censit. & colon.* Bald. in *l. fructus, C. de action. empt.* & in *cap. eam te, col. 1. de rescript.* & plenè Anton. Cors. in *tract. de excellen. & potest. regia. in q. de geminatis.*

* Geminata verba.

28. Et ista pars absque dubio videtur vera, tribus aut quatuor concurrentibus. Primùm, quòd manus injectio sit ritè & debitè facta in forma hujus §. ex vero defectu clientis & jurium: alioquin si esset facta feudo non aperto, vel præter formam, aut indebitè, esset nulla, aut annullanda, & revocanda, nec posset dominus aliqua retentione uti prætextu præteritorum aut aliorum jurium: sed cliens veniret ante omnia restituendus, tanquam indebitè spoliatus, per not. Bart. in *dis-*

put. 6. Lapus, Joan. Imol. in *l. qui à latronibus*, *in princi. ff. de testa.* & pulchrè Petr. Anchar. in *consil.* 292. *videretur.* plenius dicemus *infra* §. 65. & similiter. secus in manus injectione facta ex causa de qua *infra eo.* §. 16. quia illa est limitata ad aliam causam, & non habet, nec potest extendi ad hunc effectum. Secundum requisitum, quòd illa jura antiqua sint efficaciter debita, & non sint præscripta triginta vel quadraginta annorum spatio, quo jura particularia feudi præscribi possunt, ut dicam *infra eo.* §. 12. pro debito enim præscripto non habet locum actio nec compensatio, nec retentio, sed benè soluti repetitio, ut per *gloss.*& Bartol. in *l. fin. in fin. ff. rem rat. haberi* & latè dicetur *infra* §. 68. an autem in effectu requirantur quadraginta anni ratione hypothecæ, dicam *infra* §.68. *in gloss. 2. super ver. heritage.* Tertium requisitum dùmodo iste novus cliens sit debitor horum jurium, ut quia est hæres antiqui clientis ad illa obligati, vel est antiquus vasallus qui fuerat in fidem admissus & investitus salva actione jurium, deinde mutatio contigit ex parte domini, & novus dominus feudum prehendit, secundum formam §. 56. *infra eod.* quia si vasallus nudam fidem offerat, videtur posse repelli, & feudum cum effectu retineri, nisi jura quæ debet, & quorum fuit sibi hucusque facta gratia, persolvat: Secus in novo emptore, donatario, aut alio quovis particulari titulo succedente, qui non est personaliter obligatus ad reliqua auctoris sui: & sic si offerat quod ex capite suo, & nova mutatione debet, videtur quòd teneatur dominus eum admittere & investire, & quòd non possit feudum retinere, prætextu antiquorum jurium: saltem ad hoc, ut faciat fructus suos, nec imputet in sortem, quum istud sit odiosum, & restringendum. Quartum, dummodo constet, vel in continenti possit probari & liquidari: quæ & qualia sunt illa jura, quorum novus vasallus est debitor, ratione præteritarum mutationum. Secus si essent controversa, & promptè non possent decidi: quia rationabile esset vasallum interim admitti & dominicam manum levari, saltem data cautione antiquorum jurium, & hoc ut via præcludatur fraudibus & technis quorumdam semper aliquid veterum jurium superesse causantium, & litem diu protrahentium, ut interim fructus feudi prehensi lucrifaciant, vel à novo vasallo indebitum quid torqueant.

* Solutio 1. membr.

29. Pro * solutione sic distinguo: Aut prior & immediatus vasallus fuit aliàs in fidem admissus, & investitus, salva actione jurium, ita quòd (ut pragmaticorum verbis utar) prior immediata apertura feudi, & consequenter omnes præcedentes fuerunt clausæ: nec est feudum ullo modo apertum, nisi ex hac sola & ultima mutatione. Aut * verò feudum pluries fuit apertum, & nulla fuit renovata fidelitas, nec admissio in fidem facta pro illis antiquis mutationibus. Primo casu censeo patronum nulla retentione feudi uti posse, prætextu antiquorum jurium: nec feudali retentione, de qua in hoc §. faciendo fructus suos: nec simplici pignoratitia retentione, tanquam simpliciter pignori incumbens. Probo, quia manus injectio, de qua in hoc §. est præcise limitata ad causam in hac consuetudine, & in forma actualis prehensionis expressam: videlicet propter defectum clientis & jurium: & * causa principalis & productiva est ipsa interruptio fidelitatis, & vasalli: defectus autem solutionis jurium, non est causa effectiva, nec productiva potestatis prehendendi, sed solum accessoria & concomitans causam principalem, ut patet per deducta *supra eo. glo.* 2.

* 2. Membrum.

* Sola causa principalis & productiva prehensionis utilis est interruptio fidei.

30. Et sic, quamvis consuetudo loquatur simpliciter de juribus, tamen non debet indistinctè intelligi de quibuscunque juribus, ex quacumque antiqua mutatione feudi debitis, sed solum de his quæ debentur ratione illius mutationis, sive interruptionis, ex qua feudum potest prehendi: non autem de illis, si quæ fortè restant ex præteritis interruptionibus, quæ fuerunt sublatæ dudum redintegrata fide: cùm enim consuetudo non permittat prehendere pro juribus, nisi accessoriè & dependenter, ad interruptionem & aperturam feudi: meritò non debet intelligi, nisi de juribus quæ accedunt & dependent ab eadem apertura feudi, ex qua oritur, & competit jus prehendendi: non autem de illis quæ dependent à præteritis mutationibus, quarum ratione nullo modo licet manum feudo injicere: & quæ jura non dependēt ab apertura feudi, de qua est quæstio, & nihil cum ea habent commune: accessorium enim debet naturam & conditionem sui principalis sequi. *cap. accessorium, de regul. jur. in 6. cum vulga.*

31. Tum per ultimam renovationem fidei præteritæ interruptiones feudi clausæ fuerunt: & potestas prehendendi feudum ratione illarum & jurium ab illis dependentium, fuit funditus & * perpetuò sublata, & extincta, & pro dictis juribus, si qua non soluta fuerunt: non remansit domino, nisi jus agendi. Et sic quamvis postea accidat nova mutatio feudi, non tamen recidunt potestatem prehendendi. Tum quia semel fuerunt ab illa perpetuò separata, & exclusa: igitur argumento *l. fin. quæ est singul. C. de remissione pignor.* quæ tamen non concludit, quia *d. l. fin.* non debet extendi extra terminos suos. Tum quia illæ mutationes antiquæ nihil habent commune cum hac nova mutatione: sed potestas prehendendi, & ipsa prehensio, est limitata ad hanc novam mutationem & jura ab eadem dependentia. Igitur limitatum ad ea tantum habet effectum, per regulam *l in agris, ff. de acquir. rer. dom. cum. vulg.* & est concludens ratio. & hunc puto verum & sanum intellectum nostræ consuetudinis.

* Prehensio respectu certarum mutationū feudi semel remissa nunquam earumdem respectu reviviscit.

32. Ex quo sequitur, quòd vasallo offerente fidem & integra jura debita, ratione hujus ultimæ mutationis debet in fidem admitti, investiri, & feudum recuperare: nec poterit patronus illud retinere prætextu antiquorum jurium: etiam si solum vellet pignori incumbere, non faciendo fructus suos. Patet * ad majorem evidentiam, ipsam facti speciem cum suis circunstantiis, ad intellectus examen renovando. Aut enim patronus prehendendo feudum, causam specificam, seu individuam exprimit, puta manum injicio tali feudo mihi aperto, ex tali venditione, propter defectum vasalli. & non solutionem jurium ratione dictæ venditionis debitorum: Et tunc clarum est hanc manus injectionem esse formaliter limitatam ad expressa in ea, & sic cessare debet cessantibus causis in ea expressis, ad quas fuit limitata: Aut patronus nihil expressit, nisi causam genericam in hoc §. expressam: non enim tenetur aliud exprimere, ut diximus. Et tunc si non sit apertum, nisi ex una causa, puta ex tali certa venditione, quæ est ultima mutatio, idem est quod in casu præcedenti, quia æquè censetur ad illam limitata, ac si singulariter expressa fuisset.

* Specifica elucidatio

33. Hæc est enim maxima in jure, quòd * licet aliqua dispositio secundum figuram verborum sit generalis, & possit comprehendere plura subjecta: tamen si in veritate non venit verificanda, nisi in una specie, dicitur specialis, & si non venit verificanda, nisi in uno certo individuo, dicitur verè & propriè singularis. text. est. *l. in si domino, ubi Dyn. Bar. Bal. ff. de lega.* 1. *in l. si hæres, l. si optio. ff. de optione legata* in cap. *ex parte* 1. *junct. a. glo. fin. de rescript.* ubi hoc notant. *Card. Flor. Panor. Fel. Decius* qui ad multa exemplificant, & in *c. pastoralis.* §. *quoniam extra. de rescript.* Franc. Aretin. in *l.* 1. *coll.* 5. *num.* 8. *ff. de vulg. & pupil. inst.* §. *& hirum, col. pen. vers. & adde. ff. de verbor. oblig. Ias. in l.* 2. *in prin.* per illū textū & in *l. gallus.* §. 1. *col.* 1. *lect.* 1. *ff. de lib. & posthum.* & in *cons.* 15. & in *cons.* 16. *col. pen. ver.* 3. & fortius, *lib.* 1. *fruct. & in l.* 2. Curt. *in cons.* 49. *memoriæ recolendæ, col.* 18. *Aymon. Cravet. cons.* 162. *num.* 4. dixi in *regu. de infir. resign. num.* 235. Sed ista prehensio non potest fundari nec justificari, nisi in sola ultima mutatione feudi, & juribus inde dependentibus: igitur censetur in specie, imò singulariter ad illa referri, & consequēter atque in præcedenti casu limitari.

* Speciale est quod non potest verificari nisi in una specie.

34. Confirmatur

34 Confirmatur per id quod decidit Baldus in *Authent. ei qui jurat. collat. 6. vers. sed tunc quaero.* ubi determinat, quod missus in possessionem ex primo decreto, comparante debitore & offerendo stare juri, & satisdare de expensis, & sic facere ea, ob quorum defectum facta est missio, non potest retinere possessionem praetextu hypothecae conventionalis: quia non est eo nomine missus, sed missio est limitata, & sic debet recedere de possessione, * cessante causa missionis: & sequitur subtil. Aretin. in *l. si aliquam collat. 3. ff. de acquir. vel amitt. possess.* ubi reddit rationem, quia tenuta, quae fuit data à judice, videtur data modificativè, & sic limitatim, unde non potest detentio retineri ex alia causa. Idem vult Baldus in *l. penult. in fin. C. de pignorat. action.* ubi dicit, quòd mulier missa in possessionem ventris nomine, non potest inter vertere possessionem alio respectu. Idem Baldus appositissimè decidit in *addit. Speculat. titul. de senten. collat. 4. vers. sed an missus*, quod missus per praetorem, non potest rem retinere ex dominio vel pignore conventionali: quia non fuit ista intentio praetoris, ita in praesenti dicendum, quòd patronus missus in possessionem feudi, auctoritate consuetudinis hujus §. non poterit aliqua retentione uti ex alia causa, quàm ex qua formaliter est facta missio & prehensio, quia ista non esset intentio consuetudinis. Nec obstat quod diximus *suprà eodem gloss. 4. quaest. 2. numero 9.* prehensionem feudalem esse magis conventionalem, quam jurisdictionalem: quia est verum respectu pignorationum, quae directo fiunt, sive auctoritate publica judicis: tamen non est merè conventionalis, quum magis procedat ex potestate legis, quàm ex voluntate clientuli: & est quaedam species jurisdictionis & executionis, competentis patrono in clientem, & rem beneficiariam. Tum est praecisè limitata ad certam causam, igitur illa cessante, necessario cessare debet.

* Missio in possessionē omnino cessare debet cessante causa, cujus contemplatione facta est.

35 Sed nostrae resolutioni fortiter obstare * videtur *l. unica. C. etiam ob chirographariam pecun. pignus retineri*, & quidem in fortioribus terminis, ubi dicitur creditorem, cui res est data in pignus, pro certo debito, pro quo solùm, & non pro aliis debitis ejusdem debitoris erat hypothecata: non teneri rem illam restituere debitori, pro luitione offerenti universum debitum, pro quo res est pignorata: Sed posse retinere etiam pro aliis debitis merè chirographariis, pro quibus nullam habet hypothecam in re quam retinet. At patronus habet hypothecam in feudo prehenso, pro omnibus juribus ratione ejusdem feudi debitis, quantumcumque antiquis, saltem infrà 40. annos, igitur multò fortius poterit retentione uti, quum debitum procedat a re ipsa: imò ipsa res debere videtur, ut saepè diximus. Respondeo, si quidem iste novus vasallus sit tertius seu singularis successor, non personaliter obligatus ad illa jura, non est locus *d. l. unica*, quia dicta lex inducit jus retentionis in creditore possidente pignus, seu rem quae fuit in pignus data, licèt tunc oblato debito pignoratitio cesset ipso jure pignus, idque contra ipsummet debitorem duntaxat: & eam excludit respectu secundi creditoris, etiam possessioni pignoris incumbentis; ut patet per *textum dicta legis in fin.* ex quo constat quòd illa retentio est personalis, ut tenent *gloss. Jacob. Ravenn. Baldus. Ang. Joann. Fab. ibi*, unde vult glossa finalis *ibi*, * illam retentionem non habere locum, contra tertium emptorem pignoris, vel alium extraneum non obligatum ad summam propter quam creditor vult uti retentione: & sequentes praefati *doctores, quamvis Cyn. ibi quaest. 14. in fin.* & Salic. *collat. 3. quaest. 6. in fin. aliter sentire videantur, ut dicam infrà §. 77. titulo 5.*

* Declaratio *l. unic. C. etiam ob chirographar. pecun. pign. teneri posse.*

* Retentio ex *d. l. unica.* est personalis.

36 Nec obstat quòd istud feudum est hypothecatum pro illis juribus, quia patronus debet priùs discutere personaliter obligatos, quàm emptorem feudi *Authent. hoc ita. C. de pignoribus, Authent. sed hodie. C. de action. & obligat.* Nec obstat quòd illud beneficium novi juris, non est inductum contra creditores detinentes seu possidentes pignora vel hypothecas, sed solùm contra volentes avocare à tertiis possessoribus, ut patet in corpore *Authent.* quia ex quo patronus non possidebat, nec detinebat, sed à possessore avocavit, ex certa speciali & specifica causa, & nunc vult retinere ex alia causa, videtur de novo avocare. Sin autem idem vasallus sit ad illa jura personaliter obligatus, sive ex facto suo, sive praedecessoris sui, cujus est haeres: tunc omnia praedicta videntur obstare. Sed est respondendum quòd non habent locum in prehensione rei ad certam specificam causam limitata, & ex speciali & singulari quodam jure concessa, contra voluntatem possessoris, quod singulare & speciale jus non debet extendi, nec incrementum recipere: *l. jus singulare. l. quod vero. ff. de legibus. l. mulieri.* & ibi *Socin. ff. de conditionibus & demon.* & haec est propria solutio.

37 Secundo casu principali, quando sunt plures mutationes clientum, & à nullis fuit renovata fidelitas: Tunc dico patronum posse feudum prehensum retinere, pro omnibus juribus illarum mutationum non renovatarum, idque efficaciter, faciendo interim fructus suos, *extra casum hujus.* §. Ratio, quia ante secundam, tertiam, vel novissimam mutationem, poterat manum feudo injicere, & fructus suos facere, donec jura illius mutationis solverentur. Igitur si nulla sit facta fidelitas, sed semper mansit feudum apertum, idem poterit, quamvis feudum 2. 3. vel ulterius mutetur, absque ulla exhibitione fidei, quia quanto frequentiùs mutatur, tantò magis & pluries contemnitur dominus, qui non recognoscitur: & sicut ratione unius solius mutationis potest prehendere, ita ratione plurium: & quamvis pro omnibus sufficiat una fidelitas, utpotè personalis & individua, & in tantum debita ab uno quantum à pluribus, ut dicam infrà §. *sequenti gloss. 4. quaest. 3. 6.*

38. Tamen ad defectum omnium mutationum non renovatarum, & omnium jurium dependentium refertur prehensio: & sic cum effectu tenet & perseverat, donec omnia illa jura integrè sint persoluta: Salva modificatione, quam ex aequitate posui *suprà eodem gloss. 4. quaest. 4. numero 31. & 32. & in princ. hujus gloss.* & sic hoc casu non sufficeret offerre jura ultimae mutationis, quia quando sunt duae causae aequè principales, & sufficientes inducendae dispositionis, una earum * cessante, non cessat dispositio, prohibitio vel impedimentum. Textus est in *l. si non lex Aemilia Sentia.* ubi hoc notat Baldus & expressius *Joann. Imol. ff. de haeredib. instituendis* textus in *l. si ventri §. in bonis. & ibi. gloss. in verbo credere in fin ff. de pri vil. credit. in cap. quoniam frequenter. §. porro. juncto §. si autem.* ubi Panormit. *in fin. ut lite non contestat. gloss. in §. affinitatis. institutionib. de nupt. l. in liberorum. in versicul. collocari. ff. de his qui not. infamia.* Baldus in *l. generaliter* in 2. oppositione ubi de pluribus causis quarum quaelibet per se influit. *C. de episcop. & cler.* Jason, in *l. lex Cornel. numero 7. ff. de vulg. & pupillar.* Sic una servitute sublatâ remanet alia. Textus in *l. si dominus. ff. de servit. urban. praedictorum l. si mihi. in principio eodem tit.* & una hypothecâ extinctâ, potest res retineri & distrahi pro alia. *l. cum prior. l. cum secundus. ff. de distract. pignor. l. fin. ff. quibus modis pignus vel hypoth. sol.* & dispensatio super uno defectu non extenditur ad alium. Textus in *cap. non potest. de praebend. in 6. Oldr. consilio 247. factum tale. Dom. de S. Gem. consil. 33. pro examinatione. collat. 2. vers. item licet.*

* Cessante una ex pluribus causis integris non cessat dispositio.

39 Et * excommunicatus pluribus excommunicationibus, si absolvitur ab una, remanet ligatus ex aliis: imò etiam una & eadem excommunicatione innodatus ex pluribus causis, si sit absolutus ex una tantum causa expressa, remanet adhuc excommunicatus. Textus est

* Absolutio excommunicationis vel banni ex una causa, non extenditur ad aliam ex diverso facto.

in *cap. cum pro causa. ubi gloss. Imol. Aretin. Cardin. Panorm. Felin. de sentent. excommunicat. cap. Officii in fin. eod. titul. cap. ex parte de offic. ordin.* Idem dicendum de bannito pluribus bannis, vel ex pluribus causis, per *l. cancellaverat. ff. de his quæ in testam. delen.* quod intellige procedentibus ex diversis factis. *l. 1. §. si plura ff. ad Turpillian.* quia plures excommunicationes vel banna ex eodem facto, habentur pro uno, & sufficeret una absolutio simpliciter facta, ut notat Baldus in *l. fin. C. de nupt. l. 2. ut intra certum tempus criminal. quæstio agat.* latè per Bartol. Paul. Alexand. Jason in *l. de pupillo. §. si in pluribus ff. de operis novi nunciat.*

*Mancipatio feudi ex una causa non liberat illud tantùm, sed etiam ex alia.

40 Ex quibus infero, quòd in secundo membro, si patronus manumissionem feudi faciat clienti limitatim ex * una causa: remanet tamen feudum prehensum, & sub manu dominica cum effectu ex aliis causis, quæ sufficiebant per se ad prehensionem: etiamsi clientem admittat in fidem, modò etiam limitatim ex ea tantum causa admiserit, vel jus suum etiam quoad lucrum fructuum reservaverit, per ea quæ diximus *supra eadem gloss. numer.* 37. Idem multo fortius, quando patronus ex pluribus causis idem feudum etiam existens ad manum suam pluries prehendit quod potest facere, ut tradam infra §. 65. quia si unam manus injectionem remittat, remanent aliæ cum effectu per prædicta, & per textum in *l. nec is §. 1. ff. de acquir. vel amitt. hæredit.* ubi omnes doctores notant *repudiatione vel remissione unius juris, aliud non esse remissum. Textus in *l. unica §. sed, videndum ff. de successor. edict. in l. si filius, qui patri. in princip. ibi, & qui alio jure venit, quàm eo quod amisit, non nocet id quod perdidit sed prodest id quod habet. ff. de bon. libertorum* & appositissimè textus in *d. l. de pupillo §. si in pluribus*; ubi remissa una nunciatione novi operis pro uno opere, non censetur remissa nuntiatio alterius operis respectu: Secus si pro uno & eodem opere, ut ibi notatur Et si pro una & eadem mutatione sive apertura feudi, patronus pluries, sive per se, sive per alios prehendisset feudum, omnes hujusmodi prehensiones non reputarentur, nisi pro una, & sufficeret una remissio vel manumissio feudi. Ex his habes quomodo & quando tollatur manus injectio feudalis facto patroni, vel clientis.

*Uno jure sublato remanet aliud.

* Quando prehensio feudi ipso jure resolvitur.

41 Adde quod aliquando neutrius facto, * ipso jure resolvitur & extinguitur, ut si cliente bonis ademptis deportato, patronus feudum morte civili clientis apertum prehenderit, deinde cliens principis beneficentia, non simplicem pœnæ indulgentiam, sed plenam & integram restitutionem consecutus fuerit: quia tunc ipso jure civiliter reviviscit, & recuperat bona, etiam in tertium alienata, * dummodo alienatio immediatè ex sententia & confiscatione processerit, per *l. 1. & fin. C. de sentent. pass.* & notant. ibi doctores Baldus in *l. sed si hac. §. sed & si per pœnam. in fin. ff. de in jus vocand.* & omnes in *l. gallus. §. & quid si tantum. ff. de lib. & posthum.* Felin in *cap. inter quatuor. de majoritate & obedient.* & consequenter ipso jure resolvitur manus injectio, per patronum facta ex capite mortis civilis. An autem fructus, quos interim percepit, & suos fecit, & fortè largius utendo bona fide consumpsit, teneatur restituere, istud dependet ab effectu talis restitutionis: de qua latè tracto *infrà argum. 168. ubi remitto.* Quid autem sit juris quando alienatio feudi facta per vasallum, postea per sententiam nulla declaretur vel rescindatur, dicam infrà §. 33. Et quid si vasallus, contra quem fidelitatem non facientem, feudum fuit prehensum, decesserit relicto filio impubere, vel minore viginti annis. An prior prehensio pro tempore futuro ipso jure desinat, vel ope exceptionis, quoniam dominus tenetur precarium seu tolerantiam fidei facere huic minori, dicam infrà §. 41. Addo alium quotidianum casum, in quo prehensio ipso facto resolvitur. Fac donatarium vel verum hæredem aut vasallum investitum à domino, qui nihilominus super possessore prehendit ex defectu hominis, prout potest, ex quo ille non incumbit possessioni nomine investiti, qui postea etiam post multos annos possessorem evincit, certè eo veniente & recuperante feudum, prehensio ipso jure resolvitur nisi respectu extranei invasoris, & in ejus præjudicium, videlicet respectu fructuum, quos possessor non tenetur restituere victori, ut quando condemnatur sine fructibus, vel à tempore litis contestatæ tantum. Plus dico, contingere posse ut restituat fructus utrique, quantumvis enim dominus habeat verum vasallum in fide manentem, tamen quandiu is realiter non possidet, non censetur in effectu habere. Tum tertius qui nomine proprio possidet, non potest investituram alterius, quam non approbat, allegare: & multo minus de jure tertii quem impugnat excipere. Tum interest domini recognosci à possessore. Cùm ergo tertius iste non prætendat se tenere in subfeudum, vel in censum ab investito, nec alias sub eo, nec ejus nomine, tenetur patronum cognoscere, qui alioquin potest manu injecta fructus suos contra eum facere. Ideo si possessor non curaverit sibi manum levari, & postea condemnetur restituere fructus evincenti, tenebitur nihilominus tantundem restituere domino feudi, qui culpa sua illos amisit vel prodegit. Poterat enim homagium offerre domino, & congruas oblationes: & sic inefficacem reddere prehensionem, si fortè dominus admittere noluisset, vel eum in fidem admittere, vel inducias dare usque ad finem litis, vel aliter manum levare, addito instrumento oblationis, per quam jus suum & quasi possessio contra omnes conservatur. Potest etiam dominus, si velit, ut piè debet (*cap. unico de forma fidelit. in usibus feudor.*) gerere negotium fidelis vasalli absentis fortè captivi vel pauperis contra violentum invasorem. Potest enim ei denegare investituram, tanquam injusto occupatori, subeundo onus hoc probandi si opus sit, postquam invasor titulos & auctoritates ediderit, prout tenetur & cogi potest à domino, non solum via actionis, sed etiam prehensionis, antequam in fidem eum admiserit, & se contra fructus lucrari, vel fideli clienti conservare idem in similibus.

* Restitutio principis trahitur quàdoque ad alienata.

43 Circa hæc de resolutione prehensionis quæ fit ipso jure, hoc mense Novemb. Anno 1538. dum quartana & Autumnali febre laborans, à solidioribus studiis feriatus, intendo impressioni hujus primæ partis, & singulas chartas antequam Typographo tradam relego, eodem fermè tempore dum finem hujus glossæ relegerem, oblata est in consilio peritorum in quo aderam, appositissima quæstio, cujus resolutionem continuo & paucis hic inserendam & addendam utile duxi. Thema est: feudum possidebatur pro * indiviso à quatuor heredibus: Ad primogenitum spectabat dimidia, ad reliquos cuilibet tertia pars in altera dimidia, sive sextans totius deducta mansione principali: quamvis totum feudum esset apertum, tamen patronus solum prehendit unum sextantem, sive portionem pro indiviso, spectantem ad quendam secundo genitum duntaxat, quem fortè non habebat gratum. Hoc facto fratres processerunt ad divisionem hæreditatis, & totum illud feudum obvenit primogenito, illi autem secundo genito adjudicatum fuit aliud feudum movens ab alio patrono. Quæsitum fuit, an prehensio feudalis dicti sextantis per supervenientem divisionem esset resoluta? Hæc quæstio est magni effectus & ad multa alia protenditur: tamen (quia nullam mihi videtur habere dubitationem) penitus omisissem, nisi comperissem etiam doctos quosdam & expertos dubitare, imo in affirmativam partem inclinare, resolutam esse ipso jure prehensionem. Et movebantur argumento *l. Julianus. §. idem Celsus. ff. de action. empti.* Et quod portio prehensa erat ante prehensionem subjecta huic casui & eventui divisionis & adjudicationis, ad hæc

* Prehensio portionis feudi indivisæ, non resolvitur, nec alteratur per divisionẽ feudi sequentem.

quæ

quæ notata in *l. fin. ff. si ex noxali causa agat.* Et sic judicium divisionis intentatum post prehensionem, facit eam esse in suspenso, & pendere à futuro eventu divisionis: Sententes quòd si illi secundò genito, loco sextantis indivisi fuisset adjudicata certa portio in eodem feudo pro diviso, quòd prehensio subsisteret in ista portione, nedũ prout ex nunc à tempore divisionis, sed etiam prout ex tunc à tempore prehensionis: quasi illa portio divisa tanquam ejusdem naturæ, & subrogata sortiatur ipso jure eandem naturam & conditionem, velut ab initio prehensa, juxta glossam & doctores in *l. certi condictio. in princip. ff. si cert. petat. in l. cùm in fundo, §. si fundus, ff. de jure. dot.* ita quòd cæteræ partes feudi sint ipso jure etiam retro liberæ ab hujusmodi prehensione, sicut & à venditione, *in d. §. idem Celsus,* Idem etiam inferebant ad hypothecam (ut error semel admissus latè serpit) & dicebant aresto decisum fuisse, creditorem qui mediam certæ hæreditatis habebat ab altero hæredum pro indiviso hypothecatam, postea divisione certis regionibus inter hæredes facta, teneri hypothecam suam persequi & exercere super portione debitori suo pro diviso adjudicata tantùm: Et non posse inquietari alterum hæredem, non debitorem, nec portionem illi pro diviso remanentem. Inducebant etiam pro simili, quòd in retractu proximitatis intentio contra extraneum emptorem, dimidiæ vel alterius partis domus antiquæ, quæ pro indiviso possidetur, partim à propinquis, partim ab extraneo: si contingat inter eos divisionem fieri, & totam domum pervenire ad propinquos, vel unum ex propinquis, resolvitur & evanescit ipso jure actio, & jus retractus: Et si tota domus adjudicetur extraneo, tota cadit in retractum erga dictum actorem, qui jure præventionis præfertur omnibus aliis proximis in retractu totius domus.

44 Nunc adverte, ego dixi, & dico, quòd quantum ad illud ultimum de retractu proximitatis, verissimum dicunt. Sed multum differt ab hypotheca, & prehensione feudali: Tum quia jus retractus non est jus in re, sed solùm jus ad rem, & actio personalis: & sic in eo habet locum dispositio *d. l. Iulianus, § idem Celsus,* quæ loquitur in habente jus personale, secundum Bartol. & doctores ibi: tum quia divisio superveniens in casum, quo tota res adjudicatur uni propinquo, facit cessare omnem rationem & causam finalem retractus, ut plenè scripsi infra §. 184. ubi hoc amplia-vi primò ad retractum feudalem, quia est etiam eadem ratio, quum de se non sit jus in re: sed actio personalis ad rem avocandam, ut infra §. 20. Secundò amplio, etiamsi divisio fieret post actionem retractus intentatam, & litem super ea contestatam; quia divisio est alienatio necessaria, & permissa etiamsi res ipsa propriè sit effecta litigiosa. Textus in *Authent. de litigiosis in princip. collat.* 8. Tum quia etiam antequam retractus intentaretur, res ipsa statum implicitum habebat ad onus & eventum hujusmodi divisionis: igitur per notata Bartol. Alexand. in *l. fin. ff. si ex noxali causa agatur.* Tertiò amplio etiam, si divisio fiat absente & non vocato agente ad retractum, dummodò aliàs ritè & verè fiat, & non sit simulata.

Actio retractus per divisionẽ etiam post litem contestatam subsecutam resolvi potest.

45 Sed longè aliud est in hypotheca, quum sit jus formatum in re hypothecata: & non est alterabile nec auferibile per debitorem, nedum per alienationem merè voluntariam, sed etiam pretextu divisionis, quæ hoc non obstante, sive res tota uni adjudicetur, sive æquis regionibus dividatur, semper remanet hypotheca in statu suo, & portione indivisa, ut prius. Textus in *l. si quis putans. § si fundus. ff. commun. divid. in l. 3. in fin. ff. qui potio. in pignore habeant. in l. si consentit, in fin. ubi Bartol. ff. quibus modis pignus vel hypoth. solv.* Baldus, Salic. in *l. unica C. si commun. res pignori data sit,* quod autem jactabant de aresto, nihil est: imò accepi à viris Senatoriis, pluries in hoc supremo Senatu judicatum conformiter ad hanc dispositionem juris communis, etiamsi constitisset divisionem rei hypothecatæ esse probè & æqualibus portionibus factam: quo casu videbatur esse quædam apparentia, quasi non interesset creditoris, qui etiam ad divisionem potuisset provocari & compelli: Sed imò creditoris interest, quia quanto plures inquietabuntur, citius festinabitur ad solvendum debitum. Et ultimò satis est, quod juri suo non potest facto alieno derogari.

Hypotheca per divisionem sequentem in nullo mutatur.

46 Hinc est etiam, si socius in fundo communi pro indiviso legaverit usumfructum, & post mortem testatoris ejus hæres ab altero socio provocatus fuerit ad divisionem, etiamsi æquis regionibus dividatur fundus, tamen legatarius habebit & percipiet usumfructum suum super dimidia parte pro indiviso totius fundi, nec tenetur assumere fruitionem partis divisæ hæredi testatoris assignatæ. Textus in *l. is qui, ff. de usufruct. legat.* Et est ratio, ut ibi declarat Lancelot. Bartol. Lancelot. in *l. si usufructus, eodem tit.* quia ususfructus legatus transit ipso jure & recta in legatarium à morte testatoris, sine aliqua traditione vel quasi. *l. si partem ff. quemadmod. servit. amitt.* Et sic tempore divisionis legatarius erat verus usufructuarius, & habebat jus in re: Secus si tantum habuisset jus personale, puta si cui venditus vel donatus fuerit ususfructus à socio fundi communis, qui vel ejus hæres ante traditionem vel quasi, divisionem fecit cum socio, quia tunc non erit locus *d. l. is qui,* sed habebit locum dispositio *d. l. Iulianus, §. idem Celsus.* qui loquitur in re vel portione tantum vendita: Secus si esset tradita & translatum dominium. Unde dico, quòd si in venditione partis pro indiviso, esset apposita clausula constituti vel similis, non haberet locum *d. §. idem Celsus,* & etiam ex tunc non poterat ampliùs fieri divisio cum venditore, sed solum cum emptore. Et quòd *d §. idem Celsus,* procedat solum ante traditionem, est textus in *l. si quis ff. commun. dividundo. §. si debitor, versicul. nam & si partem.* An autem dispositio *d. §. idem Celsus,* habeat locum in dimidia pro indiviso, legata à socio in diem vel sub conditione: si ejus hæres ante diem legati cedentem provocatus veniat ad divisionem, dicam *infrà §. 92. ubi remitto.*

Idem in usufructu acquisito super parte indivisa.

47. Ex his clarissimè patet resolutio propositæ quæstionis. Et concludendum esse in præfato themate pro parte negativa, videlicet prehensionem feudalem partis indivisæ feudi nullo modo resolvi, nec alterari per quantamcunque subsequentem divisionem. Unde eodem themate retento, sive totum feudum adjudicetur primogenito, sive ipsi secundo genito, contra quem facta est prehensio, sive æquis regionibus dividatur, non resolvitur, nec augetur, nec dividitur prehensio patroni: Sed remanet in eodem sextante pro indiviso, semel prehenso, quoniam manus injectio feudalis non est personalis, sed realis: nec fit in personam, sed * in rem ipsam, quam solùm & non personam afficit.* Et avocat possessionem rei seu portionis prehensæ, imò facit eam interim censeri quasi reunitam, & quasi consolidatam dominio directo: Et sic non inducit jus personale, sed jus in re per notata *suprà eodem gloss. 2. quæst. 2. & gloss. 5. in princip.* Item resolvitur prehensio ipso jure, in casu de quo suprà eadem glossa secunda, ad fin. Tamen in illo casu prehensio non erat propriè & simpliciter realis, sed solum tenebat respectu extranei invasoris feudi, & in ejus præjudicium, quoniam feudum ipsum in se non erat apertum, sed supererat verus vasallus, qui recuperata possessione feudi sui, sive per viam extrajudicialem, sive per judicium possessorium, aut petitorium, non indiget aliqua manus levatione, sicut nec nova investitura: sed in vim præcedentis ultimæ investituræ suæ, liberè frui potest, nec impediri potest à patrono.

* Prehensio feudalis est realis, & inducit jus in re.

48. Rursus ad majorem declarationem quæro, quid si minor vendidit & tradidit feudum solemniter & cum

decreto: Deinde infra vigintinovem ætatis annos impetravit restitutionem in integrum, qua mediante feudum recuperavit: Sed medio tempore, patronus feudum prehenderat super emptore justa non faciente, & ex defectu hominis, & jurium juxta hunc §. possidebat, utrum per * restitutionem adjudicatam resolvatur ipso jure feudalis prehensio? Breviter respondeo quòd non. Aut enim minor nunquam se contulerat in fidem patroni, nec ab eo investitus fuerat, & non resolvitur, sed perseverat prehensio, quia etiam modò respectu minoris invenitur feudum apertum, necesse igitur habet patrono adito justa offerre, & levationem manus petere, juxta notata infrà §. 63. Alioquin semper fructus cedunt lucro patroni. Aut verò antequam venderet, fuerat in fidem admissus & investitus à patrono. Et prima facie videretur dicendum, quòd eo feudum recuperante continuo resolvatur prehensio, quasi non dicatur novus vasallus advenire, sed potius antiquus vasallus ad feudum suum reverti, quoniam restitutio in integrum retrotrahitur. *l. quod si minor. §. restitutio, ff. de minoribus.* Contrarium tamen dicendum est, quòd imò est novus adveniens vasallus. Ratio; quia dicta venditio & alienatio, mero jure tenuit & valuit, & feudum verè mutatum, & in aliam manum translatum fuit, & desiit dictus minor esse vasallus, & in fide patroni. Et sic nova investitura & renovatione fidelitatis indiget. Verum quidem est, quòd nullum relevium, nulla nova jura utilia solvere tenetur patrono, *per ea quæ dicemus infrà* §. 33. *quæst.* 6. sed tamen tenetur ad novum fidelitatis sacramentum.

* Restitutio in integrum non extenditur ad fidelitatem per alienationem mero jure validâ interrupta.

49. Et si dictus emptor non præstiterit jura patrono, sed manus injectionem passus fuerit, fructus omnes sunt patroni, qui, nec ejus commissarii minimè tenentur recedere, licet sententia restitutionis in integrum per judicem exequatur contra emptorem, imò semper potest dominus frui & fructus deinceps lucrari, donec victor justa obtulerit: non tamen propter hoc liberabitur emptor à fructibus, sed æquè tenebitur restituere æstimationem, quia culpa sua amisit, ex quo prehensio patroni justa fuit, *suprà eadem gloss. num.* 42. Si verò dictus emptor fuisset à patrono investitus; per adjudicationem & executionem hujus restitutionis, feudum de novo aperitur, & de novo prehendi posset, tanquam ex vera & nova vasalli mutatione. Unde quantum ad prehensionem feudi, & ejus effectum, idem dicendum, quòd in primo membro. Secus si minor vendidisset sine decreto, ita quòd alienatio fuerit nulla, & sic nulla vera mutatio manus fuerit facta: quia tunc esset distinguendum, an aliàs ipse minor fuisset investitus, & tunc respectu evincentis, cesset prehensio super mero & injusto possessore facta, & in vim ultimæ & non interruptæ fidelitatis minor frui possit: An verò nunquam fuisset investitus, ut tunc prehensio semper perseveret, donec dictus minor, nunc fortè factus major, justa fecerit. Ex his patet, quòd quamvis quantum ad hoc, ut non sit locus novo relevio, vel utilibus juribus, non sit differentia, an contractus seu alienatio sit ipso jure nulla, an verò sit mero jure valida, sed resolubilis, deinde retro resolvatur, & ad non causam reducatur, ut latè tractabitur *infra* §. 33. *quæst.* 3. *& 7. & ferè per totum.* Tamen est differentia quantum ad effectum prehensionis feudalis, medio tempore factæ, & quantum ad sacramentum fidelitatis quod renovandum est, quoties mutatio facta est & fidelitatis interruptio. Resolutio enim & annullatio contractus nihil de se habet commune cum fidelitate & nexu clientelari. Plura alia omitto quæ occurrunt, ut tradam infrà locis opportunis, ut sic finem inveniam hujus §.

---

§. II.*

* Hic articulus novæ est consuetudinis parisiensis.

LUsufructier d'un fief peut à sa requeste, perils & fortunes, faire saisir le fief ou fiefs & arriere-fiefs ouverts, mouvans & dependans du fief dont il joüyt par usufruict, à faute d'homme, droicts & devoirs non faicts & non payez. Pourveu qu'en l'exploict qui sera faict, le nom du proprietaire du fief soit mis & apposé: sommation toutesfois preallablement faicte audit proprietaire à sa personne, ou au lieu du fief dominant, de faire saisir. Et ne peut le proprietaire bailler main-levée, sinon en payant les droicts audit usufruictier.

§. III. *

* Hic articulus olim fuit secundus.

QUand aucun fief eschet par succession de pere, mere, ayeul, ou ayeule: il n'est deu au Seigneur feodal dudit fief, par les descendans en ligne directe, que la bouche & les mains avec le serment de feauté, quand lesdits pere, mere, ayeul, ou ayeule, ont faict & payé les droicts & devoirs en leur temps, en ce non compris les fiefs qui relevent, & se gouvernent, selon la coustume de Vexin le François. [Esquels * fiefs, qui se gouvernent selon la coustume dudit Vexin, est deu relief à toutes mutations: Et aussi ne sont deubs quints.]

* Inclusa adjecta sunt per novam cõsuetudinẽ.

HÆres per lineam directam descendentem in feudo succedens, non tenetur patrono, nisi oris professione, manuumque porrectione, clientelare officium agnoscere, spondereque, cum fidelitatis sacramento: dummodo parentes & ascendentes sui feudalia jura tempore suo solverint. Exceptis feudis, quæ renovantur & reguntur secundum consuetudinem Vulquecini Gallici. H. D.

PRæsupponendum quòd per omnes ferè consuetudines hujus regni exceptis tamen ad minus 26. quæ usibus feudorum, Insubriæ Provinciæ, Navarræ confirmantur in hoc, quatuor designatis *supra §. gloss. 8. quæst. 5. num.* 24. quandocunque feuda aperiuntur, seu quando accidit mutatio vasallorum, feudo transeunte ad aliam personam: debentur patronis ultra recognitionem fidelitatis, quæ est inseparabilis à feudo (utpote ejus substantia & forma) quædam jura & commoda pecuniaria, quæ communiter vocantur relevia, seu aptius relevamenta, ut tradetur infrà §. 33. Idque diversimodè pro moribus cujusque loci, hîc autem dicitur, quando translatio feudi fit per successionem in linea directa descendentem, illa jura non deberi de jure communi consuetudinis nostræ: sed solam fidelitatis exhibitionem & recognitionem, quam fidem & homagium vocant. Idem absolutè & sine exceptione cautum est, quando non persona vasalli, sed solum persona patroni mutatur *infra* §. 48.

SUMMARIA GLOSS. I.

1. *Filius censetur eadem persona cum patre.*
2. *Verbum natus ex corpore verificatur in nepote, etiam ex filia.*
3. 4. *In successione liberorum cessat vectigal & gabella.*
5. *An hic. §. habeat locum in feudis qua lege contractus vel substitutionis deferuntur.*

GLOSS. I. IN VERBO

Par succession.

NAturalis & civilis est ratio hujus consuetudinis.

*Filius eadem persona cum patre.

Quoniam 1. * filius censetur una & eadem persona cum patre *l. fin. in fin. C. de impuberum & aliis substitut. §. et qui. Institut. de inutil. stipul. l. cum scimus. §. fin. de agricolis & censit. lib.* 11. *C.* & vel patre vivo quodammodo dominus bonorum patris, à quo moriente non dicitur de novo in filium transferri, sed continuari dominium, nec censetur filius rem acquirere, sed ejus liberam administrationem consequi, *l. in suis. ff. de lib. & posthum. in §. sui autem. Institut. de hæredit. quæ ab intestato deferunt.* Igitur quando vasallus moritur relicto filio, vel alio naturali & legitimo descendente, non videtur mutata persona vasalli, nec fieri translatio feudi in alium, sed continuatio in eundem. Et quamvis quilibet etiam extraneus hæres fingatur eadem persona cum defuncto, quem adita hæreditate repræsentat, ut in *Authent. de jurejurand. a morient. præstit. in princip. collat.* 5. & hodie per consuetudinem regni & ferè ubique per statuta ipso jure sit dominus, & possessor sine alia apprehensione facti, ut latè habetur infra §. 132. tamen non habet jura suitatis.

2. Quæ solis competunt liberis, in quibus longè perfectius, & evidentius apparet continuatio dominii, ait Jurisconsultus in *dicta l. in suis*, quæ non solum in filiis procedit, sed etiam in omnibus liberis utriusque sexus in infinitum: nimirum concurrente sanguinis continuatione: ex qua unum & idem & immediatè dicitur quicquid * naturali sanguine continuatur, inquit Baldus in *l. 1. collat. 1. versic. quaro quid. C. de condit. insert.* ubi vult quòd nepos ex filia, dicatur natus ex corpore avi sui materni, quòd faciat deficere fideicommissum, quo idem avus erat gravatus, sub hac præcisa conditione, si decederet sine filiis ex suo corpore natis, & omnes doctores ibi sequuntur. Probatur in *l. libertorum in fin ff. de verbo signific.*

*Sanguinis naturalis continuatio quando operetur.

3 Hinc est quòd statutum * solvendæ gabellæ, de acquisitione hæreditatis, vel cujuscunque dominii, (addo etiam possessionis, quia eadem est ratio:) non habet locum in filio succedente patri, nec in alio quovis descendente ex liberis, ut decidit Ang. Joann. Imol. Raph. Curtius *de l. in suis*, quamvis Alexand. ibi contrarium velit & malè, quinimo etiam si statutum loquatur de lucro obtingente, idem dicendum est, ut ibi tenet Lancelot. *Decius reprobata distinctione* Aretin. ibi idem sentit. Ang. in *l. cum in adoptivis, col. 2. versicul. nota quòd pater*, ubi in adoptivis fatetur locum esse statuti. *C. de adoption.* & firmat Joan. Plat. in *proœm. Institut. in verbo Alemanicus*, & in *l. unica. not. 2. Cod. de impon. lucrativ. descript. lib.* 10. per illum textum clarè probant Barba in sua Joannina. (ita gloriosus ille *Siculus vocat verbosum quoddam suum commentum*) *collat.* 36. Philipp. Decius in *l. fin. collat. 3. notab. 2. C. de edict. divi Adrian. toll. Philip.* Corsi in *consil.* 186. in hac consultatione, *col. 1. volum.* 3. *Phillip. Decius Authent. praterea. num.* 20. *C. unde vir & uxor.* Guillelmus Benedict. in *repet. cap. Raynutius. verb. mortuo itaque testatore 2. num.* 52. quia in filiis non dicitur hæreditas parentum obvenire titulo * lucrativo, quum sit quasi debita. Alexand. *consil.* 144. *num.* 15. *consil.* 198. *collat. fin. lib.* 6.

*Vectigal acquisitorum cessat in successione descendenti.

* Lucrativo titulo hæreditas liberis obvenire non dicitur, sed ut debita.

4 Et proprius ad terminos nostri §. dicit gloss. *fin. in fin. in cap. unico de feud. cognit.* quòd filii succedentes patri in feudo, non acquirunt feudum: sed adquisitum capiunt, & sequuntur ibi Jacob. Bell. Bald. Martin. *Laud. Alvarot. Cardin. Alexand. & Joann. Bapt. Caccialup. in repet. in 6. parte, in ultim. different. Baldus in cap.* 1. *collat. ultim. an mutat. vel alias imperfect. in usibus feud.* & latissimè *Andr. Tiraq.* in *repet. l. si unquam*, in *præfation. num.* 22. *C. de revocan. donat. Adde Baldum* in *cap. qua in Ecclesiarum, collat.* 8. *versicul. extra quaro. de constitut.* ubi appositissimè ad materiam nostram decidit, quòd quando fit renovatio feudi in persona filiorum non debet solvi laudimium seu capsoldum. Idem Alexand. *consil.* 5 *num.* 3. *lib.* 5. Et quod ex donatione feudi facta in descendentes non sit solvendum laudimium, decidit Alberic. Brun. in *consil.* 43. *collat. fin. versicul.* 3. *videndum, inter consilia. feudalia.* Et sic optimo jure & æquissima ratione statutum est in hoc §. quod filiis, vel nepotibus, succedentibus patri vel matri, aut avo seu aviæ, in feudo, nulla laudimia, nulla relevamenta, nulla alia onerosa jura debeantur patronis: sed solum honorifica jura agnitionis & sponsionis clientelaris obsequii, quæ propriè & essentialiter sunt feudalia.

Idem * dicendum si succederent pro avis, & indistinctè in tota linea recta descendenti. Quòd enim pater & avus hic nominantur, gratia exempli est majorisque frequentiæ, & sic non restringit, per notata Anto Corsi. in *singul. verb. frequentia.*

* Ad avum & ascendentes extendi tur sæpe quod de patre dicitur.

Quod autem hic dicitur de obventione feudi per successionem: * idem si obveniat per donationem in anticipationem successionis, *ut infra* §. 17. Secus si per donationem absolutam, vel virtute substitutionis, sive conventionalis sive testamentariæ, aut aliam quamcunque viam, *ut dicemus infra* §. 33.

* Donatio in anticipationem successionis differt à simplici donatione.

5. Sed occurrit valdè necessaria quæstio. Certum est quòd dispositio hujus §. habet locum in feudo hæreditario: Sed dubitatur an habeat locum in feudo, * quod lege contractus defertur: sive hoc procedat ex lege investituræ, & infeudationis, sive ex pacto apposito in donatione vel legato per vasallum factis; quia hæc quæstio majori discussione indiget, & ad plura utilis est, quàm prima facie videatur: nedum enim spectat ad relevia, sed etiam ad jus primogenituræ, nedum quando liberi succedunt gradatim post patrem, sed etiam quando veniunt ad doarium maternum: quæ omnia melius simul expedientur, non tradam in hoc §. nec in §. 13. qui satis onusti sunt, sed *infra* §. 137. quantum ad successiones & primogenituras, & §. 33. quæstione 26. quantum ad relevia.

* De feudo quod lege contractus defertur.

SUMMARIA GLOSS. II.

GLOSS. II. IN VERBO

Descendans.

* Ascendentes si liberis suis succedant in feudo, quæ jura patronis feudi sui debeant, an utilia seu onerosa, an verò solũ honorifica.

QUid è converso 1. * de ascendentibus in eâdem directâ lineâ? Videtur secus esse, quia licet ascendentes quandoque ordine turbato succedant descendentibus, tamen non dicuntur venire ad rem suam, seu debitam, vel quasi. Textus in *l. nam & si parentibus, in princip. ff. de inoffic. testam. l. scriptor. in fin. ff. unde lib.* quemadmodum è converso dicitur, in filiis & aliis liberis *d. l. in suis ff. de lib. & posthum.* quod jam sunt domini; & alibi, quod eis naturali jure hæreditas parentis debita est, vel quasi, *d. l. unica de imponenda lucrativa descript. lib.* 10. *C. l. cum furiosus.* §. 1. *C. de curatore furiosi vel l. fin. §. penult. C. de codicil. l. penult. §. omnia. ibi, naturalia debita. C. de adoption. l. & quia ff. pro socio. l. cum ratio. in princip. ff. de bon. damnat.* hinc ex quocunque capite succedant, semper sunt sui hæredes parentibus. Textus singularis in *l. de bonis. §. hunc autem, ibi, quoniam sui sunt, vel ex illa qua cognatis datur. ff. de Carbon. edict.* secùs in parentibus, quibus repugnaret esse suos hæredes liberorum, ut patet per textum & notata in *§. sui autem. Ista de hered. qualit. & differ. in l. si filius hæres ff. de lib. & posthum.* nisi tamen in rebus profectitiis, seu à parentibus donatis, *l. quòd scitis. C. de bon. quæ lib.* & dicam infrà §. 128. Cæterùm doctores vulgo tenent, quod statutum de gabella vel lucro hæreditatis, acquisitionis, aut lucri cujuscunque, habeat locum quando parentes succedunt liberis, per notata doctorum in *d. l. in suis.*

2. Contrarium tamen puto verius, ut sit idem in parentibus quod in liberis, & stet regula uniformis, in omni successione lineæ directæ, sive descendentis, sive ascendentis, ut nulla jura utilia seu onerosa, sed solùm honorifica debeantur: probo per textum clarum *infra* §. 33. in clausula *fin.* ubi simpliciter & indistinctè ab onere & jure relevamentorum excipitur successio lineæ directæ, nec distinguitur an sit descendens, an ascendens: igitur simpliciter absque alia distinctione est intelligendum.

*Generaliter dictum generaliter intelligitur, & quomodo.

3. Lex enim non est ab homine distinguenda, sed * generaliter intelligenda, per regulam *l. de pretio. ff. de publiciana in rem action. l. 1. §. & generaliter. ff. de legat. præstand. l. regula. in fin. ff. de juris & facti ignorant.* quod procedit etiam, dato quod major esset ratio in una specie generis quàm in alia, quia nec in hac debet fieri restrictio, sed generaliter observari: per textum in *l. 1. §. quod autem. ff. de aleatoribus l. in fraudem, in fin. ff. de testam. milit. in dicto* §. & generaliter. Philipp. Decius in *rubr. ff. si certum petatur, num. 19. in lect. 1. & l. 1. collat. 2. eod. in l. fin. collat. 7. C. unde lib. in l. si emancipati, collat. 1. C. de collat. in l. unica, collat. 4. C. de sentent. quæ pro eo quod interest, in cap. 1. collat. 3. de probat. in cap. cum sit Romana, collat. 9. de appellat. in cap. non liceat, collat. 2. de prabend.* Optimè facit, quod immunitas lucrativæ descriptionis data liberis succedentibus parentibus, æquè vice versa datur parentibus succedentibus liberis, *l. unica,* & ibi hoc tenent Bartol. Baldus Angel. Perusi. Luc. *de Penna. Joann. Platea. Andreas Alciat. & omnes. C. de imponenda lucrat. descript. lib.* 10. Et in specie, quod linea ascendens non minus libera sit à releviis feudalibus, quàm linea descendens, exprimit consuetudo Trecensis §. 25. Sed idem intelligitur in aliis consuetudinibus, in quibus non est expressum, ut infra *eadem gloss. num.* 9.

* Argumentum à contrario sensu quomodo valeat, & utrum in feudis liceat argumentari ex adversis, seu à contrario sensu! Vide Curtii tractatum de feudis parte 1. quæst. cap. 4. & Everardũ in Topicis, loco à contrario sensu.

4. Non obstat quod in hoc §. ubi principaliter tractatur de immunitate successionis directæ, fit solum mentio de linea descendenti, & non de ascendenti, quia hinc non sequitur solam lineam descendentem esse immunem, nec ad hoc potest hic §. induci a * contrario sensu, quia ut notat Anton. Butr. in *cap. cum apostolica, in ultim. annot. de his quæ fiunt à prælat. sine consens. cap.* argumentum à contrario sensu debet strictè assumi ad limites verborum, & dispositionis sensus directi, & per istud argumentum cessat duntaxat illud quod in sensu directo disponitur, non autem inducitur dispositio contraria in oppositum in casu converso: & sic tunc demum procedit quando non potest dari medium, inter sensum qui directo habetur, & illum qui à contrario colligitur, ita notat & determinat Philipp. Decius in *l. 1. collat. 8. & 9. num. 38. & collat. 15. num. 53. ff. de officio ejus cui mandata est jurisdictio. & in consil. 216. collat. fin. consil. 264. per totum consil. 386. collat.* 2. sic in proposito iste §. disponit, quod non debeantur jura onerosa à descendentibus in linea directa: benè sequitur quod non negat expressè in casu converso scilicet in ascendentibus: & ita immediatè ad verborum limites est arguendum. Sed non sequitur, quod disponat ascendentes ad illa teneri: quia esset inferre aliam dispositionem de novo, quam textus non intendit, & sic illud relinquitur juri communi, quo non debentur hujusmodi relevamenta: hinc decidit Baldus post Jacob. Bell. *in l. 1. ad fin. C. de inutil. stipul.* quod statutum dicens minorem quindecim annis non posse se obligare sine certa solennitate, non censetur post illam ætatem habilitare majorem quindecim annis ultra jus commune: sed solum cessat dispositio statuti. Sed certè hæc theoria Butrio, & Decii nihil aliud est quàm destructio & explosio argumenti à contrario sensu.

5. Aliter posset responderi, quòd argumentum à contrario sensu non potest assumi à dispositionibus negativis, qualis est dispositio hujus §. & tenet Bald. in *l.* 2.

C. de condit. inser. sequitur Petr. Anchar. in repet. cap. canonum statuta. ad fi. col. pen. versic. alibi etiam dicit Bald. de constitu. Iason. in l. 1. in princip. col. 12. versic. quarto limita. Sed istud reprobat Alexander, & bene, in dicta *l. 1. in not. 4. in fin. 1. col. & in col. 12. in fi. & in d. l. 2. in addit. ad Bald. per text. in l. si quis ita libertatem. §. fin. ff. de statulib.* & latè recitat Everard. in *locis legali. in loco a contrario sensu: col. 12.* & contrarium tenuit Bald. sibi contrarius in pulchro casu, in *l. voluntas, col. 2. versi. pone concessum, C. de fideicommiss.* & etiam ut vult Philip. Decius in *d. l. 1. col. 19. num. 54.* data paritate terminorum, æquè procedit argum. à contrario sensu ex verbis, & dispositionibus negativis, sicut ex affirmativis, quamvis malè conetur reprehendere Alexandrum.

6. Ideo melius & brevius respondetur, quòd per dispositionem expressam *d. §. 33.* constat simpliciter non deberi relevamenta in translatione feudi, quæ fit in successione directa, igitur ex quo habetur dispositio expressa cessat tacita, qualis est illa quæ resultaret ex argumento à contrario sensu, ut not. per omnes in *d. l. 1.* & maximè attento, quòd hujusmodi onera sunt contra jus commune, non debet esse locus argumenti a contrario sensu ad correctionem juris communis, per text. in *d. l. 2. C. de condition. insertis.* Ulterius * ergo dico, quod argumentum a contrario sensu nihil est aliud quàm tacita & verisimilis mens de contrario, in casu opposito: & sic hoc argumentum non procedit, nisi demum quando in casu opposito est contraria ratio, & tacita contraria mens, & nulla alia concurrit verisimilitudo, aut tacita præsumptio hoc impediens: alioquin nullomodo procederet, quia non satis, nec sufficienter constaret de illa tacita & opposita mente in casu opposito seu contrario, & ita intelligo & modifico omnia latè super hoc argumentum notata in *l. conventiculam, C. de Episcopis & cleri.* Et in *d. l. 1.* At in nostro §. licèt in casu opposito videlicet in ascendentibus, non sit tam fortis ratio eximendi ab hoc onere, sicut in descendentibus: per allegata in *gloss. præcedent. & in princip. hujus glossæ:* tamen non est ratio opposita, & sic non debet nec potest inferri oppositum casus directi, imò apparet quòd quodammodo ferè eadem vel similis est ratio propter magnam conjunctionem, & unionem personarum, quam ob rem vult text. non minus subveniri ascendentibus, quàm descendentibus: in *l. nam & si parentibus. in prin. ff. de inoffic. testam.* unde rationabilius & melius posset inferri, idem esse in casu converso, videlicet in ascendentibus ex successione liberorum, etiam citra expressam & generalem exceptionem *d. §. 33.*

* Vera ratio & vis argum à contrario sensu.

7. Sed adverte quod dictus §. 35. quem pro sententia nostra principaliter adduximus, videtur eam funditus subvertere, quia ibi ponitur regula universalis in omni mutatione, sive per obitum, successionem, donationem, aut alias quovis modo, semper debetur relevium: Sed nec ibi, nec hic, nec alibi, per totam hanc consuetudinem excipitur casus lineæ directè ascendentis, videlicet quando parentes succedunt liberis. Igitur remanet in dispositione directæ regulæ universalis. Nec obstat si dicatur quòd imò excipitur in dicto §. 33. per illa verba, *Fors que en succession*, junctis verbis finalibus: quia respondetur quòd illa clausula, *Fors que en succession*, non stat per se, nec est perfecta & determinata in se: sed jungitur in eadem oratione & conceptione sermonis, cum alternativa immediate sequenti, *Ou en donation:* Et simul cum illa pariter determinatur ad casum lineæ directæ: Sed ista secunda pars alternativæ, de donatione, non potest intelligi nec verificari, nisi de donatione collata in descendentes, ut patet per illum textum, quia non donat ascendentibus in anticipationem successionis, sed descendentibus tantum. Igitur etiam prior pars alternativæ non debet intelligi, nisi de successione collata in descendentes, *argument. l. 1. ubi Bartol. & Socin. ff. de rebus dubiis* facit quòd clausula quæ non stat per se, sed suppletur & perficitur à sequenti, recipit qualitatem & modificationem sequentis, per not. Bartol. in *l. in repetendis, ff. de legat. 3. & quæ not. doctores in l. petens, super verbo statim, C. de pact.* Præterea illa ultima verba, *en ligne directe:* veniunt ad simultaneam determinationem utriusque præcedentis fallentiæ, videlicet successionis, & donationis: igitur pariter & æqualiter utramque determinare debent, *l. jam hoc jure, ff. de vulg. & pupil. l. in testamento, C. de testam. milit. l. fin. C. de sentent. & interloc. omni. jud.* Sed illa ultima verba, non possunt determinare fallentiam donationis, nisi in donatione facta descendenti duntaxat, ut ibi patet. Igitur non determinat fallentiam successionis, nisi in successione directa & descendenti duntaxat.

8. Tum saltem non potest negari obscuram esse exceptionem respectu ascendentium: igitur in * dubio standum dictæ regulæ universali. Bald. in *l. si tutor. in fin. C. de servo pig. dato manumiss. & in l. omnes populi. col. 10. D. de justit. & jure. Petr. de Ancharan. in rubr. de reg. jur. in 6. Philipp. Deci, in l. certum, in princip. D. si cert. peta. & l. 1. num. 8. ff. de reg. jur.* Unde cùm patronus petens relevium ab ascendente habeat intentionem fundatam in regula dict. §. 33. fienda videtur interpretatio contra novum vasallum, qui habet se fundare in verbis *l. veteribus, ff. de pactis.* Alexand. in *l. si pascenda. C. de pact.* Decius in *cap. in præsentia, col. 17. de probatio.* cum similibus. Et exceptio obscura non relevat. Bart. in *l. 1. ff. de except. l. 1. §. Labeo. ff. de fluminib. l. Titia textores, & ibi Ias. per illum text. ff. de legat. 1.* Postremò tota illa clausula. *Fors, &c. in dicto, §. 33.* videtur adposita ad vitandam repugnantiam dictorum in præcedentibus, videlicet in hoc §. & in §. 20 *infra eo.* ad quos §§. videntur tacitè referri & concordari.

* In dubio standum regulæ.

9. Sed in hoc §. & in §. 26. sive in successione, sive in donatione, nulla immunitas datur ascendentibus, sed solum descendentibus, in linea directa: & spectata serie, & discursu hujus consuetudinis, hæc videtur ejus mens: quoniam si voluisset eandem immunitatem intelligi in linea ascendenti, facile expressisset, ut in simili inquit text. *in l. unica § si vero, C. de caduc. tollen. cap. ad audientiam, de decim.* Sed his adhuc non obstantibus sto in priori sententia. Quia cùm successio filii satis de se luctuosa est, & dura fortuna patri & matri, inquit text. in *l. si qua mulier. ad fi. C. ad senatuscons. Tertyllia.* & sic & parenti & afflicto non æquū hujus oneris afflictionem superaddere, maximè cùm sit onus odiosum, & restringendum, ut dicemus *infrà §. 33. in princip.* Unde multum rationabilis est consuetudo Turonensis, *in tit. des rachapts & ventes, §. 2.* Ubi vult non deberi relevia in omni successione directa, nec etiam in collaterali inter fratres vel sorores. Et communiter reliquæ consuetudines vel expresse disponunt, relevium non deberi in linea directa, sive ascendenti, sive descendenti; *ut Trecensis, §. 15. & Calvimontis, §. 16. & §. 40.* vel simpliciter dicunt non deberi in linea directa, *ut Aurelianensis, §. 36. & de Lorris eo. tit. §. 33.* Nec est aliqua consuetudo in hoc regno (excepto Vulquecino: quod propriè non est consuetudo, ut dicam *infra eo. gloss. fin.*) quæ exigat relevia ab ascendentibus in linea directa: quare non censeo admittendum, quòd exigantur de nostra consuetudine: quum id expresse non disponat. Potuissem unico verbo quod sentiò exprimere. Sed ut liqueat me non neglectim susceptum munus tractare: & quia audivi quosdam nedum in dubium revocare, sed etiam contrarium durè opinari, quàm breviùs & clariùs potui, disserui.

10. Sed quæro utrum hic textus habeat locum in filio adoptivo, vel arrogato tantum? Dic breviter quòd non, quia, ut dicemus *infra §. 122.* hujusmodi cognitione legali tantum non utimur ad effe-

* De adoptivo filio & quæ sint adoptivo.

rum jura apud Gallos: adde de adoptivorum successione in feudis. Ardizonem tractatu de feudis, cap. 137. *vers.* adoptivi verò filii, & Curt tractat. de feudis parte 3. tractatu 1. *membro* 3. *verb.* undecimo quæro *an filius adoptivus.*

tum succedendi, vel retractus proximitatis, ut dicemus *infra tit. 16. ad fi.* §. 186. Et latè tenent doctores Andr. Tiraq. in *tract. de retract. proximitatis.* §. 1. *gloss.* 8. *num.* 16. nec potest legitimus tantum quicquam habere vi successionis: sed solum vi donationis, aut contractus: nec erit saisitus per hanc consuetudinem, sed solum si qua præcesserit traditio vera vel ficta. Et sic omnino debebuntur patrono jura sua, ac si in extraneos feuda essent translata: quod amplio, etiam si esset arrogatio auctorata à principe, *per l. nec annus, C. de adopt. cum similibus.* Amplio etiam si esset tanquam filius cum onere nomen, & insignia familiæ deferendi, donatarius universalis vel universaliter institutus, deficientibus naturalibus & consentientibus collateralibus, adhuc non est saisitus per consuetudinem, sed tantum apprehensione, *ut in l. cum heredes. ff. de acquir. vel amit. possess.* & de consensu vel permissione eorum, ad quos alias spectaret, ut dicam *infra titul.* 11. §. 120. utque anno sesquimillesimo quinquagesimo septimo respondi Do. Joanni Plateano, subsidiorum & tributorum regiorum præsidii primo dignissimo, Adoptio peculiare jus est Romanorum, sicut & patria potestas, *instit. de patria. potest.* §. 2. Nec Græcis quidem competit nisi usurpatione, unde apud eos υἱοθεσία (quo etiam beatus Paulus utitur *Ephes.* 1.) compositum nomen est, cùm apud Romanos adoptio sit simplex. Et quemadmodum Galli quadantenus tantum utuntur patria potestate, ita & adoptione. Patria potestas non dat, nec tollit jus suitatis vel succedendi apud nos, ut nec inter emancipatos & multo minus adoptio. Reliquum dicam infra §. 122.

SUMMARIA GLOSS. III.

1. 2. Homagium *tripliciter accipitur.*
3. *Qui sint liberi? Sed conditionata servitutis.*
4. 5. *Servi quos vocant* manus mortuæ, *reliquia sunt veteris paganismi.*
6. *Iurisdictio est ad tuitionem & commodum subditorum.*
   Subditi non tenentur ad homagium vel sacramentum erga dominum iurisdictionis.
7. *An domestici teneantur iurare fidelitatem domino suo?*
   De potestate œconomica & castigatoria in domesticos.
8. *Quando possit dominus inter se & domesticos iudicare.*
9. *Intellectus* §. si verò forsan. *in Aut.* de quæstore colla. 6.
10. *Solus rex fundatam ipso iure habet intentionem in omni iurisdictione & imperio in toto regno.*
11. *Solus judex regius antonomasticè est ordinarius.*
12. *Subditi inferiorum nequeunt per se declinare iudicem regium.*
13. *Iurisdictio ordinaria non devolvitur ad superiorem ex negligentia: sed benè iurisdictio competens de iure speciali.*
14. *Homagium idem est quòd fidelitatis sponsio.*
   Quomodò accipiendum, homagium pro spiritualibus præstari, vel non.
15. *Homagium tertio modo sumptum, duplex est.*
16. *Forma & solemnitas homagii.*
17. *Quàm reverenter & obsequiosè patronus adeundus à cliente.*
18. *An fidelitas investituram præcedere debeat, vel contrà?*

GLOS. III. IN VERBO.

La bouche & les mains.

ISTA verba cum his duobus sequentibus in textu *serment de feauté*, significant id, quod vulgò Galli vocant fidem & homagium: sive unico verbo breviùs & aptiùs loquendo, fidelitatem facere.

* Homagium quid. V. Chassaneum in consuetudines Burgundiæ, *rub. des fiefs,* § 3 in verbo, *en hommage,* & Boërium in consuetud. Bituricenses, titulo *des fiefs.* §. 3. in verbis, *faire foy & hommage.*

* Homagium trifariam accipitur.

1. Homagium autem vox est barbara, non solùm jure civili etiam tempore Justiniani ultimi auctoris incognita, sed etiam adhuc tempore compilationis libri usuum feudorum: ubi nulla omninò fit mentio de hoc verbo, sed usitatum Francis & Gallis in Italiam irrepsit, & à jure canonico passim usurpatur, ut tradunt Mar. de Fan. in *suo tract. de homag.* (quem inseruit specul. *in tit. de feud.* §. *quoniam*) Andr. Iser. in *cap. unico. de nova form. fidelit. col.* 2. Jacob de S. Georg. in *tract. de homag. in princip. Jas. in proœ. feud. col.* 3. *numero* 7. Et nota quòd homagium * tripliciter accipitur, Primò ratione servitutis, vel quasi ipsiusmet personæ. Secundò, ratione simplicis iurisdictionis. Tertiò, ratione feudi. Primo modo propriè dicitur, secundo, & tertio modis impropriè & metaphoricè.

2. Tunc enim verè dicitur homagium, quando quis est homo alterius, & se talem recognoscit, idque personam ipsam afficit: quia servili cuidam conditioni subjicitur, non tamen propriè & absolutè est servus, veteri illa & misera juris gentium servitute, de qua in *l. & servorum, ff. de statu. hom. in l.* 1. *& 2. ff. de his qui sunt sui vel alieni iuris,* & in locis vulgarib. sed personali quadam conditione est astrictus, sicut ferè in simili servi * illi ascriptitij seu colonarii, glebæ astricti, qui dicuntur servi, ut est textus in *l. quemadmodum, in princip. in l. diutius, ubi gloss. pen. C. de agric. & censit. lib.* 11. & fugiendo dicuntur sese furari. text. in *l. cum satis, in princip. cod. titul.* sunt ergo servi, scilicet respectu conditionis ascriptitiæ, & sic largè & impropriè, quia verè sunt liberi, *cap. 2. de Judæis.* Imò etiam ingenui, licet habeant libertatem conditionatam, textus in *l. cum satis, §. cum autem, cod. tit. l. 2. ibid. pene est, ut quadam deditii servitute videantur, C. in quibus caus. coloni censiti dom. accens. poss. & bonus* text. in *l. unica. ibi, licet conditione videantur ingenui, servi tamen terræ ipsius cui nati sunt existimantur, de colonis Thracens. lib.* 11. *Cod.* censentur enim quid immobile & pars fundi, text. in *d. l. quemadmodum, & in d. l. cum satis,*

* Ascriptitij qui.

satis, in princip. de agrico. & censitit. l. si quis inquilinos, in princ. ff. de legat. 1. quamvis reliqua instrumenta feudi sint, & censeantur mobilia, *l.* 1. *&* 2. *C. de verborum significatio. tradit Baldus in l.* 1. *collat.* 5. *versic.* 3. *C. de servis fugitivis.*

* Servi conditionatæ libertatis qui hodie dicantur, ad. de Chassaneum in consuetud. Burgundiæ Rubrica *des mains-mortes.*

3. * Ita sunt adhuc hodie quidam servi conditionatæ libertatis, qui verè sunt liberi, quia possunt possidere, & habere bona propria sicut ascriptitii, *l. hi penes C. de agrico. & censit.* & testamentum facere citra domini præjudicium, *l. si quis presbyter. C. de Episcopis & cleri. gloss.* & doctores in *d. l.* 2. *in versic. alienare. in quibus caus. colon. censiti dom. Specul. in tit. de instrum. edi.* §. *compendiose, col.* 1. *vers. quid de ascriptitio. Bald. in l. si quaramus, col.* 1. *num.* 4. *ff. de testament.* Hinc de his loquens Joann. Faber. non vocat eos servos, sed homines ascriptitios seu conditionatos, *instit. de interdict.* §. *retinende, col.* 3. *versic. sed quid si homines.* Differunt tamen ab ascriptitiis, quia possunt renuntiare glebæ, seu omnibus bonis quæ tenent ab eorum domino, & sub eo, in conditione servili, & illis domino resignatis, sibi deinde liberè acquirere, & jure plenæ & perfectæ libertatis potiri. Alioquin tenentur servilem hanc conditionem recognoscere, quod vulgò dicunt *advoare. &* istud verè & propriè loquendo, est homagium facere, nempe se hominem alterius recognoscere, & subjectum jure servitutis personalis, quæ diversimodè in pluribus juribus consistit, pro more cujusque regionis, ut potest videri in consuetudinibus ducatus Burgundiæ, & præfecturarum Trecensium, & Blesensium, & quorundam aliorum locorum hujus regni.

4. Ubi etiamnum reperiuntur nonnulli hujusmodi servi, seu verius homines conditionatæ libertatis, quos Galli vocant *gens ou serfs de main morte.* Sunt tamen magis liberi, quàm illi quondam ascriptitii, ut dixi, & hodie minus stricti, & longè melioris, & liberioris conditionis, quàm olim fuerunt tempore barbaricæ illius impressionis, quæ ubique terrarum viguit ante adventum domini nostri Jesu Christi, & Christianismum susceptum, cujus antiquæ barbariei, puto hujusmodi personales servitutes esse quasdam qualesquales reliquias, quarum nullæ supersunt, in hac felici Parisiorum provincia, sed omnes vel infimi rustici, sunt planè ingenui, & vera integra naturalis juris libertate gaudent. Ideo de his amplius tractare supersedeo & remitto ad Jacobi. in *tracta. de homagi. & in tract. de operis, & ad gloss. Chass. in consuetudin. Burgund. tit.* 9. *des mains-mortes, in rubr. & per tot.* Solitus eram dicere, quos vocant servos manus mortuæ, * reliquias esse veteris paganismi, donec recens historia me docuit, etiam recens esse refugium & asylum contra tolerandam tyrannidem, ut a tempore Francisci primi, qui exactiones illas (quas talias vocant) pluribus sæculis, post sæculum Caroli Magni inventas, & initio ad tempus tantum receptas, mirum in modum auxit, usque adeo ut ingens multitudo è Picardia & Neustria multiplicata exactionum, & novorum exactorum, & quæstuariorum judicum, onera ferre non valens, solum vertere coacta sit etiam extra regnum, cladem illam fugiens, barbarica incursione non minorem, & in nemoribus, & desertis Sequanorum (*Comitatum Francum vocant*) ad culturam reducendis, hujusmodi servili conditioni, quam *manus-mortua vocant*, sese subjicere, ut anno sesquimillesimo quinquagesimo sexto, non sine magno dedecore Galliæ vidi.

* Servi quos vocant *manus mortua*, reliquiæ sunt veteris paganismi.

5. Sunt tamen * duæ species hujusmodi servitutis: una quam personalem vocant, quæ sequitur servum quocunque locorum profugerit, & bona acquisiverit, adhuc viget in paucis locis Galliæ. Alteram realem vocant, quia servi, cedendo domino prædia quæ ab eo tenent in hanc conditionem, liberi sunt, *ut suprà eodem gloss. num.* 3. frequentiores sunt in Burgundia, quàm in ulla parte Galliæ, in qua vide *consuet. Trecensen. tit.* 1. *& Calvimontis Bassignaci sub Lingonibus tit.* 1.

* Manus mortuæ duæ species.

6. Secundo modo, ratione Jurisdictionis, domini locorum, habentes territorium & jurisdictionem, solent subditos suos, & inhabitantes, vocare homines & hospites suos, qui tamen purè liberi sunt, quia potestas jurisdictionis libertatem subditorum non minuit, sed auget, & tuetur, quum ad eorum protectionem, & communem utilitatem sit introducta. * Alioquin non esset jurisdictio, sed tyrannis, aut barbarica impressio: debent autem subditi, obedientiam, & fidelitatem domino, sub cujus jurisdictione degunt, idque jure divino, *ut Matth.* 22. *Reddite quæ sunt Cæsaris. Cæsari, & quæ sunt Dei, Deo*: Et *ad Romanos cap.* 13. *Omnis anima potestatibus sublimioribus subdita sit,* &c. Et 1. *Petr. cap.* 2. *Subjecti igitur estote,* &c. *Deum timete, regem honorificate, &* 1. *Regum* 13. *Qui non obedierit principi, morte moriatur.* Et habetur *in cap.* 2. *de majorita. & obedi.* jure naturali gentium & civili. *l. veluti. ff. de justit. & jur.* non tamen de jure scripto tenentur ad præstationem alicujus homagii, vel juramenti, nisi in locis ubi hoc habet consuetudo, ut Mediolani, & apud Insubres. Patet per text. consuetudinis in *cap. unico, in fin. qualiter jurare deb. vas. in usibus feud.* & ita inquantum Baldus Alva. & alii ibi, *Bald. de pace. Constant. in v. vasallique nostri* Jac. de S. Georg. in *investi. feud. in ver. quidqui. investi. præsti. jura. fideli. col.* 2. *& in tract. de homog. col.* 7. *versic.* 8. *Guid. Pap. in decis. Delph.* 307. dicunt juramentum fidelitatis debitum & præstandum à subditis ratione jurisdictionis dominis suis, debet intelligi, supposito statuto vel consuetudine particulari loci.

* Homines pro subditis.

* Jurisdictio est ad tuitionem & commodum subditorum.

* Jurate subditi domino suo fidelitatem utrum teneantur.

Cæterum quamvis satis sit rationi consonum hujusmodi juramentum à subditis præstari, tamen citra specialem consuetudinem, non puto ab eis exigendum, nec eos posse compelli, nisi à supremo domino, nullum in superiorem cognoscente, qui * est in suo regno νόμος ἔμψυχος. 1. lex animata à Deo hominibus demissa, inquit text. in *Auth. de consulib. ad fin. collat.* 86. cui plenaria nemine excepto debetur fidelitas, *cap.* 1. §. *præterea si inter.* & ibi Baldus. *ad fin. de prohib. feud. alien. per Fed.*

Rex νόμος ἔμψυχος.

7. Huc accedit, quòd præfati doctores in *dict. c. unico. qualiter juram. deb. vasall.* per illum text. dicunt familiares, domesticos seu ministros, colonos, & reliquos teneri, ad præstandum juramentum fidelitatis domino suo, qui in eos videtur habere jurisdictionem & coërcitionem temperatam, secundum Baldum Alva. & alios, *d. cap. unico*, per text. *l. Federicus.* §. *si ministerialis, de pace tenenda in usib. feud. l. si quis fortè.* §. *si quos. ff. de pœnis*, qui non probant, qui loquuntur in ministris comitis vel proconsulis, habentis in eos publicam & ordinariam jurisdictionem. Ideo dicendum, quòd propriè nullam jurisdictionem seu publicam potestatem dominus in suos domesticos habet, sed œconomicam potestatem, & correctionem seu emendationem privatam. quæ etiam usque ad mediocrem, seu levem coërcitionem & castigationem extenditur, ut habetur in *titul. de emendat. servor* & in *tit. de emend. propinq. C.* text. est in *Auth. de nupt.* §. *ascriptitio. ibi, per se castigare plagis mediocribus, collat.* 4. *& in l. fin. ibi, moderata corrigere castigatione. C. de agrico. & censitis lib.* 11. *l. servi & filii in princip. ff. de furt. l. prætor.* §. *præterea l. non solum.* §. *levis enim correctio etiam in nuptam. ff. de injuri.* & hæc in merè privato domino.

8. Secus in eo qui haberet jurisdictionem, qui pro modo jurisdictionis suæ, posset inter suos domesticos judicialiter cognoscere, & judicare, & in delinquentes animadvertere. Et de tali domino debet intelligi quod dicit Joannes Faber. in *lege unica. C. ne quis in sua causa judicet* * dominum cognoscere inter

* Judex

inter se, & agricolas suos quando quis dominus esse possit.

se, & agricolas suos, & allegat *l. quisquis. C. de Episcopis, & cleric.* quæ nihil facit, sed debuit advocare text. formal. *in Authent. de quæstore. §. si vero forsan. collat.* 6. ubi Accurs. hoc notat. *in ver. domini.* ubi clarè probatur, dominos olim habuisse jurisdictionem in prima instantia in suos agricolas: quod autem etiam in propria causa contra suos agricolas, vel alios subditos possint cognoscere, probatur *argumento l. proxima. ff. de his quæ in testat. delen.* quod tamen intelligitur, dummodo causæ cognitionem & decisionem permittant judici ab eis publicè deputato, vel si ex justa causa recusetur, idoneo & non suspecto, ut judicium absque ulla suspicione procedat, & ita in hoc regno utimur.

* Intellectus § *si vero forsan. in Aut. de quæstore* 80. Apud Julianum tamen simplicior extat interpretatio, quem vide constitution. 74.

9. Et * nota ex *d. §. si verò forsan.* tria, ad quæ nunquam reperi à quoquam illum textum expensum. Primum, quòd etiam tempore Justiniani, & veterum Imperatorum, domini locorum solebant habere publicam jurisdictionem in suos domesticos, agricolas, & alios homines & incolas subditos: & ad hoc habere, suos magistratus, cognitores litium, & judices in prima instantia. Secundum, quòd illam jurisdictionem, & judices habebant in prima tantum instantia: non autem in secunda, aut ulteriori, patet quia ibi fit mentio de interpellatione domini, vel sui cognitoris litis, pro jure reddendo, ex cujus prima negligentia, immediatè cognitio causæ ab eo evocatur per magistratum imperialem: ad quem devolvitur negotium examinandum & judicandum, ut ibi statuit Imperator, quod nunquam fecisset, si ultra primum litis cognitorem, ille dominus habuisset alios mediatos judices, prius enim illi fuissent adeundi, & non immediatè recurrendum ad magistratus imperatoris, qui nullam vult causam ad se, aut judices suos omissis mediis devolvi, *l. Imperatores. ff. de appellat.* Tertium, * quòd ex sola negligentia vel dilatione domini inferioris & suorum judicum, in jure suis subditis reddendo, facta interpellatione debita, puta sub uno competenti termino, pro personarum & negotii qualitate à magistratu imperiali moderando, ad eum causæ, sive contestatæ, sive non, devolvebantur: & easdem cum litigantibus poterat ad se evocare, & examinatione & decisione negotii celerius disposita, ad proprias sedes lite perfunctos remittere, omni in hoc privilegio, & fori præscriptione cessante. Et ad hæc tria juri & æquitati consona, & bono reipublic. summè utilia, nota illum textum singularem noviter à me inductum & expensum. Et ad tertium illud collimant, si bene inspicitur, *cap. cæterum.* & ibi Panorm. Felyn. *extra de judic. & c. verum.* & ibi Panorm. *num.* 16. *de foro compet.* ante decretales text. in *l. Fredericus. de pace tenenda, & ejus viator. §. quicunque adeo etiam.* & ibi Baldus in *usibus feudor.* Jacob. de sancto Georg. *in tractat. de homagiis.* Thomas Gramma. *voto.* 28.

* Judice inferiore negligente, qualiter superior se interponat.

10. Quis enim non viderit utile futurum reipub. si barones, castellani, & reliqui temporales domini, sive seculares, sive Ecclesiastici, qui ex munificentia & concessione regia habent jurisdictionem omnimodam in terris, & dominiis suis, unum tantum jurisdictionis gradum haberent, cúmque longè melius & diligentius administrandum, quàm duos aut plures, oppositum notoriè cedere in nimiam dilationem, ne dicam privationem justitiæ, cujus summus ipse Rex est debitor, & in damnum & depauperationem subditorum, atque adeo collatorum regis? Rursus si negligenter aut perperam utantur: cur non facilè & promptè ad priorem naturam & exordium suum revertatur? * Constat enim in toto hoc regno, & qualibet ejus parte, Regem esse fundatum de jure communi in omni jurisdictione & imperio, quum sit summus monarcha regni sui, *fac. l. 1. in princip. ibi, ei, & in eum omne imperium ff. de const. princ. l. unica. ibi regimentis reipubl. ad imperatores perpetuo translatis ff. de offic. præfect. prætor.* & in hoc est fundatus specificè & dispositivè de jure gentium, *l. ex hoc jure. ff. de justit. & jure.* ex quo liquet delirare eos qui putant Regem solum esse fundatum in ultimo gradu appellationis, sive (ut eorum verbo utar) *in ultimo ressorto*: quia imò in omni gradu & specie jurisdictionis est fundatus in toto regno & in qualibet ejus parte, sicut intentio Episcopi est fundata ad spiritualia in tota diœcesi & qualibet ejus parte. *gloss. in Clem. pastoralis. in versic. distinct. de sentent. & re judicat.* Hostiens. Joan. Andr. in *cap. fin. de offic. Archid.* & ita jure communi, & gentium omnis jurisdictio regni est Regis, quod nec minima jurisdictio potest exerceri, nisi ab eo, vel ejus nomine & auctoritate. Bald. in *cap. ad hoc. collat.* 1. *de pace jur. firm. in usib. feud. Angel. in rubr. in fin. ff. de jurisd. omnium judic.* Et nullus alius potest habere dominium alicujus jurisdictionis seu jurisdictionem jure & nomine proprio, nisi solum de jure speciali, ex investitura & concessione Regis mediata vel immediata. Et adhuc ostenso de jure speciali inferioris cujuscunque domini, remanet Rex fundatus in recognitione & dependentia illius jurisdictionis à se, mediatè vel immediatè & in jure ultimæ appellationis ab ultima sententia inferiorum dominorum ad se, vel judices suos devolvendæ, ut diximus supra §. 1. *gloss.* 5. *num.* 49.

* Rex solus fundatam ipso jure habet intentionem in omni jurisdictione & imperio in toto regno.

11. Igitur * solus judex regius, est vere ordinarius & fundatus de jure communi nomine regio in omni jurisdictione totius sui territorii, ut præfectus urbis, seu præses provinciæ Parisiensis in tota urbe, comitatu & provincia. Inferiores autem domini, habentes jurisdictionem nomine proprio, in terris & dominiis suis, quæ possident infra eandem provinciam, sunt fundati solum de jure speciali: & sic de jure ex sola eorum negligentia jurisdictio eorum deberet reverti ad ordinariam & regiam à qua emanavit per text. in *d. §. si verò forsan. & in simili. in c. irrefragabili. in fin. in princ. de offic. ord.* vel saltem diceretur interim cessare & deficere, ut jurisdictio regia quæ semper ubique remansit integra in se & in habitu, tunc tanquam remoto vel cessante obstaculo exiret in actum. quia secundum Hostiens. Pan. Felyn. in *d. c. irrefragabili*, in hoc casu non propriè fit devolutio, seu translatio potestatis, de uno ad alium: sed potius recuperatio seu reversio ad pristinam naturam & statum.

* Judex regius solus antonomastice ordinarius.

12. Et hinc est quod * domino inferiore, vel suo procuratore non conquerente, potest judex ordinarius regius cognoscere, etiam inter homines subditos dicti domini, & jurisdictionem suam exequi, nec poterunt dicti homines per se declinare judicem regium, quum sit verus & naturalis ordinarius eorum de jure communi. Si tamen dominus inferior aut auditor suus cœperit cognoscere, non poterit apud nos, etiam propter ejus dilationem, adiri judex regius per viam querelæ, sed solum via appellationis, qua secundum consuetudinem & constitutiones hujus regni semper est utendum, nec aliter poterit judex regius sese interponere, ut not. *Ioan. Faber. instit. de Attiliano tutore in princ. col.* 4. *versic. Sed an superior.* Poterit autem appellari etiam ante diffinitivam, etiam ante litis contestationem, ab omni gravamine, sive in committendo, sive in omittendo, ut à nimia negligentia, vel denegatione juris. Et si judex regius inveniat bene appellatum, poterit negotium principale, sive contestatum, sive non, ad se evocare, & ejus cognitionem & decisionem retinere, & per hanc viam in effectu practicare. *d. §. si vero forsan.* quia si judex inferioris domini, quem nonnulli vocant subalternum, possit de jure privari cognitione, & judicio causæ, in qua expedienda fuit negligens, multo fortius quando de facto in ea malè versatus est, inique agendo. Secus in utroque in subditis judicis inferioris Regii, quia quoad primum possunt regulariter per se, superiore non requirente,

* Judicem Regium subditi inferiorum nequeunt per se declinare.

requirente, declinare forum judicis regii mediati, & petere se remitti ad immediatum suum judicem. Et quoad secundum, si judex regius immediatus, in quadam interlocutoria malè judicaverit, non potest judex regius superior corrigendo judicatum, causam principalem penes se retinere, sed necesse habet remittere ad tribunal inferioris judicis regii, non tamen coram eadem persona quæ judicavit, quum sit suspecta propter verificatum gravamen. *cap. ad hæc prima. & ibi Panor. de appell.* sed coram alio vices ejus in eodem tribunali, quantum ad illam causam gerente, nisi inferius illud & pedaneum tribunal, sit personis idoneis quæ loco judicis possint subrogari, prorsus destitutum: & ita semper vidi practicari, & per plura aresta supremi hujus senatus judicari, donec paulo postquam hæc scripseram, supervenit insigne illud edictum regium datum apud Cremiolium, 19. Junii anno 1536. publicatum in supremo hoc senatu 16. die Aprilis, anno 1537. quo inter cætera in §. 33. istud secundum fuit correctum, justissimè & æquissimè sancitum: quòd si præpositus, aut alius inferior judex regius, inveniatur malè judicasse, etiam in articulo vel incidenti causæ, tunc præses provinciæ, seu superior judex ad quem, retineat cognitionem totius negotii principalis, quod hoc casu ad eum devolvitur. Ad rem redeundo,

13. Adde quòd in terminis juris jurisdictio ejus qui jure communi est ordinarius, ex sui negligentia regulariter non devolvitur ad superiorem, quamvis superior possit & debeat eum cogere ad justitiam ministrandam, per text. in *cap. pastoralis, in princip. ibi.* exceptis quibusdam articulis nullam habent potestatem, quamvis glos. *ibi.* & glossatores in *sum. 9. quæst. 3.* contrarium teneant, & male. Secus in jurisdictione illius qui est judex tantum de jure speciali, quia non censetur habere jurisdictionem: nisi inquantum est vigil & sollicitus in ea bene administranda. Ideo ex sola ejus negligentia facilè aperitur via ordinario communi. ut patet in *dicto cap. irrefragabili*, & in simili *in cap. cæterum de judic.* & ita declaravit Card. Flor. in dicto *cap. pastoralis in princip.* & Panor. ibi, & latius in *repetit. cap. si quis contra clericum. col. 15. num. 40. 41. de foro. compet.* Joan. Andr. Panor. in cap. *nullus de jure patronat.* Archid. in cap. 1. *de supplen. neglig. prælat. in 6. gloss. pragm. in titul. de concub. §. quòd si his. in vers. illos.* Philipp. Dec. *cap. caprum. col. 4. de judic.* Ex quibus liquet judices regios longè majori prærogativa cæteros antecellere, sicut & in multis aliis quæ ad præsens omitto, quia non est locus principalis. Sed obiter hæc dixi, ut exemplo. *d. §. si vero forsan*, certior fias, nullos textus juris transitorio studio prætereundos, id quod accidit nonnullis ἄνοις ἴνις, quos meritò reprehendit Accurs. in *eod. tit. de quæstore. ad fin. in vers. transitorio.*

14. Tertio & ultimo modo accipitur * homagium ratione feudi; & hic est frequens & usitatus modus loquendi vulgaris Gallici sermonis & juris canonici, & nihil aliud est quàm fidelitatis sponsio. Ideo passim doctores in jure canonico exponunt præstationem homagii, id est fidelitatis, in *cap. veritatis de jurejurand.* ubi Bald. notat quòd homagium idem est quòd fidelitas. non tamen quævis fidelitas, sed illa quæ debetur & præstatur ratione feudi, rei profanæ, seu temporalis. Hinc est quòd * homagium prohibetur præstari pro beneficio ecclesiastico, seu alio jure sacrorum ministeriorum usui deputato, quodspirituale vocant, *cap. fin. de regul. juris.* alioquin incurritur simonia, *cap. ex diligenti de simon.* Et tamen promissio, imò etiam juramentum fidelitatis vel obedientiæ, nedum non prohibetur, sed etiam expressè permittitur exigi à clericis quibus beneficia, sacerdotia, & ecclesiastica ministeria conferuntur, vel committuntur. textus in *cap. quanquam 23. dist. cap. dilecti filii de majoritate & obed. cap. ego. N. cap. nullus de jurejurando.* Et adverte quia glossa & Panor. in *d. cap. fin. & in dicto cap. ex diligenti*, videntur facere vim in verbis. Sed vera & realis eorum mens est, quod inquantùm homagium accipitur secundùm communem usum loquendi, videlicet pro fidelitate & obsequio temporali; quasi illud præstans, efficiatur homo concedentis, obligatus ei ad temporale servitium, & omnino prohibetur nedum jurari, sed etiam promitti, pro ecclesiasticis, seu spiritualibus. Inquantùm verò accipitur impropriissimè, & præter communem usum, pro simplici fidelitate, obedientiâ, aut reverentiâ debita secundùm naturam & qualitatem rei concessæ, ut capitur in *cap. gravem. de excessib. prælat.* & tunc potest pro ecclesiasticis promitti & jurari.

* Homagium quid sit secundum vulgarem modum loquendi & jus canonicum.

* Quomodo accipiendum homagium pro spiritualibus præstari, vel non.

15. Et hoc tertio modo juxta communem usum, intelligitur in toto nostro tractatu, & ubique ferè apud omnes. Et hoc modo * aliquando stat strictè secundùm etymon verbi, aliquando largè. Primo casu est illud quod præstatur imperatori, seu supremo regi, superiorem non recognoscenti à suo vasallo ligio, tunc propriè & secundùm sui etymologiam est homagium. quod dicitur quasi hominis ligium, & illud præstans efficitur quasi homo recipientis, & ligatur ei contra omnes nemine excepto, ut tradit Panor. in *d. cap. ex diligenti.* & hæc soli clienti ligio conveniunt, qui in persona & bonis etiam non feudalibus subjicitur jurisdictioni patroni, ut diximus *supra §. 1. gloss. 5. notato 1. & 2.* Et hinc est quòd tale homagium facientes, solent recognoscendo & promittendo fidelitatem cum juramento solemni flexis genibus ponere manus suas intra manus domini, in signum summæ subjectionis, reverentiæ, & fidei, & à domino admitti ad osculum pacis, in signum specialis confidentiæ & amoris, ut narrat Speculator in *tit. de feud. §. quoniam quæst. 2. in fin. & in verb. porro num. 66.* quæ forma & solemnitas non servatur, nec congruit in præstatione homagij inferioribus dominis, quoniam soli supremo principi debetur fidelitas absoluta, & ligia, & summa abjectio & reverentia summa; puta cum flexu genuum. & junctione manuum: Ut enim inquit Andr. de Baruto. & post eum Ioan. de Plat. *in lib. 1. de cap. silentior. lib. 12.* nullus debet genua flectere coram alio, quàm coram supremo principe; inferioribus autem, aut nimis ambitiosum, aut ineptum esset tantam reverentiam exhibere, maximè cùm apud istos, sola beneficentia certæ quantitatis terræ revereatur, in illis etiam suprema dignitas & potestas, vel per se summè reverenda. Itaque in inferioribus maximè privatis, non propriè, sed largè, magis abusivè dicitur homagium, quum prædicta omnia deficiant. Sed quia vulgò usurpatur, eo utemur pro simplici fidelitate clientelaria.

* Homagium duplex.

16. Forma autem homagii est agnitio & sponsio fidelitatis clientelariæ. Id enim solùm est de propria & intrinseca substantia & essentia feudi seu patronatus & clientelæ, ut patet in *cap. unico in fin. per quos, fiat investit. in usibus feud.* Solemnitas autem in summis & ligiis est ea ferè quam diximus, eamque proximi sacrorum scriniorum, & agentes in rebus meliùs norunt. In inferioribus & privatis est ea quæ exprimitur in hoc §. *in tribus*, primum in textu, ibi, *la bouche.* Secundum ibi, *les mains.* Tertium ibi, *le serment de feauté.*

* Forma & solemnitas homagii.

Primum * expono de recognitione seu modo faciendi recognitionem, quia debet ore proprio vasalli, & sic à præsente, & loquente fieri in propria persona. non igitur tenetur patronus admittere clientem per procuratorem vel nuncium, nisi justè sit impeditus vasallus ut infra *eodem §. 67.* ubi dicemus nullo modo teneri admittere per simplicem scripturam.

* Devoir la bouche au Seigneur. quid.

Secundùm * expono de modo sponsionis & pro-

* Devoir, les mains au Seigneur. quid.

missionis fidei, quæ debet fieri per porrectionem manus vel manuum, sicut antiquitùs solebant, & adhuc hodie frequenter iniri & firmari pacta, *leg. 1. ff. de pact.* & illud signum denotat stabilitatem & eximiam quandam firmitatem pacti clientelaris, & requirit præsentiam personalem, & sic ferè in idem recidit cum primo. Tertium * congruentiùs exponetur per se in gloss. sequenti.

** Devoir le serment de fidelité au Seigneur.* quid. *La bouche & les mains.* quid nonnullis.

Non me fugit nonnullos opinari hæc verba textus *la * bouche & les mains*, significare indifferenter osculum oris, porrectionem supplicum manuum, & fortè earum simul junctarum immissionem in manus domini, flexis interim & in terram suppliciter advolutis genibus, quod non puto verum; & nimis esset indecens, imò reprehensibile, nisi in fidelitate ligia, quæ debetur soli principi, unde apud nos rarò practicatur, quamvis alibi in quibusdam locis etiam consuetudo scripta certam hujusmodi formam præscribat a vulgi fæce & superstitione magis quàm à ratione sumptam: quorum ineptiis omissis apparet Parisiorum consuetudines plus cæteris habere civilis & honestæ gravitatis. Vera igitur & sana mens nostri §. est qualis dixi veteri illi originariæ feudorum consuetudini conformis.

** Quàm reverenter & obsequiosè patronus adeundus à cliente.*

17. Dico tamen quòd * humiliter, reverenter, & obsequiosè, debet cliens accedere ad patronum, maximè dum in ejus fidem sese confert, non superbè, nec contemptim, aut negligenter; sed sicut inter bonos & graves solet accedi ad salutandum & gratias agendum amico & benefactori suo: in quo tria potissimùm interveniunt. Primum, honesta & civilis reverentia. Secundum, beneficii accepti commemoratio, & obvinctæ amicitiæ & fidei recognitio. Tertium, grati & fidelis animi sponsio: nec est necesse scrupulosè, aut sigillatim illa velut præscriptis verbis observare, quia sicut hæc singula simul implicitè continentur in una decenti & honorabili gratiarum actione, ita & in una debita & reverenti clientelaris obsequii exhibitione, prout ex naturalibus & bonis civitatis moribus potest meliùs percipi, quàm certa lege aut scripto aliquo comprehendi, ut rectè ait Obertus in cap. *unico, circa medium, in quibus caus. feud. amittatur.* Quod autem dicit gloss. *fi. in princ. in d. §. nulla. per quos fiat investitura,* de vocatione, expectatione, & præsentia parium curiæ, in investitura facienda vel petenda, & fidelitate præstanda, non servatur in hoc regno, nec in concessione novi feudi nec in renovatione antiqui, nec alia cujusvis pompæ solemnitate, ut etiam Jacob. Bell. ibi narrat se vidisse ea omitti in regno Siciliæ, in quo consuetudines Francorum multùm invaluerunt. Et nota quòd quamvis secundùm consuetudines illas feudorũ quæ sunt in compilatione Oberti petitio & concessio investituræ debeat præcedere fidelitatem, quæ in concessione feudi novi, sive in renovatione veteris, ut in *cap. unico. quod praeced. debeat invest. fidelitas in cap. 1. in princ. qua sit prim. caus. benefic. amitt. gloss. fin. & doctores in d. § nulla:* tamen hoc non est de substantia, nec vitiaret * præposteratio, sed reduceretur ad ordinem rationis & intellectus secundùm Bald. in *d. cap. unico quem Alvar. ibi in fin. & alii sequuntur* Et apud nos hoc non servatur nisi in concessione feudi novi, in * quo rationabiliter debet præcedere concessio domini, & investitura verbalis seu abusiva, deinde exhibitio fidelitatis clientis, postremò investitura realis, quæ est traditio actualis feudi. At in renovatione feudi antiqui, seu prius concessi, debet præcedere oblatio, & exhibitio fidelitatis per clientem, deinde sequi admissio patroni in fidem suam, nec opus est ulla alia investitura, sed solum sublatione manus dominicæ, si fortè injecta fuit, quæ est sicut remotio obstaculi, imò ad huc non est necessaria quia sequitur ipso jure, de quo alibi infra. Hæc & nonnulla alia quæ mihi videntur levissima. prorsus attingerem, nisi comperissem glossematarios aliarum consuetudinum, sæpe in his recitare & simpliciter sequi doctrinam & theorias gloss & scribentium in *d. libr. feud.* non advertendo ad diversum, & rationabiliorem usum hujus regni.

** Præposteratio non semper nocet, sed interdum reducitur ad ordinem rationis & intellectus.*

** An fidelitas investituram præcedere debeat, vel contra.*

SUMMARIA GLOSS. IV.

1. *Actualis præstatio juramenti* fidelitatis, *non est de substantia feudi.*
2. *In omni juramento fidelitatis, subintelligitur clausula, sicut jurari debet.*
3. *An in sacramento fidelitatis debeat excipi dominus superior vel antiquior.*
4. *Verus & clarus intellectus* cap. satis bene, de prohib. feud. alienat. per Lotharium.
5. *Forma & qualitas feudo originaliter adhærens permanet, & attendi debet.*
6. *Iuramentum intelligitur secundùm naturam & conditionem rei subjectæ, & rebus sic stantibus.*
7. *Idem vasallus non potest jurare fidelitatem duobus contra omnes.*
8. *Omnia feuda à rege dependent, & ad illum terminantur.*

   Diversa feudorum consuetudo Galliæ Comatæ, & Galliæ Togatæ.
9. *Q. 1. Sacramentum fidelitatis 6. continet.*
10. *Q. 2. Patronus reciprocam debet fidelitatem clienti.*
11. *Patronus enormiter offendens vasallum, privatur dominio feudi servientis & omni jure & potestate feudali.*
12. *Intellectus. §.* domino. si de feud. defunct. controv. sit inter domi. & agnat. in usib. feud.
13. *Subvasallus enormiter offensus à suo domino immediato, liberatur ab illo, & remanet vasallus domini mediati.*
14. *Dominus malè tractans subditos aut vasallos suos, privandus jure suo.*
15. *Quando vasallus graviter offensus à patrono incipiat tenere in alaudium.*
16. *Qua ratione domanium regis inseparabile est à corona.*

    Suprema jurisdictio, tam est inseparabilis à corona, quàm essentia rei à re ipsa.
17. *Supremus princeps nec contrahendo, nec delinquendo potest jura dignitatis suæ minuere.*
18. *Rex nequit subditum à sua jurisdictione quacunque de causa eximere.*
19. *Prælati ecclesiæ non sunt domini, sed administratores.*
20. *Delictum prælati non redundat in damnum ecclesiæ, sed solùm ipsius delinquentis.*
21. *An prohibitus alienare possit delinquendo amittere?*
22. *Astrictior est cliens patrono, quàm patronus clienti.*

    Faciliùs redit dominium utile ad directum; quàm directum ad utile.
23. *Patronus non debet clientem criminosum fovere, vel occultare.*

24. *Patronus non tenetur jurare clienti.*
Cliens patronum offendens, proditor appellatur, non è diverso.
25. *Q. 3. Quotquot sunt hæredes vasalli, singuli ad fidelitatem tenentur.*
26. *Q. 4. Fidelitatem offerens tenetur designare rem & causam.*
Appellatione rei quando solùm pars venire possit.
27. *Instrumenta confici debent de gestis clientelaribus.*
28. 29. *Q. 5. Tenetur patronus quemlibet hæredem vasalli pro parte sua in fidem admittere, nec per hoc fit ulla divisio feudi.*
30. *Sicut fundus destinatione unius patrisfamilias, ita feudum destinatione patroni clientisque simul constituitur.*
31. 32. *Plures vasalli ejusdem feudi non possunt illud inter se dividere, sed bene in partes quotas vel integrales distribuere, remanente semper eodem & unico titulo feudi.*
33. *Q. 6. Resolutio, an onera feudi inter plures vasallos dividantur, vel quemque teneant in solidũ?*
34. *An & quo respectu juramentum fidelitatis sit individuum?*
35. *Quando fit ut plures considerentur collectivè, an verò singulariter & distributive?*
36. *Etiam in individuis plures hæredes non tenentur collectivè, sed distributivè.*
Verbum omnes.
Virtus legum in inductione.
37. *Verus intellectus.* §. omnes filii si de feud. defuncti content. sit inter domin. & agnat.
Dictio maximè, *etiam præsertim significat.*
38. *Dictio respiciens plura determinabilia, debet ea determinare uniformiter.*
39. *Improbatur opinio Doctorum tenentium hæredes posse eligere unum ex ipsis causâ præstandæ fidelitatis.*
40. *Onera quæ singulos hæredes in solidum obligant, nec tamen multiplicantur.*
41. *Beneficium novæ constitutionis* de duobus reis, *non habet locum in obligationibus individuis sed solùm in omni respectu, dividuis.*
42. 43. *Quomodo conventio in solidum consulatur contra coobligatos.*
44. *Universalis* (omnes) *in plurali regulariter stat collectivè.*
45. *Semper inspicienda forma obligationis ab origine impressa.*
Indefinita æquipollet universali collectivè, non distributivè.
46. 47. *Et deinceps: Quamvis expressio nominis proprii faciat orationem singularem, non tamen quoad omnia distribuit eam.*
48. 50. Energia *verbi qualibet explicatur.*
49. *Restituta litera* l. si hæredi plures ff. de condit. institut.
51. *Individua jura pro qua parte cedant.*
52. *Obligatio dandi omni respectu dividua.*
53. *Patronus circa idem relevium licet à pluribus hæredibus debitum variare non potest.*
54. *Hypotheca afficit rem & quamlibet ejus partem in solidum.*
55. *Q. 7. Non prodest jurare fidelitatem pro successoribus suis.*
56. *Nec etiam pro successoribus patroni, sed debet utrimque tamquam personale renovari.*
57. 58. *Q. 8. Utrùm singulis hæredibus patroni jurandum sit?*
59. *Resolutio quæstionis.*
60. *Vasallus in fidem admissus à primogenito, tutus est ab omnibus cæteris dominis.*

GLOSS. IV. IN VERBO

Serment de feauté.

* Fidelitas pro juramento fidelitatis.

* Actualis præstatio juramenti fidelitatis, non est de substantia feudi, sed de ejus natura tantũ.

1. ID* est juramentum fidelitatis, quod in dicto libro feudorum passim vocatur fidelitas, & est textus in *cap. unico, in fin. quod præcedere debeat invest. fidelitas.* Hujus autem * actualis præstatio nõ est de substantia feudi, sed de ejus natura, & communi feudorum consuetudine debita, *ut hîc.* Ideo in nova & simplici concessione feudi nunquam intelligitur remissa nisi expresse dictum sit. *cap. unico §. nulla in fin. per quos fiat investit. cap. 1. §. est & alia, quæ fuit prima causa benefic. amitt.* Si tamen perpetuò fuerit remissa, vel semel, puta pro una renovatione fidei, sive scienter aut inadvertenter omissa, nihilominus tacitè inest & venit omnis fidelitatis effectus, ac si expresse juratum fuisset. *ut not. Alvarot. præposit. in cap. 1. §. Nulla. per quos fiat investit. cap. 1. in princip. de cap. Conrad. cap. 1. §. 1. quæ fuit pri. caus. benefic. amitt. Vldalric. Zas. in epitome feud. part. 12. conclus.* 12. *Andr. Isern. in cap. unico,* & ibi Alvarot. *num.* 8. *in quibus causis feud. amitt.* ubi tenent iisdem causis & culpis amitti feudum ac si specifice in singulis capitulis fidelitatis juratum esset, nec in hoc juramento requiritur Evangeliorum tactus, aut alia certa jurandi formula: sed sufficit simplicibus verbis jurare, puta, Juro fidelitatem clientelarem, vel facio fidem & homagium sub sacramento fidelitatis, nec est necesse sigillatim exprimere capitula fidelitatis, quia satis subintelliguntur per tacitam relationem ad ea quę de jure & consuetudine feudorum, & speciali lege recogniti feudi debentur & ita utimur. Nec obstant *cap. unicum. in princip. qualit. jurare debeat. vasall. & cap. unicum de nov. fide forma in usibus feud.* quia sunt consuetudo localis; de qua apud nos non est curandum, nisi inquantum est conformis nostris moribus, vel nititur boni & æqui ratione concludenti, ut suprà diximus in rub. Posset etiam responderi quòd expressiones particulares quæ in illis capitibus fiunt, sunt ad majorem expressionem, & non ad necessariam formam, quod expresse tenet *Andr. Isern. in dicto cap. unico de nova fide forma in princ.* & sentit Bald. *in dicto cap. 1. quali. debeat. jurare vasall. in princip. super illis verbis text. sicut debet esse vasallus domino.*

* In omni juramento fidelitatis subintelligitur clausula *sicut debet jurari.*

2. Ex quibus nota tanquam aureum verbum quod in * omni juramento fidelitatis intelligitur clausula, sicut debet jurari, & sic quòd sufficit juramentum referre ad id quod est juris, quamvis Alvarot. (quem nil moror) aliter ibi sentiat. Non etiam in hoc sacramento necesse erit nominatim excipere dominum nostrum regem, nec alios superiores & mediatos dominos, quia satis re ipsa juxta conditionem rei, & naturam actus censentur excepti. Potest tamen & rectè faciet vasallus, à quo expressum juramentum exigitur, excipere superiores dominos, seu patronos domini sui immediati, ratione hujus feudi, usque ad superiorem dominum Regem inclusive: non autem potest nec debet ullo

modo excipere patronos, quibus ratione diversorum feudorum, prius est fidelitati astrictus, quia nihil habent commune cum feudo de quo agitur & nullius fidelitati per fidelitatem alterius derogatur in aliquo, in feudis inferiorum à Rege nostro, seu non verè ligiis ut satis superque liquet per ea quæ dixi *suprà* §. 1. *gloss.* 5. *num.* 1. & ita utimur in hoc regno.

3 Quod ut clarius liqueat, propono hanc quæstionem. Seius tenebat castrum in feudum antiquum, à duce Aurelianensi, cui juravit fidelitatem solo Rege Francorum excepto, Titius tenebat aliud castrum à duce Bituricensi, cui similem præstitit fidelitatem solo Rege excepto, moritur Seius, & succedit ei Titius in illo feudo antiquo.* Utrum Titius teneatur jurare fidelitatem duci Aurelian. nisi contra omnes, solo Rege excepto, præferendo ducem Aurelianensem duci Bituricensi, an vero excipere ducem Bituricensem, cui prius erat astrictus fidelitatis juramento quàm succederet Seio? Hanc quæstionem movet Jac. de S.Georg. *in invest. f. ad. ver. & promitt. eidem dom. suo. præstituram. collat.* 11. *versic. ultra quæro.* Et primò arg. it quòd Titius debeat jurare solo Rege excepto, sicut juravit Seius, cui successit in illo castro. Primò quia ex persona hæredis non mutatur nec variatur obligatio. *l.* 2. §. *ex his ff. de verborum obligation.* Secundò, quia res transit cum sua causa, & onere suo. *l. traditionibus §. quoties ff. de acquir. rerum dom.* quæ sunt duæ rationes insolubiles, tamen nescio quo erroris fascino velut excæcatus Georgius contrarium decidit, quòd debeat excipere & præponere ducem Bituricensem antiquiorem dominum ipsius Titii, per duos textus feudorum malè à se intellectos, dein præfatis rationibus tam inscitè, & deploratè respondet, ut indignum sit referre.

*An in sacramento fidelitatis debeat excipi dominus superior vel antiquior.

Verus & clarus intellectus. *c. satis bene de prohib. feud. alienat. per Lothar.*

4 Ego autem dico primam partem esse verissimam & indubitatam etiam stante in hac parte jure dicti libri feudorum. Non obstat primus text. *in cap.* 2. *de prohib. feudi alien. per Loth.* ubi est casus de milite, qui acquisivit duo beneficia à duobus dominis diversis temporibus, puta à priore domino castrum Virtutis, à posteriore domino castrum S. Martini, & sic primo domino juravit fidelitatem nullo anteposito, posteriori vero juravit antiquiore excepto, deinde decessit relictis duobus filiis videlicet Titio & Seio, qui diviserunt paterna beneficia & prius, scilicet castrum Virtutis obvenit Titio, posterius vero, scilicet castrum S. Martini, Seio. Itaque Titius habens prius feudum, juravit antiquiori domino patris sui nullo anteposito, sicut quondam pater suus juraverat, ut inquit ibi text. quod noto *ne videar divinare.* Seius autem quamvis haberet feudum posterius, tamen posteriori domino juravit simpliciter nullo anteposito. Ideo quia tunc nullum alium dominum habebat, quem exciperet, ut etiam inquit textus *Contingit Seium habentem posterius feudum mori sine filiis, succedente sibi in hoc posteriore feudo (utpote patrono) fratre suo Titio, a quo dominus hujus posterioris feudi petit sibi talem fidelitatem jurari*, qualem ejus frater Seius fecerat, quod recusat Titius, volens præponere seu priùs excipere antiquiorem suum, & patris sui dominum, sicut fecerat pater suus. Quæsitum fuit quid juris, & statuit Lotharius 2. imperator nihil Titio obesse quod defunctus frater fecit, scilicet fidelitatem simpliciter jurando posteriori domino, addens quòd etiam, si in secundam & tertiam, vel ulteriorem generationem Seii, feudum posterius pervenisset, adhuc idem juris esset, videlicet quòd non noceret superstiti antiquiori fratri, & suis factum posterioris fratris & suorum,

*forma & qualitas feudo originaliter adhærens permanet & attendi debet.

5. Sed * attendenda esset primordialis forma, & origo horum feudorum, qualis fuit in eorum constitutione in primo acquirente quod est æquissimum, & omni juri & rationi consonum, ut etiam dicam *infrà* §. 5. *num.* 95. *& latius* §. 5. *num.* 10. *&* §. 52. *gloss.* 2. *num.* 4. & hic est verus casus & clarus intellectus illius textus & non alius rectè perpendendo verba & contextum illius cap. quem sequuntur Andr. Isern. Bald. & Alvarot ibi, ex quo tantùm abest, ut aliquid faciat contra meam opinionem, ut etiam illam apertissimè probet. Si enim forma & qualitas quæ feudo à sui origine adhæsit, non mutetur ex contrario continuato facto unius aut etiam plurium successivè hæredum, ut patet ibi, quomodo poterit alterari ex sola supervenientia unius novi hæredis re adhuc existente integra? Si pauper miles nihil habens donetur beneficio à quodam domino, ut ei fidelitatem nullo anteposito, nec excepto (nisi solo imperatore) faciat, idemque miles non possit aliud beneficium ab inferiore imperatore acquirere, in quo dominum primi feudi postponat, imò semper necesse habebit illum excipere in deinceps constituendis & quærendis feudis, aut illa non acquirere, vel primum dimittere, ut est clarum: quomodo hæres militis hoc poterit facere, in præjudiciū dicti domini & dicti feudi? ex quo patet nimium desipuisse Georgium qui ita sensit, nec hæc forma & qualitas feudi, videlicet quòd dominus concedens nulli, nisi imperatori postponatur, personalis est & respiciens personam vasalli, sed realis, afficiens feudum ipsum, & respiciens jus & honorem concedentis domini, & sic liquet quòd etiam in terminis dictarum consuetudinum feudalium, prioritas & posterioritas dominorum judicatur, non ex persona vasalli qui jurat, ut in his omnibus merè delirat ille, sed ex persona domini, qui prius aut posterius feudum concedit, & ex ipsa forma & qualitate originali constitutionis feudi. Ita quòd si in casu *d. cap. satis benè.* Titius qui habebat prius feudum, decessisset, relicto & succedente sibi Seio, iste Seius debuisset priori domino jurare simpliciter, & etiam deinceps jurando fidelitatem posteriori domino vel suis successoribus præferre, & excipere illum antiquiorem dominum, non obstante juramento per se simpliciter præstito posteriori domino, pro tempore quo solum posterius feudum tenebat, nec potest causari posterior dominus de alteratione formæ ultimi juramenti, quia jus suum non diminuitur, sed priori naturæ & qualitati restituitur, ut expressè decidit Jacob. Alvarot. in *dicto cap. collat.* 2. *versicul. quæro ab extra & benè facit l. si unus.* §. *pactus ne peteret ff. de pact.* Tum quia forma primæ infeudationis & investituræ semper debeat attendi, & secundum illam renovationes sequentes regulari, quamvis Jacob. Bellamera ibi in finem postquā concludentes pro hac parte ratione adduxit, illis non respondendo contrarium concludat, fundans se in solo perjurii metu, qui vanus est hoc casu; quia juramentum aut fuit simpliciter præstitum, & intelligitur & restringitur secundum conditionem & naturam rei subjectæ. *l. fin. C. de non numerat. pecun.* aut fuit præstitum in tali forma quæ de se non posset compati cum exceptione prioris domini, & tunc quia juramentum nedum est personale, sed etiam rebus suis stantibus intelligitur, debet restringi & intelligi quandiu istud feudum separatim tenebitur ab uno solo. Sed non postquam utrumque feudum ad eundem reversum fuerit, prout erat tempore primæ investituræ, & fidelitatis hujus posterioris feudi, & sic ipso jure cessat obstaculum juramenti, & periculum perjurii, nec opus est aliqua dispensatione. *cap. ne quis. & ibi gloss. fin.* 12. *quæst.* 2. *in cap.* quemadmodum, & *ibi gloss. in versicul. conditio. de jurejur.* *Joann.* Andr. in *cap. in malis, de regulis jur. in* 6.

6. Non obstat secundus textus *in cap.* 1. *in fin. hic fin. lex.* quia probat opinionem meam: ex quo (etiamsi desit lex) viva ipsa ratio probat, prioritatem domini attendi ex parte feudi concessi, & domini concedentis. Et ut clariùs liqueat, nota quòd qui accepit beneficium à primo domino recognoscendum *nullo excepto*, non potest posteà acquirere nec investiri de secundo beneficio, nisi cum hoc quòd fidelitatem secundo domino faciet, excepto & anteposito priori domino, nisi primum beneficium dimitteret, alioquin utrumque dominum, & priorem & posteriorem deciperet. Itaque illa jura feudorum quæ dicunt antiquiorem dominum

in juramento fidelitatis excipiendum, & in servitio præferendum, ita quod vasallus illum juvare tenetur etiam directè contra posteriorem dominum, ut expressè tenet Andreas Isern, in *d. cap. satis benè, de prohib. feud. alien. per Lothar.* Alvarot. post Jacob. Ardiso. in *d. cap.* 1. §. *fin. ad fin. hic fin.* lex, præsupponunt quod posterior dominus beneficium scienter contulerit habenti priorem dominum qui debeat præponi & excipi & sic se & beneficium suum prioritati, & prælationi primi domini subjecerit, consentiendo sibi fidelitatem jurari & obsequium exhiberi illo anteposito, alioquin libere posset beneficium revocare à vasallo alium anteponente contra legem concessionis feudi, nec in terminis illarum consuetudinum, posset stare absque contrarietate & repugnantia, quod idem vasallus juraret fidelitaté duobus contra omnes, neutro eorum excepto.

7. Ex quo etiam fortificatur opinio mea quam suprà §. 1. *gloss.* 5. *num.* 6. tenui, non posse eundem esse vasallum verè ligium duorum. Itaque ad quæstionem apparet quod Titius tenetur duci Aurelianensi jurare fidelitatem solo rege excepto, & nullo alio anteposito, prout priùs juravit Seius, supposito etiam quòd hæc talis sit forma & conditio originaria feudi, quod fuit tempore concessionis datum sub hac conditione, ut ab eodem Aurelianensi duce solo rege excepto recognosceretur: esset enim absurdissimum & iniquissimum, ex qualitate vel fortuna vasalli, conditionem feudi deteriorem fieri, & honorem domini diminui.

8. Sed ut appareat quorsum tendat hæc quæstio, quæritur utrùm ille Titius poterit utrumque castrum simul retinere, & illud à duce Bituricensi, solo rege excepto, recognoscere, istud à duce Aureliorum, pariter solo rege excepto? Videtur quod non, per ea quæ nuper dixi declarando *d.* §. *fin. initio, hic fin. lex.* Tamen dicendum est quod sic, quia * in hoc felici regno Franciæ omnia fere feuda emanant & dependent à supremo rege nostro tanquam ab uno crebriore principio, & fonte ad quem redeunt & terminantur per recognitiones, tam immediatas quàm mediatas: & vasalli inferiorum suorum, non tenentur servire patronis immediatis in bellis privatis, sed solùm in bello publico pro servitio regis & communi bono totius reipublicæ Franciæ, ut dixi *suprà* §. 1. *gloss.* 6. *num.* 13. Et sic cessant repugnantiæ, & cætera inconvenientia de quibus in *d.* §. *fin.* quum multo salubriùs, & stabiliùs ordinatæ sint clientelæ in hoc regno, quàm in locis consuetudinum dicti libri feudorum: & ut firmiora sint feuda in hoc regno, ut diximus *sup. in fin. rub.* ita firmior concordia & fidelitas. Hanc itaque quæstionem quam breviùs & clariùs potui discussi, ut liqueret qualiter de consuetudine Galliæ Togatæ compilata per Obertum, * qualiter de consuetudine hujus nostræ Galliæ Comatæ seu regni Franciç intelligendum sit antiquiorem dominum esse excipiendum in fidelitate feudi præstanda, simul & de vero intellectu textus feudorum obiter occurrentium, reliquos cum cęteris multis quęstionibus doctorum prætereundo, quæ ad praxim, & usum nostrarum consuetudinum minus accedunt. Ulteriùs pro explicatione sacramenti fidelitatis,

* Omnia ferè feuda à rege dependent, & ad illum terminantur.

* Differentia consuetudinis Galliæ hujus Cisalpinæ, & Galliæ Transalpinæ.

9. Quæro primo quid saltem virtualiter in eo contineatur? Respondeo * sex, scilicet *incolume, tutum, honestum, utile, facile, possibile*, quæ non possunt clariùs & meliùs exponi quàm ab ipso text. *in cap. unico. de for. fidelitatis ad quem remitto.* Si vis latiùs ultra doctor. ibi videre potes Jacob. in *investit. feud. in ver. qui quidem vasall. præst. juram. fidelit. vers. Sed videndum est de effectu. collat.* 45. *Et Matth. de Afflict. in decis. Neap.* 265. *à num.* 39. *usque ad nu.* 47. non tamen approbo singula quæ dicunt addendo ultra text. *d. cap. unic. de for. fidel.* non curo tamen illa referre, & ad juris & veritatis limam excutere, quia parum ad causarum decisionem & nostrarum consuetudinum intelligentiam conducerent. Ideo cum multis hujusmodi missa facio nec tamen æquo animo præterire possum, quod vult Accurs. *in cap. unico qualit. jurare debeat. vasall. in gloss.* 1. in hoc sacramento contineri, quòd vasallus ipsummet dominum suum exaltabit in quantum poterit, quod falsum & nimis ambitiosum judico: licet hoc aggravans *Alvarot.* ibi in *notat.* 1. dicat teneri vasallum in juramento fidelitatis specialiter exprimere singula quæ specificantur in *d. cap.* 1. *qualiter jurare debet vasall. & in duobus titulis & cap. sequent.* & quòd unum debet suppleri per aliud, & plus quòd ultra contenta in formis dictorum capitulorum teneatur in suo juramento adjicere ea omnia quæ ponuntur in juramento, quod fecit rex Otho Joanni Papæ de quo in *d. gloss. & in cap. tibi domino* 63. *dist.* quæ sunt erronea: non tamen intelligas quòd ex qualibet omissione, vel levi contraventione alicujus ex illis sex possit vasallus tanquam perjurus & ingratus privari feudo, quia ut est text. notabilis in *cap. unico. circa medium, in quibus caus. feud. amitt.* non sufficit ad hoc omnis occasio per quem fidelis accepti beneficii videretur ingratus, sed requiritur gravis & enormis causa ingratitudinis, ex qua secundum mores illius civitatis seu curiæ beneficium solet adimi, de quo *tractabimus infrà* §. 30.

* Sacramentum fidelitatis sex continet.

10. Quæro secundo, * an patronus reciprocè teneatur clienti suo ad eandem fidelitatem & ad contenta in illis sex capitulis juramenti fidelitatis? Respondeo sicut textus est in *cap. unico. in fin. de for. fidel. in cap.* 1. §. *domino, si de feud. defuncti. content. sit inter dominum* & agnat. in *cap. ex facto qualit. dom. propr. feud. privetur* & hoc est divino, & naturali juri, & æquitati consonum, *cap.* 1. *dist.* 1. *ibi, quod quisque jubetur alii facere, quod sibi vult fieri: & prohibetur alii inferre, quod sibi nolit fieri*, hoc etiam est de natura, imò de substantia patronatus & clientelæ, quæ ex mutua benignitate & correlatione officiorum subsistit per ea quæ suprà diximus in *rubr. & hoc sit pro regula.* Amplia in tantum quòd patronus privandus est proprietate feudi, si in clientem enormem offensam commiserit, ex qua cliens privaretur feudo ad dominum revertente, si eam in patronum perpetrasset text. in *d.* §. *domino, & in d. cap. ex facto.*

* Patronus utrum reciprocam debeat fidelitatem clienti.

11. Non tamen intelligas, quòd privetur patronus proprietate feudi sui dominantis, sed privatur proprietate, directo dominio, & omni jure feudali, quod retinuerat & habebat tanquam patronus in re clientelaria, & ejus juribus & pertinentiis. Ita quod efficitur liber erga eum: & offendens desinit esse patronus, & offensus desinit esse vasallus ejus, nedum ad vitam offendentis, vel offensi, sed in perpetuum, ut notatur per doctores in dictis locis. Nisi ubi consuetudo loci aliter disponit, ut Cenomanensis *part.* 5. §. 206. Andensis §. 185. Et adverte, notanter dixi offensam, ex qua cliens nedum feudo privaretur, sed etiam feudum ad dominum reverteretur, quia si esset tale delictum ex quo cliens privaretur feudo, sed feudum non reverteretur ad dominum, sed ad alios, puta agnatos, ut quando cliens in alium delinquit, quàm in patronum, *cap.* 1. §. *denique qua fuit prima caus. benefic. amitt. cap. unico. an alleg. qui inter se fra. dom. sui gloss.* & Andr. Isern. in *l. imperialem* §. *insuper coll.* 1. *de prohib. feud. alien. per Fed.* tunc si patronus in simili deliquerit, puta in alium quàm in clientem, licet forte propter hoc privetur dominio directo, & omnibus bonis, non tamen liberatur cliens à conditione feudali, nec ei acquiritur dominium directum feudi, alioquin plus haberet cliens quàm patronus, quod esset absurdum.

12. Nec obstat * *d.* §. *domino, ibi sive peccaverit in vasallum, sive in alium*, quia debet intelligi de alio, in quo tamen sit offensus cliens, ut si in ejus odium sævierit patronus in familiares clientis. Ita decidit & exponit Andr. Isern. in *d.* §. *domino* per aliam rationem quòd cliens strictiùs tenetur, sed tamen

* Intellectus §. *domino si de feud. defunct. content. si inter dom. & agnat.*

tio quam dedi est concludentior, ne excedatur æqualitas à cliente, & ne plus habeat quàm patronus, quamvis Baldus *ibi in fin.* aliter sentiat & malè. Et istud intelligo procedere, etiam si feudum esset novum, quamvis Alvarot. *ibi col.* 1. inscitè glorietur se egregiè solvere contrarium intelligendo, *d.* §. *domino* in feudo novo, ut ejus proprietas directa acquiratur vasallo, patrono delinquente in quemlibet, sicut è converso rediret tale feudum ad patronum vasallo delinquente in quemlibet. Sed hæc solutio est dignior scholari, quam doctore: quia vasallo novo delinquente in extraneum, feudum novum redit ad dominum, non quia vasallus delinquit, nec propter ultionem injuriæ domini, quæ nulla est, sed quia finitum est feudum, ex defectu vasalli, & alterius personæ quæ illud capere possit. Et si hæc opinio Alvarot. nedum est divinatoria ad textum, sed etiam falsa in terminis illius juris feudorum, quod interpretandum assumpsit.

* Subvasallus enormiter offensus à suo domino immediato liberatur ab illo, & remanet vasallus domini mediati.

13. Hanc ampliationem limito primo, ut procedat respectu ipsius patroni offendentis, & suorum hæredum, vel causam habentium in infinitum, sed non respectu alterius, puta superioris & mediati domini, vel patroni. Tum primò, qua pœna debet tenere suos auctores, *l. sancimus. C. de pœn. cum concord. gloss. ibi cap. si compromissarius, de elect. in* 6. Tum quia vasallus non potest ullo modo deteriorem domini conditionem facere, sed meliorem, *cap.* 1. §. *è contrario in fin. de investit. de re alien. fact.* Ex quo infertur quòd si subvasallus enormiter offensus fuerit à suo domino immediato, efficitur liber ab illo, sed non efficitur liber à conditione feudali, quia in illa suberit domino mediato, & tenebitur ab illo feudum recognoscere, & feudalia jura illi præstare, & remanebit ejus vasallus immediatus. Nec obstat quod ex delicto offendentis, plus videtur consequi superior immediatus offendentis quàm ipse offensus, quia non est absurdum quantùm ad aliquid, videlicet quantum ad dominium & dependentiam juris feudalis, quod magis est in superiore domino; in quo est tanquam in capite, & in causa agente, & influente, quam in domino inferiori. Ut enim suprà diximus *in* §. 1. *gloss.* 6. dominus immediatus respectu superioris domini, non dicitur propriè habere dominium directum subfeudi à se immediatè dependentis, nec etiam dominium utile ejusdem. Sed potius quoddam jus feudale, quod magis habet instar cujusdam servitutis, quàm veri dominii rei. Igitur tanquam sublato medio illius servitutis per delictum immediati domini, remanet subvasallus sub dominio directo, & jure feudali superioris domini, cujus efficitur immediatus cliens. Et sic huic offenso in duobus circa jura feudalia consulitur præter privatam & separatam prosecutionem delicti.

* Dominus male tractans subditos aut vasallos suos, privandus est jure suo.

14. Primo, * quòd desinit subesse offendenti, & ab illo in perpetuum liberatur. Secundo, quòd deinceps superiorem & altiorem dominum immediatè recognoscit. Simile videmus, quòd si habens castrum in feudum cum jurisdictione malè tractat homines & subditos suos, & monitus à domino non desistat, privatur jurisdictione sua, quæ revertitur ad dominum, & sic illi subditi non liberantur à jurisdictione, sed à persona malè sæviente, & mutant dominum, & efficiuntur immediati subditi superioris domini. Textus est in *l. Federic.* §. *quicunque advocatiam. de pace tenen. & ejus violat.* ubi hoc notat Baldus quem Alvarot. & alii sequuntur. Idem dicentes de feudo, quod propter malam tractationem & abusum potest vasallus privari, & feudum domino applicari, quod sequitur Paul. post Guillelm. Ang. in *Auth. qui rem. C. de sacrosanct. eccles.* Sed vasallus enormiter offendens subvasallum, illo abutitur & notoriè malè tractat. Igitur debet privari jure quod habet in eum, & illud jus reverti ad superiorem dominum. Et quòd non sola administratione nec tantum ad vitam suam sit privandus, sed etiam proprietate illius juris in perpetuum. Concludit Alberic. in §. *idemque. ff. de usufruct.* quando ita acriter sæviret quòd esset crimen capitale in alio quolibet, per *l. judices. C. de dignit. lib.* 12. *l.* 2. *in fin. C. in quibus caus. colon. dom. accusare possunt lib.* 11. An autem mala tractatio & abusus sit causa sufficiens, & qualiter ad privandum vasallum feudo, dicam latè infrà §. 43.

15. Sed juxta hæc quæro, quando erit locus huic ampliationi in hoc regno? Videtur quòd nunquam: quum serenissimus Rex noster sit superior & supremus dominus directus in regno suo, in quo (ut etiam ait Panorm. in *cap. veniens extra de accusat.*) fundatus est in temporalibus etiam ratione dominii seu proprietatis terrarum & prædiorum regni sui, non quod sit dominus directus omnium & ubique: sed quod omnium fere ditionum & prædiorum particularium Regni sit supremus dominus directus, sic omnia fere feuda ab illo mediatè vel immediatè teneantur, & ad illum tanquam ad unum primum, summum & directum dominum terminentur, ut sæpe diximus. Respondeo, quòd habebit locum in eo qui tenet prædium suum in alaudium, cujus partem vel etiam totum in feudum concessit, quia si enormiter offendat vasallum suum tali offensione, ex qua si vasallus eam commisisset in patronum privaretur feudo, privabitur etiam hic patronus proprietate feudi, seu directo illo & alaudiali dominio quod retinuerat in re in feudum concessa, quam deinceps qui erat vasallus, tenebit libere tanquam verum alaudium, in illa dominii plenitudine & integritate in qua constituta seu verius divisa & distributa fuerunt dominia de jure gentium, in *l. ex hoc jure. ff. de justit. & jur.* & illud est rem tenere.

* Ier alaudium verū & Francū tenere, quid.

16. In * verum, seu, ut dicunt in Francum alaudium, & sicut tenebat patronus suus ante concessionem feudi. Nec obstat quod diximus omnia feuda dependentia à rege, quia hoc est verum de regulari & communi jure hujus regni, seu in ipso universo, in quo rex habet fundatam intentionem quantum ad hoc, tamen excipiuntur specialiter quædam prædia quæ remanserunt alaudia, ut dicemus infrà §. 68. nec est inconveniens quantum ad hoc quædam excipi à directo dominio regis, quia proprietas seu directum dominium, vel etiam utile, prædiorum seu aliorum bonorum temporalium, non est de ratione & substantia regni seu regiæ dignitatis: sed quid accedens, quod quandoque est inseparabiliter unitum regiæ dignitati seu coronæ, ut ea quæ sunt de sacro domanio regio & * quod dixi inseparabiliter intellige non de se formaliter. Sed quia rex ipse tanta dignitate pro tempore fungens non potest illud alienare nec diminuere, nec expropriare, seu in totum separare à corona & dignitate regia, penes quam est vera proprietas, & dominium domanii, *ut alibi satis diximus.* Secus est de * suprema jurisdictione, & potestate regia, quæ est ipsa forma, & substantialis essentia majestatis regiæ. Ideo impossibile est in regno & de regno aliquem esse exemptum vel exceptum ab illa.

* Dominiū regis esse inseparabile à corona & quomodo id intelligendum sit.

* Suprema jurisdictio, tam est inseparabilis à corona quam essentia rei, à re ipsa.

17. Dictam regulam sic ampliatam limito, primo ut non procedat in rege, seu alio supremo domino superiorem non recognoscente, qui si unum ex vasallis suis enormiter & injustè offenderet, (quod non est præsumendum,) si tamen ita de facto contingeret, ita quòd si offensus nedum in regem, sed etiam in quemvis alium idem commisisset, nedum feudo, sed etiam omnibus bonis privaretur, non tamen haberet locum pœna privationis dominii directi, nec juris feudalis, quia pœna *d. c. domino & c. ex facto*, solum habent locum in inferioribus dominis superiorem recognoscentibus, non autem in supremo rege. Ita expressè decidit Luc. Penna in *l. in sacris.* 3. *collat. penul. vers. sed pone Rex Siciliæ. de proxim. sacrosanct. scrinior. lib.* 12. *C.* Idem tenet Bald. in d. *cap. ex facto vers. pone* quod prælatus, dum dicit illud, c. non habere locum in Papa. *Matt. de Afflict. in decis. Neap.* 265. *num.* 13. *in* 3. *fallent. ad hanc regulam.* Ratio quia illud

* dominium

*Supremus princeps nec contrahendo nec delinquēdo potest jura dignitatis suæ minuere.

*dominium directum & jus feudale est de domanio coronæ seu majestatis regiæ, & sic inalienabile & inabdicabile per ipsum regem, qui non censetur dominus seu proprietarius regni sui, sed administrator, ut inquit Paris put. in *suo consulsaneo tract. syndica. sub rub. de excessib. imper. s. nu. 11. char. 4.* vel aptius secundum Luc. Pen. in *l. quicunque col. 3. & 4. de omni agro deser. lib. 11. C.* se habet erga bona & jura regni & reipub. sicut maritus erga dotem uxoris, ideo sive contrahendo, sive delinquendo non potest illa in aliquo diminuere: de quo etiam dixi §. 1. *gloss. 5. nu. 54.* Fortius dico quòd nedum proprietate in perpetuum, sed nec etiam ad vitam, nec etiam simplici administratione privabitur, quia hoc esset contra utilitatem publicam, ut statim dicam, & ita sentit Bal. in d. *c. ex facto ad fi.* dum facit differentiam inter Papam, ut in eo nullo modo habeat locum pœna *d. c.* & sic nec ad vitam ejus, & inter inferiores prælatos ut non habeat locum nisi ad eorum vitam, & in eorum præjudicium secundum notata in *l. jubemus nullam. C. de sacros. eccl.* aliter tamen sine læsione jurium regiorum & coronæ satisfieri debet offenso, & etiam de pecuniis & fructibus bonorum fisci, si rex non habeat alia bona. Et adverte quòd hæc planè procedunt in principatu quod electione, ut imperium & regnum Romanorum, vel jure sanguinis, ut regnum Franciæ defertur, sed non æquè in regno mere hæreditario. de quo aliqua dicam *infrà* §. 13.

*Rex nequit subditum à sua jurisdictione quacūque de causa eximere.

18. Ex his multo fortius infero, quòd * rex non potest in aliquo privari jurisdictione regia quam habet in offensum, quia formalis & essentialis virtus regis est jurisdictio, quæ prorsus de se est inabdicabilis à rege manente rege, nec est separabilis à regia dignitate, sine sui velut subjecti corruptione. Igitur sicut non potest rex dividere, nec corrumpere regnum, ita nec aliquem de regno à sua jurisdictione eximere, & ita tenet Luc. Penna in d. *l. in sacris*, & eadem ratione non potest rex abdicare totam administrationem jurisdictionis seu potestatis regiæ, etiam quoad aliquem locum, vel aliquam personam regni, licet possit aliquem locum vel aliquos subjicere uni domino sub se in primo gradu jurisdictionis, dummodo jus appellationum & supremæ potestatis etiam quoad administrationem & executionem realem, quando & quoties opus erit penes eum remaneat. Et alioquin esset tales exemptos facere reges, ut in Senatu Neapolitano tempore Caroli VIII. Franciæ & Siciliæ regis dicebat quidam Advocatus magnus fisci ut refert Matthæus de Afflictis *in præludiis constit. Neapolit. q. 2. collat. ult. num. 9.* Et si factum fuerit etiam in Ecclesiam, nullum & revocandum esse censet *ibi* Matth. de Afflict.

*Prælati ecclesiæ, non domini, sed administratores.

19. SECUNDO limito, in * patrono ecclesiastico, qualis episcopus aut quivis alius prælatus ecclesiasticus, quia ut pertritum est, non est dominus, sed solum procurator, seu administrator rerum ecclesiæ: text. in *c. 2. de donat. in c. ultim. 12. quæst. 1. c. 1. 14. quæst. 1.* ita tenet Bald. in d. §. *domino* & Alvarot. ad fin. Matth. de Afflict. in d. *quæst. 2. numer. 24. in falk 4. dixi in tract. reg. cancell. Reg. 18. de infir. resignan.* Tamen licet ecclesia non privetur proprietate & jure suo, ipse prælatus quamdiu vivet, seu quamdiu illa prælatura fungetur, perdet administrationem illius juris, & omnem commoditatem quam interim potuisset lucrari & percipere à feudo, ita quòd non poterit uti aliqua potestate dominica in vasallum, nec etiam in ejus hæredes vel causam habentes, & penes eos perpetuo remanebunt, quæcunque commoda quæ fuissent debita, ex mutationibus interim contingentibus; non autem spectabunt ad superiorem mediatum dominum feudi, & immediatum dominum seu patronum illius prælati vel ecclesiæ, ratione dicti feudi, quamvis text. *in c. 1. §. fin. de capitul.* Conradi *in usib. feud.* videatur decidere contrarium, quem latè discutiam, & declarabo *infrà.* §. 43. ubi reservo dicendum.

20. Ex his patet quòd si administratio hujus feudi vel ejus commoda spectarent ad collegium, seu aliud corpus ecclesiæ in toto, vel in parte, eatenus nihil immutaretur, nec liberaretur vasallus offensus in aliquo, sed solum quatenus ea spectant ad administrationem, & commodum offendentis. Nec obstat quod nuper dixi in prima limitatione, omne jus dominicale seu feudale cum omnibus commodis & obventionibus futuris, redire statim ad superiorem immediatū dominum offendentis, quia ibi offendens ipsius juris feudalis proprietate & possessione privatur, & sic liberè redit, vel potius liberè remanet (tanquam obstaculo quod in medio fuerat remoto) ad superiorem dominum, qui ex tunc est & remanet immediatus dominus feudi. At hic verus immediatus patronus quæ est ecclesia nullo modo privatur, nec proprietate, nec possessione juris sui feudalis & patronatus, sed solum prælatus delinquens privatur administratione, & commodo quod ad eum devenisset, quamdiu prælaturam gereret, & sic nullum jus, nullum commodum potest devolvi, sive aperiri superiori domino, qui semper remanet mediatus & remotus ut prius, & sic nihil potest agere nec exigere in subfeudum vel subvasallum per ea quæ notata *suprà* §. 1. *glo. 6. in ver. mouvant de luy.*

21. TERTIO videretur posse limitari in omnibus qui * non possunt seu prohibentur rem suam alienare, etiamsi esset eorum plenè propria, & verum alaudium, ut declaravimus in *fin. quæst. incidentis ad finem ampliationis.* Intelligendo tamen quando alienare prohibetur non propter se vel favore suo, sed favore tertii, ut contingit in rebus peculii adventitii filiifamil. qui prohibetur eas alienare favore patris habentis usumfructum *l. fin. §. filiis autem Cod. de bon. quæ lib.* quia tunc excluditur omnis alienatio, non solum voluntaria, sed etiam necessaria & non solum hominis, sed etiam legis, ut quando fieret propter factum, vel delictum prohibiti, ne sit in sua potestate alteri præjudicare, & tunc verum est quòd qui non potest alienare, non potest etiam delinquendo, ut etiam patet in duabus præcedentibus limitation. Secus quādo alienatio prohiberetur favore prohibiti, ut in minore vel prodigo, quia tunc nō excluditur alienatio quæ fit delinquendo, sed propter delictum perdit delinquens favorem suum, ita pulchrè not. Bart. in *l. si quis in tantam. col. 3. versic. quæro an dominus. Cod. unde vi.* & fuit inventum suum, ut ibi testatur idem Bartol. in *l. si finita. §. si de vectigali col. fin. ff. de damn. infect.* quem seq. ibi Pau. ad fi. Alex. in *consi. 23. oportune considerata. col. 2. lib. 1. Aretin. consi. 14. viso & diligenter considerato. col. 4. vers. pro quibus facit Fabia. à monte S. Savi. in tract. de empt. & vendi. in 4. parte primo. quæst. 14. ad fi. tangit Deci. in l. furiosi nu. 2. ff. de reg. jur.*

*Prohibitus alienare an possit delinquendo amittere.

Sed certè illa limitatio non posset verificari nec quādrare ex parte vasalli per ea, quæ dicam *infrà.* §. 43. ergo non videtur posse congruere, nec adaptari ex parte domini, cum patronus & cliens non sint judicandi ad imparia. *d. c. unico de forma fideli.* quod est expeditum & in confesso quantum ad commissum procedens ex delicto in alterutrum de quo agitur d. §. *domino & c. ex facto.* Ideo hanc limitationem hic non posui, nisi ad majorem declarationem, & ad cautelam, ne fortè quis legens præfatas duas limitationes Incautè labatur in errorem, credens eadem ratione limitandum in omni casu, in quo saltem favore alterius esset prohibita alienatio, ut in feudis quæ essent in peculio adventitio filii familias, vel in dote uxoris, loquendo in terminis juris, de quorum veritate plenè discussi in d. §. 43.

22. QUARTO limito, ut * strictius teneatur cliens patrono quàm patronus clienti, quoniam cliens subest patrono, & ab eo beneficium accepit, non è contra. Ita decidit And. Iser. in d. *c. 1. in fin. de form. fidelitat. in*

*Astrictior est cliens & vasallus patrono.

quàm patronus clienti.

d. §. *domino.* & in d. c. *ex facto. in fin.* Jacobus de sancto Georgio in *investitura feudali. verbo, qui quidem investit. prastit. juramen. fideli. col.* 4. ubi tradit quatuor disparitates, vide apud eum, non transcribo. Adde Matth. de Afflict, *decis. Neapol.* 265. Ex quo infertur primo, quòd si aliquo casu ex delicto clientis feudum ipso jure committeretur patrono, de quo *infrà* §. 30. tamen ex delicto patroni nunquam ipso jure devolvetur proprietas seu directum dominium ad clientem, sed semper demum per sententiam, quia nunquam est tanta nec tam expedita ratio caducitatis committendæ de patrono ad clientem, sicut de cliente ad patronum, & * longè facilius est utile dominium consolidari directo & pristinæ formæ & naturæ restitui, quàm directum devolvi ad utile, ut not. And. Iser. d. *c. ex facto. in fin.* Secundo infero quòd si aliqualiter dubitetur an offensa sit sufficiens ad amissionem feudi, vel directi dominii, graviores circunstantiæ aggravantes requirentur ex parte patroni, ad eum privandum, quàm ex parte clientis: & difficilius debebit privari patronus, & facilius absolvi, quam cliens, quia cæteris paribus eadem offensa est gravior illata à cliente in patronum, quàm econverso. *facit. l.* 2. *in prin. C. de libertis. & eorum liberis.*

* Facilius consolidatur utile dominium quã amittatur directum.

23. INFERT aliud Matth. de Afflict in d. *deci.* 265. *num.* 4. videlicet quòd dominus non tenetur adjuvare vasallum, nisi ex urbanitate. *arg. l. creditores, & l. ancillæ. C. de pignorib.* quæ nihil prorsus faciunt, aptius allegasset *l. cum affirmes. C. de lib. caus.* Sed hoc est falsum, imo mero jure ad hoc tenetur in terminis istius juris feudorum, *per text. pracisum. d. c.* 1. *de forma fidelit. in fi.* non tamen approbo quod posset * receptare seu occultare vasallum criminosum, ut quidam allegant. Bald. in §. *conventiculas in prin. de pace juram. fir.* ubi Bald. hoc non intendit. Sed benè vult non teneri patronum tradere vasallum suum ejus inimico, etiam si fecisset mille delicta: quod intelligo de inimico privato, non de ministris judicis; nec etiam aliàs licet ei ullo modo favere delictis, aut malitiæ vasalli, ne eorumdem criminum & pœnæ reus efficiatur, dum turpitudinis magis quam feudi patronus efficitur.

* Patronus non debet clientem criminosũ occultare, vel ei favere.

24. QUINTO limito, quantum ad ea quæ sunt * humilis reverentiæ, quæ debentur à cliente patrono, non è converso: & ratio differentiæ per se patet, ex quo infertur primò, quòd licet teneatur cliens jurare se fidelem fore patrono: non tamen tenetur patronus idem illi jurare, quamvis re ipsa sine ullo juramento æquè teneatur ad mutuam fidelitatem, & mutuum amorem, ita decidit. And. Iser. in *l. imperialem* §. *illud quoque. in fin. de prohi. feu. ali. per Fed.* quamvis gl. *pen. ibi in ver. sacramento. contra sentiat.* quam reprehendit Alv. *ibi & in d. c.* 1. *col.* 2. *num.* 7. *de forma fidelitat. Jacob. in investit. feudo. in vers. quique invest. prasti. jura fideli. col.* 4. *ver. sed nunquid e contra. Matth. de Afflict. in d. deci. fall.* 1. *fa.* quod libertus non debet petere juramentum à patrono *l. jusjurandum, & ad pecunias.* §. *qui jusjurandum. ff. de jurejurand. l. de die* §. *jubetur. ff. qui satisd. cogan. l. qui bona.* §. *pe. ff. de dam. infect.* quia ei patroni persona semper honesta & sancta videri debet. *l. liberto & filio. ff. de obsequ. à lib. hinc. dicunt Luc. Pen. in l.* 2. *q.* 4. 5. *col. fin. in quib. caus. coloni domin. accusare poss.* Phil. Deci. in *c. cæterum col.* 8. *vers. Secundo quod dictum, est*, de judiciis quòd in his quæ concernunt reverentiam & honorem, patronus non adæquatur liberto, nec vasallo, hinc pulchrè dicit Jo. And. in *c.* 1. *de feud.* quòd vasallus offendens patronum dicitur perfidus, id est proditor & perjurus, quia fidelitatem expressam & juratam violat: patronus autem clientem offendens non dicitur proditor, * nec perjurus, sed malefidus, id est simpliciter malæfidei, quia fidelitatem quam tacitè promisisse intelligitur, non servat. Et hæc sunt intelligenda de reverentia quæ concernit dignitatem, & prælationem personæ, non autem de reverentia quæ concernit principaliter amorem, benevolentiam & confidentiam, quoniam hanc etiam reverentiam debet patronus clienti. Hinc lege Frederici primi cautum fuit, patronum non debere exigere à cliente juramentum calumniæ, sicut nec cliens à patrono, ut refert Ober. *de consuet. recti. feudi.* §. *in quib.* Plures aliæ fallentiæ enumerantur per varios doctores; sed quæ ad institutum nostrum conducunt multis additis adduxi, reliquis omissis.

* Patronus non tenetur jurare clienti.

* Cliens patronum offendens proditor appellatur; non è diverso.

25. TERTIO quæro, vasallus decessit relictis pluribus * filiis, vel aliis hæredibus, aut aliàs quovis modo feudum pervenit ab uno ad plures, an singuli teneantur fidelitatem facere? Responde quòd sic, sive singuli possideant pro indiviso, sive pro diviso. §. *omnes filii, si de feu. controvers. sit inter dom. & agna.* Tamen sæpe solitum est solum primogenitum pro omnibus omnium nomine admitti & investiri, eo quod parum interest patroni omnes accedere. Et dicit Udalric. Zas. in *epito feud. par.* 7. quòd plures hæredes unius vasalli, possunt eligere unum ex eis qui omnium nomine investituram petet, & jurabit. Et ita servari asserit de consuetudine Germaniæ, quod est valde æquum. Et crebrius in Galliis habens majorem partem feudi, potest nomine omnium fidelitatem facere, & patronus tenetur admittere ut in consuet. Cenomanensi. §. 13. nisi ubi consuetudo nec expresè nec tacitè hoc dicit, ut Parisius, ubi hoc non tenetur, ut *infrà eadem glo. num.* 39. nisi cum cæteri sunt minores, tunc enim tenetur antiquiorem vice omnium recipere, vel minoribus inducias dare, ut videbimus. *infrà* §. 41. Et not. quòd quantum ad formam sive actum fidelitatis unusquisque faciet seu jurabit illam in solidum, quia fidelitas in se non dividitur, sed quantum ad rem, seu subjectum, pro quo præstatur, facient pro parte, quam prætendunt in re, vel feudo, hujusmodi enim fidelitas magis concernit ac afficit rem quam personam, & dominus dicitur magis habere oculos suos ad rem, seu ad feudum quàm ad vasallum. *Bald. in c. admonet. de renunt. & dictum est supra.* §. 1. *gl.* 5. *in princ.* Quòd si feudum ad unum tantum vel ad aliquos remaneat, ille vel illi, tantum fidelitatem debent. d. §. *omnes.* Vide quæ statim latius dicam. *q.* 5.

* Quotquot sunt clientes vasalli, singuli ad fidelitatem tenentur.

26. QUARTO quæro, * an vasallus accedens ad dominum causa fidelitatis præstandæ, & renovationis investituræ, teneatur exprimere rem & causam. Et dicendum quòd sic: debet enim exponere cujus feudi ratione, & an pro toto an pro parte, & si pro parte, an pro divisa, an pro indivisa, & pro quota. Et si sit admissus pro parte, tunc ad illam partem tantum fidelitas & admissio in fidem est limitata, pro reliquis autem partibus remanet feudum apertum domino, quantum ad illum qui pro parte tantum fuit admissus, Si autem fidelitas simpliciter pro certo feudo facta sit, intelligitur pro toto, quoniam appellatione rei simpliciter, in dispositione hominis, seu quando profertur ab homine, * venit totum præcisè, & non pars tantum. *l. de pupillo.* §. *qui nunciat. & ibi Bartol. Ang. ff. de ope. novi. nunt. glo.* 2. *in verbo totam, & ibi Bart. in l. si scirem. ff. de rei vendic. Bart. in l. legatis uxori. ff. de leg.* 2. *Bald. in l. Titia cum testamento.* §. *Lucius Titius. in* 2. *notab. ff. de leg.* 2. *& in l. Pomponius.* §. *sed & si. reprobata glo. ibi. ff. de procuratorib. Ang. in l. si quis cum totum. in princip. per illum text. ff. de excep. rei judi. Alex. consi.* 195. *nu.* 1. *lib.* 6. Secus regulariter quando profertur à lege, quia tunc potest venire etiam sola pars, *l. ait prator.* 2. *in princ. & ibi Saly. Alex, Jas. ff. de jurejur. l. appellatione rei ff. de ver. sign.* Si autem cliens offerret fidelitatem in genere, pro omnibus quæ tenet in feudum, vel pro his pro quibus debet, non aliter declarando & specificando rem seu aliàs obscurè, ut non appareat certo, pro qua re in individuo, vel

* Fidelitatem offerēs utrum tenatur designare rem quotā & causam.

* Rei appellatione an pars solum venire possit.

pro

pro qua parte fides offertur, non teneretur dominus admittere, sed posset jus dominicum exequi cum effectu, quia dominus debet effici certus, pro qua re, & quota parte, habet vasallum, alioqui frustraretur nedum honore debito, sed etiam jure suo, quia sua interest specificè, clarè & determinatè recognitionem feudi fieri, ad conservationem juris sui & possessionis. Similiter interest vasalli, pro certa & determinata re in fidem recipi. Et in istis omnibus incertitudo utrique est captiosa: neutri enim suborta lite prodesset agnitio, aut admissio fidei, nisi certò constaret de corpore feudi, posset tamen incertitudo agnitionis aut admissionis, per relationem ad aliud, aut alias sufficientes demonstrationes, si adsint, probari, *l. certum. & ibi Decius. ff. si cert. pet.*

27. HINC non tenetur patronus admittere in fidem nisi idoneo loco, ut *infra* dicetur, & coram idoneis testibus: potest etiam petere publicum de hoc confici * instrumentum, suis tamen & non vasalli impensis. Sicut econtra si velit vasallus, instrumentum publicum de admissione sua habebit impensis suis: magnum est enim interesse quandocunque controversum fuerit, posse statim ostendere jus suum, ut glossa quam ibi multum not. Ang. in *l. si pupillus. in princip. in ver. habet. ff. de novat.* Ideo creditores & debitores tenentur invicem facere instrumentum crediti & solutionis, ut tenet Ang. & est text. in *l. plures apochis. C. de fid. instr. Bart. in l. si finita. § eleganter. ff. de dam. infect.* & ibi latissimè Alexan. per *tres ult. col. Fely. c. accedens.* 1. *col.* 2. *ut lit. non contest. Jas. l.* 2. *in fin. prin. ff. solut. matr. in l. ex ea parte. in princ. & in fin. ff. de verb. obli.* Similiter tenetur vasallus exprimere causam, sed immediatam tantum, & etiam in individuo, videlicet ex successione tali directa, vel collaterali, tali gradu, vel ex tali emptione, vel alia acquisitione: quo ultimo casu, quando scilicet venit ex titulo, particulari tenetur domino ostendere instrumenta si qua sint acquisitionis, vel quæ & qualis sit illa acquisitio, verè & dilucidè domino ex opere, ut possit certior fieri, quæ & qualia jura sibi debeantur *ut infra.* §. 20. *glo. pen. & fin.*

* Instrumenta clientelarium gestorum conficienda & cujus impensa.

28. QUINTO quæro in themate. §. nostri, unus * solus filiorum vel liberorum accedit, offerens fidelitatem pro sua tantum parte, fortè indivisa, petens admitti seu investiri: dominus dicit quòd feudum nondum est divisum, sed unicum, ad unam fidelitatem & homagium tantum, & offert omnes simul admittere, recusans fidelitat m unius solius, an jure agat dominus? Respondeo, non, quia daretur occasio malignandi convassallis, vel uni eorum forte colludendi cum domino, qui vel ob unius solius contumaciam, sive veram, sive simulatam vel justam absentiam, reliquos omnes justa offerentes sperneret, & universo feudo prehenso omnes fructus suos faceret. Ideo dico hanc responsionem Patroni cancellariam esse & captatoriam, & quòd singulos accedentes, etiam unum solum tenetur pro portione vel portionibus eorum admittere, nec sufficeret patronum offerre inducias fidei donec omnes convasalli simul accedant. Possunt enim huic vasallo multa deinde supervenire impedimenta, ut finitis induciis adesse non possit & in captionem incidat. Cum ergo faciat & offerat quicquid debet, plenam vicissim securitatem referre debet, & per hanc oblationem alias congruè, ut §. *infra* 63. factam, jam tutus est quoad se dummodo saltem instrumentum suæ oblationis capiat, ne forte confidat responsionibus illusoriis quorundam officialium curiarum dominicalium, ut sæpe vidi simplices & fideles vasallos in captiones incidisse. Potest insuper unus hæredum cogere patronum ad se investiendum de parte sua, vel eo recusante aut differente investiri per judicem ordinarium *per not. infra.* §. 60. Et hæc procedunt non

* Tenetur patronus quemlibet hæredum vasalli pro parte sua in fidem admittere, nec per hoc fit ulla divisio feudi

solum in linea directa ubi sola fidelitas debetur, sed etiam ubi debetur relevium. Quanquam enim dominus non teneatur eligere donec omnes obtulerint,

29. Tamen quilibet debitè offerens interim debet esset in tuto, nec ex hoc præjudicatur patrono, in unitate feudi, nec inducitur ulla divisio feudi, licet unus ex hæredibus recipiatur in fidem expressè pro parte, seu quota, aut rata sua, imò per hoc magis fortificatur & conservatur unitas feudi, quia eo ipso quod unus recipitur pro parte sua feudi, ostenditur quod pars sua non est feudum integrum, nec feudum per se, sed pars veteris feudi: ergo non dividitur feudum in se, sed semper necessario remanet unum, & idem feudum, quia commemoratio partis feudi, necessariò præsupponit, & infert perseverantem unitatem unius totalis feudi. Non obstat *l. si creditores. C. de pact. l. liberum. C. de fidejus.* ubi creditore petente vel recipiente ab uno ex correis in solidum, sine divisionis beneficio obligatis, partem suam ratam debiti, sub expressa commemoratione partis virilis, inducitur divisio obligationis in viriles, inter omnes debitores ex tacito pacto, quod etiam absentibus & ignorantibus prodest, ex dispositione illarum legum, ut ibi per omnes doctores; quia ibi creditor non petiit, nec recepit totum quod sibi debebatur ab eodem debitore quum posset, utpote quum in solidum sine divisione esset obligatus, sed partem duntaxat virilis voluit petere, vel recipere sub commemoratione virilis partis: & sic præsumitur tacitum pactum divisionis fecisse. At hic patronus recipiendo unum ex clientibus in fidem pro parte sua feudi, recipit totum & solidum quod sibi ab eodem debetur, nempe solidum obsequium & integram fidelitatem, contemplatione tamen illius partis feudi, quia plus non posset offerre, nec præstare iste cliens, nec patronus plus ab eo petere vel exigere. Et sic nullus relinquitur locus divisioni præsumendæ. Tum quòd attinet ad titulum feudi, apparet de expressa voluntate ejus unitatem conservandi. Et sic d. *ll. si creditores, & liberum*, benè intellectæ nihil faciunt ad propositum, ad quod redeundo, ut omnes intelligant, apertissimè loquar.

30. Sicut * fundus constituitur solius patris-familias destinatione à qua dependet, *l. quid in rerum.* §. 1. *ff. de leg.* 1. Ita feudum constituitur destinatione patroni & clientis simul, & non alterius eorum tantum, quia non dependet à voluntate unius, sed duorum, & à vero contractu ultro citróque obligatorio. *l. Labeo. § contractum. ff. de ver. sign.* Et sicut fundus destinatione patrisfamil. constitutus, est integrum aliquod, ita quod partes fundi, non conjunctim, sed singulæ per se consideratæ non sunt fundus, sed loca fundi, nisi de novo accesserit voluntas patrisfamil. ut fundo diviso singulæ partes sint fundus per se, text. est in *l. locus. ff. de verb. sign.* ita feudum semel constitutum, per primam investituram seu infeudationem, est unum quid integrum, & singuli fundi & portiones feudi, non sunt feudum per se, sed partes feudi, nec potest solus patronus sine cliente, nec solus cliens sine patrono, feudum multiplicare, seu de uno feudo facere plura, & singulas partes pro singulis feudis per se habendo, quia constitutio & titulus feudi non dependet à voluntate & potestate unius, sed duorum vel plurium, & omnium dominorum dominantis & servientis feudi. Simile in *l. per fundum ff. de servit. rusticor. prædio. l. ult. ff. communia prædiorum* & ita debet declarari quod dicit Andr. Iser. in *c. unico col.* 1. *qualr. vasal. jura. deb.* quod potest Rex, vel alius dominus qui constituit feuda sicut vult, dare mihi feudum in pluribus terris & locis, sive distantibus, sive cohærentibus, quia destinatione voluntatis domini hoc fit, sicut & fundi fiunt: hoc enim est intelligendum ratione principii dispositio-

* Sicut fundus *destinatione* unius patris familias ita feudum destinatione patroni clientisque simul constituitur.

nis quæ incipit à domino, qui potest concessioni suæ ab initio adhibere quem vult modum, *l. in traditionibus. ff. de pact. l. legem. C. eo.* Sed non respectu perfectionis & substantiæ dispositionis, quæ non inducitur adesse, nisi secuto consensu vasalli: quo facto, non licet alterutri quicquam immutare aut derogare, *l. sicut C. de actio. & oblig. l. perfecta. Cod. de donat. quæ sub. modo. l. veller. Cod. de revocan. donation.* Sed derogaretur titulo feudi & formæ concessionis rei, si de uno plura principalia per se & separata constituerentur.

* Quomodo plures vasalli ejusdem feudi ipsum inter se dividere possint.

31. Itaque * non possunt sive unus & idem vasallus, sive plures ab initio investiti, aut ex post facto hæredes, vel emptores (non refert) ejusdem feudi, multiplicare feudum in plura feuda: quod est propriè dividere ipsum feudum in se, seu titulum ipsum & formam feudi sine consensu domini. Sed benè possunt feudum dividere inter se in partes singulis assignandas, pro diviso, non tamen tanquam feuda separata, sed tanquam partes feudi, & sub denominatione, forma & titulo ejusdem feudi, sicut ab initio unum constitutum fuit. Et istud propriè non est divisio feudi, sed distributio partium feudi proportione & jure cujuslibet vasallorum, sive sint partes quotæ, sive partes integrales. Et hoc modo potest sine consensu patroni feudum, sive constet in re corporali, sive in re incorporali dividi, tam pro diviso, quàm pro indiviso, tam æqualiter, quàm inæqualiter. An autem inde aliqua jura debeantur patrono? dicendum quòd non, ut plenè *infra* §. 33. *quæst.* 22. Sic è diverso si ab initio unus vasallus, aut plures fuerint investiti de pluribus fundis, tanquam diversis & separatis per se feudis: non poterunt illos fundos unire, nec confundere in unum feudum, sed semper debebunt possidere tanquam diversa, & separata feuda, nisi in his omnibus tam uniendo, quam separando titulum feudi, domini consensus & auctoritas intervenerit, multum enim interest domini, titulos, formam & denominationem rei antiquam conservari, ut jurium suorum probationes successiva & continua conformitate titulorum conserventur in promptu & in expedito, quæ per contrarium obscurarentur, & possent in totum interire. Et hac eadem ratione interest vasallorum, & sine illorum consensu non potest dominus unionem aut divisionem titulorum feudi facere. Sed manente uno & eodem titulo feudi potest pro parte aperiri, vel etiam in totum committi domino, pro parte non, puta vasallo partem feudi à domino teneri denegante, ut dicetur infra §. 43. pro parte prehendi, pro parte à manu dominica relaxari, recognosci, & investitura renovari, & pro parte non.

32. Itaque concludo in terminis nostri §. & similibus, patronum teneri unum ex vasallis ejusdem feudi pro parte sua in fidem admittere, & investituram pro parte renovare, & injectam feudo manum dominicam pro parte levare, non ergo potest repellere unum ex vasallis nec tenere diu in suspenso, prætextu absentiæ reliquorum, nisi de proximo verisimiliter essent venturi, & vellet dominus eos simul obsequium facere, & simul à se investiri, quia tunc deberet vasallus modicum expectare: & illud modicum æstimandum puto ex brevitate temporis, & modicitate interesse: interim tamen patronus debet saltem acceptare oblationem præsentis vasalli, hoc est habere oblationem suam pro rectè & debitè facta, ne quid interim à patrono vel suis officialibus, possit innovari in præjudicium diligentis & devoti vasalli, quanquam etiam omnino recusante domino esset mero jure tutus, & fructus perceptos seu retentos post oblationem cum omni damno recuperaturus à domino à tempore debitæ, & justæ oblationis. Et adverte quòd hæc procedunt in terminis nostri §. videlicet quando sola fidelitas patrono absque aliis pecuniariis juribus debetur, ut in hæredibus directæ lineæ descendentis. Idem in simili casu, puta in donatione facta uni ex liberis in anticipationem successionis, ut *infra.* §. 26. vel quando contingit mutatio ex parte patroni, ut *infra.* §. 66. Quid autem quando relevamenta seu alia jura feudalia debentur, ut in successione collaterali? Respondeo in effectu idem ut etiam dixi, *suprà ead. glos. num.* 28. *in fi.* quilibet enim congruè offerens, statim capere potest instrumentum securitatis suæ. Sed dominus potest electionem jurium suorum & investituram differre donec omnes venerint & satis apparet quod non facit animo captandi, quando offert omnes consortes simul per procuratorem vel per unum eorum investire. Adverte etiam quòd licet teneatur patronus unum ex his vasallis fidelitatem offerentem pro parte sua admittere, vel securum facere, potest tamen compellere omnes hæredes, vel alios ejusdem feudi vasallos, ad simul conficiendum & tradendum unum instrumentum unius agnitionis feudi, & dinumeramenti prædiorum, jurium & pertinentiarum feudi. Gallici dicunt, *par un seul adveu & denombrement*, quoniam non est nisi unum feudum, & unicus titulus feudi: quod si non præstiterint unum & idem dinumeramentum, poterit iterum prehendere feudum, sed non faciet fructus suos, & de hoc latius dicam. *infra.* §. 9.

* Servitia & onera feudi utrũ inter plures vasallos *dividantur*, vel multiplicentur.

33. Sexto, quia *suprà* dixi idem feudum posse in partes possideri à convasallis: Quæro * an servitium & onus feudi inter eos dividatur? Respondeo duplex potest esse servitium sive onus. Quoddam quod non minuit reditum rei nec patrimonium debentis, quoddam minuens redditum rei & patrimonium. Et iterum istud duplex, quoddam non præstabile pro parte, & sic individuum; quoddam præstabile pro parte seu omni respectu dividuum. Primum non dividitur, sed multiplicabitur, & ab uno in solidum debitum, & solvendum est. Secundum non dividitur nec multiplicabitur, sed ab omnibus simul in solidum debetur, nec pro parte solvi potest, tamen unica integra solutio pro omnibus vasallis sufficit. Tertium non multiplicabitur, sed dividitur pro rata portionis cujusque, & a quolibet pro sua parte solvi potest, dummodo solutionis difformitas non sequatur. Declaro primum quòd est recognitio domini cum fidelitatis sponsione, sive sacramento, quæ omnia uno verbo fidelitatis continentur: hæc enim nullum damnum inferunt, nec aliquem sumptum pecuniarum: sed in obsequio clientelari & grati animi benevolentia consistunt, & ex istorum reiteratione seu multiplicatione non efficeretur patronus locupletior, nec cliens pauperior, & sic ab uno quoque clientum ejusdem feudi debent personaliter præstari, *ut supra eo. quæst.* 3. nec possent de rigore committere unum, qui vice omnium hoc faceret, quum sint vasalli tanquam singuli, & singulariter ad hoc obligati. Salva modificatione de qua *suprà ead. gloss. quæst.* 3. Et frequentiori usu consuetudinum hujus regni potest senior vel majorem partem habens vice omnium hoc facere, & dominus tenetur admittere & vice omnium investire. Et quando plures convasalli committunt unum ex se, non requiritur tam excepta excusatio impedimenti sicuti si committerent extraneum procuratorem de quo *infra.* §. 67.

* Juramentum fidelitatis an & quo respectu sit individuum.

34. Non autem adduxi rationem illam vulgarem quæ est in ore omnium, quod * juramentum fidelitatis est quid individuum, ut tenent Andr. Iser. & omnes in d. §. *omnes*, *si de feud. defunc. conten. sit.* Ang. in *l. loci corpus.* §. *si fundus. ff. si servitus vend.* &

in l. 2. §. ex his. ff. de verb. obligat. Jacob. in investitura feudali in *verb. qui quidem investit. præstant. juram fidel. collat. 5. versic. nunc quæro.* Tum quia licet sit individuum in se, seu formaliter, & quoad actum personæ, tamen respectu rei suæ materiæ subjectæ est dividuum, quia limitatur ad partem rei pro qua præstatur, ita quòd parte illa alienata renovanda est fidelitas illius partis, & similiter pro alia parte ejusdem feudi acquisita, nova fidelitate & juramento opus est, per ea quæ *supra §. 1. gloss. 5. in principio* & sic non est usquequaque indiuiduum. Tum quia hæc ratio solum concluderet quemlibet vasallum esse ad hoc obligatum in solidum, sed non concluderet ab unoquoque in solidum præstandum, ut dicetur in sequenti membro. Ego autem dico, quemque eorum personaliter, æqualiter, & in solidum: contemplatione tamen, seu sub commemoratione partis suæ, ad hoc teneri sive possideant feudum sive pro diviso, sive pro indiviso, sive æqualiter, sive inæqualiter: eodem ipso enim quòd quisque hæredum tenet partem suam feudi, sive divisam, sive indivisam, sive majorem, sive minimam, non refert, est vasallus pro eo quod tenet, ergo quilibet æqualiter quantum ad ipsum obsequium fidelitatis est astrictus, & ita concludit Andr. Isern. in d. *§. omnes. collat. 1. versic. sed certè, quamvis* Alvarot. *ibi alleget eum in diversum.*

* Dissolvitur dubitatio doctorũ § *omnes. fi. de feud. defunct. cont. sit inter dom. & agnat.*

35. Ex quibus * frivola ostenditur dubitatio Joann. Blanch. Marsi. in *summ. feudor.* in *titul. de sacra. fidelit. §. Item dubitari consuevit. & doctores* in d. §. *omnes* dum quando plures hæredes vasalli possident feudum pro indiviso, dicunt esse magnam dubitationem, utrum omnes simul teneantur præstare unum juramentum, an verò quilibet ipsorum? & addunt istud esse magnæ utilitatis, quia si omnes simul seu collectivè teneantur, erit solum (ut eorum verbis utar) unum jus vasalliticum. Si verò qui libet in solidum singulariter seu distributivè teneatur jurare fidelitatem, erunt plura jura vasallitica. Quia dico primo, quòd ille qui jura discusserit, & vivam legum radicem attenderit, nulla potest esse dubitatio. Tunc enim in jure plures considerantur collectivè, quando faciunt collegium, vel aliud corpus repræsentatum, & quando commodum spectat ad eos ut ad universos, non ut ad singulos, ut habetur in *l. quod major. ff. ad municipalem, in l. aliud §. refertur. ff. de regulis juris in cap. cum omnes de constit.* Quando autem plures non faciunt collegium, & rei, commodum, & incommodum, ad eos spectat ut singulos, non ad universos, nunquam considerantur collectivè, sed distributivè & singulariter quilibet per se, *l. per profundum, & ibi per Bartol. ff. de servit. rusticor. præd.* hæreditas autem non pertinet ad plures hæredes, ut ad universos seu tanquam ad facientes vel repræsentantes unum corpus, sed ut ad singulos, ut notorium est, & quilibet singulariter per se, pro parte sua hæreditaria, consideratur: & pro ea parte tantum dicitur repræsentare defunctum: in reliquis censetur extraneus. Textus & ibi Baldus & alii in *l. cum à matre. Cod. de rei vendic. gloss. fin. vers. sed huic potest dici in l. 2. ff. de prætori s stipul.* [illegible]ol. *in l. 2. §. item si in facto. ff. de verb. obligat.*

* Etiam in individuis plures hæredes non tenentur collectivè sed distributivè.

36. Et hinc est quod * in his quæ sunt in dividua obligatione, lex voluit, quod obligatio descendat in hæredes in solidum, non collectivè, sed singulariter, & distributivè, ita quod nedum obligatio descendit in eos in solidum, sed etiam multiplicatur in quolibet eorum æqualiter, sive æqualiter, sive inæqualiter sint hæredes: & mero jure hæres in minima parte æquè tenetur per se in solidum, atque hæres in maxima parte. Ita notant doctores in *l. 2. §. ex his, & præcipuè Jason. notab. 3. numer. 4. in fin.* Et miror quomodo aliqui juris peritiam professi, ausi sint de hoc dubitare, ut Andr. Alciat. in *l. 2. §. ex his numer. 29. in fin.* dum Jasonem malè reprehendit, *de verb. obligat.* Et Uldaric. Zasius in *l. stipulat. non divi. num. 22.* ubi ita tacitè sentit, quum sint textus aperti, ubique hoc expresè dicentes, videlicet in dicto §. *ex his.* Ibi singuli in solidum tenentur, ergo non omnes simul collectivè in solidum, sed quilibet singulariter per se, & similis textus *in l. hæredes. §. an ea stipulatio ff. familiæ herciscundæ* quin & regulariter juris lege ea quæ in partes dividi non possunt solida à singulis hæredibus debentur. Ecce quod textus non dicunt omnes teneri, seu ab omnibus deberi: in quo posset super verbo universali * Omnes, dubitatio probabilis fieri, quum etiam in plurali aliquando stet collectiuè, ut in *l. non distinguemus. §. cum in plures. ff. de arbit.* aliquando distributivè, ut in *l. 2. ff. de stat. hom.* Et, cum articulum pleuè explicavi cum resolutione plurimarum quæstionum *infra 93. gloss. 1.* & latius in *tract. divid. & individ. part. secunda. numer. 327. cum sequent. & numer. 427. & numer. 458. scribendo opinionem Sozini consil. 207. numer. 12. libr. 4. & Carol. Ruin. de repetit. § Cato. numer. 78. num 79. l. 4. de verbor. obligat.* Sed utuntur præfati textus hoc verbo singuli, & à singulis, quod nullam dubitationem, nullam cavillationem admittere potest, quin necessario distribuat, & in quolibet per se obligationem solidam multiplicari faciat. Secundò dico textum esse in individuo apertum & inevitabilem in dicto §. *omnes.* inducendo dupliciter, quoniam * virtus legum consistit in inductione & explicatione, *textus in l. non solum. §. qui primipilum. in ver. adaptans: ubi ad hoc not.* Baldus. *ff. de excusation. tuto.* Idem Baldus *in l. petens. collat. 8. in fin. Cod. de pact. in l. athletas. §. ait prætor. in fin. ff. de his qui not. infam.* Ludov. Rom. in *sing. 651. tu scis benè.*

* Verbum omnes.

* Virtus legum in inductione consistit.

* Verus intellectus dict. §. omnes.

37 Primò in illis * verbis, maximè si indivisum habent, ubi dictio maximè implicat casum quando possident pro diviso. Et sic ille textus vult evidenter, quòd omnes filii vasalli debeant facere fidelitatem, quando possident pro diviso. Et ultra idem vult multo fortius quando possident pro indiviso, quoniam ea est propria virtus & natura hujus * dictionis, *maximè*, quòd implicat casum magis dubitabilem, & explicat minus dubitabilem: & sic facit in casu explicito illationem à fortiori: & tantum valet quantum dictio *multo magis. text. in l. qui se patris. Cod. unde liberi & ibi Fulg.* Ludov. Rom. & pulchrè Decius in *not. 1. collat. 3.* Idem dicens de dictione *etiam text. in l. 1. Cod. de rescind. empt. & vend. in l. si quis pro uxore. in princip. ff. de donat. inter vir. & uxorem. in l. & si maximè. ff. de servit. legata in cap. cum contingat extra, de for. compet. in cap. sponsam, de sponsalibus* & idem de verbo præsertim, *gloss.* Panorm. in *cap. per tuas. in ver. præsertim, de simonia.* Sed omnes præfati doctores in *dicto §. omnes. & in summis, & tract. feud.* fatentur, quòd quando plures hæredes possident idem feudum pro diviso, absque dubio tenentur non collective simul, sed singuli per se in solidum facere fidelitatis juramentum, ergo necessariò habent consiteri, idem esse absque dubio, & multo magis quando possident pro in diviso.

* Dictio maximè.

38. Secundò universalis, *omnes* determinat verbum filii, cui adjicitur in illo textu distributive & non collective, quando filii possident feudum pro diviso, ut ex omnium sententia liquet. Ergo debet eodem modo idem verbum determinare quando filii possident pro indiviso. Est enim vulgatum axioma juris, quod* quoties una determinatio respicit plura determinabilia, debet ea pariter & uniformiter determinare, & non difformiter. Textus in *l. jam hoc jure. §. sed si aliter* ubi Jason. & omnes hoc notant & in *l. Titius. ff. de vulg. & pupil. text. in l. in testamento*, & ibi Jason. in *not. 2.* & Decius *collat. 4. in not. 3. Cod. de indbi. testam. l. quamvis. l. hæreditatem. C. de impub. & aliis substit.* Et quando duo verba, vel duæ dispositiones recipiunt unam determinationem, intelliguntur eam uniformiter

* Dictio respiciens plura determinabilia debet ea determinare uniformiter.

recipere. *text. est in l. fin. C. de sentent. & interlocut. omni judic. in l. si legatarius. §. fin. ff. de legat.* 3. ubi hoc expressè notant Dyn. Petr. Alberic. & Bartol. inferens ad decisionem hujus quæstionis quòd si vir reliquit uxori omni anno ex tali feudo decem corbes frumenti, & decem libras, ex quo de jure frumentum non debet solvi in initio anni, sed eo tempore quo recolligitur, *l. Firmio. §. pater. ff. quando dies legat. cedat.* Idem dicendum est in decem libris, ut debeant solvi simul eodem tempore, ut uniformiter intelligatur, & hanc decisionem Bartol. sequitur Ludov. Rom. in *l. qui hoc anno ff. de verborum obligat.* Igitur multo fortius quando non est nisi unum determinabile, duos casus in eadem oratione & constructione verborum complectens (ut patet in *textu d. §. omnes filii*) debet eodem modo & uniformiter in utroque determinari, igitur supina nimis fuit dubitatio doctorum hactenus feuda tractantium.

39. Quod autem Alvarot. & Cardin. Alexand. in dicto §. *omnes* (quos sequuntur Jacob. in *investit. feud. ver. qui quidem investit. præstit. fide. versicul. nunc quæro.* & Chassan. recitando non examinando, *in consuetudinem Burgunens. eodem titul. §. 7. numer.* 3. & novissimè Zasi. in *tractatu feud. part. 7. versicul. possunt tamen.*) concludunt, istos hæredes eligere posse unum ex eis qui juret fidelitatem nomine suo & aliorum, non * puto de jure: verum quia, ut dixi, hujusmodi fidelitas à singulis debetur, & personaliter est præstanda, non autem per procuratorem, etiam habentem speciale mandatum, invito domino, nisi ex justo & sufficienti impedimento, *ut infrà §. 49.* quod etiam *de jure feudor. compilato per Obertum procedit.*

*Improbatur opinio doctorum tenentium hæredes posse eligere unum ex ipsis præstanda fidelitatis ergo.

*Per alium fidelitas fieri non potest.

Et sic concludo quòd de antiquo jure feudorum, & hac nostra consuetudine, non * est verum, posse fidelitatem fieri per alium, nisi in illis qui haberent feudum, non tanquam singuli, sed tanquam unum corpus repræsentatum, puta collegium, quia tunc non singulariter, sed collegialiter hanc deberent, & non deberet præstari nisi unicum juramentum tempore renovationis per eos, vel unum eorum, aut alium vice & nomine collegii, per notata in *l. in tantum. §. universitatis. ff. de rerum divis. l. sed si hac. §. qui manumittitur. ff. de in jus vocand. l. 2. l. sicut in princip. ff. quod cujusque univers. nomine l. Senatus. ff. de rebus dubiis l. 1. §. si autem. ff. ad Trebell. l. 1. §. servum municipum. ff. de quæst.* Joan. Reyn. in *l. Imperialem. §. præterea ducatus de prohib. feud. alien. per Federic. Jacob. in dicto vers. qui quid. investit. præstit. juram. fide. collat. 7. versicul. sed restat.* Item nisi quando filii, aut plures alii convasalli, sive pro diviso, sive pro indiviso sunt minores excepto uno, ille solus tam suo, quàm consortium nomine potest totius feudi fidelitatem offerre. Et debet admitti, nisi patronus malit inducias dare respectu minorum, *ut dicemus infrà §. 28.* Limita secundum majorem & frequentiorem partem consuetudinum hujus regni, ut tetigi *suprà eadem gloss. num. 25. & num. 33. in fin.*

*Quæ onera quemque hæredum in solidum obligant, sed non multiplicantur.

40. Declaro * secundum, ut est certum & determinatum servitium personale, puta esse in exercitu cum domino per tres menses, ut in regno Siciliæ, teste Andr. Isern. in dicto. §. *omnes*, vel aliud onus in facto consistens. Ea enim quæ in facto consistunt, regulariter sunt dividua contractu, sed individua obligatione, seu petitione, & solutione, & sic pro parte solvi, seu præstari non possunt, imò à quolibet hæredum mero jure in solidum debentur, textus in *l. stipulationes non dividuntur, & ibi Bartol. in 6. opposit. ff. de verborum obligationibus in l. in executione. §. secundo. ff. eod. tradunt omnes scriptores in l. 2. §. 1. eodem titul.* Hoc autem ultimum de regula obligationis factæ scripsi anno sesquimillesimo trigesimo quinto sequendo communem errorem, quem postea confutavi in extricatione tertii labyrinthi dividuorum & individuorum part. 3. Redeundo ad rem, patet istud secundum non dividi: quod autem dixi non multiplicari, debet intelligi quod ad effectum, quia quum juris subtilitate singuli hæredum in solidum teneantur, igitur obligatio quantum ad formam & petitionem multiplicatur, tamen non dicitur in effectu multiplicari, quia non debet nisi semel exigi, & sufficit omnes hæredes simul, vel unum ex eis, tantum præstare, quantum eorum pater, vel prædecessor fuisset præstaturus, cum succedant loco unius, *l. qui fundus. ff. de condit. & demonstrat.* & sufficere debet domino quod habet æquè idoneum. *l. jam tamen. §. si plures. ff.* [*judicatum sol. l. qui autem. §. 2. ff. de constitut. pecun.* Nec debet conditio domini melior aut deterior esse, sive vasallus requirit unum, sive majores vel plures hæredes; sicut si habeant unum sive plures tutores. Ita etiam in effectu tenet Alberic. Brun. in *tractatu de augmento. collat. 46. in 11. conclus. principal.* Et hòc habet locum etiam in illis quæ sunt omni respectu individua, videlicet contractu, obligatione seu petitione, & solutione, seu executione: ut sunt omnes servitutes tam merè reales, quàm mirtæ, excepto solo usufructu. Textus rotundus in *l. 1. §. si usufructus. ff. ad legem Falcid.* Bartol. in dicta *l. stipulationes non dividuntur quæst. 4. quod scripsi dicto anno 1535.* sequendo præjudicantem omnium ubique sententiam, quam tandem correxi in dicto *tract. divid. & individ. part.* 3. Redeundo ad rem: Sufficit unum solidum solvere, & habebit recursum contra alios judicio familiæ herciscundæ vel alia cōpetenti actione. Textus in dicta *l. 2. §. ex his. versicul. sed quo casu. l. hæredes §. an ea in fin. ff. familiæ hercisc.* & ita tenet Andr. Isern. in dicto. *§. omnes. collat. 1. versic. sed certè.* & omnes scriptores nisi in illis individuis quæ consistunt in obsequio & honore, sive sumptu & labore personali minuente patrimonium, ut dictum est de fidelitate, quæ est velut quasi servitus individua personalis, sed verius realis, ut probavimus *suprà §. 1. gloss. 5. in princip.* Sed juxta hæc quæro.

41. Quòd si patronus conveniat unum ex hæredibus, aut vasallis, fortè minorem partem feudi habentem, & contra eum in solidum concludat, ad integrum servitium, seu onus facti subeundum & præstandum, an saltem possit reus conventus petere beneficium divisionis, nominando cohæredes, aut convasallos præsentes, & idoneos ad conventionem & exactionem? Videretur quòd sic, quia dato quòd plures sint obligati, singuli in solidum, & singuli mero jure pro solido exigibiles, tamen habent beneficium divisionis, ex beneficio novæ constitutionis in *Authent. de duobus reis. in princip. & §. seq. collat. 7. & Authent. hoc ita. C. de duobus reis.*

Contrarium respondeo, quia * non habet locum, nisi in obligationibus, simpliciter seu omni respectu dividuis, patet per textum d. *novellæ constitutionis. de duobus reis*, ubi fit mentio quòd simpliciter obligati tenentur tantum in viriles, & non singuli in solidum nisi sit actū, & quo hoc sit actum expressè, vel etiam tacitè, secundum Bartol. & communem in dicta *Auth. hoc ita.* & Bartol. in *l. reos. 2. ff. eodem tit.* tunc datur eis beneficium divisionis inter præsentes & idoneos, & sic patet quòd illud novum beneficium non fuit concessum, nisi in obligationibus per se dividuis: Secus in obligationibus individuis in quibus remanet jus antiquum D & C. Tum quia non apparet immutatum, tum quia beneficium in istis non congruit, nec posset adaptari, quia præsupponit rem esse divisibilem, ergo si sui naturâ sit individua, cessat, & non habet locum, quia divisio corrumperet subjectum. Et ita resolvit Bartol. in *l. in duobus. §. ubi duo col. 2. quæst. 2. in fin. ff. de duobus reis.* Ex quibus, & his quæ pleniùs dixi in *tractatu dividui & individuis, part. 3. num. 66. num. 165. num. 167.* apparet frivolam esse dubitationem doctorum in *l. 4. §. Cato. de*

*Notabilis limitatio ad beneficium divisionis ex nova constitutione in Authent. de duobus reis.

verborum obligationibus. super comparatione & conciliatione textus in *l. si ut certo.* § *si duobus vehiculum.ff. commodat.* & *l.* 1. §. *si apud duos.ff. depositi.* Præsertim Francisc. Aretin. in dicto. §. *Cato.* & Carol. Ruin. *num.* 47. scilicet an commendatarii & depositarii habeant beneficium divisionis, ut tutores.

* Quomodo conventus in solidum consulatur, contra coobligatos, & de recursu & summatione cohæredum.

42. Dico tamen quòd iste *reus in solidum solus conventus poterit ejusdem judicis authoritate, sine tamen aliqua processus retardatione, hoc est nulla dilatione propter hoc impetrata, summare cohæredes, aut convasallos suos, & ad hoc commissionem judicialem accipere, ut veniant ad se defendendum pro communi negotio vel ad videndum litem agitari, & ad contribuendum, si opus sit, in onere communi. Et hoc proderit reo in hoc, quod ubi alias solum haberet via actionis per novum processum, & novam fortè prolixam instantiam, experiri contra cohæredes aut convasallos, ad recuperandum quæ solverit pro rata portionis eorum: nunc contra eos comparentes, & assistentes judicio, vel etiam contumaces (si hoc ultimum stylus curiæ ubi lis agitatur habeat, ut est plurimum in hoc regno) obtinebit sententiam ex eodem processu, & in eadem instantia, & ut in simili solet rectè fieri, ex eadem sententia: in qua pro solido condemnabitur erga dominum, & vicissim sui cohæredes erga se ad exonerandum pro rata. Quemadmodum quotidie usitatur, quando unus solus ex in solidum obligatis convenitur, sive principaliter sive accessoriè, sed sine beneficio divisionis, cui renunciaverunt tam novæ constitutioni, ut principales correi, quàm epistolæ divi Adriani, ut fidejussores.

43. An autem hoc casu illi qui ad contributionem vel recursum vocantur, summanter possint uti privilegio fori, aut aliis exceptionibus declinatoriis? dicam alibi infrà ubi opportunum fuerit, quia pro nunc hoc esset nimis remotum à materia nostra.

Contra hanc ultimam decisionem de recursu absque retardatione, oppono d. *l. fideicommissoria* §. *penult. ff. de legat.* ubi uni hæredum in solidum convento ratione obligationis individuæ danda est dilatio ad consortes vocandos, ut etiam dixi *in tract. dividui & individui part.* 2. *numer.* 465. & *part.* 3. *in* 6. *modificatione. numer.* 90. ubi dixi hoc esse verum, non solum inter plures hæredes obligatos, sed etiam inter plures hæredes testatoris qui sunt principales. Quia ab eis obligatio incipit, imò etiam inter plures principales ex contractu suo inter vivos ad individuum obligatos, simpliciter non tanquam correos, & quòd isti hæredes ratione fundi in solidum obligati, non ob id dicuntur, nec sunt correi quibus denegaretur dilatio, ut dixi in tract. divid. & individ. part. 3. in 5. modificatione, numer. 89. quia fateor quid isti cohæredes, non sunt correi ex formula personalis obligationis correorum debendi, de qua *ff.* & *C. de duobus reis.* Sed tenetur personali actione in rem scripta, quæ magis realis est quàm personalis, quia reus renunciando rei eximitur in futurum ab omni obligatione personali. Itaque hæc obligatio quemlibet hæredum, & detentorum obligat in solidum absque beneficio recursus, vel dilationis respectu actoris, quamvis sine retardatione quoslibet vocare possit, ut pleniùs dicam infra *titul.* 5. §. 70. Unde si isti hæredes non convenirentur tanquam detentores, puta unus hæredum dumtaxat tanquam hæres & non tanquam possessor rei immobilis suppositæ, haberet locum dicta sexta modificatio de qua dixi in d. *tract. divid. & individ. part.* 3. *numer.* 90. *per d. l. fideicommissoria.* §. *penult.* Sed nos loquimur, quando unus hæredum non simpliciter tanquam hæres, sed etiam tanquam possessor feudi totius vel partis, majoris vel minoris, non refert, convenitur: quia tunc habent locum quæ de actionibus personalibus in rem scriptis ratione onerum realium, diximus, *infrà* §. 70.

44. Iterum juxta hæc ad majorem evidentiam quæro, quid si ab initio istud onus fuit impositum pluribus? Ut in quæstione quam format Dyn. in *l. si pluribus.* 44. *in princ. ff. de leg.* 2. si duobus fratribus fundus fuerit concessus in feudum, ut præstent quaternum bovis & quatuor operas singulis annis: vel ponamus concessum castrum, ut præstent singulis annis subsidium quatuor equitum cataphractorum, pro spatio trium mensium ad arbitrium domini: utrum quilibet eorum teneatur ad quatuor operas, & unum quaternum, vel ad quatuor cataphractos: ita quòd quilibet teneatur integrum præstare cum effectu? Accipe primam solutionem meam juventæm secundum communem doctorum sententiam, videlicet quod aut est dictum quod omnes præstent, aut quòd singuli, seu quilibet eorum: aut concessio est, quantum ad hoc indefinita, seu alias dubia. Primo casu, quamvis semper teneantur singuli in solidum sine divisione, ex natura obligationis facti, tamen non tenentur, omnes, nisi ad unam integram præstationem: & solutio integra unius cæteros liberat, quia istud * signum universale *omnes* in plurali numero regulariter stat collectivè & non distributivè. text. est optimus gloss. 1. in dicta *l. si pluribus. in princip. in verb. sed omnes.* Bartol. *in l. hoc articulo. collat.* 1. *num.* 3. *ff. de hæred. instit. in l. moschis. ad fin. ff. de jure fisc.*

* Universalis omnes in plurali stat collectivè, non distributivè.

45. Secundo casu tenentur singuli per se, seu ad tot integra facta, quot fuerint personæ à principio investitæ: sive postea successione, cessione, aut alias feudum devenerit ad unum, vel ad plures, quia * semper attenditur forma obligationis ab origine impressa, quam constat fuisse distributam, & cum effectu multiplicatam in singulos recipientes in feudum, quod etiam probatur in d. *l. si pluribus. in princ. in verb. quilibet. ff. de leg.* 2. Tertio casu idem quod in primo, quia oratio * indefinita æquipollet universali collectivæ, & non distributivæ, ut in eod. text. probatur ibi, hæres meus damnas. Idem si alias sit dubium, quia in obligationibus accipitur, quod est minimum, ut est regula juris, in *l. semper in obscuris, cum concord. gloss.* Alber. & Dec. *ibi*, & fit interpretatio contra eum, nempe dominum, qui legem dicere potuit apertius, & qui se fundat in verbis *l. veteribus. ff. de pact. l. Labeo scribit. ff. de contrah. empt. & vend. l. stipulatio ista habere.* §. *in stipulationibus. ff. de verb. oblig. cap. in præsentia.* & *ibi* Dec. *col.* 17. *de probat.* & *in consilio* 41. *in princip.* ita in effectu sentit. Dyn. & sequuntur. Albert. Batic. in *d. l. si pluribus in fin. princip.*

*Forma obligationis ab origine impressa semper inspicienda.

* Indefinita æquipollet universali collectivæ, non distributivæ.

46. Amplio etiamsi expresè esset concepta obligatio per nomina propria singulariter expressa, puta & dicti Titius, Seius, & Caius, investiti tenebuntur talia præstare, &c. ut est tabellionum stylus nomina repetere: quia adhuc non tenebuntur nisi simul, seu collectivè: quia * licet expressio nominis proprii faciat orationem singularem, ut tradit Bartol. in *l. si ita in princip. ff. de leg.* 2. non distribuit eam omni respectu: nec facit ut singuli nominati solidum per se debeant, nisi expresè dicatur, vel nisi istud distributivum singuli vel quilibet apponatur. textus est in *l.* 1. & 2. *C. si plures una sentent.* & ita etiam in dubium est accipiendum.

* Expressio nominis proprii facit orationem singularem, sed non quoad omnia distribuit eam.

47. Hactenus ante viginti quinque annos secundum communem doctrinam quam tunc non poteram, nec ausus fuissem convellere, scripsi: nunc autem postquam longa experientia & assiduis studiis edoctus, novam & veram doctrinam dividuarũ & individuarum obligationum, dispunctis omnium ad usque gloss. & doctorũ erroribus detexi in secundo juris extricato labyrintho, nuper in lucem edito, vera solutio ad thema de quo suprà *num.* 44. Est quod circa quaternum bovis multum refert an intelligatur de quadriga boum semel, seu tunc danda & solvenda, an verò de prestandis operis quatuor boum, an vero de præstandis operis unius quadrigæ quatuor boum, hæc tria multum differunt. Præterea

priusquam istud & duo reliqua exempla discutiam, distinguendum est inter viam actionis seu petitionis personalis & inter persecutionem realem. Puta per manus injectionem incumbendo pignori proprio, non simplici, sed, ut pressiùs loquar, prærogato. Quantum autem ad persecutionem personalem, si agatur de quadriga boum, equorum vel mularum semel solvenda: idem in proposito dicendum, quod de obligatione hominis vel bovis in genere, ut sit obligatione dividua, sed solutione tantum individua, *ut l. 2. §. & harum. in fin. l. in executione. §. pro parte. ff. de verb. obligat. l. si stipulatus. §. qui decem, l. hominem. §. si duobus in fin. ff. de solutionibus.* in qua non refert, sive unus sive plures sint hæredes vel unius debitoris plures hæredes, *d. §. si duobus.* non enim in hac hypothesi intelligitur de certa certorum animalium quadriga, sed de quadriga in genere. Et sic creditor ab altero principalium debitorum vel hæredum, non tenetur recipere partem cum contingentem. Et si receperit, non tamen sequitur aliqua liberatio, nec in parte quidem soluta per dicta jura, ut dixi in tract. *divid. & individ. part. 2. num. 244.*

* Energia verbi quilibet.

48. Et adverte circa istud verbum * *quilibet.* Est enim signum particulare, non ad rem universale: nec facit terminum communem cui adjicitur stare pro omnibus suis inferioribus simul, prout est natura universalis: sed solum pro aliquo ex illis, prout est natura particularis: & significat unum cum optione ad cætera. Et ita usi sunt, & utuntur omnes Latinæ linguæ probati authores, & periti, quos hic citare non libet. Ita etiam & nostri Jurisconsulti, ut patet *ff. de adoptione, l. si paterfamil. §. 1. & l. si pluribus in princip. de legat. 2. Ibi non qualiter, sed omnes, in l. non distinguimus. §. cum in plures, ff. de receptis arbitris ibi ut si qualiter, vel unus, id est, si quivis ex illis vel unus certus, & ibi, & si ea conditione, ut omnes.* Ergo dictio *quilibet* non est collectiva, sed tantum distributiva de uno incerto, *ff. de acquirend. vel amitt. possess. in l. possederis, in princip. ibi. sed sufficit quamlibet partem, id est, quamvis, sive unam quam voles. & ff. de conditionibus Institut. l. si hæredes plures. in hoc ultimo verbo cuilibet, id est uni de pluribus conditionibus cui voles.* Eodem modo Justinian. in *§. si plures. Institut. de hæredib. instituend. in l. fœmina, C. de secund. nuptiar.* Ex quibus patet hanc esse veram, propriam & latinam & legalem significationem hujus verbi: quam latinitatis inscitia corruperunt dialecticæ tractatores, & eos secuti theologi scholastici, eorum (malum) magis quàm veterum Jurisconsultorum imitatores juris nostri professores: dum latinitatis imperitia usurpant hoc verbum *quilibet*, pro hoc verbo omnis.

* Restituta litera, *l. si hæredes plures. ff. de condit. instit.*

49. Quin * usque adeo vel ad sacrilegium invaluit error, ut Accurs. ausus sit vim inferre literæ legis, & ejus textum dividere in *d. l. si hæredi plures in dicto ultimo verbo quilibet:* quod Accurs. (quem cæteri, etiam nostra exemplaria, secuti sunt) legit per duo vocabula, scilicet pro nomen *quis*, & per verbum *libet*, cum tamen vera litera, & lectura sit per hoc unicum nomen quilibet: hæc tanto minus solvi, quanto nullus professorum juris adúsque animadvertit.

Causa autem (ut vel hoc obiter adjiciam) erroris fuit, neglecta, & malè perspecta energia hujus vocis, quæ cùm genuina sui natura sit particularis, ut dictum est, habet tamen semper vim quandam distributivam, idque non una, sed varia & difformi ratione.

50. Quandoque enim distribuit, non singula subjecta termini communis cui addjicitur, sed eorum electionem & optionem, ita quod non comprehendit singula, sed electionem in singulis. Et hæc est regularis acceptio, & crebrior vis & proprietas hujus verbi, ut patet in orationibus enunciativis & latinis, maximè de futuro aut præterito. Quandoque verò distribuit singula ipsa subjecta, ut frequenter accidit in orationibus dispositivis de præsenti, ut patet in *l. omnes in princip. Cod. de præscript. 30. vel 40. annorum.* ubi vox *quibuslibet* idem pollet, quod quibuscumque: quo ultimo casu, videlicet cùm distribuit singula ipsa subjecta, affinis est universali, in hoc quòd in singulis debet verificari: & si deficiat in uno, falsa est oratio, sicut & universali accidit. *l. si is qui ducenta. §. utrum, ff. de rebus dubiis.* hinc dialectici vocem hanc universalem putaverunt, & ab his ad alios error dimanavit: non tamen etiam hoc ultimo casu universalis est verè & propriè, sed particularis, compendio sermonis multiplicata, & velut repetita in singula utriusque acceptionis. Habes pulchrum exemplum *in l. fœmina, C. de secund. nupt.* Ex hac varietate distributionis scitè perspecta, quam plurimæ quæstiones subtiliter & novè decidi possunt, & plures congessi, in miscellaneis meis, sed quia propositum nimis excederem, necesse est eas, & dictæ acceptionis rationem & distinctionem alibi reservare. Regressus igitur, unde efferri cœperam.

51. Adverte circa istud secundum membrum, de quo suprà *ead. gloss. num. 33. & num. 40.* quòd si feudum non aperiatur, nisi pro parte, quod frequenter potest contingere, *ut diximus suprà ead. gloss. quæst. 5.* tunc hujusmodi jura utilia, quantumcumque etiam omni respectu individua, non cedunt nec debentur, nisi pro rata, seu parte feudi aperti, & tunc deveniendum erit ad æstimationem. ut in simili dicit Jurisconsultus quando testamentum pro parte rumpitur in *l. cum filius. in princip. ff. de leg. 2.* & per ea quæ prius dixi. *in tractat. divid. & individ. part. 3.*

52. Declaro tertium, ut si ex lege investituræ, aut aliàs, quinto quoque anno teneantur dare unum vel plures equos, aut libras centum, vel aliam certam summam in qualibet mutatione, seu apertura feudi, sive ex parte domini, sive ex parte vasalli contingente: ea enim * quæ consistunt in dando, regulariter sunt omni respectu dividua, quod est expeditum in obligatione certi individui, vel quantitatis, *l. in executione. §. prima species, juncta gloss. in vers. pecuniæ certa ff. de verb. obligatione.* Sed obligatio alternativa, vel generis non recipientis functionem, licet sit dividua contractu, & obligatione, seu petitione, est tamen individua, quoad solutionem: quia pars equi in genere debiti, vel pars unius ex rebus alternativè debitis, soluta non parit liberationem in illa parte, ne sequatur inconveniens, quòd creditori invito fiat solutio in diversis rebus. Sed solutio & liberatio est in pendenti, seu potius pars soluta, ut dixi in *tract. divid. & individ. part. 1.* donec reliquæ partes in eadem resolvantur, & tunc sequatur liberatio: vel alia res integra præstetur, & tunc pars quæ soluta fuit, tanquam indebita repetatur, per condictionem indebiti, *l. 2. §. & harum. ff. de verb. obligat. l. si non sortem. §. si decem. ff. de condictione indebiti.* Et sic patet quòd quantum ad debitum certæ summæ, quisque hæredum vasalli tenetur solum pro parte hæreditaria, si feudum pro portionibus hæreditariis deferatur, ut in linea collaterali: Si autem inæqualiter, ut in directa existente masculo, tenebuntur solum pro parte quam habent in feudo, quia est onus vasalli habentis feudum, per textum in d. §. *prima species.* Si autem debeantur equi debent omnes convenire, ut patrono solvant eosdem equos, quorum pretium partes inter se partientur pro rata, sive cujúsque partis feudi. Itidem in similibus. Et sic quando apud nos debentur relevamenta, patet quòd sive dominus eligat fructus anni, sive arbitramentum proborum, supposito tamen quod illud arbitramentum non sit, nisi de re dividua, an autem illi probi viri possint arbitrari solvendos tot equos, vel personale factum præstandum, & præcisè obligare, explicabo infrà §. 33.) sive eligat certam summam, semper istud onus, quemlibet vasallorum pro portione sua feudi tantum, afficit, tam in obligatione, quàm in solutionis effectu. *

* Obligatio dandi omni respectu dividua.

53. Tunc enim non potest contingere varietas, aut suspensio alternationis relevamentorum, quum eorum

* Patronus tenetur eligere alterum

rum de tribus relevamentis, nec potest variando eligere partẽ de uno, partem de alio, etiam respectu plurium successorũ vasalli.

rum electio est patroni, qui non poterit respectu unius hæredum eligere unum, respectu alterius aliud, in eorum præjudicium & illis invitis: sed tenebitur tantum alterum de tribus eligere, ut dicemus *infra* §. 53. Et hoc quando est una tantum apertio feudi, secus si essent diversæ, sive totius feudi, sive diversarum partium feudi, separatim apertarum, quod potest contingere, ut *supra ead. gloss. quæst.* 4. *ad fin.* quia pro qualibet apertura habet unum diversum jus, & diversam electionem.

54. Limita quæ dixi circa istud tertium membrum, ut procedat respectu actionis & obligationis personalis de jure communi: sed non respectu * hypothecæ, quæ quamlibet partem rei insolidum afficit, *l. quamdiu. C. de distract. pignor. l.* 1. *&* 2. *C. de luition. pign. l. hæredes*, §. *idem observatur*, *ff. fam. hercisc. l. si necessarias*, §. *si unus*, *l. solutum*, §. *si creditori. ff. de pignor. action.* nec etiam respectu obligationis * dativæ à consuetudine in solidum, contra quemlibet proprietarium & detentorem sive totius, sive alicujus partis rei hypothecatæ, ut *infra* §. 70. Quid igitur, quando ultra fidelitatem jura quædam utilia, etiam omni respectu dividua debentur: An sufficiat, & tutum sit uni ex novis vasallis vel hæredibus, partem suam quotam horum jurium tantum offerre; ad impediendam vel amoliendam manum dominicam respectu sui, & portionis quam habet in feudo? Dicam infra §. 45. ubi est propria sedes.

*Hypotheca afficit rem & quamlibet ejus partem in solidum

* Obligatio dativa à consuetudine.

55. Septimo pro complemento hujus glossæ quæro an hic text. habeat locum, quando pater aut avus, vel quivis ejus prædecessor præstiterat, & juraverat fidelitatem * pro se & successoribus suis: an nihilominus successor & novus vasallus, teneatur ad sacramentum fidelitatis, sive ad fidem & homagium? Bald. in *l. unica*. §. *excepto. circa medium*, *Cod. de caduc. toll.* quem seq. Jas. *in consil.* 159. *col.* 3. *versic. quod autem. lib.* 2. tenent quòd non, sed malè, cùm juramentum ex parte jurantis sit personale. *cap. veritatis. de jurejurand.* tum licet ipsum juramentum possit remitti. *cap. unico. in fin. per quos fiat investit. in usibus feud.* tamen ipsa fidelitas remitti non potest. Francisc. Curt. *in prima part. feud. quæst. ult.* & ideo novus vasallus indistinctè tenetur de novo feudum recognoscere, fidelitatem exhibere, & etiam jurare, si juramentum non sit remissum. Et quòd successor vasalli non relevetur ex præfato juramento vel fidelitate prædecessoris, tenet idem Bald. in *cap. quæ in ecclesiarum. col. pen. versic. sed numquid de constit.* & omnes canonistæ in d. *cap. veritatis.* Alvar. in *cap.* 1. *in princ. num.* 7. *quæ fuit prima causa beneficii amitt.* Jacob. de S. Georg. in *sua investit. feud. ver. qui quidem investit. præstit. jur. fid. col.* 9. *verb. amplius dico.* Sed quid si è converso vasallus juravit & fidelitatem præstitit domino, pro ipso domino & ejus successoribus, an idem vasallus teneatur novo domino iterum jurare, & fidelitatem & homagium præstare? licet hæc quæstio melius quadraret *infra* §. 48. tamen ne materia dividatur, hîc explicabitur: & videtur quòd non, per text. in d. *cap. veritatis de jurejur.* & ita expresse decidit Specul. in *tit. de feud.* §. *quoniam. versic. hoc etiam num.* 68. *Alexand. consil.* 79. *circa primum. de quo col. ult. num.* 11. *lib.* 1. hinc dicunt Bald. Jacob. de Bellam. Alvar. Cardin. Alexand. & omnes in cap. 1. *in princip. quæ sit prima causa beneficii amitt.* quòd pœna illius cap. non habet locum in vasallo qui juravit domino recipienti * pro se & successoribus suis.

*Iuramentum fidelitatis non potest præstari pro successore jurantis.

* Nec etiã pro successore ejus cui juratur.

56. Tamen idem vasallus tenetur saltem investituram renovare à novo domino, & se vasallum recognoscere, ut expresse tenent Bald. & Henric. Bohic. in dicto *cap. veritatis.* sed hoc in effectu nihil aliud est quàm fidem & homagium facere. Si tamen novus dominus exigat expressum fidelitatis juramentum ab antiquo vasallo, puto quòd tenetur iterum illi jurare, quantumcumque semel juraverit ultimo prædecessori domini, pro se & successoribus suis recipienti. Et hoc per nostram consuetudinem, *infra artic.* 65. 66. ut etiam tetigi in annot. marginal. *ad text. dict. cap. veritatis.* Et quamvis consuetudo in *dict. art.* 65. 66. expressim non loquatur de ipso juramento, tamen tacitè ex natura actus inest. Tum ex hoc non magis gravatur, nec magis astringitur vasallus quàm prius. Et sic concludo, quòd ista jura obsequialia & honorifica, videlicet agnitio fidei & sacramentum, indistinctè debentur, & renovari debent à quolibet in solidum, in qualibet mutatione feudi, sive ex parte domini, sive ex parte vasalli procedente. Et ex defectu istorum jurium, poterit feudum prehendi, cum amissione fructum, ut in §. præcedenti etiam contra antiquum vasallum, qui prædecessori domini præstiterat fidelitatem & juramentum conceptum in rem, videlicet domino & successoribus.

57. Sed juxta hæc occurrit alia & octava quæstio Quid è converso si patronus decesserit relictis pluribus filiis vel aliis hæredibus, utrum vasallus teneatur singulis eorum præstare sacramentum fidelitatis? Hæc quæstio multum fuit agitata à doctoribus, quare primùm solam decisionem ponere volui, remissione facta ad loca ordinaria, sed animadverti fundamenta & puncta hujus decisionis necessaria esse ad plurium aliarum quæstionũ hujus materiæ elucidationem & solutionem: quæ causa fuit ut plenius, paucioribus tamen verbis quàm possem, hanc quæstionem reassumerem. Et primò videtur singulis hæredibus præstandum esse juramentum fidelitatis, quia singuli sunt patroni, & singulis competit jus patronatus. Non tamen dico quicquid alii dicant quòd competat eis istud jus patronatus cuilibet in solidum * tanquam sit indivisibile: quia teneo quòd est divisibile, sicut feudum ipsum dominans est divisibile & dividitur: ideo non competit jus patronatus, nisi cuique pro portione sua, quam habet in feudo dominanti, illud tamen cum Andr. Iser. & omnibus feudistis. in *cap.* §. *omnes. si de feud. defunct. cont. sit in usibus feud.* fateor juramentum fidelitatis in se esse individuum, secundum tamen quòd nuper dixi *suprà ea. glo. quæst.* 6. *num.* 32. & eodem modo, quo dixi deberi in solidum cuilibet hæredum patroni: sicut debetur in solidum à quolibet hæredum unius vasalli: *ut probatum est in d. quæst.* 6. hæc est enim maxima & universalis in individuis, quòd solida à singulis hæredibus debentur, *l. ea quæ. ff. de reg. jur.* Et è converso, in solidum cuilibet hæredum debentur. *l. hæredes.* §. *an ea. ff. famil. herc. l.* 2. §. *ex his. ff. de verb. oblig. cum similibus.* Ad hoc optimè facit text. in *l. stipulatio.* §. *quæsitum. ff. de oper. novi nunc.* quòd si pluribus nuncietur novum opus, singuli cavere debent de demoliendo & restituendo, & sufficit unica cautio, si in unam conveniant, & si plures nunciaverint, (quamvis si consentiant quòd uni ex eis nomine omnium caveatur, sufficiat) tamen illis nolentibus non sufficit, sed omnibus una tamen cautione cavendum est. Igitur si plures patroni ejusdem feudi consentiant uni ex eis vice omnium præstari juramentum fidelitatis, sufficit, de quo non est dubium. Sed si non consentiant, videtur necesse quòd omnibus præstetur juramentum, & ita tenet glossa in *l. usufructus legatus. in princip. in verb. oportet. ff. de usufruct.* Baldus in *l.* 1. *quæst.* 22. *ff. de rer. divis.* Ang. in *l. loci corpus.* §. *si fundus. ff. si servit. vendi & in l.* 2. §. *ex his. & ibi.* Ludovic. Rom. *collat.* 3. *ff. de verb. oblig.* Joan. de Immol. in *l.* 4. *in fin. princip. eod. tit.* Et fuit opinio Pylei, quem in effectu sequuntur Jacob. Alvar. in *cap.* 1. §. *omnes. not.* 4. *si de feud. defunct. contes. inter dom. & agnat.* Dyn. Raym. Bartol. in *l. cum unus. in princip. ff. de aliment. & cibar. legat.* & per illum text. Alvar. in *cap.* 1. §. *præterea ducatus. in* 1. *oppositione. de prohib. feud. alien. per Feder.* Jaso in *l. de pupillo.* §. *si plurium. col.* 3. *&* 4. *ff. de oper. no. nunc. Chassa. in consuet. Burgund. eod. tit.* §. 1. *gloss.* 2.

* Jus patronatus est divisibile sicut ipsum feudum dominans.

58. In contrariũ quia ex personis hæredũ patroni non debet durior effici conditio vasalli, seu obligatio feudalis. *l. 2. §. ex his. ff. de verbor. oblig. l. 2. §. incertam. ff. de prætor. stipula. l. damni. 1. §. si is qui vicinas. ff. de damn. inf. l. cui fundus. in fin. de condit. & demonstrat.* Unde vasallus qui ex lege feudi non tenetur, nisi ad unam fidelitatem & homagium, non debet astringi ad plura homagia, ex eo quod patronus decesserit relictis pluribus hæredibus. Facit, *l. ne in plures. ff. de exercitator. action. l. quod si nolit. §. si plures. ff. de ædil. edict. l. jam tamen. in fin. ff. judic. solvi.* & est text. in *l. imperialem. §. præterea ducatus, ibid. Ita tamen ut vasallus pro uno feudo plures dominos habere non compellatur: de prohib. feud. alien. per Feder. in usib. feud.* Et ita tenet gloss. in dicto §. *omnes. si de feud. defunct. controvers. sit inter domin. & agnat.* & Andr. Iser. Jacob. de Bellam. Bald. ibi, Hostien. in *sum. titul. de feud. §. fin.* Speculat. in *tit. de feud. §. 1. quæst. 29.* & ibi Joan. Andr. Joan. Fab. *cap. quædam. col. 4. Instit. de action.* Alberic. in *l. cum unus. in fin. princip. de aliment. & cibar. legat. in l. de pupillo. §. si plurium, in l. stipulatio. §. quæsitum. ff. de oper. novi. nuncia. in l. 2. §. ex his, ff. de verb. obligat.* Guido. Papa in *cons.* 207. dominus Joan. Coral. *in l. via fin. ff. de servitutib.* & tenet gloss. in dict. §. *præterea ducatus*, quod est electio vasalli, cui ex hæredibus patroni fidelitatem præstet, quod est verum secundum Jacob. Bellam. ibi & Joan. Andr. in dict. *addit. specul.* nisi hæredes de uno ex eis consentiant, quòd etiam sequitur Francisc. Aretin. in dict. *§. ex his. ff. de verb. oblig.* nisi unus sit antiquior, quia illi in dubio debet fidelitas exhiberi, quod vult Felyn. in *cap. 1. de majorit. & obedient.* Nicol. Boër. in consuetud. *Burg. de consuet. feud. §. 10.* Facit quod Andr. Iser. in *cap. 1. §. 1. §. ex eadem lege, de l. Corrad. in usibus feud.* tenet patronum non posse partem feudi dominantis vendere, partem retinere, & quòd vasallus non tenebitur servire emptori, & quòd non potest facere patronus, ut qui erat vasallus unius, sit vasallus plurium. Jacob. autem *in tractat. feud. in verb. qui quidem investit. præstit. jura fidelit. collat. 7. vers. quid autem è contra.* distinguit an feudum inceperit ab uno patrono & concedente, an à pluribus: sed non placet, ex quo concessio est facta ad unum titulum unius feudi, & sic unius fidei & homagii.

Solutio 8. quæst. 59. Pro * resolutione dico, quòd licet patronus non possit ullo modo dividere, sive separare patronatum & clientelam, ut plenè diximus, *suprà §. 1. gloss. 3. quæst. 3.* tamen potest dividere feudum suum dominans, simul cum universitate & pertinentiis suis, nedum ex necessario eventu, ut quando reliquit plures hæredes, sed etiam ex facto mere voluntario, puta totum locum dominantem cedendo pluribus, aut vendendo vel donando partem uni vel pluribus, aut unum vel plures associando: ita quòd loco unius incipient esse plures patroni, ut tradit Panor. in *cap. auditis. col. 8. de præscript.* pulchrè Alexandr. in *consil. 25. attentis narratis. col. fin. lib. 5.* Jaso. in *l. si non sortem. §. libertus col. 9. ff. de condict. indeb.* Sed nullo modo præjudicabitur vasallo, nec fit deterior ejus conditio: tenebitur enim ad unam fidem & homagium ut prius, sed non tenebitur pluries & pluribus separatim id præstare, quocunque modo contigerit esse plures patronos. Sed vel omnibus patronis, si simul conveniant, semel & unico actu, jurabit fidelitatem, vel uni ex eis vice & nomine omnium recipienti. Et ita observamus. Et reperio quòd hæc fuit opinio Mart. Laudan. in dict. §. *omnes* & Udalr. Zasius. *in epitom. feud. in 7. parte, ubi dicit ita apud Germanos observari. Idem Ias. in l. 2. si in facto. in fin. de verb. oblig.* Et sic in effectu secunda opinio conjungitur cum prima.

60. Ex quibus infero, quòd si novus vasallus adierit primogenitum filiorum patroni, & ei fidelitatem præstiterit, nomine suo, & fratrum recipienti: tutus est vasallus ab omnibus & tenentur reliqui filii vel patroni habere gratum, & amplius non possunt pro portionibus, quas habent in feudo dominanti prehendere, ex defectu hominis vel jurium, quia nullus est defectus, ex quo vasallus fecit quod debuit, imò si fidelitatem solidam præstiterit soli primogenito simpliciter nomine suo recipienti in fidem totius feudi, satis est, quia etiam aliorum non interest, & æquè jus eorum conservatur, ac si nomine communi recepisset. Plus dicam, quòd si sint plures hæredes æqualiter, puta in linea collaterali, & vasallus ab uno tantum investitus fuit, cui solidam fidelitatem fecerit, hoc sufficit, quia non tenetur plures dominos adire, nec pluries jurare. Tum eo ipso, quòd sub commemoratione totius & unici feudi dominantis est facta obligatio, & receptio fidei; videtur oblata & recepta pro omnibus, & nomine omnium dominorum feudi dominantis, & æquè eorum jura conservantur, ac si omnibus esset juratum, & omnibus astrictus est vasallus juramento fidelitatis. Et jura utilia quæ investitor recepit, tenetur aliis pro rata communicare, judicio familiæ herciscundæ, vel communi dividundo. *l. hæredes. ff. famil. hercisc.* cum similibus. Et hæc intellige, quamdiu plures patroni in communi, & pro indiviso possident, quod etiam in simili habetur de consuetud. Dunensi. *eod. tit. §. 24. Reliqua vide infrà §. 63.* *Vasallus in fidem admissus à primogenito, tutus est ab omnibus reliquis patronis.

GLOSS. V. IN VERBO
Ont fait ou payé.

Jura utilia, relevia & quinta pretii. ISTA verba intelliguntur de * juribus utilibus feudi, puta releviis, vel quinto pretii: quia si qua debita fuerint à parentibus, & non soluta, proculdubio tenentur liberi solvere. Et istud tacitè intelligeretur, etiam si non esset hîc exceptum: quia immunitas successionis directè nihil infert ad jura, quæ ex successione collaterali, vel particulari acquisitione prædecessoris debentur.

Amplia etiam, si liberi non sint hæredes, sed ex substitutione testamentaria, vel contractuali, aut aliàs feudum capiant: quia non tenetur patronus eos in fidem admittere, nisi etiam solvant jura à tempore ultimæ investituræ debita, alioquin feudo fruetur, ut suprà §. 1.

Fallit primò, si illa jura spatio triginta annorum præscripta sint ut infrà. §. 7. Fallit secundò, si parentes fuerint investiti juribus non solutis, sed habita fide, vel dilatione solvendi data, quia quamvis adhuc sint debita, tamen non remorantur investituram filii vel nepotis, nec feudi mancipationem, sed solum superest patrono via actionis pro dictis juribus, ut dictum est *suprà §. 1. gloss. fin. quæst. 4.* Verùm si qua honorifica jura non fuerint exhibita per patrem, avum, & cæteros antecessores clientis, non tamen tenebitur pluries hæc clientelaria obsequia præstare, vel offerre, seu vice & nomine majorum suorum, qui illa nunquam fecerunt, fidelitatem facere: sed solùm semel pro se, & nomine suo, quoniam fides & homagium est quid personale, tam pro parte patroni, quàm clientis: & alterutrius persona mutata interrumpitur, & feudum aperitur, ut patet in *quæst. fin. gloss. præc.* nec potest in se solvi successoribus, quum sit factũ & obsequiũ personalissimũ, *l. si non sortẽ. §. libertus. ff. de condict. indeb.* nec recipit inter esse, æstimationẽ, aut aliã commutationẽ, ut sentit. Bald. in *c. quæ in ecclesiarum col. pen. vers. sed nunquid. de constit.* *Fidelitas personalis est & inæstimabilis.*

SUMMARIUM.

SUMMARIA GLOSS. VI.

1. *Quid sit mos* Vulquecini?
Non est jus consuetudinarium, sed jus particulare & privatum.
2. *Patronus prætendens feudum Vulquecini more regi, tenetur hoc probare.*
3. *Vasallus negans feudum more Vulquecini regi, & convictus, non punitur.*
Quæ probationes ad hoc requirantur?
4. *Utrum quasi possessio in feudalibus relevet ab onere probandi.*
5. *Etiam in Vulquecino non attenditur mutatio ex parte patroni.*
6. 7. 8. *Ad probandum certum feudum regi more Vulquecini, non sufficit ostendere, quòd cætera omnia feuda ejusdem patroni, & circumvicina eodem modo reguntur.*

GLOSS. VI. IN VERBO

Vulquecin. *

* Fortè Bellocassis, vel à Bellocassis deducti.

SCIENDUM quædam esse feuda ex lege infeudationis & investituræ concessa & affecta ad onus, *de relever a toutes mains*, hoc est, solvendi relevium in omni mutatione manus: taliter quòd quamvis filius succedat patri veteri vasallo, tamen non minus debet relevium patrono, quàm si per successionem collateralem remotissimam succederet.

1. Et hujusmodi forma & conditio investituræ vocatur mos seu consuetudo Vulquecini. Et frequentatur in quibusdam locis sitis infrà ambitum hujus præsidatus, versus fines Neustriæ seu Normaniæ, ut apud Pontisaram & vallem Galliæ: & in Comitatu Calvimontis, qui cognominatur ad Vulquecinum Gallicum, ad differentiam Comitatus Calvimontis apud Bassigniacum. Dico tamen * quòd istud jus exigendi relevia in omni mutatione more Vulquecini, non est jus consuetudinarium, nec potest peti aut exigi per modum legis, nec in vim hujus consuetudinis in toto hoc præsidatu: Sed est jus particulare & privatum quorumdam particularium feudorum & patronorum, qui feuda sua sub hoc onere concesserunt, quorum particularibus juribus consuetudo nostra noluit derogare. Et ne fortè per generalitatem universalem hujus §. viderentur abrogata, nominatim fuerunt hîc exceptæ, non tamen confirmata, nec inducta de novo, sed inquantum aliàs justè debentur.

* Mos Vulquecini non est publici, sed privati juris.

2. Unde patroni hujusmodi relevia & jura exorbitantia prætendentes, clarè probare debent, puta per tenorem infeudationis, seu primæ investituræ & concessionis feudi ad hoc onus, vel non apparente prima investitura, tam per renovationes investiturarum, quàm per testes: prout in simili decidit Andr. Isern. in §. *præterea ducatus, collat. 2. de prohib. feud. alien. per Fede. & in sua peregrin. in constit. incipient. puritatem*, quòd quamvis in multis locis regni Siciliæ vivatur jure Francorum, ut Neapoli & Aversæ, tamen quia istud jus non est commune, sed speciale in illo regno, allegans tenetur probare. Alioquin stabitur juri communi & generali quo filij æqualiter succedunt. Sed extra hunc præsidatum quædam sunt loca, in quibus viget mos Vulquecini jure locali consuetudinis: ut in castellania Calvimontis, sita sub præfectura Sylvanectensi, ut in §. 244. consuetudinis Sylvanectensis, post primæ hujus partis editionem primam reductæ & publicatę. & consuetudo Claromontensis. §. 64. Nota etiam quòd more illo Vulquecini relevium semper est uniforme: quia etiam in casu venditionis non solvitur quintum vel subquintum pretii: Sed simplex relevium, de quo infrà §. 76. vel certa compacta summa adhuc non solvitur pro divisione vel adjudicatione etiam totius feudi ex causa divisionis. Quia hoc non dicitur mutatio manus, sed distributio, ut *infra* §. 33. *quæst.* 22.

3. Sed quid si vasallus negaverit feudum suum regi hoc Vulquecini more: Utrum convictus amittat feudum, vel aliter puniatur? Respondeo, non nisi in impensis litis: quia jure non cavetur. Et per *notata infrà* §. 43. Et adverte quòd mos Vulquecini nihil aliud est quàm jus particulare exigendi relevia, in omni vera & efficaci mutatione manus, etiam in linea directa, sive ascendenti, sive descendenti, & ad aliud non extenditur: quod etiam satis innuit hic textus. Unde in feudis quæ illo privato more reguntur, non aliter sub hoc præsidatu Parisiensi succeditur, nec aliter habet locum jus primogenituræ, quàm dicta nostra consuetudo. Et generaliter, excepto casu de quo in fine hujus §. in cæteris omnibus locus est generali legi & juri communi hujus consuetudinis. Et sic non est patrono probandum, in quo consistat, & qualis sit hic mos Vulquecini, sed solùm probare habet, feudum de quo agitur, illo more regi, seu verius illi oneri subditum esse. Quomodo autem hoc probetur, patet etiam per ea quæ tradit Isern. in d. § *præterea ducatus, col. fin.* Primò probari posse per testes vel instrumenta, concessionem & investituram hujus feudi factam ad hoc onus. Secundò per præjudicia judiciorum, quibus judicatum hoc feudum ita debere regi & relevari. Tertiò probando ita de facto fuisse rectum & relevatum juxta illum morem, pluries à triginta annis. Sed istud tertium non prodesset, nisi appareret de concessione feudi pura & simplici, vel quòd tempore præcedenti regebatur hac nostra consuetudine generali, quia hoc ostenso, detegeretur patronum non fundari consuetudine illa vel titulo particulari, sed mera præscriptione, quæ non habet locum inter patronum & clientem, ut infrà §. 12.

4. Quartò secundum And. Isern. in loco præallegato, probando quasi possessionem utendi hoc more, transfertur onus probandi in adversarium. Sed videtur istud esse falsum, tum quia istud onus exorbitans, est quædam servitus realis, ut probavi *suprà* §. 1. *gloss.* 5. *in princip.* & sic quasi possessio non relevat ab onere probandi, ut deciditur per *gloss.* 5. *& doctores in l. circa. ff. de probat.* Bartol. *in l. si prius. collat. 2. nu 7. opposit.* Et ibi Alexand. *col.* 4. *Jason collat. 6. num. 23. & collat. 10. num.* 35. reprobata opinione Dyni. *ff. de operis nov. nunciat.* Pract. Papien. *in lib. action. confess. pro servit. in verb. pleno jure. collat.* 2. Tum quia consuetudo nostra generalis, & jus commune resistunt. Et sic sola quasi possessio non relevat, per textum in *cap. cùm persona, & ibi* Gemin. *&* Philip. Franc. *col. penult. de privileg. in* 6. Ex quibus fortius videretur, quòd etiam in simplici possessorio judicio non sufficeret patrono sola quasi possessio, nisi esset immemorialis; quia huic quasi possessioni nedum resistit generalis nostræ consuetudinis præsumptio, & favor juris communis, & odiositas hujus relevii in linea directa, *ut supra ead. gloss.*

Utrum quasi possessio in feudalibus relevet ab onere probandi.

sed etiam specialis dispositio prohibitoria consuetudinis, *infra* §. 12. ubi prohibetur patronus aliquod jus, vel aliud acquirere contra clientem in feudo per præscriptionem, cui prohibitioni facilè illuderetur, si quasi possessio, quæ non valet ad præscriptionem, prodesset ad translationem oneris probandi negativam contrariam. Puto tamen istum quartum modum probandi Andr. de Isern. esse verum, etiam in petitorio tribus concurrentibus: Primum quòd probetur continua quasi possessio triginta annorum ad minus. Secundum quòd aliter non appareat de primitiva institutione & constitutione feudi. Tertium, quòd patronus non innitatur simplici possessioni nec præscriptioni, sed alleget concessionem feudi ad hoc oneris esse factam: alioquin succumbet, secundum ea quæ dicam *infra eodem* §.12. *num.* 14.

5. Sed quæritur, utrum constito de infeudatione ad onus relevandi ab omni manu, debeatur relevium contingente mutatione ex parte patroni? Dico breviter quòd non, siquidem alia ratione non debetur hoc casu, quia propter casum contingentem ex parte patroni, sive voluntariè, sive à casu, non debet conditio vasalli aggravari, argumento not. in *l. si unq. §. item cum quidam, ff. locati.* Alioquin essent duo specialia, videlicet quòd deberetur relevium etiam in linea directa: & nedum ex parte vasalli, sed etiam, quod esset absurdius, ex parte patroni. Tum consuetudo nostra, infrà §. 67. generaliter respondit, nullum jus utile deberi propter mutationem contingentem ex parte patroni: nec excipit feuda quæ reguntur more Vulquecini, quæ alias verisimiliter excepisset, sicut & hic. Et secundum prædicta puto intelligendam in simili consuetudinem Sylvanectensem, *in tit. des successions des fiefs.* §. 45. ubi dicit, quòd in toto bailliviatu Sylvanectensi nulla debentur relevia in successione directa, nisi in duabus tantùm castellaniis, Gallicè nuncupatis *de Meslo, & de Moucy le Chastel*, & earum dependentiis, ubi relevia debentur ab omni manu: quod intelligo de mutatione efficaci ex parte vasalli tantum. Et ita observatur quod mos Vulquecini solum habet locum in mutationibus vasallorum. Sed nunquid habet locum etiamsi fiat mutatio per divisionem? dicam infrà §. 33. *quæst.* 22. *in fin.*

* Feudum non præsumitur onere Vulquecini affectum, quamvis cætera vicina feudataria sint.

6. Sed pone in hoc præsidatu, patronus probat reliqua omnia feuda à se dependentia, & omnia convicina subesse oneri Vulquecini, & eodem illo more regi: Utrum hoc sufficiat ad probandum, quod certum feudum, de quo est quæstio, eidem oneri subjaceat, posito quòd alias respectu hujus feudi controversi nihil appareat, nec in specie probatum sit, per aliquod de deductis, *suprà ead. gloss. num.* 2. 3. Videretur quod sic: *per text. gloss. & not. in cap. cum olim, de consuetud. in cap. 2. de capel. monast. in cap. ecclesiis, cap. sopita. cap. super eod. de censibus.* Contrarium dico, quià, *ut etiam tango infra* §. 8. *num.* 22. *in fin.* dicta jura loquuntur, ubi non est quæstio nec controversia de jure ipso, sed solùm de quantitate & modo: ut si constet feudum esse censuale: sed solum dubitatur, quanta quantitas census solvenda sit, tunc enim ad eam verificandam sufficit consuetudo regionis & locorum circumvicinorum. Secus si de aliquo alio onere extraordinario imponendo ageretur, quia etiamsi maximè cæteri omnes circumvicini fundi illud pendant, nihil concludit ad onerandum certum intermedium prædium, nisi alias de titulo vel longissima perceptione particulari doceatur. Unde sæpè respondi incolis Blesensibus circa certum quoddam, exorbitans, odiosum & barbaricum onus, quod vocatur relevium census cari pretii, *de quo infra* §.76. *num.* 12 *cum seq.* quod quantumcumque dominus directus probaret cætera omnia territorii sui prædia eidem oneri affecta esse, tamen nequicquam hoc concludit ad onerandum certum ejusdem territorii censuale prædium, circa quod de titulo particulari, vel longissima præscriptione non constat. Et hoc nisi cum possessione generali & indifferenti ostenderetur generalis vel universalis titulus de prætenso onere super universo territorio. Nolo ulterius in his extendi. Sed dico, simile esse de hoc onere Vulquecini, quod profectò est valde odiosum & illiberale, & à quodam fortè sordido & avaro inventum, cui non sufficiebant onera ordinaria & regularia feudorum nostrorum, tametsi satis onerosa, atque ideo non solebat infeudare, nisi cum onere releviorum ab omni manu.

7. Ultimò advertendum, quòd in hujusmodi feudis, si contingat vasallum mori, relictis pluribus filiis minoribus, qui non habent aliunde unde vivant, tunc debent priùs alimenta accipere de fructibus illius anni pro illo anno, & dominus pro suo relevio contentus esse debet reliquo fructuum dicti anni, deductis illis alimentis. Hunc casum habui de facto anno sesquimillesimo quinquagesimo septimo, dum vasallus obiisset in bello, relictis tribus pupillis: dominus feudi siti in Comitatu Calvimontis, volebat capere omnes fructus unius anni, & negabat se teneri ad alimenta, nec consuetudines inspicere quantum ad hoc receptas in Gallia, & ad summum dicebat, quòd mater tutrix poterat hypothecare aut vendere partem proprietatis feudi pro alimentis. Ego verò scripsi & obtinui pro dictis pupillis, & primùm allegavi vulgatam illam juris scripti decisionem: Quod * sicut vasallus tenetur alere dominum pauperem, ita & dominus tenetur alere vasallum pauperem, sicut & filius patrem, & è converso, ita decidit Bartol. in *l. alimenta. §. Imperat. ff. de liber. agnosc. & in tract. de alimentis.* Feudist. *in cap. licet, si feud. cont. fuer. inter dom. & agnat. in usib. feud.* Joan. Fab. Angel. Aretin. in §. *sed & si quis cum parente. Institut. de action.* Dominus enim & vasallus mutua fide invicem obligati sunt. Et eandem vicem debet dominus vasallo, quam vasallus domino, & in eisdem habet dominus vasallum obligatum, *l. Imperialem, in fin. & ibi* Andr. de Isern. *de prohib. feud. alien. per Federic. in usib. feudor.* Sunt enim ista correlativa, dominus & vasallus, & dispositum in uno, censetur dispositum in alio, ut notatur per Jacob. Alvarot. §. *præterea. in 2. notat. cap. quid sit investit.* Ideo dicit textus in *cap. de form. fidelit. circa fin.* quando dominus & vasallus judicantur ad paria. Idem text. in *cap. de forma* 22. *quæst.* 5. *ad hoc text. in cap.* 1. §. *si enim, in fin. quid sit investit. in cap.* 1. §. *ult. de milit. vasall. qui contum. est, in usibus feud.* & in specificis terminis, quòd, sicut vasallus tenetur alere dominum pauperem, ita dominus tenetur alere vasallum, & filios vasalli pauperes, decidit Joan. Baptist. Caccialup. de sancto Severin. *in repet. cap.* 1. *art.* 6. *concordant.* 15. *de feud. cognit. in usibus feud.* Benè fateor, quòd hæc regula insolens est in Gallia, in qua feuda, maximè post exoletam Caroli Magni stirpem, non sunt amplius personalia, sed realia, ut diximus *suprà*. §. 1. *gloss.* 5. *in princip.* Ita quòd vasalli impropriè & abusivè vocantur Clientes, & domini feudorum abusivè vocantur Patroni, ut dixi *suprà in rubri num.* 12. Hodie enim magis est negotiatio limitata, quàm fidelitas vel homagium, ut vocant: quomodo enim mobilibus & prædiis vir locupletissimus, censebitur cliens alterius, ratione unius jugeri terræ feudalis, vel cliens tot patronorum, quot jugera à diversis in feudum tenebit? non est ergo vasallus, nisi respectivè, videlicet ratione rei feudalis tantum, & contra: cæterum quoad omnia alia, extraneus est: etsi hæc ratio non tam personas quàm res respicit, ad quas limitata est.

* Correlativorum eadem disciplina & ratio inter dominum & vasallum.

8. Quia tamen adhuc vestigium quoddam manet respectu rei, debet vetus illa theoria & æquitas manere ad limites rei, ut videlicet vasallus pro modo feudi servientis dumtaxat alimentis inopis domini contribuere teneatur, & contra dominus feudi pro modo feudi dominantis, non quod debeat vendi vel hypothecari proprietas, sed pro modo fructuum & emo-

lumentorum dicti temporis tantum. Quia in materia alimentorum non est alienanda proprietas : debent enim capi de fructibus tantum. textus & ibi Bartol. Ang. Peruf. in *l. qui bonis. ff. de cession. bonorum.* Paul. Alexand. in *l. maritum, in fin. ff. ad legem Falci.* Angel. Imol. Alexand. in *l. Imperator, ff. ad Trebell.* Alexand. *consil. 72. col. 17. lib.* 5. ubi in annotat. dixi, & in annotat. ad Philip. Deci. *l. Divus. de regul. jur.* Lancelot. Deci. *l. apud Julianum, §. hæres. ff. de legat.* 1. Philipp. Deci. *Auth. præterea, col. ult. num.* 22. *C. unde vir & uxor,* & in *cap. Episcopus, num.* 13. *cap. de prabend.* Adde Bald. in *cons.* 30. *lib.* 5. hanc ergo æquitatem ad rationem fructuum restrictam, omnino in hoc casu observandam consului, quo agitur de liberis vasalli, qui censentur una & eadem persona cum patre, veteri vasallo. *l. ult. in fin. C. de impuberum & aliis substitutionib.* & patre vivo domini, ut in eos nō dicatur transferri, sed continuari dominiū. *l. in suis. de liber. & posthum. §. sui autē, Institut. de hæred. quæ ab intest. defer.* Faciunt notata *supra eodem* §. 2. *gloss.* 1. *num.* 4. Tum quia agitur de relevio valde exorbitanti & odioso, & meritò præfata nostra æquitate temperando : & ita judicatum fuit. ex quibus apparet, valde iniquam esse contrariam consuetudinem Senonensem, §. 204. *in veteri, &* §. 210. *in nova.* ubi nimis segniter sese gesserunt delegati, quòd hanc duriciem transmiserunt, nec corrigendam admonuerunt. Sciunt quanta hac re pectora, & quanto honore ab exteris vocatus fui. Cur ergo hîc in patria neglectus fui? In promptu causa est : nolui quæstui habere rempublicam, nec judicaturas emere.

§. IV. *

* Hic articulus cum duobus sequentibus nova reformatione consuetudinis additus fuit.

PAREILLEMENT aux successions venans à pere, mere, ayeul ou ayeulle, de leurs enfans & descendans, n'est deu au Seigneur feodal que la bouche & les mains, avec le serment de fidelité, quand lesdits enfans ont fait hommage, & payé les droicts, fors & excepté les fiefs du Vexin, comme dessus.

§. V.

N'EST deu foy & hommage, relief, ne profit feodal par la femme acceptant communauté pour le fief acquis par le mary, durant ladite communauté. Aussi n'est deu relief ne profit feodal par les heritiers dudit mary, advenant que ladite vefve renonce à ladite communauté : encore que par le moyen de ladite renonciation le total dudit fief demeure aux heritiers dudit mary. Pourveu qu'esdits cas ledit mary ait fait sa foy & hommage, & payé les droits.

§. VI.

N'EST aussi deu droit de relief par la renonciation faite par aucuns des enfans à l'heredité de leur pere & mere, ayeul ou ayeulle, encore que par ladite renonciation il y ait accroissement au profit des autres enfans: pourveu toutesfois que pour faire ladite renonciation n'y ait argent baillé ou autre chose équipollante.

§. VII.

* Hic articulus in veteri consuetudine quartus fuit.

* In veteri consuetudine legebatur *en pure perte.*

LE Seigneur feodal, apres le trépas de son vassal, ne peut saisir le fief mouvant de luy, ne exploiter en * pure perte, jusques à quarante jours apres ledit trépas.

Patronus mortui clientis feudum nequit prehendere, nec exequi, nisi post quadragesimum diem mortis.

SUMMARIA §. VII.

1. 2. 3. *Q. 1. Hæ induciæ 40. dierum non habent locum nisi in feudo aperto per obitum.*
Tamen in feudo aliàs aperto datur modicum temperamentum novo vasallo.
4. *Q. 2. Hi quadraginta dies currunt statim ab hora obitus, de momento ad momentum.*
5. *Q. 3. Tempus petendæ investituræ non incipit nisi à die scientiæ, & hæreditatis aditæ.*
6. *Tamen hi quadraginta dies currunt statim ab obitu, nec curatur an aliquis sit hæres vel non.*
Quæcumque dicuntur de hærede, intelliguntur adita hæreditate.
7. *Consuetudo nostra nullo modo refertur ad consuetudines Insubriæ.*
8. *Q. 4. Hi quadraginta dies non currunt contra ignorantes, nisi à tempore notitiæ obitus vasalli, in loco aut vicinia feudi servientis.*
9. 10. *Q. 5. Quamvis hæres vasalli moriatur infra quadraginta dies, tamen hæredi hæredis non renovantur induciæ, sed solum habet quod superest.*
11. *Notabilis limitatio ad hunc textum.*
Vasallus propriè non dicitur, nisi post fidelitatem.
12. 13. *Q. 6. Pendentibus his induciis, fructus maturos licet colligere, non præripere immaturos.*
14. *Q. 7. Quid si à prædone fuerint sublati?*
15. *Q. 8. Prehensio ab initio nulla non convalescit.*

16. Q. 9. *An valeat secunda collatio, prima non revocata.*

17. *Secunda prehensio fieri non potest, prima invalida non revocata, sed bene post primam validam.*

18. *Sed in prehensione verbali sufficit remissio absque alia revocatione vel testatione facta.*

19. Q. 10. *Lapsus horum quadraginta dierum non constituit in mora.*

20. Q. 11. *Pendentibus his induciis, non potest contra hæredem aliquo modo procedi.*

21. Q. 12. *Nisi propter alia jura, si quæ debentur, non ratione aperturæ feudi.*

* 40. dierum.

HÆ induciæ (quas fatales, seu aptius legitimas nuncupare possum, quia à lege sine ministerio hominis conceduntur) dantur hæredibus vasalli, ut commodius interim, & citra præcipitationem fungi possint officio debito erga patronum.

* Dilatio hæc in quibus aperturis feudi locum habeat?

1. Quæro primò, utrum hæ induciæ* habeant locum generaliter in qualibet apertura feudi, & mutatione vasalli, puta per venditionem vel donationem? Et videtur quòd sic, ne infestum se patronus exhibeat vasallis contra naturam feudi, quæ in benignitate consistit. Unde patronus non debet servare merum juris rigorem, *inquit Bald. consilio* 49. *quidam nobilis, lib.* 1. Et quum ista potestas prehensoria sit valde rigorosa, utpotè meram amissionem omnium fructuum importans: rationabile est, ut quadam velut fræni temperie moderetur, quod solum videtur intendisse hæc consuetudo, ne forte patronus aut ejus officiales insidiantes feudo, statim contractu facto, & fide dimissa insiliant, & fructus universos fortè maturos in momento lucrentur, priusquam novus vasallus, quantumcumque diligens, potuerit adire patronum, & justa offerre. Hæc autem ratio militat in omni apertura feudi, ita ut species obitus hîc expressa, videatur solum gratia exempli, & majoris frequentiæ. Facit quod de* jure quantumcumque obligatio sit pura: tamen non tenetur debitor illico venire cum sacco paratus, nec illico interpellari potest, sed aliquo modico temporis intervallo adhibito, puta decem dierum, ut est textus *in l. promissor.* §. 1. *ff. de constitut. pecun.* vel alio competenti spatio, quod magis intellectu quàm locutione exprimi possit, ut in simili, textus in *l. ratum. ff. de solutionib.* Unde licèt novus successor in feudo statim teneatur patronum agnoscere, & pura sit obligatio: tamen non videtur illico cogendus saltem sub pœna. Unde apud Insubres datur spatium anni & diei ad investituram petendam, & quandoque anni & mensis, *cap.* 1. *in princip. quæ fuit prima caus. benefic. amitt. cap.* 1. *quo tempore miles, in usibus. feudo.* Et in hoc regno consuetudo Victriaca, vult indistinctè quod patronus non faciat fructus suos statim à prehensione, sed demum post quadraginta dies. Ita quod nullæ sunt simplicis prehensionis, quæ semper statim à feudo, etiam per obitum aperto fieri potest, sed respectu effectus semper sunt induciæ quadraginta dierum à die prehensionis, sive feudum sit apertum & prehensum per obitum, *ut* §. 41. sive per venditionem, vel alias, *ut* §. 54. *dicta consuetud. Victriaca.* Idem videtur velle consuetudo Dorcensis (ubi olim Druidæ) §. 136. Sed certè verba *d.* §. 136. valdè sunt amphibola. Ideo ut concordentur cum articulo immediatè præcedenti, & immediatè sequenti ejusdem consuetudinis Dorcensis, & cum §. 31. consuetudinis Carnotensis, quæ ferè eadem est: dico quod *d.* §. 136. Dorcarum debet intelligi de feudo aperto per obitum vasalli. Crebrius autem reliquæ consuetudines regni concordant cum nostra in hoc, quòd statim à prehensione patronus facit fructus suos, sed adhibent frenum celeritati prehensionis, ut Nivernensis, *eod. tit.* §. 1. ubi disponit in apertura per obitum non posse prehendi, nisi post 40. dies, & in alia apertura post 20. dies, & Cenomanensis *eod. tit.* §. 114. *&* § *sequentib.* in apertura per obitum idem, in alia verò requirit spatium 15. dierum. Reliquas brevitatis causa omitto. Sed certè hæ consuetudines locales sunt.

* Dilatio modici temporis debitori ad solvendum semper competere intelligitur.

2. Et pro resolutione dico in terminis nostræ consuetudinis, quòd induciæ hujus §. non habent locum nisi in casu in quo loquitur, videlicet quando feudum aperitur per obitum: quando autem alio modo aperitur, nullum tempus præfigitur nec fidelitati nec prehensioni faciendæ, sed relinquitur locus dispositioni §. 1. *supra eod.* Et quamvis esset æquum extendere, tamen non est nostrum, quum non sit ratio ad hoc necessariò cogens, imò alia ratio est in hærede, alia in singulari successore. Tum quia hæres habet justam causam ignorantiæ, *l. qui in alterius, ff. de regul. jur.* Tum quia & hæc punctualis ratio de generali observantia hujus regni: Quilibet hæres habet 40. dies ad deliberandum, an velit acceptare, vel omittere hæreditatem, *ut diximus infrà* §. 121. Hoc autem beneficium auferretur, si patronus statim ab obitu manum injicere posset, & cogere hæredem ad alligandum se hæreditati, vel amittendum fructus temporis deliberandi, quæ ratio cessat in alio singulari successore, puta emptore, vel donatario, sive feudi particularis, sive hæreditatis, in qua sint feuda: quia dum contrahit, deliberatum & certum se esse, vel esse debere ostendit. Ideo statim videlicet à traditione vera vel ficta, vel dimissione fidei, non autem à simplici contractu, potest patronus manum injicere, & fructus suos facere, secundum formam §. 1. *supra eod.* & ita observatur. Et idem dicendum in terminis cæterarum consuetudinum quæ nullas inducias concedunt feudo aliter quam per obitum aperto, ut Trecensis, *eod. titulo*, §. 28. & Calvimontis §. 18. *de Lorriz. eod. titul.* §. 93. & Aurelianensis, *eod. tit.* §. 7. *&* §. 8. ubi apertè distinguit inter aperturam obitus & alias, secundum quod diximus, & similes, versic. *quod si pro herede.*

3. Quod ego modifico, nisi singularis successor quam citius fieri potest, adeat patronum. Et fortè dum est in itinere, vel dum se præparat, officiales patroni fructibus maturis insidiantes prehendant, & fructus à solo separent: hoc casu, attenta temporis brevitate, & novi vasalli devotione & diligentia, puto fructus ei restituendos.

Posset tamen objici, quòd novus vasallus non debebat ingredi, vel acceptare possessionē feudi, antequam esset a patrono investitus. Sed respondeo hoc non esse apud nos, licet de consuetudine Calvimontis in quodam loco designato in §. 56. *de quo dicam infr.* §. 56. *num.* 32. *cum sequent.* probibitum, & non debere has feudales cōsuetudines tam amarè accipi inter patronos & clientes, velut inter infestos, sed cum quodam æquitatis temperamento, ut in fortioribus est textus, *l. si id quod*, §. *si quas. ff. de don. int. virt. & uxor. l. si quid venditori. ff. de adil. edict.* Cùm igitur taxatio 40. dierum, de qua in hoc §. sit limitata ad casum hîc expressum, infertur quòd quomodocumque, sive per confiscationem, cessionem bonorum, aut alias quàm per obitum feudum aperiatur, potest patronus, cessante interceptione diligentis vasalli, apponere manum suam, & fructus suos statim facere, non expectato lapsu quadraginta dierum. Et nota, quòd hi quadraginta dies de naturalibus intelliguntur, ut est regulare per not. in *l. more Romanorum ff. de feriis.*

4. Sed quæritur secundò, an incipiant statim currere ab* hora vel instanti obitus, an verò à die obitus? In hoc enim non modica differentia versatur, ad multa etiam alia graviora utilis: quia primo casu, residuum diei feudi aperti computatur in termino. Secundò ca- * A quo momento hi dies currere incipiant.

ſu tota dies feudi aperti non computatur, ſed excluditur. Et videretur, quòd ſtatim ab hora vel inſtanti aperti feudi, currere incipiunt de momento ad momentum. Tum quia hoc eſt vulgare in jure, tempus *de momento ad momentum debere computari, niſi de contrario doceatur, ut eſt text. in *l. denique. §. minorem. ff. de minor. l. 1. §. dies. juncta gl. in verb. ſubtraxiſſe. ff. quand. appellatum ſit.* Bar. Bal. Ang. Paul. Alexand. Jaſ. in *l. 1. ff. ſi quis caut. Raynut.* Ang. in *l. hujuſmodi 2. de verb. obl.* Bald. in *l. eos. §. ſin autem. C. de appell.* Joan. And. Bald. Anton. Panorm. Phil. Dec. in *c. ſuper. eod. 2. in gl. fin. de appell. Dom. de ſancto Gemin. in conſ. 91. præmitto. verſic. tertio excluditur.* tum ſatis clarè hoc innuit text. hujus §. dum concedit quadraginta dies poſt obitum, non enim dicit poſt diem obitus: quo caſu nihil de die aperturæ in termino computaretur, ſed dicit ſimpliciter poſt obitum: ergo ſimpliciter & ſtatim ab obitu debent hi quadraginta dies cōputari. Si enim voluiſſet conſuetudo excludi diē obitus, vel facilè expreſſiſſet à die obitus, vel poſt diē obitus, vel ad poſitis aliis dictionibus excluſivis. *Alex. conſ. 87. in fin. lib. 7. Ludovic. Gomeſius in regul. cancell. in tit. de infirm. reſignant. quæſt.* 37. quod quia non fecit, intelligitur noluiſſe excludere à termino, ſed includere & comprehendere reliquum diei aperturæ. Tum omne tempus in dubio non utile, ſed continuum intelligitur. Hieronymus Gratus *conſ.* 137. *lib.* 2.

*Tempus currit regulariter de momēto ad momentum.

Quibus non obſtantibus dicendum, nec diem obitus, nec diem prehenſionis computari in hoc termino, ſed hos 40. dies eſſe liberos, per ea quæ latius tracto *infra* §. 44. *qu.* 1. *&* §. 172. *ubi propria ſedes:* ad quod etiam facit *thema hujus* §. *ibi. Juſques à quarante jours aprés le treſpas, id eſt, donec quadraginta dies lapſi ſint poſt obitum:* hæc etiam interpretatio favorabilior, æquior & receptior eſt. Tum quia, *ut nuper num. 2. dixi*, quadraginta dies temporis deliberandi debiti hæredi debent eſſe integri, & liberi, ut practicatur: quod non eſſet ſi pars diei obitus vel prehenſionis computaretur in teſtamento. Facit quod ex parte novi patroni quadraginta dies debent eſſe liberi, ut nec dies proclamationis, nec dies prehenſionis computarentur.

*Dilatio hæc utrum indiſtinctè ſemper currat à puncto mortis vaſalli?

5. Tertiò quæro, an * iſtud tempus 40. dierum nedum regulariter, (ut vidimus in præcedenti quæſt.) ſed etiam ſemper & indiſtinctè incipiat currere à puncto mortis vaſalli? Videtur quòd non: & primò quòd non incipiat niſi à die aditæ hæreditatis, vel ex quo hæres ſe immiſcuit, etiamſi eſſet filius & ſuus hæres, quia quantum ad onera non dicitur hæres, niſi poſt immitionem realem text. in *l. 1. C. ſi minor. ab hæredit. ſe abſti.* & ibi gl. Dy. Jo. Fab. Bald. Salic *gl. in l. ſi cum dotem. §. tranſgrediamur. in ver. extiterit.* & ibi Dy. Alex. *ff. ſolut. matr. glo. in l. neceſſariis. in ver. teneantur.* & ibi Alex. *ff. de acquir. hæred.* ita * quòd tempus anni & diei, quod datur hæredi vaſalli, ad dominum adeundum & petendum renovationem inveſtituræ, non currit, niſi poſtquam filius, aut alius hæres ſe immiſcuit, & patronus dicens hæredem feudo privandum per lapſum anni & diei, tenetur probare tria ante principium anni & diei contigiſſe: videlicet hæredem ſciviſſe mortem defuncti, & qualitatem feudi, & ſe immiſcuiſſe hæreditati, vel malitiosè diſtuliſſe, ut concludit Bald. in *c. 1. in princip. per illum text. de cap. Corrad. ſeq.* Alvar. & Cardin. Alex. in *c. 1. in princip. col. fi. quæ fuit prima cauſ. beneſ. amit. Iac. in inveſtit. feud. in ver. qui quidem inveſtit. præſtit. juram. fide. collat. 9. verſic. advertite tamen. ubi dicit ita ſe obtinuiſſe in quæſt. facti. Franciſ. in 4. part. feudi. ex quib. cauſ. feud. amit. quæſt. 24. in fin.* & latiſſimè Jaſon. *conſ.* 64. *col.* 3. *lib.* 3. Videtur ſecundò, quòd non incipiat currere, niſi poſtquam hæres, aut novus vaſallus eſt in ætate habili, ad hujuſmodi obſequium præſtandum, ſicut illud tempus anni & diei ipſo jure non currit durante pupillari ætate. text. in *l. Imperialem. §. præterea ſi quis. de prohib. feud. alie. per. Feder.* Tum futurus vaſallus antequam adierit hæreditatem defuncti, & quàm ſit in ætate habili, non poteſt per patronum interpellari, nec cogi ad præſtationem fidelitatis, igitur non poteſt eſſe in mora, nec ei poterit currere tempus hujus §. quod videtur ſubrogatum loco dicti anni & diei in non milite, vel anni & menſis in milite. *ut in cap. 1. quo tempor. miles in uſib. feud.*

* Quando incipit currere tēpus petendæ inveſtituræ.

6. His non obſtantibus concludendum puto, ut dixi, quia conſuetudo certum & determinatum principium præfigit curſui hujus temporis, videlicet diem mortis vaſalli, vel alterius novæ aperturæ feudi, atque in eo figitur, nec aliud conſiderat, igitur præcisè ſtandum, *juxta gl. pen. in fi. l. ſi non fuerit ff. pro ſocio. cum ſimilib.* Tum hic §. ponitur ad modificationem §. ſupra eo. ubi ſimpliciter & abſolutè permittitur patrono, feudum apertum prehendere, cóque frui. quod hîc temperatur, ut non liceat niſi poſt 40. dies ab obitu. Igitur in reliquo liberæ relinquuntur habenæ patrono. Non obſtat illud dictum Baldi quia ſolutionem ſecum adfert. ut enim inquit Bal. illi textus feudorum in *cap. 1. quo tempor. miles. & in cap. 1. in princip. quæ ſit prim. cauſ. beneſ. amit. & in cap. 1. in p. incip. de cap. Corrard.* loquuntur expreſsè in hærede & ſucceſſore vaſalli negligente, & hoc tantum intendunt, ut illius negligentiam & ingratitudinem puniant, meritò non poſſunt habere locum, niſi prius ſit hæres, idémque negligens & ingratus, ad quæ neceſſe eſt præcedere ſcientiam & aditionem hæreditatis. quæcunque * enim dicuntur de hærede ex ipſa hypotheſi, neceſſario intelliguntur adita hæreditate. *ut notat.* Imol. in *l. 3. §. ſi quis ita. per illum text. ff. de hæredib. inſtit.* Alex. *conſ.* 36. *num.* 11. (ubi in annot. dixi) *lib.* 4. Phil. Dec. in *l. ejus. §. ult. num. 8. ff. ſi cert. pet. in l. 1. num. 20. Cod. de pact. in l. hæredem. num. 9. de reg. jur. in conſ.* 633. *num.* 3. Addo text. in *l. Celſus. §. quod alicujus. de legat. 2. & in l. ſtatuliberos. §. ſi quis hæredi de ſtatu liber.* At noſtra conſuetudo nullo modò loquitur de hærede, vel alio quovis ſucceſſore vaſalli, nec ſe fundat ſuper illius negligentia vel ingratitudine: Sed hoc ſolum intendit & diſponit, domini poteſtatem ſtatim à feudo per obitum aperto exertam, quadraginta dierum induciis à nimia feſtinatione coërcere. Et ſic verbis hujus §. non congruit, nec adaptari poteſt illa determinatio Baldi alioquin multo fortius adaptaretur modificatio text. in *dicto c. 1. quo tempore miles* ubi à curſu anni & menſis expreſſim excipitur juſta abſentia vaſalli, & generaliter quævis alia juſta cauſa quod ſi eſſet verum, ſequeretur quòd juſta abſentia vel ignorantia, & quodvis aliud fortuitum impedimentum novi vaſalli æquè pollerent, ac fides & homagium, & quòd interim etiam mero jure non poſſet patronus prehendere feudum, ex defectu hominis & jurium, nec fructus ſuos facere, ſecundum formam §. 1. quod tamen uſqueadeo falſum eſt, ut nedum hoc mero jure patrono liceat, ſed in tantum liceat, ut vaſallus, nec tanquam minor, tanquam major, poſſit adverſus hoc reſtitui, ut clarè probavimus *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 7. Ex his apparet ſolutio ad ſecundum de dicto §. *præterea ſi quis.* quia ubi directè agitur de negligentia & ingratitudine punienda, merito non includitur pupillus, nec perſona alias inhabilis, in quam vitium, quod eſt ſubjectum & finale objectum diſpoſitionis, punitivæ non cadit.

* Quæcunque dicuntur de hærede, intelliguntur adita hæreditate.

7. Ex quo infertur quòd ſi hæres vaſalli ſit pupillus, ſtatim quòd maſculus compleverit viceſimum annum, vel fœmina quintumdecimum, poterit patronus non expectatis 40. diebus prehendere cum eſ-

fectu: & omnino quantum ad hunc §. satis est quòd inter diem obitus & prehensionis sint 40. dies. Quod autem etiam post 40. dies non potest patronus cum effectu occupare feudum hæredum qui non pervenerunt ad præfatam ætatem, hoc palam est, non esse propter inducias fatales & legitimas hujus §. sed propter inducias à patrono huic ætati debitas, *ut infra* §. 41. Non obstat ultimum, quia mora futuri vasalli nihil hic facit ad rhumbum, per prædicta, nec est verum has inducias esse subrogatas loco illius anni & diei, vel anni & mensis, quum nostra consuetudo nullo modo referatur ad consuetudines Insubriæ, quæ sunt in dicta compilatione Oberti, nec habemus illas pro jure communi feudorum, prout nec sunt, nec unquam fuerunt, ut supra diximus *ad fin. rubr.* tum ista tempora prorsus disparata sunt: illud prolixius tendit ad puniendam negligentiam & ingratitudinem, istud ad executionem manus dominicæ parumper velut freni temperie retardandam. unde etiam nulla negligentia, nulla culpa futuri vasalli subsistente præterfluit, citra spem restitutionis cujuscunque. Illud tendit ad perpetuam totius feudi, istud ad temporariam fructuum amissionem, quas ob res de uno ad aliud minimè licet argumentari. *l. Papinianus. ff. de minoribus cum vulg.* Si tamen tunc vasallus esset minor, vel de illis quibus debentur induciæ, patronus non faceret fructus suos, de quo* §. 41.

* Lege infrà.

8. Quarto quæro de quæstione valde utili in praxi. Vasallus * Romæ vel Neapoli obiit Calend. Maij, dominus feudi, qui infra mensem vel sesquimensem per quendam illico ad se benè versum scivit, vel forsan ipse dominus, qui in locis illis erat, statim reversus undecima Junii: & sic post integros 40. dies ab obitu feudum prehendit, & colonis aut habitantibus notificavit, *ut suprà* §. 1. *gloss.* 4. *num.* 2. ignorantibus hæredibus, ubi in loco remotiore commorantibus aut aliis occupatis, nec sollicitis de hæreditate ejus, quem putabant vivere: & ejus forte reditum expectantibus, donec de ejus obitu inopina nuntia habuerunt ad medium Augusti, & sic omnibus fructibus jam collectis, quos dominus feudi cepit, cogens commissarios sibi reddere, & ab hæredibus accedentibus etiam sequentis anni fructus pro relevio petit & eligit: An jure? videtur quod sic, per verba hujus consuetudinis, cujus formam dominus servavit. Tum quia, ut diximus *supra* §. 1. *gloss.* 5. *in princip.* hujusmodi prehensiones sunt reales, nec personas respiciunt, sed rem. Tertiò, quia non consideratur scientia hæredis vel novi vasalli. Quid enim si is in regionibus remotis absit fortè carceribus detentus, & cui non potest infra trimestre vel semestre denuntiari? nihil ad dominum, qui post 40. dies ab obitu jus suum exequi potest, sciat heres, vel non, impeditus sit vel non, sive possit vel non. Quibus non obstantibus, contrarium in hac specie dicendum est: quia utcunque non exigatur scientia, culpa, aut negligentia novi vasalli, hujus aut alterius personæ: tamen exigitur notitia in communi, ita quod quamdiu per rerum naturam sciri non potest feudum esse apertum, vel communiter ignoratur, non incipiunt hi 40. dies currere: quamvis enim hæ induciæ non propriè respiciant certam personam, tamen omnes quos id contingere potest respiciunt. Vero enim & propinquiori hærede absente, propinquior post eum vel diligentior, ea quæ hæredis sunt, gerere potest. Nec tenetur probare se proximiorem vel solum, ut dicam *infra* §. 33. *num.* 90. Et latius §. 145. quamvis aliter sentiat Alexand. *consil.* 124. *col.* 1. *lib.* 7. ubi hoc *in annotat.* reprobavi. Sufficit ergo & requiritur obitum notum esse in communi, ut hi quos hoc contingit vel concernere potest sibi consulere possint. Hoc autem est quando obitus notus est in loco seu vicinia feudi, juxta id quod in simili dicitur *in Clement. unica in fin. de concess. prabend. Aretin. consilio* 29. *num.* 7. *Dominic.* de sancto Geminian. Phil. Franc. in *cap.* 1. §. *sanè. in fin. de cens. in* 6. *Philipp. Dec. consil.* 135. Hieronym. Gratus *consilio* 49. *num.* 8. *lib.* 1. Et sic quamdiu non est notum in loco, ita quod nullus scire potest, non incipiunt currere hæ induciæ. Limito respectu scientis & præsentis, hic enim non amplius nec in communi nec in particulari, certificandus est *l.* 1. *in fin. ff. de action. empt. cap. cum quis certus. de reg. jur. in* 6. Quando igitur non est notum in loco, dominus curare debet id in loco seu vicinia notum fieri, si omnibus præjudicare velit aut certificare omnes, contra quos vult has inducias currere, non ex communi loco, sed ex particulari seu personali notitia. Alioquin si unum etiam propinquiorem hæredem certificavit de eo, quod non erat notum in loco, si post 40. dies à notificatione manum injiciat, potest ejus prehensio eludi per quemlibet de cognatione, qui se ut hæredem offerret, quisque alio non apparente nec concurrente, minimè tenetur probare se proximiorem, & sic levanda erit et manus cum fructibus, utpote cujus respectu hæ induciæ non currerunt.

*Si in provinciis remotis mortuus sit vasallus, quẽadmodum dilatio hæc tẽporis connumerãda sit, maximè si prius innotuerit domino quàm hæredib. vasalli.

9. Quinto quæro, hæres vasalli infra hos* quadraginta dies moritur, an hæredis hæres, & idem de successore successoris, habeat aliud integrum tempus 40. dierum, vel solum residuum temporis quod supererat defuncto? Et videtur quòd integrum tempus habeat, quia amodo non potest fieri prehensio super defuncto, sed solum super novo hærede vel successore, nec potest exigi fidelitas prædecessoris, sed solum præsentis successoris. Et sic cùm principaliter ejus persona contempletur, & afficiatur in prehensione, videtur principaliter consideranda in præambulis prehensionis, ut sic ex persona sua habeat has inducias integras. Saltem non videtur dubitandum quando feudum devolveretur non jure hæreditario, sed jure contractus, quum tunc successor nullum jus capiat à prædecessore, sed à domino concedente ut in simili inquit Bart. in *l. mortis causa capitur. in princip. ff. de mort. caus. donat. & in l. si mihi & Titio.* ubi Alex. & alii. *ff. de verborum obligat.* Francisc. Aret. in *cap. in præsentia. collat.* 7. *de probat. & in cons.* 53. *diligenter. collat.* 2. Hinc decidit Joann. Andr. in *addit. Spec. de feud.* §. *quoniam. versicul.* 27. quòd in feudo antiquo, novus & ultimus successor habebit integrum tempus anni & diei, vel anni & mensis, de quo in *d. c.* 1. *quo temp. miles.* Sed in feudo novo habebit solum quod superest de tempore, & hoc seq. Jac. de Bellamera, Nicol. de Neapol. Alvar. in *dict. cap.* 1. Jacob. in *invest. feud. ver. qui quidem invest. præst. juram fid. collat.* 9. *versic. sed uerum.* Francisc in 4. *part. feud. quæst.* 23. *in* 4. *limit,* & elegantissimè dom. Udalric. Zas. in *tract. feud. part.* 7.

* Dilatio hæc quẽadmodum detur hæredis hæredi.

10. Verùm indistinctè puto solùm omnibus successoribus id temporis superesse, quod restat à prima apertione feudi non clausa, quia consuetudo noluit ultra 40. dies executionem manus dominicæ suspendere. Igitur fines ab illa præfixi, nullo ingenio sunt prorogandi. Non obstat primum, quia est phantasia fallax, non enim prehensio utilis de qua agitur, fit (proprius pressiúsque loquendo) super vasallo, vel ejus hærede vel successore, sed super ipso feudo aperto, cujus (quod ad patronum & legem clientelæ attinet) nullus subsistit cliens, nullus vasallus, nec sit propter defectum, vel moram personæ præsentis vel præteritæ, sed absolutè & incircunscriptè propter ipsum solum merè abnegativum defectum, seu carentiam clientis. Et hoc est quod consuetudo nostra dicit & sentit, per illa verba, *par faute d'homme,* * non enim ad certum hominem referuntur,

* prehẽsio

feudi non fit super persona

xuntur, sed ad puram carentiam & negationem infinitam (ut obiter dialecticè loquar) clientis, ut etiam dictum est *supra quæst. 1. gloss. 2.* Hæc igitur prehensio rem, non personam de se respicit & afficit, Pac. no. *supra* §. 1. *gloss. 5. in princip.* non igitur curandum quantum ad vim & executionem manus dominicæ, quoties personarum mutatio intervenerit: sed an de facto apertum sit feudum, & jam quadraginta diebus apertum manserit, & maneat; Et sic an feudum forte mera lege contractus, & investituræ deferatur, nihil hic variat, quia huic oneri res ipsa ab initio constitutionis feudi subjecta est.

11. Ex quibus infero limitationem, seu potius declarationem summoperè notandam ad hunc §. ut procedat, quando vasallus ultimus mortuus erat in fide domini, & tempore mortis ejus feudum non erat apertum, aliàs secus, unde si quis diu steterit in feudo non præstando fidelitatem, sed sibi vigilando, prout licet patiente sive dormiente domino, deinde moriatur, statim & in continenti poterit dominus cum effectu prehendere feudum. Ratio, quia ante mortem vel alienationem hoc sibi licebat, nec debet sua conditio morte vel facto vasalli deterior fieri. Tum hujusmodi prehensio non innititur solum huic novæ & ultimæ aperturæ, quo casu expectandæ essent induciæ hujus §. sed veteri & adhuc perseveranti aperturæ, à cujus initio jamdudum 40. dies fatales lapsi sunt. Igitur auctoritate consuetudinis, vel hujus §. liberè licet patrono jus suum exequi. Hoc etiam probatur in ipso textu ibi, *apres la mort de son vassal*, ponderando illud verbum *vassal*, quod * propriè & adæquatè loquendo in materia clientelari, non supponit pro simplici proprietario (ut vocant) feudi, sed pro eo qui nexum clientelarem subiit, & in fidem patroni admissus est. ante enim propriè non dicitur respectu patroni esse cliens, vel vasallus, sed extraneus. quod patet in *dicto* §. 1. *ibi, par faute d'homme*, quod intelligitur, id est, per defectum clientis vel vasalli. Et sic patronus dicitur carere vasallo, quandocunque caret homine qui sit in fide sua, ut satis patet per contextum & seriem hujus tituli. Si igitur propriè verba expendamus, hic text. præfixit principium cursus 40. dierum, non à morte vel mutatione cujusvis possessoris vel incubatoris feudi, sed à morte vel mutatione veri & perfecti clientis, à quo feudum, fidelitatis nexibus obvinctum, nunc primum incipit resolvi, interrumpi, & aperiri: nec clarius aut penitius possum adperire verum (ut puto) & germanum sensum hujus §. Nec obstat si dicatur hæredem non posse conveniri, nec exequi pendente tempore deliberandi: quia fateor, quòd si patronus vellet via actionis compellere hæredem ad fidelitatem vel solutionem relevii, teneretur expectare lapsum dicti temporis. Idem si vellet prehendere virtute ultimæ aperturæ per obitum: secus quando nititur ex apertura veteri, quia de illa hæc consuetudo nihil disponit. Et sic remanet virtus prehensoria illo respectu, non obstante supervento obitu, quia prehensio ista fit in rem & non in personam, ut dictum est.

* Vasallus quãdo propriè dicatur.

12. Sexto quæro, pendentibus illis 40. diebus, hæres, aut successor vasalli, collegit omnes * fructus feudi, & contempsit fidelitatem debitam offerre patrono, qui post 40. dies manum apponens feudo nihil invenit: An possit petere prædictos fructus tempore medio sublatos? Hæc quæstio parum in se habet dubitationis, tamen quia nihil usque adeo indubitatum, ut non sollicitam quandam dubitationem suscipere possit, ut inquit text. in *Auth. de tabellion. col. 4.* quod frequenter accidit quibusdam supra modum anxiis, & omnimodæ certitudinis ζηλωταῖς, tum ob præparationem quæstionis sequentis omittere nolui. Et videretur, quamvis quandiu patronus dormit (scilicet voluntariè) liceat clienti sibi vigilare *infra* §. 61. tunc enim censetur cliens de consensu patroni fructus colligere. Tamen quando patronus lege cogente cessat, quum in necessitatibus nemo liberalis existat, *l. rem legatam. ff. de adimend. legat. cum vulg.* non videtur velle nec consentire, quòd non vasallus quod ad se, utpote non investitus & inauctoratus, fructus feudi aperti & velut interrupti percipiat, & lucretur, nihilominus respondetur procul dubio peti non posse, quoniam nihil juris habet patronus in fructibus; imò nec in toto feudo aut aliqua ejus parte, nisi in casibus à consuetudine expressis, vel permissis, quum in reliquis feuda regantur ut patrimonia, dixi *supra in rubr. ad fin.* At pro illo tempore medio, consuetudo nedum non permittit, sed expresse prohibet patronum feudum exequi, & frustra desideratur ejus assensus, in quo nihil habet quod petat vel remittat.

* Pendentibus his induciis fructus maturos licet colligere, non præripere immaturos.

13. Limito, nisi successor clientis aut gestores sui, præproperè fructus immaturos in fraudem imminentis manus dominicæ præripuissent, quia tenerentur condictione ex moribus, vel contractu feudali, restituere, ex quo deteriorem feudi conditionem, malo more & in præjudicium domini fecerunt, nec causari possunt ante prehensionem hæc sibi licuisse, non magis quàm si possidens rem ex testamento vel contractu restitutioni subjectam, sub diem restitutionis immaturos fructus decerpat in fraudem ejus cui res venit restituenda, tenetur enim restituere una cum illis fructibus vel eorum æstimatione. Et diximus *suprà* §. 1. *glo.* 81. *qu.* 6. hoc procedere etiam respectu patroni, qui non falsus nec injustus, sed verus & justus est creditor in omnibus juribus & commodis feudalibus, nihil ergo in fraudem vel diminutionem suorum jurium, & commodorum fieri licitum est: Sed maturè clientelaribus obsequiis exhibitis consulere debent clientes commodis suis. Secus si solum maturos fructus diligenter & festinanter, etiam sub adventum patroni colligerent, quia nihil facerent prohibitum, nec improbè re clientelaria abuterentur, ideo nihil restituere tenerentur, etiamsi solum malitiosè in odium patroni hoc fecissent. Similiter si casu fortuito fructus vel immaturi dejicerentur, cederent hæredibus & successoribus defuncti, qui verè domini fundi sunt, nec quicquam in illis pretendere posset patronus, sicut nec in cæteris mobilibus in fundo repertis, ut dictum est *supra* §. 1. *gloss.* 5.

14. Septimo juxta hoc quæro, quid si extraneus (fortè prædo) interim fructus abstulerit? Respondeo, aut non fecit animo antevertendi patrono & exquisita machinatione nocendi: aut sic: primò casu, nihil juris habet patronus in fructibus nec ullam actionem in prædonem, quum tunc temporis non esset dominus utilis fundi, nec prehensio etiam immediatè sequens trahatur retro: Sed omne jus fructuum, actio & omnis persecutio eorum ratione spectat irrevocabiliter ad dominos utiles, sicut res mobilis, vel actio ad mobile. Secundo casu tenetur prædo patrono actione de dolo in id quod interest, per not. in *l. & eleganter. ff. de dolo.* etiam si jam maturos fructus abstulerit, dummodo verisimiliter fuissent pendentes in feudo tempore prehensionis, si non fuisset anticipata collectio. Faciũt notata *d.* §. 1. *gl.* 8. *qu.* 6. Et nihilominus tenebitur dominis utilibus, actione legis Aquiliæ, in id quod eorum interest, hujusmodi damnum non esse datum.

15. Octavo quæro, quid si pendentibus his induciis, patronus manum injecit? Certum est quòd fructus infra quadragesimum diem feudi aperti perceptos non lucratur. Sed quid de deinceps perceptis non facta fidelitate? breviter idem dico, quia illa manus injectio ab initio nulla fuit ipso jure, iniqua & injusta. Patet per hunc textum ibi, *ne peut*, hoc est, non potest. quæ verba excludunt potestatem de jure & de facto,

per gl. & doctores in c. 1. *de reg. jur. in 6. & dixi suprà* §. 1. *gl.* 3. *nu.* 1. & quod ab * initio vitiosum est, tractu temporis non convalescit, etiam si cessat causa, propter quam actus fuit nullus. *l. quod in initio.* & ibi Decius. *ff. de reg. jur. c. non firmatur. eod. in 6.* unde etiam si decem annis à cliente contemneretur patronus, tenens ad manum suam feudum nulliter (ut tempore harum induciarum) prehensum, non purgaretur nullitas prehensionis, sed esset quandocunque nulla, reclamante vasallo, declaranda & revocanda, cum restitutione feudi, & fructuum: nec prodesset patrono excipere de fidelitate non facta, nisi a tempore quo de integro, tempore & casu permisso, ritè rectéque manum injecisset. An autem via oppositionis aut actionis consulatur clienti, *dictum est suprà* §. 1. *gloss.* 4. *qu.* 6.

**Præpropere facta prehensio postea non cōvalescit*

16. Nono quæro, an patronus lapsis induciis possit de novo validè prehendere, priore prehensione illicitè & tempore prohibito facta, non * cassata nec reparata? Videretur quod sic, tum cùm sit nulla, non præstat impedimentum, tum actui valido se non præstat, *de reg. jur. in 6.* tum licèt secunda electio vel collatio facta post primam, quæ non est ipso jure nulla, sed annullanda, antequã prima retractetur & annulletur non valeat. *c. consideravimus. de electio.* Tamen * secunda facta post primam ipso jure nullam, etiam nondum de facto revocatam, vel nullam declaratam, valet & efficax est *c. constitutis 1. de appellat. c. cùm terra. de election. Panorm. in c. auditis. eo. tit. Francisc. Ripa respons.* 15. *sub tit. de rescript.*

**An secunda collatio, prima non cassata valeat.*

**Prehensio secunda fieri non potest, prima invalida nõ reparata, sed bene post primã validam.*

17. Contrarium puto. Ratio, quia patronus illicitè & indebitè occupavit & possidet feudum clientelarium, & in legem feudi commisit, ideo beneficio & commodo ejusdem legis non debet frui, donec quod malè fecit, in pristinum statum reposuerit, qui enim permissis aut privilegiis malè utitur, illa amittit. *l. qui fine, in fin. ff. de negot. gest. c. tuarum. de privileg.* Tum ex quo patronus indebitè feudum invasit, & à vasallo abstulit, & habet illud apud se, est in continua mora feudi cum fructibus restituendi. *arg. l. fin. ff. de condict. furt.* Igitur non potest obsequium petere à vasallo, & si peteret, exceptione repelleretur, nec audiretur, fidem sibi servari postulans in eo ipso feudo, in quo legem contractus violat. *l. cum proponat* 2. *C. de pact. c. frustra sibi fidem, de reg. jur. in 6.* Igitur multo minùs potest via executiva prehensionis procedere, ob defectum fidelitatis præstitæ, & legis ejusdem feudi non servatæ. Tum vasallus verè hoc casu spoliatus est, & licèt formula interdicti unde vi cesset contra patronum, qui ut patronus processit, licèt indebitè, & in casu non permisso, *ut diximus suprà* §. 1. *gloss.* 4. *quæst.* 5. *num.* 40. tamen æquè via oppositionis aut actionis ex lege feudi, ante omnia debet cliens restitui. *l. meminerit. C. unde vi.* Et sic concludo, quamdiu patronus feudum illicitè occupatum injustè detinet, non potest de novo validè, nec efficaciter prehendere, prout nec ullum obsequium aut servitium à cliente petere. Nec tenetur cliens etiam interpellatus illi offerre, donec ante omnia sit reintegratus, vel per eum stet quominus plenè reintegretur: quo facto, liberè poterit patronus (modò aliud non obstet, & fidelitas, & justa non præstentur) manum efficaciter injicere, & fructus suos facere, juxta §. 1. Secus si cliens esset ab extraneo spoliatus, ut diximus in *d.* §. 1. *gl.* 2. *num.* 3.

18. Item secus, si patronus solo verbo prehendisset, etiam si vasallum ipsum, vel ejus colonos & inhabitantes commissarios deputasset, nihil realiter innovando: quia talis prehensio solo verbo remitti potest, nec opus est redintegratione facti, quum non præcedat spoliatio facti. Et sic nihil impedit, quin absque reali redintegratione de novo validè prehendat: prædicta verò procedunt, quando patronus non solùm verbo, sed etiam facto prehe ndit expulso vasallo vel ejus colonis. Secus etiam & tertiò, si ipsemet patronus feudum ex alia justa causa possideret, putà in pignus traditum, vel fortè etiam conductum, quia quolibet casu mutationis vasalli occurrente, posset manum injicere, & hoc debitè notificare vasallo, ut in *d.* §. 1. *gloss.* 4. *in princip.* & deinceps jure dominico frui. Quin etiam dum ex justa & vera causa prehensum feudum penes se habet adhuc, si libeat (quamvis necesse non sit) potest quoties de novo aperitur, & mutatur vasallus, de novo prehendere, ut latius tradetur *infra* §. 62. atque etiam interea clientem ad fidelitatis, & alterius servitii debiti præstationem, & jurium solutionem, actionibus competentibus ex feudi contractu compellere, ut dixi in *d.* §. 1. *gloss. finali qu.* 4.

19. Decimo quæri potest, an * per lapsum harum induciarum hæres aut successor clientis constituatur in aliqua mora? Quod videtur, quum dies etiam legalis interpellet pro homine. *l.* 2. *C. de jure emphyt. c. potuit de locat. gloss.* & doctores in *l. si mora. ff. solut. matri.* ubi Jas. *num.* 21. notat fortius & potentius per lapsum temporis à lege, quàm ab homine appositi moram constitui, etiam si esset tempus indultum miserationis gratia. *l.* 1. §. *exactio*, *C. de. rei uxoriæ. action. l. promissor*, §. 1. & ibi Bal. *ff. de constit. pecun Mathaus in nota.* 122. Tamen absque dubio tenendum, nullam moram per hujus temporis moram incurri, quum non sit præfixum ad finem interpellandi, sed potestatem patroni suspendendi: quæ etiam quando non est suspensa, quandiu tamen non deducitur ad actum, licet clientibus & eorum successoribus liberè & bona fide frui, auctoritate consuetudinis *infrà* §. 43. & sic non sunt in aliqua mora, donec per patronum interpellentur verbo vel facto.

** Harum induciarũ lapsus non constituit in mora.*

20. Undecimo quæro, utrum * pendente hoc tempore, possit patronus citra prehensionem & executionem feudi, cogere successorem vasalli ad præstationem fidelitatis, seu renovationem investituræ? Videretur quod sic, ut sublata vel potius suspensa via executionis, remaneat via actionis. *arg. l. si domus, ff. de servitut. urbanor. præd. cum vulg. fac. not. suprà* §. 1. *gl. fin. qu.* 2. Contrarium puto ex mente hujus consuetudinis quæ has inducias concedit favore successoris clientis, ut deliberet & se præparet ad conditionem clientelarem subeundam. Et clarè probatur per ea quæ dicemus *infrà* §. 171. non posse contra hæredem procedi, nec via actionis, nec via executionis, pendente tempore deliberandi. Sic è converso, quando accidit mutatio ex parte patroni, novus patronus nedum non potest infra 40. dies à proclamatione prehendere, sed nec alia via ad fidelitatem vel renovationem cogere. Et eadem ratione decidunt Jaco. Ardizo. *in tit. quib. mod. feud. amit. sub rub. si non pet. vasall. investi. infra. annum* Andr. Isern. Nicol. de Neapol. Alvarot. in *c.* 1. *in princip. qua fuit pri. can. benefic. amit.* non posse hæredem vasalli infra tempus anni & diei, de quo ibi, cogi ad fidelitatem jurandam, vel investituram renovandam.

**Pendentibus his induciis nõ possunt jura feudalia peti.*

21. Duodecimo quæro, quid de aliis juribus & * servitiis? Doctores *in d. c.* 1. variant. Ego, quantum ad consuetudinem nostram, dico, quòd interim non tenebitur ad solvenda relevia, ex hac ultima apertura deberi cœpta, nec si qua alia sint onera in singulis vel certis mutationibus feudi præstanda. Et intelligo in effectu, quia statim hæres mero jure purè obligatus est, sed habet exceptionem dilatoriam pro omni fidelitate, servitio, & alio onere ratione hujus novissimæ mutationis debito. Secus de servitiis ordinariis, si qua fortè quotidie, vel singulis annis, aut certis temporibus deberentur, non habito respectu ad aperturam vel mutationem feudi: ad illa enim teneretur cum effectu, nec ad ea hujus §. induciæ extenduntur, quia respiciunt solum jura debita ratione ultimæ aperturæ. Tenetur nihilominus interim hæres vasalli,

** Verum possunt peti pendente hoc tempore.*

fidelis

fidelis esse patrono, eúmque observare & revereri, & si interim eum offenderet enormiter, vel patronum esse scienter pernegaret, caderet a feudo, ut dicetur infra §. 43. Sed quid e converso, an interim hæres vasalli possit cogere patronum ad renovationem investituræ? quod dubio procul fatendum est, quum hæc dilatio in favorem clientis, non patroni, sit introducta.

---

* In veteri consuetudine fuit quinimus.

* Inclusa addita fuerunt per novã consuetudinẽ.

§. VIII.*

LE vassal qui a esté receu en foy & hommage par son Seigneur, est tenu de bailler son denombrement (en * forme probante & authentique, écrit en parchemin, passé par devant Notaires ou Tabellion) dedans quarante jours, à compter du jour de ladite reception.

SUMMARIA §. VIII.

tra omnes.

42. Exemplum confectum ab eodem notario cum omni tenore & solemnitate, est verum originale.
Differentia Notarii & Tabellionis.

43. Logomachia Doctorum super Barthalo cum seipso concordando.

44. Vera conciliatio.

45. Paria sunt, totum scribere vel subscribere.

46. An notarius debeat pluries eidem parti conficere instrumentum? arrestum, 47. 53.

48. Quando tenor procurationis contractui insertus probet mandatum. Quantum referat exemplum fieri ab eodem vel alio tabellione.

49. Relatio præteriti instrumenti etiam ab eodem tabellione facta, non plenè probat, nisi quatenus actus potuit tunc repeti. 50. 52. 55. 56.

51. Gabella soluta de contractu non solvitur de contractu facto in prioris executionem. 56.

54. Tabellioni vel testi attestanti de facto suo magis creditur, quàm si de alieno.

57 Antiquitas facit præsumi pro possidente contra non possidentem.

58. Novus intellectus ad l. fin. C. de fid. instrument. & cap. accepimus, extra eod. tit.

60. Limitatio ad l. fi. C. si ex fals. instrum.

61. Exemplum omni carens solemnitate, non juvatur antiquitate.

62. Idem si sit aliquatenus solemne, sed recusatur productio originalis.

63. Quatenus & quantum probet exemplum non planè solemne.

64. Notarius non potest instrumentum conficere, nisi de his quæ in ejus præsentia geruntur à partibus, & quorum notitiam habet propriis sensibus.

65. Judicis præsentia & authoritas est de forma publicationis.

66. Statur exemplo, quando culpa adversarii periit originale.

67. Quam exactum æquilibrium in probationibus expendendum. 68.

69. Exemplum habens unius solius notarii subscriptionem, non facit judicium.

70. Quomodo accipiendum, quòd exemplum consensu partium factum probet? 71.

72. An exemplum minus solemne parte non opponente probet?

73. Præsumitur solemnitas extrinseca enunciata, cujus defectus non opponitur.

74. Sufficit in genere opponere.

75. Qualiter intelligendum, in antiquis sufficere probationes quales haberi possunt?

76. Antiquitas non inducit, sed coadjuvat repertam probationem.

77. Enunciativa in antiquis probant.

78. Nedum acta litis, sed etiam compromissum probatur per verba enunciativa sententiæ antiquæ.

79. Antiquitas in materia probationum duo operatur.

80. Præsumptio quæ oritur propter antiquitatem, tollitur si per ipsammet scripturam appareat de contrario.

81. Resolutio quando dicantur esse in antiquis. 82.

83. Ubi agitur de gravi præjudicio alterius, non sufficit minus spatium triginta annorum, ad præsumendum solemnitatem, vel coadjuvandum probationem.

84. An unicum ultimum instrumentum renovatæ investituræ probet absque originali infeudatione?

85. Dictio, sicut, secundum, & similes, stant causaliter. 86.

87. Nisi in confirmationibus in forma communi, ubi stant conditionaliter.

88. Aliud tamen in confirmatione cum causæ cognitione, vel ex certa scientia, quia hæc quod nullum est validat.
Confirmatio etiam ex certa scientia, restringitur ad limites confirmati.

89. Quomodo cognoscatur an confirmatio sit in forma communi: an verò sit ex certa scientia & dispositiva?

90. Confirmatio etiam ex certa scientia non retrahitur ad datam confirmati in præjudicium tertii.

91. Imò non tollit jus tertio acquisitum.
Clausula ex certa scientia nil operatur, nisi in his quæ apparet confirmantem vel rescribentem certo scivisse.

92. Infeudatio simpliciter facta refertur ad consuetudinem loci.
Natura actus debet accipi secundum consuetudinem loci, quæ est ibi jus commune.

93. Nisi constet de relato, relatio etiam dispositoria est nulla, nisi quatenus in se est certa & specifica.

94. Renovationes regulantur & reformantur ad originalem concessionem, si de illa appareat.

95. Confessio relata ad aliud non valet, si aliter appareat in relato.

96. Eo ipso quòd recognitio discrepat à prima concessione, apparet erronea, nisi probetur de certa scientia, & animo primam concessionem immutandi.

97. Quid feudum novum paternum vel antiquum?

98. Propriè non differunt feudum novum, antiquum vel paternum, quia semper soli descendentes primi investiti à quo cœpit feudum, succedunt.

99. Quid operatur clausula, jure feudi paterni vel antiqui, in nova concessione apposita.

100. Clausula, jure feudi aviti, tam paterni quàm materni, facit quod descendentes vel conjuncti per fœminam possunt succedere.

101. Clausula, jure feudi antiqui, noviter exposita.

102. Fallit in non habente potestatem, ut in Prælato Ecclesiæ.

103. 104. Sola confessio Prælati & capituli sufficit ad obligandum Ecclesiam in mutuo.

105. *Renovatio feudi quid in dubio probet.*

106. *Renovatio investituræ facta à Prælato, fundat intentionem vasalli contra Ecclesiam.*
Prehensio patroni conservat jus & possessionem vasalli.

107. *An feudum præsumatur novum vel antiquum?*

108. *Simplex renovatio vel investitura non facit fidem contra Ecclesiam pro vasallo, qui non est in aliqua possessione.*

109. *Secus si sit in possessione, quia tunc confessio prælati fulcitur juris præsumptione.*
Tutius est nullum, quàm defectivum ostendere titulum.

110. *Clausula*, jure fundi paterni, *operatur, ut etiam feudum novum possit in agnatos domino invito transferri.*

111 *Sed nihil minus potest investitus alienare in remotiorem agnatum. sed si in merè extraneum, redit ad dominum. Nec potest renovari nisi per masculos descendentes investiti.*

112. *Etiam in feudis nihil speciale in fratre cui ut extraneo non potest quis stipulari, nisi secuta satishabitione, reintegra, & tempore congruo.*

113. *Pacta dotalia intelliguntur favore mulieris, nec patiuntur jus retractus etiam cognatis.*

HOc est, dinumeramentum (ut crassius & apertius loquar) in qualibet autem renovatione investituræ possunt & conducit fieri duo instrumenta. Primum, de fidelitate facta per clientem, & admissione in fidem facta per patronum, ratione talis rei, quæ ab eo tenetur in feudum serviens, ratione talis feudi, vel loci dominantis. Et istud est verum instrumentum renovatæ investituræ, & contractus feudalis. Et si debeantur quædam relevamenta, solet ibi inseri clausula de eorum solutione facta vel promissa. Tum solet inseri clausula de dinumeramento præstando infrà 40. dies immediatè sequentes, juxta hunc §. vel in longius tempus, prout placebit patrono prorogare. Solet etiam communiter inseri clausula illa vulgaris, *salvo jure nostro & alieno*, de cujus effectu tractabitur infrà §. 66. Secundum instrumentum, in quo specificè declaratur, in quo consistat res feudalis, ejus situs, & singula pertinentia minutatim describuntur. Primo loco describendo principalem mansionem, si qua sit, cum suis accessoriis & reliquis ædificiis, & quot jugera soli contineant. Secundo loco singula prædia cum eorum situ, qualitate, quantitate, & confinibus. Tertio loco censualia & vectigalia prædia, cum eorum situ, quantitate, qualitate, à quibus detineantur, & quantum census, vectigalis & oneris debeant. Quarto loco cæteræ servitutes aut jura alia quæcunque debita vasallo ratione talis feudi, ex concessione & investitura feudi. Ultimo loco subfeuda ab hoc feudo dependentia, cum eorum particulari declaratione, pro qua tutius & facilius facienda, solent dinumeramenta subvasallorum ad contextum inseri, in catalogis quos vasalli immediati patroni tradunt superioribus patronis. Nec refert, si dictus ordo convertatur, dummodo minutatim, clarè & verè singula, in quibus consistit feudum, declarentur. Quandoque tamen diligentiores vasalli simul cum fidelitate dinumeramentum offerunt, & sit unum solum instrumentum de oblatione fidei & dinumeramenti, & de admissione utriusque, vel solius fidei. Si (ut frequentius & tutius est) patronus velit super dinumeramento deliberare, ut infrà §. 10.

2. Et sit illud dinumeramentum ad optimum finem, ut sciat patronus quæ sint sua, quæ verò clientis, & è converso. Et inter res clientis, quæ sint feudales patrono subjectæ, in clientelari conditione: quæ vero ab eo liberæ, ut etiam promptius cognoscatur, quantum debeatur relevamentorum nomine. Unde licèt semel vel pluries idem dinumeramentum fuerit traditum per prædecessores vasalli, & hodie adhuc nihil sit immutatum, expedit tamen causa juris & probationis conservandæ, vel idem dinumeramentum iterum a novo vasallo offerri, signari & recognosci: unde non sufficeret solis verbis se referre ad dinumeramenta prædecessorum, sed saltem unum ex illis debet realiter produci & approbari. Et illud quod diximus primum instrumentum, vocant Gallici, *adveu*, & simpliciter vel aptius, *reception en foy & hommage*. Istud verò secundum vocant, *adveu & dénombrement*, eo quòd in isto cliens dinumerat singulas res & jura feudi, & easdem agnoscit se tenere a patrono in tale suum feudum serviens, ratione talis feudi vel loci dominantis patroni, & sic continet agnitionem & dinumerationem.

3. Et adverte, quòd hic §. & §. sequens, intelliguntur in novo vasallo. Si enim sit mutatio solum ex parte patroni, tunc * antiquus vasallus, qui semel in fidem admissus fuit, & catalogum tradidit, non tenetur iterum tradere, sed solum debite fidelitatis obsequium, ut infrà §. 10. Et intellige quòd antiquus cliens non tenetur tradere, ad vitandum manum dominicam, ut in § *sequenti*. Sed si ex qua justa causa patronus petat editionem, debet fieri, *ut dicam statim infra eodem quæst.* 2. Sed ad hoc debet patronus venire via actionis vel implorationis officii judicis, non autem potest compellere via prehensionis, quia non habet locum nisi in casibus expressè à consuetudine permissis.

* Vasallus antiquus non tenetur tradere novum catalogum.

4. Notatur in textu ibi, *est tenu*, clientem teneri propriis impensis conficere & tradere hujusmodi catalogum. Ratio, quia quamvis illud fiat ad commodum patroni & clientis, tamen est principaliter ad utilitatem clientis, qui habet utile dominium, ut notatur *suprà* §. 1. *gloss.* 8. Et quòd * ad claram & particularem declarationem & ostensionem rerum feudalium teneatur vasallus, de jure etiam circumscripta speciali consuetudine, tenet glossa *in l. penult. in ver. jurata. C. quando & quibus quarta pars lib.* 12. *C. &* ibi Bartol. Luc. Joann. de Plat. in *fin.* Hostien. in *summ. titul. de feud. §. quibus modis feud. amitt. vers. quid si vasallus.* Alberic. in *l. si certis annis. col.* 3. *num.* 10. *C. de pact. & in l. Titius* 2. *ff. de action. empt.* Joann. Faber. §. *prajudiciales. Instit. de action.* Angel. in *l. si rem, ff. de rei vendicat.* latè Jacob. *in investitur. feud. versicul. dictique vasalli promis. collat.* 5. 6. 7. Joann. Petr. de Ferrar. in *lib. quo agitur ad fideli. prastat. gloss. vers. super soluterra. vers. quod autem.* Præpositius in §. *vasallus. collat.* 2. *si de feud. fuer. controvers. inter dom. & agnat.* Ludov. Rom. *consil.* 16?. *constitutio curia, collat. ultim. Jas. in l.* 2. *ad fin. gloss. magna. quæst.* 15. *collat.* 57. *C. de jure emphyt.* Idem dicendum * in emphyteuta, Alberic. in locis præallegatis & in *l. plures apochis. C. de fide instrum.* Baldus *in consil.* 225. *quæst. est de terra. lib.* 1. Alciat. *l.* 1. *collat.* 8. *super* 6. *casu, C. de edend.* post Jason. in dicto §. 2. *coll.* 57. Angel. *in cap. prætor ait,* §. *is etiam. ff. de edend.* ubi malè addit, *quòd si non edat, præsumitur finita:* quod est falsum, nisi constet de dolo & aliis circunstantiis. Vide quæ ad hæc cumulavit Boeri. in *consuetudines* Bituric. §. 12. *Chassan. in consuetud. Burgund.* §. 4. *eodem titul.* Quod si vasallus aut emphyteuta nolit declarare & ostendere, tenent præfati Doctores post Speculatorem *in titul. de locat. §. nunc aliqua, vers.* 69. omnia ejus bona præsumi feudalia vel emphyteutica, & sequuntur Jason. in *l.* 2. *quæst.* 13. *num.* 173. *C. de jur. emphyt.* Franc. Curtius in 2. *part.* 2. *feud. quæst.* 6. Idem voluit Bald. *cons.* 225. *quæstio est de terra lib.* 1. Carol. Ruin.

* Tenetur vasallus ad clientelariam rerū & earum declarationem.

* Idem in emphyteuta.

cons. 50. *num.* 14. *lib.* 1. quod ultimum non est simpliciter verum, ut etiam sensit Bald. in *addit. ad Speculat. titul. de locat. in ver. Ecclesia concessit.* sed prædia pignoranda sunt, & tunc si vasallus neget, & convincatur de mendacio, cadet à feudo: si autem consiteatur, cogetur recognoscere, ut tradunt Bald. Præpositus in *d. l. vasallus* §. 1. *si de feud. fuerit controv. inter dom. & agnat.* Adverte, hæc pœna non habet locum in censu, ut plenè dicam *infrà.* §. 72, *gloss.* 1. *numer.* 169. & in feudis non est æquum, æquè periclitari dominum, ut negantem vasallum, videlicet ut dominus directus omnino semper perdat jus suum, nisi determinatè probet, singulas glebas prehensas à se feudaliter moveri. Ideo opinio Speculatoris Alberic. Bald. & communis potest salvari, sanè intelligendo non de omnibus terris diffitentis, sed tantum de prædiis, quæ vasallus, emphyteuta, vel censuarius possidet in certo loco, pro quibus in genere recognovit homagium, canonem, vel censum, quia sive declarare nolit, sive etiam velit, sed ob mutationem confinium, quæ temporis lapsu contigit, non potest determinatè ostendere, quid & quantum (ex his quæ ibi possidet) in feudum, censum, vel emphyteusim ab actore teneat. Tunc præsumitur, quòd omnia prædia, per eum ibi possessa, sint feudalia, emphyteutica vel censualia respectivè, videlicet ejus conditionis, sub qua solitus est in genere recognoscere ab actore, qui habet intentionem fundatam, exceptis his quæ reus docerit se noviter alio jure acquisivisse, vel ab aliis moveri, aut alterius conditionis esse, & ita propriè loquuntur Alberic. Baldus & alii in locis præfatis. Carol. Ruin. *consil.* 50. *lib.* 1.

*Patronus tenetur clienti res feudales ostendere.

5. Quæro primò, * an è diverso teneatur patronus declarare & ostendere clienti, res feudales, earum fines, & in quibus consistat feudum? Respondeo sic, ita tenet gloss. Alvarot. Præpositus in *l. Imperialem.* §. *illud quoque de prohib. feud. alienat. per Federic.* Quod ego intelligo in feudo de novo constituto, vel jam diu possesso per patronum, fortè ex defectu vasalli, quia novus vasallus debita obsequia & jura præstans, justè petit ostendi, quibus in rebus feudum consistat. Secus in vasallo existente in possessione, qui quum ad rerum feudalium curam & custodiam teneatur, non debet eandem requirere à patrono. *argumento l. si quis ex argumentariis.* §. *prohibet. ff. de edend.* & hoc nisi ex justa causa. puta propter absentiam, vel instrumentorum amissionem, notitia obscurata, vel si sit hæres probabiliter hæc ignorans; tunc enim tenebitur patronus facere, quod sibi non noceret, imò sibi & clienti prodest, impensis tamen clientis, si quas hujusmodi negotium desideret. Quòd si forte patronus æquè ignoret, juramento se purgabit, *ut in quæst. seq.*

6. Secundo quæro, vasallus offert dinumeramentum, patronus deliberaturus petit edi & ostendi sibi vetera dinumeramenta & instrumenta feudi, an teneatur vasallus? Breviter respondeo. Aut quæritur ad evitandam manum dominicam, seu ad effectum obtinendi levationem manus dominicæ, & impediendi prehensionem feudi, de qua in §. *seq.* Et non tenetur, sed satis est unum & ultimum dinumeramentum offerri: quo facto cessat consuetudo concedens prehensionem feudi. Aut quæritur an teneatur ex bona fide, & natura contractus, & possit compelli via actionis. Et dicendum quòd sic, & * è converso patronus tenetur edere clienti, quod procedit etiam respectu veterum renovationum, & originalium instrumentorum concessionis feudi, ut quoties opus fuerit, vicissim debeant non tradi, sed edi. Et idem juris est inter dominum & emphyteutam, vel censuarium, ut probatur per textum in *d. l. Titius.* & ibi Alberic. *ff. de action. empt. in l. creditor. in fin. princip. ff. eodem titul. in l. instrumenta.* & ibi Baldus. *C. de fideicommisso.* Baldus in *l.* 2. *C. quomodo, & quando judex. & in addit.* Speculat. *titul. de locat. ver. emphyteuta cogitur.* Jason

*Mutua editio inter patronum & clientē.

in *d. l.* 2. *quæst.* 15. *C. de jure emphyteut. in prælud. feud. collat.* 15. *num.* 51. Nec obstat regula, neminem cogi dicere vel edere titulum rei suæ, vulgari, *l. cogi. C. de petit. hæredit.* quia loquitur in possessore nomine proprio, & nihil recognoscente ab actore. Secus in eo qui fatetur se vasallum, vel emphyteutam. Doctores in præfatis locis. Decius in *consil.* 61.

7. Nec etiam obstat quod dom. Phyrrhus in *consuetudin. Aurel.* §. 65. *eodem.* scripsit non teneri originalem infeudationem ostendere, quia hoc debet intelligi, quantum ad necessitatem probationis feudi, vel emphyteusis, quæ sufficienter fit per instrumenta ultimarum renovationum, ut statim dicam in §. *seq.* Secus quantum ad utilitatem alterutrius partium habentium causam ad invicem, ut hic, quo certior fiat patronus, vel cliens, de conditionibus, & oneribus investituræ, & an quid indebite addatur, vel detrahatur in ultima renovatione, vel dinumeramento, quia tunc nedum ultima, sed etiam omnia vel originalia instrumenta edenda sunt, & exemplum seu copia danda quod debet intelligi affirmanti etiam cum juramento (si postulatur juramentum) se non calumniosè postulare: ut notat Speculat. in *titul. de loca. nunc aliqua. ver.* 41. per textum in *l. si quis ex argentariis.* §. *exigitur. de edendo seq.* Angel. in *l. prætor ait.* §. 1. *eodem titul. Jason. in l.* 2. *eodem.* Et ab habente facultatem hanc editionem faciendi, in qua is à quo petitur editio, si non habeat, nec dolo desierit habere, poterit se purgare juramento. Et ita decidit Baldus & alii in *cap.* 1. §. *vasallus.* 1. *in fin. si de feud. defunct. content. sit inter dom. & agnat.* Jacob. in dicto *versicul. dictique vasalli promiss. recogn. collat.* 6. & quæ plene tradunt scribentes in *l. si quis ex argentariis* §. *fin. ff. de edend. in l. fin. de fid. instrum.* Paul. *l.* 2. *in fin.* & ibi Alexand. & Philipp. Corn. *C. de testam. Aretin. in consil.* 120. *procedendo.* Et istud est generale, tam in locis quæ jure Romano, quàm quæ jure Gallorum consuetudinario reguntur.

Non obstat consuetudo Alverniæ, *eodem titul.* §. 9. quia intelligitur secundum sex §. præcedentes & §. immediate sequentem, videlicet quando feudum est deprehensum ex defectu vasalli, & possessor non vult abnegare, nec agnoscere dominum, sed pendente lite frui ut prius, vel habere manus levationem saltem provisionalem, donec actor docuerit de jure suo. Quod est insolens, & contra omnes consuetudines feudales regni, *ut dixi infrà in* §. 31. Secus si possessor dubius & timidus sufferens interim prehensionem, petat ab actore, sibi titulos & auctoritates edi, offerens jus ex illis capere, vel illis stare, quia tunc actor ad hoc tenetur, absque eo quod reus teneatur prius, *advoner ou desavoüer*; id est agnoscere vel abnegare, dummodo manum interim domini redintegret, si eam spoliavit, videlicet stante interim prehensione feudali, & ita etiam contra ducem Nivernensem judicatum fuit, pro quodam decano de Mehun per præfectos libellorum palatii.

8. Tertio quæro, an * hi catalogi probent? Respondeo sic, inter quos confecti sunt dummodo sint recogniti, vel alias in forma authentica. Et idem dicendum de libris censualibus, & aliis concessiones seu renovationes investiturarum continentibus. Et ut plenius & resolutivè habeas, distingue. Aut iste catalogus est confectus ab altera partium tantum, puta à solo cliente, nec adhuc fuit admissus, nec approbatus per patronum, & tunc nihil operatur, ut pote deficiente substantia actus, qui consistit in voluntate & consensu utriusque partis simul & non alterutrius tantum. Unde vasallus sive agendo, sive excipiendo, non potest se juvare istis dinumeramentis, nisi constet de acceptatione, vel approbatione patroni, verbo, scripto, vel facto. ut si ea patronus inseruerit in suis dinumeramentis superiori domino traditis. Aut iste catalogus secundum sui formam & tenorem, est confectus & ac-

*Catalogis quæ fides tribuenda.

ceptatus inter clientem & patronum. Et tunc, aut est in forma publici instrumenti, puta continens subscriptionem duorum notariorum, vel inscriptionem duorum testium cum subscriptione unius notarii, & datam temporis, vel alias in forma authentica, de quo infrà §. 66. Aut caret forma publica & authentica. Primò, casu nihil aliud requiritur, sed statim plenè probat. Et adverte, aut quæritur, quo ad veritatem seu probationem rei gestæ, sive actus & facti in eo contenti. Et plenam fidem facit quoad omnes, nedum inter patronum & clientem, & eorum hæredes, vel causam habentes, sed * etiam contra quoscunque extraneos: quoniam acta vel quæcunque scripta publica probant seipsa, id est rei taliter gestæ fidem faciunt inter quoscunque, ut decidit Bartol. in *l. cum lite mortua. collat. 1. ff. judicat. solu. in l. 2. collat. 2. C. de edend.* & ibi Baldus *collat.* 3. Angel. Salic. *collat.* 1. Decius *collat.* 9. *num.* 51. Andr. Alciat. in *commen. d. l. 2. gloss. fin. collat.* 1. Idem Baldus in *rubr. collat.* 2. *vers. sequitur videre. C. de fide instrum.*

* Instrumenta publica probant rem gestam contra omnes.

9. Decius in *cap.* 1. *collat. fin. num.* 24. *de fide instrum.* Socin. *cons.* 215 *difficultas. collat. fin. ver. non obstat secundum. lib.* 2. quod ego intelligo & limito esse verum, ad limites & substantiam facti, tempore instrumenti gesti, & in ejus tenore contenti & affirmati: Secus quoad facta vel circunstantias quæ tunc non fiunt, nec disponuntur, sed tantum recitantur: ut si instrumentum contineat talem procuratorem patroni, investivisse clientem de tali feudo antiquo. Si tale instrumentum sit publicum, probat quo ad omnes ipsum factum investituræ, & quod investitor dicebat se procuratorem, & quod uterque dicebat feudum esse antiquum. Sed non probat qualitatem procuratoris, & antiquitatis feudi, nisi inter quos confectum est instrumentum: & hoc etiam non esset probare nudum factum, sed effectum.

10. Aut quæritur quoad jus & effectum actus gesti, & tunc aut inter quos confectum est, eorum hæredes, vel causam habentes, inquantum causam habet, aut inter penitus extraneos. In primo membro plenè probat, & præjudicat, nedum in tenore & dispositivis instrumenti, sed etiam in enunciativis, & quoad omnem solemnitatem & præsumptionem resultantem ex instrumento, & contentis in eo, & quo ad omnem suam virtutem & efficaciam: inquantum tamen respicit vires & effectum actus principalis gesti, *ut not. in l. optimam. C. de contra. & commit. stipulatio.* Secus si * de enunciatis, & præsumptionibus instrumenti, per se principaliter, seorsum a principali actu disputaretur: tunc enim tale instrumentum non facit plenam fidem, sed solum præsumptionem, vel semiplenam probationem, etiam inter easdem partes, *ut not. omnes canonistæ in cap. illud. de præscript.* Alexand. *cons.* 21 (ubi in annot. dixi) *lib.* 1. *Matth. Mathesi. singul.* 8. Philipp. Decius in *cap. per tuas. num.* 7. *& cons.* 213. *in fin. cons.* 348. *in fin. & dicemus alibi plenius.* Secundo membro, videlicet inter extraneos. Et illis non præjudicat, quia res inter alios acta, non nocet, nec obligat, nec facit jus inter alios. in *rubr. & per totum C. res inter alios acta l. fin. §. ante omnia. ff. de pact. cum similibus,* & in terminis nostris ita decidit *Franciscus Curtius in tract. feud.* 2. *parte* 2. *quæst.* 6. quod limito, nisi inquantum ex dispositione juris actus gestus eis præjudicaret, puta quoad acquisitionem tituli & conditionis usucapiendi, vel præscribendi, nec non bonæ fidei fructuumque lucrandorum, quia quod ad hæc & alia hujusmodi, instrumentum extraneis præjudicat ex regulis vulgaribus eisdem * nocere acta vel instrumenta actus, quibus & quatenus actus ipse noceret, sive in judicialibus, sive in extrajudiciariis. ut tradunt Bartol. & omnes scribentes in *d. l.* 2. *C. de edend. in d. l. cum lite mortua. ff. judicatum solvi.* Innoc. & canonistæ *in cap. causamque de testibus.* Et ita exponenda sunt dicta doctorum ubicunque perfunctoriè, & crassè (ut plerumque solent) loquendo, dicunt instrumentum publicum inter extraneos non probare, quia ibi verbum *probare* per *κατάχρησιν*, sive impropriè pro jus efficere, sive præjudicare accipitur, cæterum verè & propriè loquendo, publicum instrumentum erga omnes est æquè publicum, & probans, ut dictum est.

* Enunciativa instrumenti.

* Effectus instrumentorum contra eos extenditur quibus actus noceret.

11. Secundo principali casu, quando catalogus non * habet formam publicam & authenticam, & tunc quum sit scriptura privata de se, neque probat, neque præjudicat etiam inter easdem partes. *l. instrumenta. C. de probat. Aut si quis vult. in fin. C. qui potior. in pignor. habeat. cum simi.* Et si * est omni alio adminiculo destituta, teneo quòd nullum gradum probationis facit, nec etiam simplicem præsumptionem, *per l. rationes, l. exemplo. C. de probat. & textum in Authent. de instrum. caus. & fidel. §. si vero quisquam. collat.* 6. ubi dicitur confidentem nudæ scripturæ privatæ, totum in adversarii fidem suspendere: igitur deficiente illius fide, nihil remanet, quamvis glossa & ibi Bartol. Angel. in *d. §. si verò quisquam. in versicul. invenerit.* Alberic. in *l. admonendi. collat.* 2. *ff. de jurejurand.* & ibi Bartol. *collat* 4. quem Alexand. ibi *collat* 12. Jason. in *lect. & repet.* & omnes sequuntur. Alexand. *consil.* 139. *num.* 8. ubi in annotat. dixi *lib.* 6. Panorm. Felin. & alii canonistæ in *cap.* 2. *de fide instrum.* Hyppo. de Marsil. in *repet. rubr. Cod. de probat. versicul. ulterius dico.* Jason *consil.* 129. *collat.* 2. *versicul. Secundò movetur* & ferè omnes scribentes quotquot legi, tenent contrarium, ut saltem faciat præsumptionem qualem qualem, & aliquem modicum probationis gradum. Sed quod non sit alicujus firmitatis, est textus in *dict. cap.* 2 *de fide instrum. ibi, non videtur nobis alicujus firmitatis*, quod verbum *alicujus* etiam minimam excludit, ut ibi declarat Philipp. Decius tenens in notab. 4. *collat.* 1. *& collat.* 2. *versicul. & ulterius.* quòd nullam præsumptionem facit: & idem sensit Angel. in *d. l. admonendi. collat.* 3. quamvis autem increbrescente hominum malitia & rarescente fide, hujusmodi privatæ scripturæ jamdudum cœperint esse nullius fidei: non tamen sunt omnino inutiles, quoniam multis modis, & adminiculis verificari possunt, *ut in d. l. instrumenta & locis præallegatis,* ad quæ remitto, quum non sit hic locus disserendi. unde ex quo verificatæ præjudicarent qui * eas falsificaret, vel falsis scienter uteretur, incideret in l. gem Corneliam de falsis & tanquam falsarius esset puniendus, ut est textus glossa & doctores in *l qui velut. in l. damus. C. ad leg. Corn. de falsis textus in l.* 1. *§. rationes, ff. eodem titul.* Ang. Aretin. in tract. *maleficio.* in versicul. *falsario. collat.* 3.

* Catalogus forma publica destitutus fidem non facit

* Nuda scriptura, privata nullum gradum probationis facit.

* Falsum committitur etiam in privatis scripturis.

12 Hanc conclusionem amplio etiam si sit * sigillata sigillis & armis sive insigniis patroni, & clientis, quia (principibus & magnis dominis exceptis) eorum sigilla non sunt authentica, sed privata, & sic non magis probant, quam scriptura, vel subscriptio privata, quæ nullius est fidei, nisi sit recognita, aut alias verificata. Ita tenent Alberic. Bartol. Paul. Joann. de Prato. in *l. si procuratorem.* per illum textum, *ibi hoc casu literis ejus approbatis. ff. de procurat. fac. l. fin. ibi, si de earum fide constiterit. ff. de probat.* Rom. *consil.* 303. *hæc scriptura.* Ad duo tamen potissimum prodest sigilli privati impressio. Primum ut facilius & promptius scriptura privata verificari possit. quia quanto plura signa & solemnia adhibentur, tanto major & plenior habetur ratio certitudinis & veritatis detegendæ, & minor occasio falsitatis vel erroris. Secundum ut verificato sigillo appareat intensius de complemento actus, & solemni consensu & approbatione sigillantis, contra quem plenè probat, & præjudicat pro ratione finis, gratia cujus sigillum est appositum, si enim * ad finem testimonii, non probat contra sigillantem, nisi eum testem fuisse: nec quantum ad vim & effectum actus gesti præjudicat. *l. Cajus. ff. de pignor. action. l. Titius, §. Lucius. ff. de legat.* 2. Secus si ad dispositionem & substantiam actus apponatur, *l. fidejussor. §. pater. de pignorib. l.* 2. & ibi Joann. Faber Alberic. Baldus Salic. *C. de reb. alienis*

* Sigillum de se non probat. vide plura apud Cravetam libro de antiquitatibus temporum parte 1. cap. Quæritur etiam nu. 44 & seq. adde Socinum regul. de sigillis ignotis 374.

* Sigillum non operatur nisi ad finem gratia cujus apponitur.

non alien. Bartol. in *l. sicut.* §. *non videtur. ff. quibus modis pignus vel hypoth. solv. in l. tribunus.* §. 1. & ibi Angel. *ff. de testam. milit.* Angel. in *l. Titius. in fin. ff. quibus modis pignus vel hypoth. solv.* Bartol. & Alexand. in *l. quæ dotis. in fin. ff. solut. matrimon.* Baldus in *l. mutua. C. si cert. petat. in l. si pater.* per illum textum *C. de fidejussor.* Firmian. in *tract. de Episcopi* §. 3. *lib. 1. num. 13.*

13. Sigillum enim per se nihil loquitur, & sine subscriptione, vel æquipollenti, nihil operatur, inquit Baldus in *l. falsus in fin. C. de furt.* & est testis mutus, & incertus, ait idem Baldus *de pace Constant. in versicul. Imperialis, collat.* 2. unde secundum Innoc. & Panorm. in *cap. 2. collat. fin. de fide instrum.* quandocunque sigillum imprimitur, debent exprimi tria, videlicet cujus est sigillum, & à quo apponitur, & propter quid apponitur, & nisi ista appareant, vel ex aliis circunstantiis possint deprehendi, sigillum nihil operatur. Et ita debent concordari quod vult Bartolus *in proem. ff. veter. num. 5. & in l. ad testium.* §. *si quis ex testibus. ff. de testament.* sigillum sine subscriptione non operari cum eo quod in oppositum scribit Baldus in dicta *l. 2. C. de rebus alien. non alien.* dummodo, scilicet aliunde appareat à quo, & ad quod sigillatum sit. Ita etiam sentit Philipp. Decius in *cap. tertio loco in princip. de probatio.* reprobando opinionem Angel. in *l. consentaneum. collat. penult. C. quomodo & quando judex.*

14. Si igitur contra patronum producatur instrumentum dinumerationis, vel investituræ, signis suis & armis sigillatum: & neget sua esse sigilla, vel voluntate sua apposita, probandum * erit, ab eo, vel ejus voluntate sigillatum esse quo probato non erit necesse probare sua esse arma vel sigilla, quum alieno sigillo, vel annulo quis signare possit. *l. ad testium.* §. *si ab ipso. ff. de testam.* nec etiam sufficeret patronum consiteri, vel aliter probari sua esse arma & sigilla, si neget voluntate sua apposita, quia signa privata facillè subripi vel fingi possunt. *l. 1.* §. *sed ne furandi. C. de latina libert. tollenda.* Ita expresse tenet Alberic. in *l. 1. ad fin. ff. quemadmodum testam. aperiant. & in d. l. si procuratorem, collat. 2. ubi seq. Joann. de Prato* quamvis Baldus in *d. l. si procuratorem. quæst. 3. & in d. l. 1.* aliter dicat & velit. Quòd si agatur contra eum, qui tanquam principalis, & non tanquam testis sigillaverit, & non apparet ejus esse sigillum, quòd tunc magis præsumatur pro sigillo, quam pro negante sua voluntate sigillatum, prout etiam in teste glossa in *d. l. 1. in ver. neget. in fin.* Tamen in istis sigillis privatis & non authenticis, verior est præcedens opinio, quòd licet sola confessio & approbatio sigilli sufficiat, contra non negantem impressionem voluntate sua factam, tamen si ipsemet cujus est sigillum, & qui illud recognoscit, negat voluntate sua impressum, non sufficit ad plenam probationem, nisi approbetur impressio. Secus dicerem, si is solitum sigillum suum esse negasset, & convictus allegaret, non à se, sed ab alio furtivè, & sine voluntate sua factum, vel appositum, quia tunc onus hoc probandi ei incumberet, & interea sigillum plenam fidem faceret. *Authent. contra qui propriam. C. de non numerat. pecun.*

* Quando constat cujus est sigillũ, an præsumatur ejus voluntate impressum.

15. At in hærede, vel quovis etiam singulari successore patroni, eo ipso quod probatur sigillum esse proprium, vel consuetum illius qui dicitur sigillasse, satis probatum puto voluntate ejus impressum, si non adducantur probationes vel urgentes præsumptiones in contrarium. Et idem omnino dicendum è converso, si contra clientem vel ejus successorem agatur. Si autem essent sigilla nota & authentica, ut sunt sigilla principum, ducum, comitum, vel baronum majorum, quoniam sub fida custodia asservari solent, multum habent fidei, & authoritatis, & statim plenè probant, *ut in cap. 2. de fide instrum.* dummodo adsit instrumento subscriptio domini, vel sui secretarii, & alia in talibus observari solita alioquin solum sigillum quantumvis notum & authenticum, non alioquin solum sufficeret, prout latius hanc sigillorum materiam resolvendo, dicemus *infra* §. 166. *in gloss. 2. in versicul.* secl.

16. Conclusio sic ampliata.

Fallit primò, quando talis privata * scriptura est recognita, quia plenè probat & præjudicat contra consitentem, à se scriptam, vel subscriptam. *l. Publia. in fin. ff. depositi l. cum indebito. in fin. ff. de probat. in Authentic. de instrum. caus. & fid.* §. *si quis igitur &* §. *sequent. collat. 6. in Authent. de triente & semisse.* §. *hac autem diximus. collat. 3. cap. si quorumdam de solut.* non tamen probat contra tertium, nisi simplicem confessionem recognoscentem, sive hoc nudum factum quòd ille contenta in tali scriptura, vel ipsam scripturam confessus est, & hoc probat recognitio contra omnes. Sed * non præjudicat tertio, nisi inquantum de jure talis confessio potest tertio præjudicare, ex die confessionis factæ: unde hæc recognitio nullo modo trahetur retro ad tempus & datam scripturæ recognitæ, nisi contra ipsum recognoscentem, & non contra tertium, puta habentem medio tempore hypothecam, in qua remanebit prior & potior. Et hoc nisi veritas ex data illius scripturæ, aliter probetur per probationes legitimas cum eo factas. Et hæc est materia *l. scripturas. C. qui potior. in pign. hab.* de qua latius & opportunius tractabitur *infra titul. 5. in rubr.* Et ita dicendum si hæc scriptura esset in totum scripta vel subscripta per tertium de partium voluntate & mandato, & is contra quem agitur, id consiteatur, vel hoc probetur, ut tenet gloss. 1. *in dict. capit. 2.* Ludovic. Roman. in dicta *l. admonendi*, & in *cons. 204. pro discutienda. collat. 1.* Fely. *in dict. cap. 2. col. ar. 2. versicul. sexta declaratio.*

* Scriptura privata recognita plenè probat.

* Scriptura privata recognita quatenus præjudicet tertio.

Nolo pro limitatione ponere quando scriptura testibus, comparatione literarum, vel aliis adminiculis verificatur, quia tunc propriè loquendo, non ipsa scriptura probat, sed probatur, & de his latius dicam in dicta rubrica quinta.

17. Fallit secundò in scriptura veteri, & de facto * antiquo, ut tunc saltem faciat præsumptionem, vel semiplenam probationem, ut tenent Felyn. & omnes in *dicto cap. 2.* Jason in *lect. dict. l. admonendi, num. 77. in fin. & in repet. num. 90.* Hippolit. de Marsil. *singul. 436.* quod sublimito, ut procedat dummodo à persona & loco non suspectis proferatur, & in sui forma appareat confecta, vel approbata ab utraque parte. Secus si esset scripta vel subscripta ab illo solo, qui eam producit a domo sua non enim potest ejus scriptura ullo casu, plus quàm vox sua, & sic nullum penitus indicium faceret. Plus dico, quòd nec tunc prodesset hæredi suo, quia à principio ipso jure non valuit, nec unquam convalescit, sicut testimonium unius in re sua, alioquin sequerentur inconvenientia, de quibus per Panorm. & alios in *cap. cum causam de probat.* quòd quis posset sibi ipsi probationes cum lapsu temporis fabricare.

* Scriptura privata antiqua facit præsumptionem vel semiplenã probationem:

18. Fallit tertio, quando hujusmodi scriptura est sumpta * ex libro & chartophylacio ejus, contra quem producitur, quia contra eum, & in ejus præjudicium, fidem plenam facit quod intellige quando apparet scripta vel approbata ab illo, penes quem reperitur, vel à prædecessoribus suis, & ab eis pro vera custodiebatur, ut sunt libri quos vulgò vocant * martyrologia, vel panchartas, terragiorum, computorum, qui in castris & curiis dominantibus conficiuntur, & asservantur à dominis vel eorum procuratoribus, & in quibus describuntur, sive ut vulgò dicunt, registrantur prædia, & pertinentiæ illius castri vel curiæ, cum feudis, subfeudis, investituris, renovationibus, & cæteris hujusmodi. Similiter & libri censuales, in quibus prædia censuaria, concessiones, recognitiones, renovationes, & solutiones censuum describuntur. Hujusmodi enim libri, & in eis contenta, plenè probant contra eos qui scripserunt, vel scribi fecerunt, & asservant, non autem in eorum commodum, nec in præjudicium tertii, ut plenè not.

* Scriptura privata sumpta ex chartophylacio scribentis contra eum plenè probat.

* Martyrologia, panchartæ, censuales libri, Galli appellant, à Terriis, *Terriers.*

Speculat.

Speculat. in tit. de loca. § *nunc aliqua. versic.* 56. 57. Panormit. Aretin. Fely. Decius in cap. *cum causam de probat.* Petrus Anchar. in *cons.* 44. *pro viribus, collat.* 2. Matth. de Afflict. in Decis. *Neapolit.* 364. *in fin.* unde per hujusmodi libros, vel scripturas inde debitè exemplatas, benè probabit vasallus, vel censuarius, dominium suum utile contra dominum. Sed non probabit contra tertium, nec etiam dominus pro se, contra quemcumque, si non sint in forma publica, vel authentica instrumenti, ut sunt quidam libri, quos prudentiores faciunt confici manu duorum notariorum de recognitionibus singulorum, à se prædia vel alia jura tenentium, ad hujusmodi publicam recognitionem compulsorum judicis authoritate, id quod solent mediantibus litteris regiis, quas Gallicè vocant *de papier terrier*, de quo dicendum, ut supra diximus, de catalogo habente formam publici instrumenti. Ita expressè decisit Alexander. in *cons.* 187. *visa copia libri secundi.* ubi loquitur de * libris Episcoporum, vel Canonicorum, Ecclesiarum, civitatum, & similium. Socin. in *cons.* 205. *difficultas lib.* 2. Nicol. Boerius *Decis. Burdegal.* 105.

* De his vide plenissimè Cravettam libro de Antiquitatibus temporum

19. Sublimito primò, ut * probet contra vasallum, vel tertium, qui ex eodem libro se fundat, & probationem sumit contra dominum; quoniam etiam rationibus unius mercatoris, utens contra scribentem, tenetur easdem recipere contra se, quod non est dubium, si agatur de eodem facto, vel capitulo connexo, quod non potest commodè separari, per notatum Bartol. & alios, in *l. quædam*, §. *nummularios*, *ff. de eden.* per Bald. & omnes in *l.* 1. *C. de eden. canonistas in cap.* 2. *de fide instrum.* Si autem agatur de articulo separabili, tenuit Panorm. in *d. cap.* 2. *col.* 8. *versic. sed non ultra alios.* quod sit separatio, & statur contra scribentem & non pro eo, etiamsi sit factum concernens easdem personas, & idem negotium: ut receptio depositi, & ejusdem restitutio: quod ego puto falsum, ut etiam sentit Jas. & benè in *repetit. l. admonendi. col.* 46. *num.* 129. *vers. quid tenendum*, *ff. de jurejurand.* Secus si esset negotium, non solum separabile, sed etiam prorsus separatum, quia tunc utens contra scribentem in alio articulo non tenetur acceptare contra se, in re prorsus diversa. Andr. Alciat. in *l.* 1. *gloss.* 21 *versic. quintus casus*, *C. de eden.* & circa hæc Matth. Mathesil. *singul.* 79. malè facit differentiam inter epistolam & librum rationum, quibus quis utitur contra scribentem. Et plenè examinavi contra communem, infrà §. 78

* Non potest fides ejusdem scripturæ dividi.

Si igitur liber rationum unius mercatoris probat pro eo, in præjudicium utentis eodem libro contra mercatorem, etiam in articulo separato, ejusdem tamen negotii: Quanto fortiùs eodem casu fidem faciet pro patrono liber dominicalium jurium & clientelarium rerum, utpote quum sit longè majoris authoritatis, & ponderis, quam rationes unius mercatoris, tum ratione personarum nobilium & insignium: tum ratione loci, in quo asservatur: tum ratione antiquitatis, continuationis, & successus plurium temporum. Ex quo infertur, quòd si vasallus probet tale prædium esse de suo feudo per librum patroni, poterit patronus ex eodem antiquo libro, contra eundem vasallum, probare aliud prædium, quòd fortè vasallus contendit alaudium, esse de eodem feudo, vel idem feudum aliis certis subesse oneribus. Sed non levis est quæstio: An patronus contra quem liber ejus (quem coactus est edere) producitur, possit ex eodem probare, contra utentem respectu alterius omnino diversi feudi, non distinguendo de separatione, vel connexitate capituli? Solve: non potest absolutè responderi propter varietatem & librorum, & rerum, & personarum & locorum & aliarum circumstantiarum, quæ possunt fidem addere, demere, auferre, minuere: ideo judicis est arbitrium, *ut* decidit Salic. in d. *l. quasi.* 2. *collat.* 2. *versic. sed dominus meus*, *C. de eden.* Philipp. Deci. *in d. l.* 1. *col.* 1. *in fin.* & *in cap.* 2. *collatione* 6. *num.* 21. *de fid. instr.* & in majores fidei adhibendæ circumstantias. Hanc meritò ponderat Salic. *in d. l.* 2. *collatione ult.* quando cursus publicus ad aliquorum fidem non cessat: id est quando passim & publicè ad talem librum rationum, vel censuum, vel terragiorum recurri solet. Quo casu non dubito, quin bonus judex ita arbitrari debeat, in tam solemni rerum feudalium, vel censualium libro, diligenter scripto, & asservato ab antiquis patronis usque ad ultimum, per multos variosque personarum & temporum successus.

20. Facit quòd etiam in * simplici libro mercatoris, tempore negotiationis suæ tantum recenter scripto & confecto fides adhibetur pro scribente, quando in plurimis capitulis, ibi descriptis verificatur, & invenitur conformis veritati, ut decisit Panorm. *in consilio* 310. *ad bene examinandum in fin. collat.* 1. *vers potissime*, *lib.* 1. *sequit.* Angel. Aretin. §. *actionum*, *col.* 28. *in materia tutel. quæst.* 15. *Instit. de action.* Phil. Cor. *consil.* 81. *quamquam in hac col. fin. vers. & saltem*, *lib.* 1. *Jas. in repet. d. l. admonendi*, *col.* 4. *num* 128. Deciu. in *d. l.* 1. *num.* 4. *de edend. cons.* 510. *num* 2. Quod autem dixi de simplici libro mercatoris, intellige de vero libro rationum quem quis tenetur etiam contra se edere sive agendo, sive defendendo in negotiis communibus editionem petenti, ut dixi in *l. non est novum* & in *l. ult. C. de edend. in lectione Tubingensi, anno* 1554. secus in adversariis vel memorialibus (ut vocant) quæ non continent data & accepta. Quia non probant etiam contra scribentem, Bald. in *rubr. col.* 8. & 9. *versic. sed quæro si in libro.* & *versic. interdum*, & *vers. visis de scripturis*, *C. de fid. instrum.* Ludovic. Roman. in *l. nuda, col.* 3. *ff. de donation.* Philipp. Deci. *l.* 1. *C. de edend.* & *in cap.* 1. *de probation.* Jas. in *l. admonendi. charta* 13. & ante eum Franc. Curt. senior. *ff. de jurejurand.* Hieronym. Grat. *consil.* 122. *num.* 10. & *consil. sequent. lib.* 2. ubi tenet quod liber secretus canonicorum contra eos fidem non facit. Sed certè imò judicis est arbitrium. Facit Felin. in cap. 2. *col.* 7. *de fide instr.* Cardin. Florent. in *Clement.* 1. §. *cæterum de usur.* Stat igitur conclusio, quod liber feudalis vel censualis patroni, facit fidem pro patrono contra clientem, qui eodem libro utitur in aliquo contra patronum: quod ego limito esse verum cæteris paribus. Quid enim si vasallus producit antiqua capitula dicti libri contra patronum, retorquet nova & recentia quædam capitula, sive circa idem, sive circa penitus diversum feudum, tunc enim non puto continuo standum recentibus scripturis ejusdem libri, in favorem patroni (nisi aliud accedat,) tametsi vasallus in favorem sui utatur antiquis scripturis illius libri, sive aliis adminiculis. Idem in similibus.

* Liber rationum mercatoris, quemadmodum fidem faciat. Vide Capellam Tholozanam quæstione 199. & ibidem Aufrerium

21. Sublimito secundò, quando illi libri essent antiqui, & ordinata serie conscripti, quia magnam præsumptionem facerent etiam pro dominis, contra tertios volentes se in illis aliquo modo fundare, quamvis alias non essent authentici: imo etiam facerent, sub judicis tamen arbitrio, semiplenam probationem, respectu antiquorum capitulorũ, ut *per Speculat. de instrum. edito* §. *nunc dicendum*, *ver. regulariter. num.* 5. Anton. Butrigar. in *cap.* 2. *col.* 4. *versic. tertius census, de fide instr.* per omnes *canonistas in d. cap. cum causam.* ubi Decius *num.* 5. *de probat.* Et inter plures vasallos vel censuarios ejusdem domini, puto quod perficerent plenam fidem, nisi in diversum aliud probaretur. Sicut enim ille liber fidem plenam facit contra dominum, ita & contra prætendentem causam ab eo, ut est bonus text. in *l. ex sextante*, §. *Latinus*, *ff. de except. rei judic. notat.* Henric. Bohic in *d. cap. fin. col.* 1. *de fide instrum.* Quod est verum etiamsi nullam habet subscriptionem testium, de qua in *l. scripturas*, *C. qui potior. in pign. habeant.* quidquid dicat Henric. in *d. cap. ultim.*

22. Dicuntur autem capitula * antiqua arbitrio ju-

* Antiquæ scripturæ

quæ dicantur. Quidā putant sufficere tempus 40 annorum, alii tempus excedens centum annorum: alii quod excedit memoriam hominum: alii contrarium faciunt de quo vide Craveram lib. de Antiquitatibus temporum in principio: & Menochium 2. de arbitrariis judiciis casu 2. & 4. Ubi latè examinat quid antiquū in probationibus & sententiis.

dicis per ea quæ statim tradam *infrà eodem num.* 63. Puto tamen, quo ad minus debent esse triginta annorū, quia non minus temporis spatium sufficit ad præsumendum in grave præjudicium tertii, *per text.* & ibi not. Anton Butrigar. & Imol. *col.* 5. *in cap. pervenit. de empt. & vend. canonista in cap. Albericus. de testibus.* Alex. *consil.* 9 *num.* 6. *lib.* 6. Felin. *in cap. sicut nobis. col.* 15. *vers. secundo adverte. de re judic.* & ita intelligitur quod decidit Ludov. Rom. in *cons.* 127. *posito quod dominum*, ubi dicit per librum censualem Ecclesiæ, probari dominium contra tertium, quando scilicet apparet de solutione census ultra triginta annos, nec adhuc vult illum solum librum censualem plenè probare contra tertium, quia ibi (scilicet in themate in quo Roman. consulebat) concurrebant fama per duos testes probata, & alia adminicula, & sic ille liber de se præsumptivè, vel semiplenè tantum probat contra extraneum, nonobstat cap. *ad audientiam de præscriptionibus*, quia ille text. reprobata glossa ibi. in *versic. librum*, per omnes doctores in *d. cap.* & *in d. cap. cum causam* intelligitur in libro reperto in publico archivo, & inter scripturas authenticas in manu officialis. Nec obstat quod solet objici quoddam dictum Bald. in *l. fin. col. penult. C. sine censu & reliquis* si per libros censuales apparear ita esse consuetum per decennium, nihil aliud inquirendum, quia Baldus ibi loquitur, quando quæritur, non an prædium sit censuale vel liberum vel alii subjectum, sed quantum solitum sit solvi pro censu, quod liquere potest per præfatos libros censuales, uniformem præstationem decem annorum continentes, nisi contra probetur, fac. *suprà*, §. 2. *gloss. ultim. num.* 6.

** Libri cōfecti à publicis officialibus in concernentibus eorum officium plenè probant.*

23. Si autem tales * libri essent confecti per officiales publicos, ad hoc publicè superioris authoritate constitutos, statim pro publicis haberentur, & plenam fidem facerent. *argumento l. in fraudem*, §. *quotiens ff. de jure fisci. & in l. quædam*, § *nummularios.* Ubi Areg l. dicit esse casum, *ff. de eden.* & ibi Bartol. & omnes, ita tenent Signoro. de Homod. *cons.* 22. *collat.* 6. *vers. venio ad quartum.* Paul. in *Authent. ad hac*, *C. de fide instrument.* Firmian. in *tract. gabel. in* 4. *part. quæst.* 2. quod sanè intelligo in concernentibus officium dictorum officialium. Unde licet per libros * præpositorum gabellis, probetur solutio, vel non solutio, gabellæ; non tamen plenè probatur contractus, si de eo principaliter agatur, ut pulchrè decidit Alexand. in *consil.* 36. *viso processu. collat.* 1. *lib.* 5. *seq. Dec. d. cap. cum causam. in fin. col.* 1. *num.* 3. *Socin. consil.* 28. *visis actis. col.* 2. *lib.* 2. Unde liber * æstimi confectus ab officialibus à publico constitutis, non probat hunc vel hunc esse dominum vel possessorem, si de hoc principaliter inter alios agatur, ut tenet Bald. in *l. quidam in suo in fin. ff. de condit. instit.* Bal. Salycet. Paul. *in l. solemnibus*, *C. de re vendicat.* Bald. in *l. si pateri. C. de act. empt. facit l. censualis*, *C. de donat.* Socin. in *d. consil.* 205. *lib.* 2. Et secundum prædicta debet intelligi quod Joan. Fab. arguit in *l. fin. C. ne rei domin. vel templo.* antiquum * librum censualem fidem facere, posset tamen esse tanta antiquitas, & verisimilitudo & contrariæ probationis defectus, quòd fidem plenam faceret, sine aliis adminiculis.

** Libri publicanorū probāt solutam vel debitam gabellam.*

** Liber æstimi ut probet.*

** Libri Censuales quemadmodum probent.*

24. Sublimito tertiò, quantum ad præsumptionem qualemqualem, quam inducunt etiam in favorem domini, ut tradit Panor. in dict. *cap. cum causam.* & ibi Dec. *collat.* 2. *num.* 5. quod intelligit secundum circumstantias, & verisimilitudinem rei subjectæ, quinimò si scriptura illius libri, de qua agitur, esset nimis recens, & fortè non antiquior quæstione sive controversiâ mota de contentis in ea, quia tunc putarem quòd nullum indicium, nullam præsumptionem de se faceret, per notata *suprà eod. num* 19 *in fin.*

25. Sublimito quartò, quando tales libri publicè reputarentur authentici in loco & illis solitum esset fidem adhiberi in judiciis & extra: tunc enim plenè probant, sive pro domino, sive pro alio, ut tenent Bal. Salic. in *l. exemplo. C. de fide instrum. facit cap. cum dilectus, col. ult.* & illud procedere non solum inter subditos illius loci vel territorii, ubi viget talis consuetudo, quæ inter eos, etiam extra territorium servanda esset, ut not. Bald. in *d. l. exemplo* & *in rub. C. eodem*, *collat. fin.* Joan. Andr. in addit. ad Specul. *de instrum. edit.* §. *nunc dicendum*, *in* 7. *supplemento.* Et adverte quòd doctores communiter idem dicunt de scripturis sumptis ex archivo publico: & malè, ut infra *num.* 29. Et tamen ut patet per exempla quæ tradunt, non intelligunt nisi de libris Ecclesiarum, collegiorum, vel communitatum, in quo eorum dictum est verum, quia tales libri non continuò censentur esse in archivo publico & authentici: licet sint in chartophylacio cujusdam Ecclesiæ, castri, vel collegii, cujus scripturis consuetum est in illo loco fidem adhiberi, cui consuetudini intra fines vel subditos suos tantum est standum. Illud enim cartophylacium, non est publicum, sed privatum; nec est authenticum archivum, nisi publica authoritate potestatem habentis sit institutum, ut statim dicam. Et sic doctores ad propriam vocem non advertentes, paralogisati sunt.

26. Fallit quartò principalis conclusio, si illa scriptura * esset sumpta ex archivo publico: tunc enim plenè probat, etiamsi careat subscriptione notarii, testibus, & aliis solemnibus publici instrumenti, textus in *Authen. ad hac*, *C. de fide instru. in cap. audientiam. de præscript. l. moris*, §. *soles*. *ff. de pœnis ibi, quo in publico instrumenta deponuntur archivo fortasse, vel grammatophila, Clement. unica in fin. de jurejurand. cap. pervenit.* 30. *quæst.* 1. *Angel. consil.* [illegible]4. *statutum. Ludov. Roman. in consil.* 165. *liber registri. consil.* 319. *in causa. Ioan. Paul. in consil.* 144. *in præsenti casu. libr.* 1. nec aliud requiritur quàm hæc tria, * quæ important archivum publicum. Primum quòd asservetur in loco publico. Secundum in loco ubi solum authenticæ scripturæ reponuntur. Tertium sub custodia officialis publici ad hoc deputati, ut tenent Panor. Aretin. *in cap. causam collat.* 2. & ibi Felin. Dec. *collat.* 3. *de probat.* Felin. in d. *cap. ad audientiam. collat.* 4. Socin. *consil.* 258. *in causa vicariæ. col.* 2. *lib.* 2. Dec. *in consil.* 458. Et adverte quòd si producatur ipsamet originalis scriptura, reperta in præfato archivo, debet * habere publicum testimonium, sive subscriptionem illius qui præest archivo, attestantis eam esse scripturam archivi inter authenticas inventam & servatam, *text. in* §. *sancimus si quando*, & ibi Bartol. in *Auth. de his qui ingred. ad appellat. col.* 5. Ang. Paul. in d. *Authent. ad hac*, alioquin sine prædicta testificatione non probat ut tenent doctores *in d. locis & expressius.* Phil. Corn. in *consil.* 142. *videtur prima facie. col.* 3. *vers. instrum. lib.* 3.

** Scriptura privata ex archivo publico desumpta probat.*

** Tria requiruntur in archivo publico ut hic alia quædam & plura requirit notat Cravera libro de Antiquitatibus temporum; & quidem; primo, ut archivo præfit officialis publicus; secundò, ut scriptura sit posita inter scripturas authenticas: Tertiò ut fides ex conformitate talis scripturæ detur: Quartò, ut habeat testimonium commendatitium officialis deputati ad custodia ipsius archivi.*

27. Si autem producatur exemplum illius scripturæ, tunc non sufficit testimonium præpositi archivi, sed cum hoc requiritur quòd judicis authoritate & parte vocata sit facta exemplatio, per notata in Authent. *si quis in aliquo documento*, *C. de edend.* & ita decidit Paul. in *d. Authent. ad hac.* Et sic quod inquit Gemin. *in consil.* 82. fidem adhiberi quando præpositus archivi attestatur sic contineri in libro archivi, debet intelligi quando extractum fuit exemplum in præsentia, vel contumacia adversarii, judice authore: alioquin illud dictum esset falsum. Ita etiam resolvit Cardin. Zabar. in *consil.* 72. *Titius col.* 3. *in tertio dubio.* Nec obstat quod inquit Bald. *in cap.* 1. *in fin. de fide instrum.* sumptum ex archivo publico ex authoritate officialium fidem facit contra omnes propter authoritatem archivi, fortè etiam aliquo non citato refert & videtur sequi Felin. in *d. cap. ad audientiam*, *col.* 5. *conclus.* 6. Tum quia loquuntur dubitanter, & sic illud dictum non potest habere stabilem authoritatem apud alios, quum non sit firmum dicenti. Tum quia illud dictum est contra rationem & dispositionem juris in d. *Authent. si quis in aliquo.* & *in cap. fin. de fide instrum.* Quamvis Andr. Alciat. in *l. procurator. col.* 6. *C. de*

** Quando sufficit testimonium præfecti archivo.*

** Quando requiritur solemnis exemplatio.*

edend. absolutè teneat, nec citationem quidem requiri, & malè.

* Prærogativa supremæ curiæ ratiociniorum regis & ejus Archivi.

28. Potest * tamen salvari & habere locum specialiter in supremo regio archivo supremæ curiæ: quale est sacrum illud scrinium, seu archivum ratiociniorum regni Franciæ in basilica hujus urbis: cui præsunt præfecti sacrorum scriniorum, & ratiociniorum regis, qui sunt judices supremi, quorum attestatio & subscriptio tantæ est authoritatis, ut plenæ fidei robur tribuat contra omnes, exemplis eorum jussu confectis, de contentis in libris & scripturis præfati archivi, sine alterius cujuscumque judicis authoritate, & sine ulla partis vocatione, & hoc est speciale privilegium, & prærogativa supremæ illius curiæ sacrorum scriniorum. Et eandem præeminentiam habet in regno Siciliæ suprema curia vicariæ illius regni, ut testatur Matth. de Afflict. in comment. *constit. Neapolitan l. 1. cum universis. collat. 2. in 5. notab. de homicid. affidam non tenent. lib. 3.* Idem de facto servant in hoc regno in exemplis extractis ex aliis curiis ratiociniorum à rege erectis, ut quas vocant cameras computorum Divioni & Blesis, etiamsi Blesia non sit domanium (quod vocant) coronæ, sed privatum principis patrimonium, ut dicam infrà §. 19. *ad fin.* Secus esset in archivis curiarum inferiorum etiã regiarum, quibus præsunt officiales regii, sed non judices supremi, ut in archivo præfecturæ Aurelianensis & similibus: non enim fidem faciunt exempla ab illis confecta & testificata, nisi etiam judicis competentis authoritate, & parte vocata essent secundum formam juris communis extracta. Et adhuc hujusmodi exempla, quia pura exempla sunt, fidem non facient nisi inter quos solemniter confecta sunt.

29. Hanc quartam fallentiam doctores communiter sublimitant procedere inter subditos illorum qui præsunt archivo, & infra eorum territorium: intra quod est deputatum archivum, & adservantur scripturæ tanquã authenticæ: Secus inter non subditos, & extra territorium. Ita determinat Joan. Andr. in *addit. ad Speculat. de instrum. edit. §. nunc dicendum in gloss. magna. in 5. & 6. supplemento.* sequitur Bald. in *rubr. C. de fid. instrum. collat. fin.* Ant. Butr. in *cap. penult. versic. octavus casus, de fid. instrum.* Flor. *in l. census, ff. de probat.* Alexand. in *d. Authent. si quis in aliquo documento. collat. 2. vers. 6. fallit. & in consil. 138. num. 5. lib. 1. consil. 16. in causa & jure collat. 2. lib. 5.* Andr. Alc. in *l. procurator. gloss. ult. ad fin. C. de edend.* Francisc. Purpurat. in *d. Authent. si quis in aliquo. num. 31. eod. tit.* Sentiunt tamen Bald. Salic. *in l. exemplo. C. de probat.* quod * virtus probãdi extenditur extra territoriũ, sed inter subditos, quod approbat Felin. in d. *cap. ad audientiam, collat. 4.* quorum dicta procedere possent limitando rei fidem in vim dicti statuti, vel alium effectum haberent virtute dicti statuti localis tantum. Secus dum quæritur an probet de jure communi, quum scriptura archivi publici cum testimonio officialis ad hoc deputati, vel ejus exemplum solemniter confectum, faciat plenam fidem de jure communi. text. in dict. Authent. *ad hæc* & in *Authent. de his qui ingred. ad appellat. §. sancimus si quando.* unde sequitur, quod hoc debet æquè habere locum ubique etiam inter non subditos præpositi archivo. Et hoc tenet Aretin. in *d. cap. cum causam* & verum puto.

*Scriptura archivi ubique probat inter omnes recepta communi sententia.

* Cujus authoritate erigendum archivum.

30. Intellige tamen in * archivo publicè erecto, authoritate superioris potestatem habentis, & in quo non nisi scripturæ publicæ & imbreviaturæ defunctorum tabellionum, & aliæ scripturæ, solent reponi & adservari: quale est insigne illud archivum præfecturæ Aurelianensis, unde promuntur documenta plenæ fidei, nedum inter Aurelianenses subditos illi præfecturæ, sed inter omnes regnicolas, imò inter quoscumque: quum instrumẽta à notariis supremi regis Franciæ, intra regnũ suum confecta, fidem faciunt ubique, & quo ad omnes, per notata Bartol. in *l. 1. C. de summ. trinit. & fide catholic.* Igitur & scripturæ unius archivi authentici regni sui. Secus si de facto quoddam archivum erigeretur à non habentibus potestatem supremam legem condendi, & notarios publicos creandi: quia illud esset potiùs privatum chartophylacium, vel bibliotheca, quàm publicum archivum, nec esset authenticum, nec scripturis inde prolatis crederem fidem adhibendam, nisi essent in forma, & haberent solemnia publici instrumenti, & maximè quando ageretur de utilitate eorum qui constituerunt illud archivum: ad quod optimè facit quod notat Innocent. in *cap. 1. in fin. de procurator.* vel nisi, sicut nuper dictum est, de libris antiquis in quibusdam Collegiis, Ecclesiis vel castris adversatis. *supra eod. fol. 3. num. 18. usque ad num. 25.*

31. Sublimito secundò, ut procedat inquantum instrumenta ibi adversantur, ut publica & authentica, aliàs secus. unde si baro, castellanus, miles, aut alius regis vasallus, regem patronum agnoscat coram summis præfectis ratiociniorum in hac urbe, & dinumeramentum suum offerat, quod recipiatur & in registris agnitionum feudalium, præfecturæ in qua situm est feudum reponatur, cum elogio à præfectis subscripto de agnitione, præsentatione, & receptione talis vasalli, pro tali feudo, tali die, in curia ratiociniorum facta. Tale dinumeramentum faciet fidem contra omnes quòd fuit agnitum & præsentatum per talem. Sed non faciet fidem de contentis in eo, nisi contra ipsum qui præsentavit, & successores suos, non autem contra alios. Quid enim si in suo dinumeramento expressit & à rege recognovit certum fundum, quem Titius tanquam alaudiũ possidet, vel in feudum, vel in censum tenet ab alio domino, faciétne fidem aliquam contra Titium, vel alium dominum? certè non. Quid si inter subfeuda inseruit chartam vel scripturam continentem dinumeramentum sibi traditum à Sempronio subvasallo, in quo exprimitur Sempronium talia prædia a se recognovisse in subfeudum. Num faciet fidem contra Sempronium? Vel contra alium à quo eadem prædia tenentur vel moventur in utili vel directo dominio? Nequaquam. Ratio, quia sola agnitio, præsentatio & admissio dicti militis facta in regiis ratiociniis est publica & authentica, non autem contenta in scripturis & dinumeramentis per eum traditis, quæ remanent privatæ scripturæ ut priùs, & non probant veritatem contentorum in eis, sed solum confessionem & recognitionem de contentis factam fuisse per talem militem. Tum scripturæ & catalogi oblati per talem militem, si non sunt publica & authentica, sed privata, non recipiuntur ut publica, sed ut privata, quamvis recipiantur publicè: & sic non reconduntur, nec adservantur in archivo, ut publica instrumenta in se, sed ut scripturæ privatæ, vel quales sunt recognitæ publicè per eum qui eas præsentavit. Igitur scripturæ illæ non efficiuntur, nec sunt publicæ nec authenticæ in se, sed tantum ipsa oblatio & confessio de eis facta. Idem dico si miles dicat se emisse feudũ commilitonis à rege dependens, & coram præfectis ratiociniorum fidelitatem faciat, relevamenta solvat, & novum dinumeramentum tradat, cum literis acquisitionis suæ, quæ fortè solo suo & commilitionis privato sigillo munitæ sunt: nullam enim fidem faciunt, etiam contra illum commilitonem, nisi recognitæ sint per eum, aut alias verificatæ, & multominùs contra tertium. Idem in similibus.

* Declaratur dictum Innocentii.

32. Et hoc est quod notabile vult * Innoc. & omnes seq. in *cap. cum in jure peritus, in fin. de offic. deleg.* quando offertur in judicio instrumentum procuratoris, vel aliud simile, licet oblatio sit de actis, non tamen tenor instrumenti: unde nisi aliàs solemniter, hoc est parte vocata publicetur, semper oportet ostendi originale. Ex quo infertur eodem themate retento, si similes ostenderet acquisitiones suas & dinumeramenta per instrumenta publica, tamen non relinqueret ibi originalia, sed sola exempla. Idem dicendum esset, quia hæc exempla nullam fidem faciunt, nisi contra illum militem qui ea præsentavit, vel cum quo exempla sunt per notata in d. *Auth. si quis in aliquo documento.* Nec obstat quòd

Ang. *ibi collat.* 1. *Alexand. col.* 2. *Jaſon. col.* 3. volunt exemplum etiam non ſolemne plenè probare, quando reperitur in archivo publico: quia iſtud non eſt verum, quum non ſit ibi repoſitum velut ſcriptura authentica, ſed velut exemplum, ut vult Decius ibi, *collat.* 4. *num.* 23. *& benè.* Et quia frequenter in judiciis uſuvenit dinumeramentorum & renovationum nova & antiqua exempla produci, videndum eſt quando, & quantum exempla probent. quod ut compendioſiùs & reſolutiùs habeatur, unam ex theoricis à me dudum memoriæ & reſolutionis peculiaris gratiâ collectis, hîc ſubjungam, multis brevitatis cauſa reſecatis, & paucis additis.

* Exempla an & quẽadmodum probent. Adde Decium 1. cõſiliorum 24 gloſſam in Authentic. procurator C. de edend. Bald. Authent. ſi quis. C. de edend & c. 1. de fide inſtrum c. 1. de teſtib. Jaſonem 1. conſiliorũ 114

* Exemplũ exempli nõ probat.

33. Dum quæritur, * an exemplum probet: aut eſt exemplum alicujus ſcripturæ privatæ, vel alterius minus authenticæ, quæ ſi nunc oſtenderetur in tali forma & qualitate, in qua deſcribitur in exemplo, non probaret, & tunc generaliter exemplum quantumvis ſolemne non probat. nec plus operari poteſt quam originale, per *cap. cum dilecta. de confirm. utili vel inutil.* & Henric. Bohic in *cap. fin.* & ibi Felin. *col.* 3. *notat.* 5. *de fide inſtrum.* Aut eſt * exemplum exempli, quod videlicet non eſt ſumptum de originali authentico, ſed de mero exemplo originalis prætenſi authentici, & nullo modo probat, ſicut nec teſtimonium de auditu auditus, vel de auditu alieno. Bald. in *l. ubi bonæ fidei. collat.* 3. *ver. dubitatur de exemplo*, *C. de jurejurand.* Cyn. Alberic. Bartol. Bald. Salic. Paul. in *l. ſancimus. C. de diverſ. reſcript.* Bald. in *l.* 2. *ff. de fide inſtrument. Speculat. de inſtrum. editione*, §. 1. *verſ. ſed objicitur*, §. *nunc dicemus. verſ. penult.* Alexand. *conſil.* 138. *opportunè conſideratis, col.* 4. *lib.* 1. Decius in Authent. *ſi quis in aliquo. collat.* 5. *num.* 30. *C. de edend. in cap.* 1. *in princip. de fid. inſtrument.*

Amplio primò etiam ſi eſſet ſumptum ab exemplo ſolemniſſimè exemplato cum vero, publico & indubitato originali, & judice authore, etiam partibus præſentibus & expreſsè conſentientibus vel non contradicentibus: quicquid velit Bartol. in d. *Authent. ſi quis in aliquo. col.* 2. quem alii reprobant, & expreſſim Decius ibi, *collat.* 6. *num.* 30. Phil. Cor. in *conſil.* 24. *licet in themate. col.* 4. *verſ. ſed licet exemplum. lib.* 4. Etiam ſi Andr. Alciat. idem quod Bartol. incautè voluerit in *l. procurator. gloſſ. ult. col.* 3. *verſic. ex hujuſmodi. quam exemplo*, *C. de edend.*

34. Ego autem iſtud dictum Bartol. ſolvo, ut procedat inter eaſdem partes: ſive contra eum, cum quo primum fuit ſolemniter exemplatum, vel contra ejus hæredes; tunc enim puto quòd illud primum exemplum poſſit judice authore exemplari contra eos vocatos, etiam invitos, ſi juſtam aliam cauſam contradictionis non allegent & doceant, & eadem ratione, in eorum contumaciam. Æquè faciet iſtud exemplum exempli plenam fidem contra eos atque primum exemplum, vel originale ipſum. Quid enim ſi prototypon ſolemniſſimè exemplatum, caſu perierit, num exemplum, quod cum eadem parte eſt inſtrumentum authenticum & indubitatum, poterit efficaciter exemplari, ne ſimili caſu probatio funditus depereat? Quod tam verum puto, quam eſt æquum, & nonniſi ex protervia & iniquitate poſſet controverti. Secus ſi qua juſta cauſa contradictionis ſupereſſet fortè tempore primæ exemplationis omiſſa, vel poſteà ſuperventa. Quid enim ſi quis peteret à me decem, ex legato in prætenſis codicillis facto, ad quorum confirmationem produxit, & exemplari fecit prætenſum teſtamentum, vocato meo procuratore, qui parum advertit, neque etiam ſollicitus fuit, quia tantum de decem ſemel ſolvendis agebatur. Poſteà verò me mortuo contra hæredem meum vendicat omnium bonorum fideicommiſſum ex eodem prætenſo teſtamento, cujus originale non producit, ſed tantum exemplum illud in alia parva cauſa factum. Certè non ſufficit etiam inter eoſdem, ſed omnino edendum originale, quamvis actor ſolemniter juret ſe ſine culpa perdidiſſe. Et quamvis etiam hæres meus non auſit affirmare ſe convicturum de falſo. Et ſic ſub hac modificatione etiam inter eoſdem procedit ampliatio. Quæ procedit planè & ſimpliciter reſpectu extraneorum, contra quos non poteſt exemplum quantumvis aliàs ſolemne exemplari: quum juſtam cauſam contradictionis habeant eo ipſo quòd eſt exemplum alienum: & contra eos non probans, ut ſtatim dicam. Quod limito procedere, ſi quis contenderit exemplari ad finem & vim probationis, quam de jure & qualitate rei & ſubjecti argumenti facere juſtè poterit, quia puto debere & poſſe exemplari: quum tale exemplum contra extraneos præſumptionem qualemqualem, quandoque etiam ſemiplenam probationem faciat, ut in ſequentibus. Et nedum quę ad plenã fidem proſunt, vel prodeſſe valent: ſed etiam quæ ad ſimplex judicium vel adminiculũ proſunt, exemplari poſſunt, ad tales fines qui juris & rationis ſunt (ut aiũt) ſalvis objectionibus & dilationibus partium hinc inde.

35. Amplio ſecundò, ut nec ſimplicem præſumptionẽ faciat, quod intellige de præſumptione juris, ſive facientem aliquem vel modicum gradum probationis: tamen exemplum * exempli benè poteſt inducere præſumptionem, non legis, ſed hominis, hoc eſt, quòd aliquis prætextu contenti in tali exemplo, quandoque poterit præſumere ita eſſe de facto ut in eo continetur, & ille error cauſabit bonam fidem, & excuſabit à dolo, unde etiam poterit ſufficere ad lucrum fructuum, imò etiam ad præſcriptionem, ut *ſingulari notatabili* Bald. in d. *l.* 2. *ſeq.* Alexand. in *addit. ad Bald. in d. l. in bona fides.* & in *conſil.* 191. *num.* 4. *lib.* 6. Quod ego intelligo de præſcriptione longiſſimi temporis, quæ currit ſine titulo de effectu, etiam de jure canonico dummodo abſit mala conſcientia, ſeu poſitiva mala fides, *ut dicam infra*, §. 68. Secus ad præſcriptionem longi temporis: tum quia talis error non fundatus in alia cauſa credulitatis, quàm in dicto exemplo eſt magis error juris quàm facti, & non prodeſt ad hujuſmodi præſcriptionem. *l. nunquam in princip. l. ſi fur. in princip. ff. de uſu cap. l.* 2. §. *ſi à pupillo*, *ff. pro empt. l. juris ignorantia*, *ff. de juris & facti ignor.* Tum quia certum eſt quòd non poteſt tale exemplum producere titulum, nec verum, nec putativum, cum juſto errore facti, igitur ceſſabit præſcriptio longi temporis. *l. Celſus.* & ibi Bartol. *de uſucap.* Fallit primò hæc concluſio in exemplo procurationis ad reſignandum extracto, parte vocata, ab exemplo extante in manu trapezitæ, ut in edicto contra parvas datas. §. 12. ubi dixi in gloſſ. littera f.

* Exemplum exẽpli poteſt inducere præſumptionem hominis & bonam fidem cauſare.

36. Fallit ſecundò dicta concluſio in producente, vel eo qui iſtud exemplum, ſeu copiam tradidit: contra quem plenè probat ſaltem donec revocata ſit productio, tanquam erronea. *juxta l. error. C. de juris & facti ignor.* Sed adhuc hæc eſt impropria fallentia, quia talis probatio non oritur ex exemplo producto, ſed ex confeſſione producentis, qui eo ipſo cenſetur confiteri omnia contenta in ſcriptura quam producit, etiam ſi eſſet merè privata. ut notat Innocent. & omnes in *cap. cum venerabilis. de except. cap. cum olim in fin. de cenſib.* Bartol. & omnes in *d. l. admonendi*, *ff. de jurejur.* & in d. Auth. *ſi quis in aliquo.* Rom. *conſil.* 104. *pater. in fin. conſ.* 329. *præſens conſil. col. fin.* ad hoc infra *eod. num.* 45. *in fin.*

* Producens exemplum fateri intelligitur contenta in exemplo.

Et adverte * ad Innoc. in *d. c. cum olim in fin.* ubi vult quòd licet contra confeſſionẽ ſuam expreſſam quis admittatur ad probandũ contrariũ: tamen contra tacitam quæ reſultat ex inſtrumentis quę produxit, non admittitur: quia iſtud debet intelligi, id eſt, non ita de facili admittitur, tũ quod tacita cõfeſſio ex productione reſultans, eſt magis deliberata, quã expreſſa momentanea, tũ quòd ut plurimũ inſtrumenta quæ producuntur, ſunt in aliqua forma probãte, & ſic durior exigitur probatio in diverſum. *l. non eſt veriſimile in princ. ff. eo quod met. cauſa.* Tamen ſive inſtrumentum productum reperiatur falſum, ſive minus ſolemne, ſtatim ipſo jure reſolvitur confeſſio. nedum tacita ex productione reſultans, ſed etiã expreſſa, ad illud tamen relat. aut not. idem Innoc. in *d. cap. cum venerabilis. collat.* 2. & ibi omnes canoniſtæ.

* Declaratur dictum Innocent. in cap. cum olim. in fin. de cenſibus.

ſeq. Bartol. in *l. poſt legatum. ff. de his quib. ut indignis* Bald. Salic in *l. alia. C. eodem titul.* vel illud dictum Innocentii debet intelligi quo ad ea ſuper quibus inſtrumentum productum remanet in vigore ſuo faciens fidem, ut declarat, *Ægid. Bellem. in Deciſ.* 495. itaque licet errorem pruductionis & confeſſionis inde reſultantis corrigere, ut tenet Bald. in *l. cum precum. ver. extra quaero. C. de liberali cauſ.* Phil. Franc. in *cap fin. collat. 4. de jurejur. in 6.* & ita vulgò practicatur. Hinc teſtatur, Guido Pap. in deciſ. *Delph.* 11. contra opinionem Innocentii in *d. cap. cum olim.* judicatum fuiſſe.

** Exemplũ publici & authentici inſtrumenti quemadmodum probet.*

** De hoc caſu, vide infrà n. 61.*

** Exemplũ ſolemniter exemplatum judice authore, & vocata parte, plenam fidem facit de ſuo originali & contentis in eo.*

37. Aut eſt exemplum * publici vel alterius authentici inſtrumenti: quod probaret, ſi in forma in exemplo deſignata proferretur. Et tunc aut eſt & apparet ſolemniter exemplatum, puta judice authore, & vocatâ parte, aut * non. Primo * caſu ſit concluſio, quod plenam fidem facit de ſuo originali, & contentis in eo, & tantum probat quantum originale. *d. Authent. ſi quis. d. cap. fin. de fide inſtrum.* Philip. Decius. *conſil.* 36.

Hanc concluſionem limito, ut procedat contra eum, cum quo vel quo vocato ſolemniter facta eſt exemplatio, contra quem plenè probat ſicut originale, & retrotrahitur ad datam originalis. Secùs contra alium, quia non faceret fidem. Aut enim eſt actus judicialis authoritate judiciaria geſtus, & non extenditur ad eos qui nõ fuerunt in judicio, nec eis nocet. *l. ſæpè. ff. de re judicat. l. 1. de præſcript. long. temp. cum ſimilibus.* Aut eſt actus extrajudicialis, ut cùm exemplatio ſine judice, ſolo conſenſu partium facta eſt: & tunc cùm non poſſit valere, niſi in vim pacti, multominùs aliis præjudicabit. *l. ſi unus §. ante omnia. ff. de pact. cum vulg.* & ita ſimpliciter tenet Innoc. in *cap. fin. de fid. inſtrum.* & ibi Imol. Panorm. Henric. Bohic.

Hanc limitationem amplio, ut nedum non probet nec retrotrahatur contra alium, habentem principale, vel æquè principale intereſſe, qualis eſt cohæres: ſed nec etiam contra habentem minus principale intereſſe, qualis fidejuſſor, vel poſterior creditor, vel etiam omnino extraneus, cui poſſet indirectè præjudicari: puta ſi ad probandum priorem hypothecam contra Titium creditorem, producam exemplum inſtrumenti publici, hypothecæ prioris, debitè exemplatum cum debitore, vel ejus hæredibus, tamen hæc exemplatio nuper, ſeu poſt hypothecam Titii facta fuit: tunc enim non puto quòd ſufficienter probet contra Titium, nec quòd retrotrahatur quantum ad eum. Idem ſi agatur de probando priorem titulum ad rem evincendam ab habente titulum poſteriorem. Sed * quid ſi agatur ſolum de probando præcedenti titulo ad fundandum præſcriptionem? Et videretur exemplationem retrotrahi, quia propter aliqualem præſumptionem reſultantem ex longa & pacifica poſſeſſione non requiruntur ita exactè probationes tituli. Tum ſaltem ſufficere videretur ad cauſandum juſtum errorem facti & titulum putativum, per notata in *l. Celſus. ff. de uſucapion. in l. judicia. C. de rei vendicat.* Contrariũ puto, quòd indiſtinctè non retrotrahatur. Ratio, quia in præſcriptione longi temporis neceſſariò præcedere debet verus titulus, vel putativus cum juſto vel juſtiſſimo errore facti, & ſic neceſſe eſt quod allegans hanc præſcriptionem probet & doceat ſe habuiſſe verum titulum, vel putativum cum juſto errore ab ipſo initio cœptæ præſcriptionis. Et ſic patet exemplum, ſolemniter & bona fide cum authore vel ejus hæredibus, poſt cœptum tempus ad præſcriptionem requiſitum, exemplatum, non ſufficere nec retrotrahi ad probationem principii tituli.

**Nota ſingulariter.*

38. Limitationem ſic ampliatam ſublimito. Primò ut contra alium faciat præſumptionem ſeu qualemqualem probationem: imò etiam ſub boni judicis arbitrio expenſis circumſtantiis quæ non poſſunt certâ regulâ comprehendi, ſemiplenam fidem, per notata gloſſæ & doctorum in *l. à ſententia. in princip. de appellat. in l. ſi duo patroni. in princip. ff. de jurejurand.* Et quod ſemiplenè probet, ſi allegatur originale deperditum, tenet Bartol. in dicta *l. admonendi collat. 5. ver. ſed quaero quid de exemplo.* Sic in ſimili decidit Bartol. *ibi collat. 7. verſ. quid ſit dicta teſtium*, quod teſtimonia inter certas perſonas recepta, ſi nunc amplius teſtes examinari non poſſunt, faciunt fidem ſemiplenam contra alium, & idem tenet in ſententia. Concordat Angel. in *l. 2. ad fin. C. de edendo quando ratio connexitatis includit.* Anton. Butrig. in *princ. collat. 4. de re judicat.* Imol. in *cap. fin. col. 3.* & ibi Panorm. *in fin. de jurejur.* Sed hæc opinio Bart. & ſequentium de teſtimoniis & ſententia jure non probatur, nec eſt vera, & eam reprobat Aret. in *c. cauſam in collat. 4. de teſtib. & in conſ. 163. ſicut Joann. collat. 2. & latè Franciſc. Curtius ſenior conſ. 72. collat. 2.* ubi concludunt, quòd contra alium, etiam quem ratio connexitatis attigit, non faciunt niſi præſumptionem, ſive * qualequale præjudicium, quod eſt minùs quàm ſemiplena probatio. *& ita tenent* Alberic. Bald. Angel. Rom in *l. ſi duo patroni in princip. ff. de jurejur.* Ubi Baldus vult poſt Guill. Cug.

** Qualiſqualis præſumptio.*

39. Quòd iſta qualiſqualis præſumptio ſolum operatur duos effectus: primus, ut faciat prævalere parem & æqualem probationem: ſecundus, ut in delatione juramenti neceſſarii, judex faveat ei cui ultra ſemiplenam probationem accedit hujuſmodi præſumptio. Et hoc puto verum ſimpliciter & regulariter loquendo alioquin poteſt eſſe tanta cauſæ connexitas & teſtimoniorum copia, veriſimilitudo & claritas, quòd præſumptio inde ſurgens contra tertium, aſcenderet uſque ad ſemiplenam probationem, plus vel minus, æqui bonique judicis arbitrio. Et ita concludo in judicando, intantum hæc operari contra tertium, quantum omnibus plenè conſideratis, bonus & prudens judex æſtimabit. Ita etiam reſolvit Panorm. in *d. cap. penult. collat. 1. quaeſt. 3. de re judic.* Andr. Alciat. in *comment. l. 2. gloſſ. fin. coll. 2. C. de edendo.*

40. Et ſuper hoc exemplo ſolemniter confecto cum alio, ut clarius liqueat, quatenus contra alium probet, diſtinguo. Aut producens exemplum contra tertiũ habet originale, & requiſitus non vult producere: & tunc (quamvis ille tertius non alleget ſe velle arguere originale de falſo) exemplum nihil probat, nec etiam indicium facit, propter ſuſpicionem fraudis degenerantem contra producentem, quod ſentit Bartol. in *d. l. admonendi. collat. 5. ver. ſed quaero quid de exemplo.* Decius in dicta Auth. *ſi quis in fin. 5. fallent.* & in *conſil. 36. coll. 1. verſ. 5.* ad hoc *infra eodem num.* 49. Nec obſtat quòd loquuntur in caſu diverſo, videlicet in exemplo minus ſolemni, producto contra eum, cum quo confectum eſt originale: nos autem loquimur in exemplo cum aliquo ſolemniter confecto, ſed * contra alium producto, quia ſolemnitas cum uno ſervata, non afficit alium, & ex quo occultatur originale, præſumitur in aliquo contra intentionem occultantis laborare. Aut non extat originale, vel non eſt in facultate producentis, ſeu de eo producendo non requiritur & ſalvo meliori judicio, puto quod per ſe faciat ſemiplenam probationem: unde in caſibus, in quibus *ſuprà eodem num.* 37. dixi non ſufficere ad probandum, maximè ad retrotrahendum ad datam originalis in præjudicium tertii, debet intelligi ad plenè probandum, ſed benè ſufficit ad ſemiplenè probandum. Ratio, quia habet teſtimonium authenticum, & ſolemne publicæ perſonæ atteſtantis, diligenter vidiſſe & diſcuſſiſſe originale authenticum, integrum, non vitiatum, talis tenoris prout in exemplo deſcribitur. Et iſtud teſtimonium quantum ad hujuſmodi teſtificationem, eſt publicum, & verum originale, & plenam fidem facit contra omnes, quod tabellio, qui eſt teſtis publicus & approbatus, ita atteſtatur. Igitur ſaltem ſemiplenè probat, quia duo teſtes integri & probi, ſic atteſtantes de tenore originalis, plenè probarent deficiente originali, ſine facto & culpa probare volentis amiſſi, probata etiam amiſſione & veriſimilitudine, ut per Bartol. & omnes in *l. ſicut iniquum. C. de fide inſtrum.* per textum *in cap. cum olim. 1.* (ubi omnes Canoniſtæ) *extra de privileg.* Bartol. in *l. 1. coll. 6.* Et ibi Franc. Ripa. *num.* 86. cum ſeq. Franciſc.

** Exemplũ quando facit ſemiplenam probationem contra tertium.*

Purpurat. *num.* 177. *ff. de rebus cred.* Alexand. *consil.* 196. *num.* 9. *libr.* 2. ubi in annotat. dixi. Panorm. in cap. *Albericus collat.* 2. & ibi Felin. *de testibus.* Felin in cap. *scient. in princip. de re judic.* Henric. Boh. in cap. *dudum de convers. conjuga.* Guido Papa super statuto, *si quis per literas. Charta.* 20. *collat.* 4. Philipp. Decius dicta Authent. *si quis in aliquo num.* 18. & *consil.* 82. *num.* 3. ubi in annotat. tetigi alias, non articulata nec probata amissione, testimonium integrum & peritorum testium non plenè probaret, sed tantum semiplenè arbitrio judicis. Sed contra eum qui dolo subtraxisset, sufficeret assertio jurata verisimilis. *l. si de possessione. C. de probat, juncta. l. si quando C. unde vi.* Et sic redeundo ad rem præfatam, exemplum cum aliis adminiculis, usque ad aliam semiplenam probationem adductis, plenè probaret, per notata glossæ & doctorum in *l.* 2. *in principio in versicul. legitimis. ff. de excus. tutor. & in d. l. admonendis.*

* Exemplū solemne antiquum plenè probat contra omnes.

41. Unde principalem limitationem sublimito secundò, si exemplum * esset antiquum, & de facto & instrumento antiquo: non enim hîc sufficeret originale esse vel fuisse antiquum, si exemplum esset recens, ut in simili vult Aretin. *consil.* 42. *viso consilio in fin. collat.* 1. *versicul. nec arbitror.* sed requiro etiam exemplum esse antiquum. Et tunc ratione antiquitatis puto quòd plenè probaret, contra omnes, quantum ipsum originale probaret. Ratio, quia habet authenticum testimonium, de authoritate & tenore originalis quondam solemniter confecti, cui antiquitas loco cæterarum probationum, quarum copiam sustulit, authoritatem plenæ fidei & probationis supplet, *ut infra eod. num.* 59. *& sequent. idem Alexand. consil.* 101. *coll.* 2. *lib.* 7.

* Exemplū ejusdem notarii, an sit originale & originalis seu authentici loco habendum.

42. Sublimito tertiò in * exemplo scripto & confecto ab eodem tabellione qui excepit, & confecit originale. Et hoc dummodo tale exemplum contineat omnem tenorem, & omnia solemnia originalis, videlicet datam, testes, & subscriptionem ejusdem tabellionis. Sic enim Latine & juridicè vocatur hæc publica persona, vel tabularii, *ut C. de tabular. lib.* 10. Notarius enim nomen est privatæ personæ per abbreviaturas celeres (quas boni authores & jura nostra *notas* vocant) ut latè docui in *l.* 1. §. *ultim. num.* 13. *ff. de verbor. obligat.* quibus addo Hieron. in *præfatione Chronici Eusebiani*, & Augustin. *lib.* 2. *cap.* 26. *de Doctr. Christiana.* Tunc enim quamvis non sit primum originale, & quamvis tabellio intitulet illud exemplum sive copiam certi originalis dudum à se recepti: Tamen in effectu & virtute probandi est verum originale, utpote quum in primo originali non sit aliud, nec plus authoritatis vel solemnitatis, quàm in isto novissimo. Et sic æquè & plenè probat contra omnes, pro quo optimè facit textus in *cap. dudum de convers. conjug. in l. unum.* & ibi glossa & Baldus *ff. de testam.* & textus in *l. qui tabulas* §. *inde quæri potest. Ibi, si binis tabulis. ff. de furtis.* ibi decidit Bartol in *l. si quis ex argentariis.* §. *prætor ait. in princip* & ibi Alexand. Jason *ff. de edend.* Bartol. in *l. in fraudem.* §. *neque instrumenta. ff. de jure fisci.* Bartol. Baldus, Salic. Alexand. Jason, Decius in dicta Authent. *si quis, gloss.* Baldus, Angel. Paul. *in l. unam ff. de testam.* Baldus in *addit. ad Speculat. de instrum. edit. collat.* 1. *& in l.* 2. *quæst.* 9 ubi Jason *collat.* 2. in *l. nostram. collat.* 3. *C. de testam.* Baldus in *l.* 2. *ff. de fid. instrum.* Anton. Butr. in *cap.* 1. *char. ultim. de fid. instrum.* Cardin. Panorm. in cap. *Albericus. de testib.* Cardin. in *consil.* 72 *sigillatim. collat.* 3. *num.* 16 Roman. *consil.* 105. *viso themate. in fin.* Rota in *titul. de fid. instrum. decis.* 1. *in novis.* Et latissimè Lapus *alleg.* 77. *tabellio.* cum duobus consiliis sequentibus, videlicet Francisc. Aretin & Richard de Salic. Ægidius Bellam. Decis. 48. *incip. intimatio.* Angel. Aretin. *in* §. *nihil autem. Instit. de testam. Felin. in cap. fin. fallent.* 2. *de fid. instrum. Philipp. Cor. consil.* 316. *collat. penult. lib.* 3. Andr. Alciat. in *l. procurator. gloss. ultim. collat.* 1. *C. de edend.*

43. Adverte, doctores hîc nedum ad invicem, sed etiam sibimetipsis valde contrariari. Et præcipuè Bart. qui in *d. l. si quis ex argentariis.* §. *prætor ait. & in dicta Authent. si quis in aliquo. collat.* 1. disertè & indistinctè tenet affirmativam, sed in *l.* 1. §. *si quis in duobus. ff. de bon. possess. secund. tabul.* disertè tenet negativam. Ludovic. autem Roman. *consil.* 105. *in fin.* ideo dicit sequendam primam opinionem Bartol. quia Bartol. idem tenet in dicta Authent. *si quis in aliquo.* Sed hoc non satisfacit: & propterea Alexand. Philipp. Decius in *dicta Authent. si quis in aliquo.* Jason. *in l. ultim. num.* 4. *Cod. de edict. divi Adriani toll.* meliùs videtur concordare Bartol. cum Bartol. seipso, dicentes quòd ejus opinio negativa tunc procedit, quando aliqua substantialia deficiebant: alias procedit ejus opinio affirmativa. Sed hoc non tollit, quin Bartol. fuerit sibi ipsi formaliter contrarius: quia in dicto §. *prætor ait.* dicit quod si notarius dicit in instrumento, hoc est exemplum cujusdam instrumenti scripti manu mei notarii, quod licet exemplum sit, tamen facit fidem: quia notarius qui exemplavit, est de hoc instructus, & instrumento suæ professionis. Sed in dicto §. *si quis in duobus.* eadem omnino verba ponit. Et tamen contrarium decidit, & hanc opinionem negativam tuetur Paul. Castro. *in d. Authent. si quis in aliquo. collat.* 2. *& in l. ultim. C. de edict. divi Adriani toll.* Et hanc sequi maluit Philipp. Decius in *d. l. ultim. num.* 14. reprehendens *Jasonem num.* 4. Quid dicendum? Solve, opinio negativa Bartol. (ut ipse quæstionem simpliciter tradit) verior est, & probatur in textu *rotundo in l.* 1. §. *sed est unum. ff. de bonor. possess. secund. tabul.* ubi idem author potest de eadem scriptura facere originale vel exemplar, aut etiam plura exemplaria, aut facere exemplum tantum. At illud quod fecerit, quasi exemplum, non est sufficiens ad fidem nec ad executionem. Igitur idem in tabellione, qui si expedierit instrumentum, dicens esse simplicem copiam, vel exemplum sui instrumenti, non faciet hæc copia plenam fidem, nec habebit executionem quam alias haberet. Ratio manifesta est, quia hoc casu noluit fidem suam interponere, seu testificari, & se obligare quod sit verum, integrum, perfectum, absolutum originale, omnino conformè matrici, nullum habens vitium, nec defectum: sed magis quod sit quædam copia defunctoriè sumpta & non exactè collata & adæquata matrici. Facit tamen aliquam fidem, si habet potiora substantialia, videlicet datam, nomina testium, & subscriptionem tabellionis, sed non plenariam, quia tabellio non testificatur nec certificat, de plena fide adhibenda. Si igitur in hac copia adderet, quod est omnino conformis originali seu matrici, vel alia verba æquipollentia, tunc apparet quod vult valere ut originale, vel tandem testificatur quod de ipso originali tunc procederet opinio affirmativè. Ita etiam debet intelligi & limitari *d.* §. *sed & si unum.* Quia si testator quoddam scriptum vocat exemplum, si tamen addit illud esse omnino conforme suo originali, & velle eandem vim habere, satis est, quia lex non est imponenda verbis, sed rebus *l.* 2. *in fin. C. communia de legat.*

44. Sed quando quis facit exemplum vel copiam ad differentiam exemplaris vel originalis; satis apparet, quod non habet hanc copiam pro completa: & quod potest aliquid deesse, vel variatum esse ab exemplari, ideo non subsistit. *l. si is. ff. de testam.* & quod sit hæc vera mens Bartol. (quam nemo adhuc explicavit) probo ex verbis ejusdem. Quia ubi tenet affirmativam, addit quod qui exemplavit, est de hoc instructus in instrumento suæ professionis. Et sic loquitur quando exemplans non procedit defunctoriè, sed seriò tanquam benè instructus, cujus oppositum est in loco ubi Bartol. tenet negativam, ut in *d.* §. *si quis in duobus*, ubi se refert ad textum qui textus loquitur in eo, qui faciebat simplex exemplum, non ut esset ejusdem auctoritatis cùm exemplari. Ideo limitat expressim, nisi exempletur ex protocollo notarii mortui, quia tunc

habetur pro instrumento publico & authentico, & meritò. Quia illa exemplatio quæ fit judice authore, & parte vocata, ut in *cap. pen. de fide instrum.* ad quod Bartol. se refert, sit valde bona seriò. Quo casu limitat sententiam suam negativam, quam adhuc clarè restringit, ut procedat in simplici exemplo defunctoriè facto, ad differentiam, non autem ad æquipollentiam exemplaris, ut patet in ultimis verbis Bartoli ibi notatis bene textus ibi. Si verò id quod exemplum appositum sentiens in exemplo facto ad æquipollentiam, de quo loquitur in *d. §. prætor ait.* Et sic quicquid omnes adusque dixerint, Bartol. non fuit sibi ipsi contrarius. Sed, ut dixi, deberet concordari: & ita etiam servatur in praxi. Et quod dixi de exemplatione parte vocata facienda, intelligendum de particulari, non præcedente alio communi reipublicæ decreto. Secus si cuidam tabellario ex generali decreto municipali, hoc est statuum, seu ordinum reipublicæ data esset potestas transcribendi instrumenta defuncti tabellionis, quia tunc valerent exempla tanquam originalia, etiam nemine citato facta. Ita decidit Baldus in dicta Authent. *si quis. collat.* 3. Et dicit se vidisse quod Joann. Andr. *in antiquis addit. cap. cum tabellio ff. de fid. instrum.* ita tenebat. Sed nec in Novella quidem hoc invenio, quia Joann. Andr. *ibi in fin.* se refert ad Hostien. qui præsupponit vocationem partis. Sed dictum Baldi verum est per aliam rationem: quia tale decretum est lex, & conventio publica, *l. 1. ff. de legibus, l. legitima. ff. de pact.* Quod dictum Baldi refert Alexand. *consil.* 106. *num.* 18. *lib.* 5. ubi dicit hoc concessum officialibus armarii (vult dicere archivi) Perusini, sed ut dixi ad Alexand. in *annot.* ad dictum *cons.* 106. *lib.* 5. tunc non agitur de conficiendo exemplo, sed de conficiendo vero originali, quod nedum confectum fuit, nec traditum parti, quod potest fieri, non solum per subrogatum per officiales armarii, penes quos matrices & notæ defuncti tabellionis deferri debent, ut tradunt Paul. & Alex. *l. 2. C. de edend.* sed etiam per eum qui ad hoc est generaliter subrogatus à judice, ad quem spectat, ut per Bartol. in *l. si quis ex argentariis. §. coguntur, versicul. ultimo sciat. ff. de edend.* Philipp. Decius in d. Authent. *si quis in aliquo. num.* 76. Sed quid de copiis seu exemplis, quæ quandoque jubentur notarii facere sub signo suo, & transferre in manus aliarum publicarum personarum, vel apud magistrum census aut præfectum loci, ad hoc, ut fides conservetur, ut simile habetur in edicto Henric. 2. lato contra abusus parvarum datarum, & curiæ Romanæ anno 1550. mense Junio, respondeo de se plenam fidem facere, quia fiunt ad finem fidei. Sed quia non est intentio, ut deinde sumantur exempla pro privatis, si privatus ex illo exemplo exemplare faceret, non faceret plenam fidem propter suspicionem ordinis omissi, nisi in subsidium, vel in antiquis, ut dixi suprà dicto *edict* §. 4. *gloss.* 2.

45. Opinionem autem Bartol. affirmativam ita declaratam, amplio procedere, nedum si idem tabellio totum exemplum per se scripserit: sed etiam si alio scribente & exemplante subscripserit, quia * paria sunt totum scribere, vel subscribere, ut tradit Bartol. in *l. emptor. §. Lucius. ff. de pact.* & plenè per Jasonem & Decium in dicta Authentic. *si quis collat.* 2. & benè quicquid cæteri scribant ibi, & in *d. cap. fin. post Baldum controvertant.* Imò Baldus ipse in *d. Authentic. si quis, coll.* 2. tenet; quod licet tabellio non possit alteri delegare subscriptionem & signum: Tamen potest reliqua facere scribi per alium. si morbo vel casu impeditur: & quod ita servat consuetudo. Sed Parisiis, ubi duo tabellarii sine testibus adhibentur, jubetur alter eorum totum instrumentum manu sua perscribere: alias mulctatur, & consequenter instrumentum esset suspectum. Quia si tantum subscribat, tunc de vigore sola subscriptio & testificatio est instrumentum hujus notarii. Debet enim (ut Parisiis est eis statutum) per se manu scribere ipsum suum originale (etiam quod in forma

* paria sũt totum scribere, vel subscribere.

dat parti) alias non valet, secundum Hostien. & Anton. Butr. in *cap. quoniam contra falsam, collat. 6. de probat.* Anton. Butr. Joann. Imol. Felin. *cap. inter dilectos, collat. ultim. de fid. instrum.* Alexand. *l. quædam. §. nihil. ff. de edend.* Et est communis sententia Hieronym. Grat. *consil. 67. num. 24. lib.* 1.

46. Adverte tamen, quod * postquam tabellio ipse, vel alius loco ejus subrogatus, semel dedit instrumentum parti in forma publica, ut per Joann. Faber *Institut. de emptione & vend. in princip. collat.* 2. non debet eidem parti iterum reficere, & tradere aliud instrumentum: nisi de consensu alterius partis, vel illa citata, & judice authore causa cognita. Et hoc propter præjudicium quod posset fieri alteri parti: quæ fortè satisfecit, prout apparere posset per cancellationem vel apocham scriptam in dorso primi instrumenti. Ita decidit Speculat. in *titul. de instrum. edito §. postquam, vers. sed nunquid*, ubi Joann. Andr. in *addit. & vers. Ponè ergo. vers. ubi autem.* Alberic. Bartol. Baldus, Angel. Paul. Alexand. Jason in *d. l. si quis ex argentariis. §. prætor ait. vers. prohibet. & seq.* Paul. in *l. Sempronius Proculo. ff. de legat.* 2. Et hoc nisi in instrumentis actorum judicialium, quæ sunt omnibus publica. Et in instrumentis quorum effectus pendet a sola voluntate petentis iterari instrumentum: unde non imminet alii præjudicium, ut tenent omnes scribentes in dictis locis. Et extra hos casus, si notarius inconsultè iterum eidem parti traderet instrumentum, & altera pars damnificaretur, haberet recursum in subsidium ad interesse contra notarium, qui etiam veniret mulctandus à judice pro noxa in officio admissa. Guilielmus * ille Poietius, de quo *infra* §. 59. *in fin.* tunc Franciæ Cancellarius, qui commentationes meas magnoperè admirabatur, graviter ferens sibi non dicatas, hanc sententiam meam in publicam legem transtulit constitutione anni 1539. artic. 178. ubi quod addit de testamentis, intelligendum est post obitum testatoris, & adhuc nisi sint publicata, juxta *l. publicati C. de testam.* ut assolet in locis, quę jure scripto reguntur, vel nisi sint insinuata quia tunc ut acta publica omnibus vel nemine vocato præstant.

* Notarius non debet pluries cõficere instrumentũ eidem parti.

* Guilielmus Poietius Cancellarius Franciæ.

47. Addo arrestum die Jovis ultimo Aprilis in publicis actionibus hujus senatus, anno 1524. contracts. Creditor iterum confici instrumentum petit mortuo jam debitore: cujus hæres intercedit causificans solutiones ex more scriptas in epistographo prioris instrumenti (quod creditur amissum) dicebat: per sententiam præsidis Parisiensis dictum fuit, quod iterum conficeretur sine præjudicio defensionum rei qui appellavit. Sed non obstante appellatione, refectum est instrumentum, & hæres per provisionem condemnatus & exactus, non obstante appellatione, & sine ejus præjudicio vi constitutionum quibus cavetur, publica instrumenta sine præjudicio appellationum exequantur provisionaliter dum causa agitur in senatu. Illustris Petrus Seguierius, tunc regius patronus, etiam nomine Regio appellavit, quia creditor non docuerat de casu perditionis. Et sic prius oportebat audiri defensiones seu probationes pretensarum solutionum. Senatus pronunciavit per omnia malè judicatum. Condemnavit creditorem in expensas, damna & interesse, & remisit partes ad Præsidem Parisiensem, excluso tamen eo qui judicaverat, ut prius inquireretur de dictis solutionibus. Et sic per viam actionis ordinariæ executionis & provisionis beneficio amisso, imò potius suspenso: quia dico, quod si reus dilationibus habitis non probavit de solutionibus, vel quatenus non probarit, judex potest non solum decernere instrumentum publicum guarentigium reficiendum, quod provisionalem executionem habebit, non obstante appellatione. Sed etiam potest ex simplici matrice condemnationi diffinitivæ provisionalem addere, quæ provisionalis non obstante appellatione exequetur, quod nota in praxi.

Nota in praxi.

48. Ex his emergit utilissima & frequentissima quæ-

ftio in praxi. Titius constituit procuratorem ad vendendum coram duobus scribis: postea procurator coram eisdem vendit Caio, cui tabularii tradunt instrumentum emptionis, in quo (ut est usitatum) insertus est ad longum tenor sive copia integra instrumenti mandati procuratoris qui vendidit, an istud instrumentum emptionis faciat plenam fidem de mandato, nedum contra eum qui tanquam procurator vendidit, sed etiam contra ipsum Titium, & contra omnes quoscunque? Videtur quod sic, quia exemplum instrumenti mandati est integraliter insertum & subscriptum ab eisdem scribis. Et sic istud instrumentum est verum originale: non solum quantum ad venditionem & emptionem, sed etiam quantum ad mandatum, & ita videtur punctualiter decidere in simili Ægidius in *d. Decis.* 38. Secus si illud instrumentum mandati, quod est in instrumento emptionis exemplatum, non fuisset receptum ab eisdem, sed ab aliis scribis; quia tunc ejus exemplum non posset dici subscriptum, nec testificatum ab eisdem, sed ab aliis, & inter alios, unde non esset, nisi merum & purum exemplum: & non probaret contra alios à procuratore vendente, nisi semiplenè, secundum ea quæ *suprà eodem num.* 40. *& infrà eodem num.* 59. Ideo non plenè probaret mandatum etiam contra ipsum mandatorem, quicquid dixerit Anton. de Alexand. in d. Authent. *si quis in aliquo.* ubi eum reprobat Philip. Decius, *collat. fin. vers. praterea & secundo.* Sed prædictis non obstantibus, dicendum, etiã in primo membro & veris terminis hujus quæstionis, quod plenam fidem non facit de mandato relato, & ab eisdem tabellionibus recepto, etiam toto tenore inserto, nisi eodem tempore quo fit secundus actus, vel secundum instrumentum, possit primus actus iterum repeti, & fieri ab eadem parte, vel eisdem partibus, comparente vel comparentibus, rogante vel rogantibus, secundum instrumentum, puta ab eadem parte, si quis fecit testamentum coram tabellione ab eo receptum, & postea fecit codicillos coram eodem, in quibus addendo vel retrahendo testamento repetit, & inserit ejus exemplum. Certè instrumentum istud secundum quod codicillum, facit æquè plenã fidẽ de testamento in eo relato, atque primum originale, etiam si perierit, vel non appareat instrumentum testamenti: quia uterque actus dependet à voluntate ejusdem disponentis, qui poterat de novo utrumque actum æquè facere tempore ultimi instrumenti.

49. Amplio, etiam si secundum instrumentum fiat coram alio tabellione, quia omnino secundum istud authenticum instrumentum facit plenam fidem, de omnibus quæ poterant ab eodem comparente fieri, vel revocari, prout actus ultimarum voluntatum liberè, & per omnia revocari vel innovari possunt: quandocunque ab eodem disponente, etiam respectu omnium accessionum, prout omnia pendent, ad usque obitum. Nunc promo duo exempla in duabus partibus. Primum, si quis donavit inter vivos præsenti & acceptanti: Posteà idem eidem præsenti & acceptanti dat mortis causa, inquantum prior donatio defectu minoris ætatis donatoris, vel insinuationis aut aliter convelli posset. Certè secundum instrumentum continens tenorem prioris etiam ab alio tabellione recepti plenam fidem facit, quia tempore ultimi actus poterat etiam prior actus fieri voluntate & potestate disponentium concurrente. Et sic instinctè secundum instrumentum est authenticũ etiã de priori actu ex intervallo præcedenti.

Amplio, etiam si non totus tenor, sed tantum dispositiva reperantur in secundo instrumento.

50. Quintò, ut procedat, ut in vim solius ultimi instrumenti valeat prior actus, ut ex nunc, non autem ut ex tunc, quia non valet quoad hypothecam ex data prioris actus, si fortè de ea opus sit: Sed tantum ex data instrumenti referentis, nisi originale authenticum primi actus proferatur, vel nisi ad finem semiplenam, vel in dicium judicis arbitrio. Secundum *exemplum* si quis habens prædia sub consuetudine Ambianensi vel simili (quam vocant patriam *de nantissement*, ubi non acquiritur jus reale sine solemni investitura, vel apprehensione reali) constituit Seium præsentem, acceptantem, procuratorem suum ad hypothecandum, vendendum, alienandum vel realisandũ, id est, per solemnitatem ad jus in re transferendum, observandum in contractibus per se vel dominum faciendis, deinde fortè in remotis absens vendit, & constituit reditum super prædio in dicto loco sito, utque creditor pro securitate sua possit investiri per Seium procuratorem suum, habentem ad hoc mandatum, cujus instrumenti tenor recitatur. Hæc relatio, etiamsi non fit ad longum, nec ab eodẽ tabellione, plenam fidem facit, ita ut Seius possit exequi & jus reale transferre in partibus contra omnes, etiamsi non exhibeat, nec in manibus habeat procuratorium suum originale forsan amissum. Sufficit enim secundum instrumentum, quod est ut ex nunc, id est, ex sua data, verum originale non solum de principali contractu, sed etiam de mandato, quia potuit tunc dari mandatum absenti. Nec obstat, quod dominus non intendebat dare nouum mandatum, quia satis est quod intendebat illud continuare & usui esse ad hunc actum: hoc enim inquantum opus est, operatur novum, & insuper specificum & individuum mandatum, quod omnibus modis quibus de voluntate constat, fieri potest, *l.* 1. *§.* 1. *ff. mandati.*

51. Hæc consideratio utilis est in locis, in quibus per statuta quæstuaria de singulis contractibus in publicam formam contractis, solvenda est gabella, de quibus per Bartol. in *l. ultim. §. quoties. ff. de publicanis* & in *cons.* 67. *satis dubiè cons.* 226. *cavetur statuto montis Politiani.* Alexand. *cons.* 78. *cons.* 143. *num.* 6. *lib.* 6. Bertach. in *tract. gabell. in* 2. *part.* 8. *part. principal. collat.* 1. Quia non solvetur iterum de hoc mandato, quod est magis executio & specificatio primi, quam novum mandatum, & quamvis novum mandatum insit, tamen satis est seme solutam esse gabellam de primo instrumento non revocato, sed indicato & continuato. Sed si creditor velit cogere Seium ad exequendum mandatum, non potest hoc facere ex hoc solo secundo instrumento authentico, nisi doceat de priori mandato vel instrumento à Seio suscepto; quod tantò faciliùs fieri, & eo detrectante vocato à matrice primi tabellionis exemplari, quantò fideliùs & pleniùs recitatum & transcriptum erit in secundo instrumento. Quod facto, Seius ad impensas & interesse nomine proprio tenebitur, ut enim ab initio liberum ei fuit non acceptare mandatum: ita eo suscepto tenetur exequi. §. *mandatum non suscipere. Instit. de mandato* probat ergo secundum instrumentum mandatum ipsum, sed ut ex nunc, & sic non acceptationem præteritam, nec consensum absentis, nisi aliud habeatur.

52. Addo tertium exemplum, videlicet casum ipsum dictæ decisionis 58. *Rota Avenionensis, de qua suprà num.* 48. Procurator ad agendum, defendendum & appellandum, & substituendum coram officiali Parisiensi, Senonensi, vel Lugdunensi, vel alibi, Kalend. Martii rogavit instrumentũ appellationis nomine domini interpositæ ad Papam Avenionensem, in quo inseruit procuratoriũ suum, receptum & confectum prius ab eodem tabellione, qui nunc conficit instrumentum appellationis, & mandavit exequi, & substituit Caium. Ita facit procurator, non valens procuratorium suum mittere, quo in sua curia quotidie indiget. Sed medio hujus secundi instrumenti ad partes & judices appellationum transmissi cũ libellis & apostolis appellationum, appellans intimatus fuit, Et Cajus substitutus coram auditoribus Rotæ prosequitur nec producit aliud mandatum. Dubitavit Rota, an sufficeret & decernere posset contra appellatum, ut bene intimatum & contumacem: hæc est hypothesis dictæ decisionis Bellameræ, qui decidit quòd sic, ex quo tenor procuratorii est insertus in instrumento appellationis & substitutionis per eundem tabellionem, qui procuratorium ipsum recipit, secus dicens, si per alium notarium fuisset confectum hoc secundũ instru-

mentum. Quia tunc nõ testificaretur de auditu & facto proprio, sed de auditu & facto alieno, nec intimatus teneretur procedere, nec comparere, nisi pleniùs constaret. Subdit tamen, quòd si appellatus comparet & conqueritur de procuratorio, debet originale edi, vel sevocato exemplari, & si non conqueritur, videtur approbare. Ego verò dico quòd etiamsi per eundem tabellionem hoc factum sit, tamen non probat procuratorium primum alio tempore factum, utpote cùm domino absente non potuerit tunc actus repeti.

53. Nec obstat quod est idem tabellio, & sic quod istud est verum originale mandati, quia non est ita, ex quo apparet originale fuisse confectum & traditum procuratori, & sic non potest ampliùs confici, nisi domino vocato, ut nuper diximus, *num.* 46. & sic non obstat, quod idem tabellio transcripsit valde seriò, etiam si addiderit se velle esse verum originale, & plenam fidem facere, quia ipsemet illud recepit, *juxta not. supra eod. num.* 43. 44. Quia hoc verum est antequam parti tradidisset, & officio suo functus esset, sed postquam semel tradidit vera originalia partibus, non est amplius in sua potestate, conficere rursus, & toties quoties alia originalia, sed tantùm exempla, nisi parte vocata. ut dixi in 1. *annot.* ad Phil. Dec. *cons.* 522. Et alioquin contingere possent multa pericula, quibus prætextu fidei publicæ homines deciperentur: postquam enim originalia semel sunt partibus tradita, possunt partes de illis facere quod volunt, invicem remittere, vel in epistographo apochas, aut alias modificationes scribere, quæ tabellio ignorat: & in terminis mandati potuit postea procurator esse revocatus expresse vel tacitè, vel mutasse mores vel mandatum in epistographo limitatum, vel dominus mortuus, & sic mandatum extinctum, *l. mandatum. C. mandati* dico tamen quòd illa decisio Bellame. potest sustineri propter duo.

54. Primum, quia totum confectum est ab eodem tabellione. Secundum, quia iste substitutus habet insuper acta causæ, quæ non præsumitur substraxisse, quia apparet de instrumento authentico substitutionis suæ, & sic hæc est alia notabilis præsumptio mandati, *l. ult. C. de pact. convent.* quæ non sufficeret, si illud transumptum, actum esset per alium tabellionem, quia iste non de suo, sed de alieno facto, ut de alieno auditu testificaretur: magis autem creditur testificanti de propio facto ad utilitatem alienam, adeò ut tunc dicat Paul. Castr. in *l. quicunque col. ult. C. de serv. fugitiv.* quòd hoc casu unus solus probus testis facit plenam probationem, & idem tenet in *consi.* 84. *Visa dicta. num.* 6. *lib.* 1. *per l. quæro. in fin. ff. de adil. edict. & consi. priusquam col.* 1. *in fin. l.* 1. Idem tenet Salycet. in *l. si quis decurio col.* 1. *in fi.* 4. *opposit. C. ad l. Corn. de fals.* & sequuntur Phil. Dec. *consi.* 56. Hipol. de Marsi. in *pract. criminali, verb. diligenter, num.* 131. Verum est quòd hæc opinio reprobatur per Alex. in *l.* 2. §. *si absens*, & ibi per Jas. *num.* 9. *ff. si ex noxali caus. agat.* per Alex. *consi.* 192. *num.* 13. ubi in annotat. dixi, *lib.* 6. Jas. in *lect. l. admonendi, col.* 20. *de jurejurand.* & Alex. Jas. in *l. ne quis ff. de acquir. hæredit.* Phil. Deci. *cons.* 550. And. Tiraq. in *tract. de retract. proxim.* §. 1. *gloss.* 14. *num.* 50. *& benè*, sed tamen illud verum est, quòd deponenti de facto proprio, non ad sui utilitatem, magis creditur quam deponenti de facto alieno: sicut fortius & vehementius est testimonium deponentis de proprio, quam de alieno auditu. ita tenet Socin. *cons.* 26. *num.* 4. *vers.* 3. *quia ille, lib.* 3. Deci. in *d. cons.* 550. *num.* 7. Aymo. Cravet. *consi.* 71. *num.* 30. hæc jam sunt satis elucidata, sed quia materia valde utilis est & quotidiana, atque ideo plenius attingenda, teste Jurisconsulto Paulo, in *l. legavi* 25. *de liberat. legat. ff.*

55. Addo aliud quartum exemplum, inter easdem partes præsentes, ut soluto matrimonio invenitur instrumentum donationis fundi alteri conjugum factæ, in quo narratur, quòd donator prius (videlicet ante matrimonium) promiserat donare dictum fundum. Cujus promissionis ab alio tabellione receptæ tenor transcribitur, Certè hoc non obstante, fundata est intentio dicentis esse conquestum, & petentis divisionem, quia apparet de donatione facta constante matrimonio. Sed quòd sit acquisita ex causa veteri, non apparet per illud transumptum, quod non facit plenam fidem, nisi aliter justificetur. Sed quid si ab eodem tabellione? Tunc videretur fidem ejusdem tabellionis in suo facto non debere dividi, tum propter concursum confessionis utriusque partis, tum quòd agitur de lucro, quia per hanc exquisitionem (etiamsi de communione eximeretur) societas conjugum non solum non fuit diminuta, sed potiùs in aliquo aucta. quod sufficere videtur, *l. tutori. C. de neg. gest.* Tamen cùm sit notabile intervallum inter prætensam promissionem, de qua non plenè constat per prædicta, & inter donationem de qua plenè constat, intentio divisionem impedientis, aliis adminiculis tueri debet, puta uno teste de auditu dictæ promissionis, si matrix nequeat haberi. Secus si instrumentum factum constante matrimonio non esset instrumentum donationis, sed traditionis possessionis & executionis donationis præcedentis, vel contractus facti ante matrimonium, etiamsi de eo non apparet, nisi per exemplum in eodem transcriptum, sive ab eodem, sive ab alio tabellione. Imò etiamsi tantùm sunt verba tradentis, hoc narrantis & confitentis, quia petens divisionem non habet intentionem fundatam ex hoc instrumento, quòd res sit acquisita constante matrimonio & societate, nisi aliter constet: nec est injustum, imò oppositum esset injustum, cùm non appareat circa hoc societatem fuisse gravatam, sed potius auctam beneficio vel occasione ejus, qui rem sibi debitam tempore societatis exegit, nec in longius tempus distulit, & multo minus potest allegari fraus vel simulatio ex parte donatoris, quia poterat constante matrimonio donatarii, ita ei dare, ut non quæreretur ejus conjugi, ut probabo *infra* §. 104.

56. Addo rursus aliud quintum exemplum, eodem themate societatis finitæ retento. Invenitur instrumentum acquisitionis domus venditæ marito per hæredem Titii, qui ait se hoc facere implendo vel exequendo testamentum vel codicillos Titii, juxta *l. si fidejussor.* §. *meminisse, l. & si ego, de legat.* 1. §. *l. fundus, ff. ad l. falcid.* Constat autem Titium obiisse ante dictum matrimonium, & in instrumento venditionis transcribuntur testamentum vel codicilli. Breviter dico primò, quòd petens divisionem domus, habet in hoc intentionem fundatam: nec transcriptum illud facit plenam fidem de testamento vel codicillis transcriptis, etiamsi fuissent ab eodem tabellione recepti, nisi cum hoc aliud notabile indicium concurrat, & multominus si fuissent recepti per eundem tabellionem vel scribam: & adhuc minus si esset simplex assertio vel confessio contrahentium. Sed adhuc casu quo fides dicti transumpti vel narrati approbetur, petens divisionem, fundatam habebit intentionem non ad divisionem domus, sed ad mediam pretii & sumptuum. Et tunc in locis ubi solvitur gabella de contractu, semel tantum solveretur in priore exemplo, quia non debetur de executione: *faciunt notata in* §. 33. *qu.* 3. *nu.* 15. 23. 24. in ultimo verò exemplo neque de primo actu deberetur, quia est testamentum vel codicillus, & non contractus, neque de contractu venditionis, quia non est voluntarius, sed executio & dependentia ultimæ voluntatis, ut post Jac. Butri. recte decidit Bal. in *cons.* 440. *secundum ea. in fin. lib.* 5. hæc duo ultima exempla levius attigi, quia spectant ad materiam §. 104. *infra tit.* 1. ubi pleniùs tracto.

57. Accipe sextum & ultimum exemplum. Emptor cedit jus suum Caio, & in instrumento cessionis nar-

ratur vel transcribitur instrumentum venditionis. Breviter respondeo si per eundem tabellionē qui utrumque recepit, facit semiplenam fidem de venditione: sed si per alium tabellionem, non facit nisi indicium, nisi in antiquis, ut postea dicam. quod est verum Caio possidente per se, suos, vel authorem suum, sed de diu non possidente, & maximè si prætensus emptor nunquam possederit, tunc antiquitas non pro eis, sed contra eos militat: præscriptiones enim temporum possidentibus pro quibus introductæ sunt, favennt, & contra non possidentes militant ex prædictis, præsertim ex his quæ scripsi *num.* 48. Ante 15. annos illustris & valentissimus dux Nivernensis Franciscus victoriam obtinuit per arrestum in Parisiensi Senatu, ut clarissimus dom. Petr. Seguierius mihi narravit, de gravi reditu constituto nomine Angilberti Clevensis, per ejus assertum procuratorem tenore procuratorii specifici, ad longum insertum in contractu constitutionis reditus, quam creditor petebat à præfato duce Angilberti successore. Sed quia non producebat aliud originale mandati, præfatus dux per scripta mea judicibus oblata, absolutus fuit, ita tenent Bald. in d. Auth. *si quis in aliquo, ad fin.* Francisc. Zabar. in *c. ult. de fid. instrum.* Alex. *consi.* 81. *lib.* 3. Phil. Deci. *cons.* 522. *num.* 3. ubi in annot. dixi.

58. Redeundo ad rem: conclusionē nostrā principalem de qua *suprà num.* 37. *in princ. vers. primo casu*, limito secundò in casu* *l. ult. de fid. instrum.* videlicet quando originale fuit productum, & facta debita & solemni exemplatione producenti restitutum (ut est usitatum) exemplo relicto apud acta: postea adversarius petit originale iterum produci, dicens & jurans se non calumniosè hoc petere, sed quia vult & credit se posse redarguere de falso: tunc enim si is qui produxit, nolit iterum producere si facultatem habeat vel nolit jurare se sine omni dolo perdidisse, vel non posse producere, nulla fides adhibebitur originali tanquam falsæ vel adulterinæ scripturæ, ut est ibi textus ex quo infero, quòd nec etiam exemplo, quantumvis solenniter inter easdem partes confecto, fides adhibebitur, quia non est exemplum instrumenti authentici, sed reprobi & nullius fidei. Et hoc dūmodo hæc iterata productio petatur pendente adhuc negotio, & nondum per diffinitivam, quæ in rem transierit judicatā terminato: tunc enim non potest qui produxit & victoriam perfectam obtinuit, amplius compelli ad producendum, nec adjuramentum de admissione vel impossibilitate productionis, ut est ibi textus *in fin.*

* Nota ad intellectū *l. f. C. de fid. instrum. & c. accepimus eod. tit.*

59. Sed contra istud ultimum est casus expressus, de quo nullus unquam doctorum adusque advertit, in *c. accepimus. de fid. instrum.* ubi abbas S. August. in Anglia obtinuerat sententiam diffinitivam obtentu quorundam privilegiorum contra Cantuariensem Archiepiscopum, qui postmodò volebat illa arguere falsitatis, & cogere præfatum abbatem ad illa iterum exhibenda, super quo aditus Alexand. 3. præcepit ea iterum exhiberi eidem Archiepiscopo infra certum tempus, & in loco congruo & tuto, coram personis idoneis, & Eboracensi episcopo judice ad hoc à se delegato: statuitque ut interim illa privilegia nullatenus vacillarent, sed præfata sententia eorum vigore obtenta inviolabiliter observaretur. Et quia illa decisio est valde æqua & rationabilis, puto eam observandam, & secundum eam limitandam *d. l. fin. in fin.* ut procedat quantum ad hoc, ut non possit executio rei judicatæ jam facta retractari: vel nondum facta, differri, vel suspendi, prætextu interjectæ quæstionis falsi, de quo nondum liquet: non quin victor teneatur non obstante re judicata, in qua de falso non fuit cognitum, iterum exhibere semel producta instrumenta, quæ nunc arguuntur de falso, nisi eadem exhibere non possit, nec sit in culpa vel dolo, quominus possit, idque jurejurándo attestetur. Quòd si jurare recuset, vel si jurare offerat, sed probatio in contrarium offertur, & probatur de occultatione, culpa, vel fraude in non exhibendo, ex tunc habebuntur illa instrumenta pro falsis, & tanquam falso probato retractabitur res judicata, inquantum super illis fuit fundata. Et hæc limitatio & declaratio ad d. l. fin. etiam jure civili probatur, *in l. Divus ff. de re judic. in rub. & per tot. C. si ex fals. instrum.*

60. Nec ei quod dixi interim instrumenta & sententiam manere in vigore suo, obstat * *l. fin. C. si ex fals.* ubi dicitur judicati executionem suspendi solere, quia hoc debet intelligi, quando apparet saltem suspicione vehementi de falso, vel cùm in continenti offertur prompta probatio falsi, & possunt instrumenta infra modicum tempus exhiberi, & falsum liquidari: vel quando executio esset gravis & irretractabilis: alioquin non suspenderetur, sed fieret executio *per d. c. accepimus*, saltem data cautione, quam victor commodè dare poterit, per text. & not. in *c. suscitata, de in integr. resti.* Et hoc ne via fraudibus & malitiis aperiatur. Et ita debet limitari *d. l. fin. C. de fals.* quod etiam jure civili probatur *in l. satis apertè. C. de fals.* & not. per gloss. penult. & doctores in cap. *cum venerabilis, de exceptio.*

*Limitatio ad *l. fi. C. si ex fals. instrum.*

61. Secundo casu principali, de quo *supra num.* 37. videlicet quando non apparet debitè exemplatum, subdistinguo, aut prorsus omni solemnitate caret, ut quia est simplex copia a nemine subscripta, nec testificata: & tunc quum sit merè privata scriptura, nullum gradum probationis, nec ullum indicium facit.

* Exemplū destitutum omni solēnitate nullam probationem inducit, etiā sit antiquū

Ampliatur, etiam si esset antiquissima: quia quod nullum est, suppleri non potest: & antiquitas non efficit, sed adjuvat probationem, ut *infra eod. num.* 59. *in fin.* & hoc nisi non ageretur de commodo scribentis, & proferretur scriptura antiqua è loco non suspecto, puta ex archivo publico: tunc enim secundum materiam subjectam posset facere aliquod indicium arbitrio judicis, per notata *l. admonendi ff. jurejur.* non tamen puto quòd per se faciat aliquam probationem, plenam vel semiplenam, quantumcunque antiqua, & in archivo publico asservata, quia ab initio non fuit ibi reposita tanquam authentica, sed tanquam merè privata scriptura. Et sic non sufficit quòd in archivo repetiatur, ut decidit Phil. Deci. in *d. Auth. si quis in aliquo col.* 4. *num.* 23. Phil. Cor. *consilio* 142. *videtur prima facie*, *col.* 3. *versic. restarent*, *lib.* 3. And. Alcia. in *l. procurator, gloss. ult. col. ult. C. de eden.* & benè, quamvis Ang. in d. Auth. *si quis*, *col.* 1. Alex. *col.* 2. Jas. *col.* 3. limitent simpliciter d. Auth. non procedere in exemplo minus solemni reperto in publico archivo, & malè. Conclusio sic ampliata fallit contra producentem, vel tradentem talem scripturam, per ea quæ *suprà eod. num.* 36. Steph. Bertrandi *in cons.* 7. *ex themate in princip. & cons.* 23. *ex themate. col. fin. lib.* 1. ubi tenet quòd non probat pro producente, sed benè contra eum.

62. Aut verò habet * aliquam solemnitatem, sed non plenam, ut quia apparet sumptum per actuarium, vel alium notarium, qui testibus adhibitis & inscriptis, subscripsit se contulisse cum vero & sano originali: sed non apparet neque de authoritate judicis, neque de præsentia, aut vocatione partis: Et tunc aut producens requiritur de producendo originali, quod potest exhibere, & non vult, & exemplum nullam fidem facit, sive sit recens, sive antiquum, sive enuncians solemnia, sive non, & qualecunque sit, *ut dictum est suprà num.* 40. Et tradit Bal. in *l. publicati, qu.* 8. *C. de testam.* Jas. in d. Authent. *si quis in aliquo, col.* 3. *vers.* 7. & ibi Deci. in 5. fall. Steph. Bertrandi *consil.* 23. *ex themate, col. fin. num.* 77. *lib.* 1. & hoc nisi jam in eodem judicio esset approbatum per adversarium, quia tunc non sufficeret allegare producentem habere & occultare originale, nisi argueretur de falso, & practicaretur,

* Exemplū in parte solemne utrū probet.

ticaretur, *l. fin. C. de fide instrum.* vel nisi ex aliqua causa de novo superventa, vel aliqua, sed adusque ignota: ut si allegaret, in dorso orignalis esse scriptam solutionem vel novationem. Aut producens non potest producere originale, vel de hoc non requiritur, & tunc tenuit Bart. in *d. l. admonendi, col. 5. versic. sed quaero quid de exemplo,* quod allegando perditionem originalis faciat semiplenam probationem: quod est nimis indigestum, nec probatur per ea quae allegat, quantumvis Alex. & alii *in d. Auth. si quis,* And. Alciat. in *d. l. procurator. in fin.* sequantur Bartol.

* Exēplum de recenti confectum, & in parte tantùm solemne, per se non plenè probat.

63. Ideo sic subterdistinguo. Aut * est de recenti confectum, aut de antiquo. Si de recenti, sit conclusio, quòd per se non plenè probat.

Amplio primò, etiam si esset de facto & originali antiquo, per ea quae *supra eod. num. 41.*

Amplio secundò, etiamsi in eo reliquae solemnitates enunciarentur, parte tamen absente, vel contradicente: unde instrumentum etiam primarium, id nondum levatum, id est, extensum per tabellionem de protocolis alienis, non plenè probat, nisi constet de commissione judicis sibi facta, etiamsi asserat se habere talem commissionem, ut per canonistas in *c. cum P. tab. de fid. instrum. c. quoniam contra falsam. de probationibus* Guid. Pap. in *decis. Delphin.* 404.

Amplio tertiò, etiamsi esset exemplatum per tres, quatuor, aut plures tabelliones, simul concordantes, & subscribentes, esse verum tenorem originalis authentici & integri, à singulis eorum visi, & examinati: adhuc per tale exemplum multis scribis publicis testificatum, non plenè probatur de veritate contentorum in originali, ita decidit Speculator *de instrum. edi.* §. *ostenso. num. 4. ver. not. tamen, & num. 9. vers. sed nunquid auditur,* & ibi Bald. in *addit. col. 1.* Alberic. Bar. Pau. Jas. Deci. in d. Authent. *si quis.*

* Tabellio non potest conficere instrumentum, nisi de eo quod rogatur à partibus, & ab eisdem in sui praesentia geruntur.

64. Ratio est, quia * scriptura publici tabellionis non potest fieri nisi de eo de quo rogatur a partibus. Et non potest rogari à partibus, nisi de eo quod tunc partes faciunt: text. est in *Auth. de tabell.* §. *nos autem. col. 4.* Bar. Bal. in *d. auth. si quis.* Alia ratio: quia tabellarius non potest conficere instrumentum, nisi de eo tantùm, quod in sui praesentia geritur a partibus, & ab eorum consensu pendet, cujus notitiam & scientiam habet, propriis sensibus, visus & auditus, ut probatur in d. §. *nos autem.* & ponit Jo. Andr. post Nicol. Matarel. in *additio.* ad Specul. in *rubr. de instrum. edi. col. 4. versic. de secundo quod agnitio. & in* §. *restat videre, num. 37. in add. incipiente audiverit, & in Mercurial. c. semel manus. de re. jur. in 6.* Bal. in *rub. col. 2. C. de fid. instrum. in l. unica. col. 6. C. de confes. in l. oratione, in fin. ff. de feriis, l. in eod. ff. de testam.* Paul. Alex. Jas. *l. praetor ait. in princ. ff. de eden.* Antt. Buttigar. in *consil. 31. in quaesito.* Panor. in *c. cum causam, col. 5. de testib.* Aretin. in *c. series, col. 2. eod. tit.* Alex. *consil. 119. viso processu, col. 5. lib. 1. consil. 198. num. 8.* ubi in annot. dixi, *lib. 7.* Phil. Deci. & omnes in d. Auth. *si quis, col. 6. & in c. 1. col. pen. de fid. instrum.* & *cons. 118. col. 2.* Phil. Corn. in *cons. 154. licet in themate, in littera 9. lib. 3. consil. 216. licet in hac, lib. 4. Socin. consil. 120. cum in praesenti. col. 1. lib. 1.* Jas. *consil. 168. col. 8. lib. 4.* quibus in locis plenissimè per multos casus decisum reperies. Adverte tamen quod etiam de his quae aliis sensibus corporeis, ut tactus, odoratus, gustus, percipiuntur, confici potest (licèt rariùs contingat) publicum instrumentum, adhibita cautione & relatione idonea, ut tradit Bal. in *rub. col. 5. vers. sed non quid C. de fid. instrum. & sequitur Felin. in c. series. col. 2. extra de testi.* Non est etiam dubium, quin fieri possit instrumentum publicum non solum de facto ipsius rogantis tantum, ut testatoris, sed etiam mixtim de facto vel dicto rogantis, & facto, dicto, vel silentio tertii, ut quando petitur instrumentum de denunciatione vel protestatione alteri facta, & de ejus responso vel silentio. Faciunt notata in Auth. *si quis ei quem, C. de adulter.* Quia non est dubium, denunciantem posse de hoc, & numero testium, responso & gestu denunciati rogare publicum, ut potest privatum instrumentum, etiam quandoque de nudo eventu & contingentia facti, ut per Phil. Deci. in *c. 1. col. 8. num. 22. extra de fide instrum.*

65. Redeundo ad rationem nostram *in princ. num. 64.* Sed tempore exemplationis non fit instrumentum originale, nec geritur actus in eo contentus, nec possunt tabelliones esse rogati de veritate facti in eo contenti, nec illius habere notitiam propriis sensibus, & hoc est impossibile cùm actus transierit, & sic non est possibile exemplum esse instrumentum authenticum de veritate facti vel actus, in originali contenti. Et hae sunt potissimae & peremptoriae rationes: alias rationes ponunt Alber. Bal. *in d. Auth. si quis, & Speculator de instrum. edi.* §. *ostenso. vers. unde si tabellio.* quod licet tabularii exemplantes ita scripserint, prout in originali continetur, nec sint ibi cancellationes vel interlineaturae, tamen possunt ibi esse alia, propter quae fides non adhiberetur, vel propter personam primi tabellionis, vel propter personam ejus qui confici fecit: & tradit gloss. in *c. Abbate S. Sylvani, in vers. fiat fides de verbo. signif.* addo quòd alia possunt esse conscripta in epistographa. Aliam subdit rationem Specul. *in d.* §. *versic. sed numquid creditur.* quòd suspicio est, originale vitiosum, & ideo exemplatum, quae est materia fabricandi vel occultandi falsum. Aliam addit rationem in *d.* §. *versic. porro.* quoniam * judicis praesentia & authoritas est de substantia formae publicationis, ideo non valet quod agitur ea omissa: ad judicem enim spectat examinare, approbare vel reprobare, non ad tabellionem, *dict. cap. fin. de fid. instrum. l. 2. C. de testam.* & ita intelligitur §. *illud,* in Auth. *ut fratrum filii. col. 9.* Hinc tenet idem Specul. in *d.* §. *num. 33. versic. hoc etiam not.* quòd si ambae partes exemplationi consentiant sine judice, non valet, & sequitur Joann. Fab. in *d. Authent. si quis. De quo ultimo die, ut infra eod. numero 56.*

* Judicis praesentia & authoritas est de forma & substantia publicationis.

66. Amprio quartò, etiamsi, originale non posset reperiri, etiam si probaretur sine ulla culpa producentis deperditum, quam ampliationem non ponerem, utpote satis per praedicta evidentem, nisi reperissem Doctores *in d. Auth. si quis,* incautè & neglectim (ut solent) istud annotare pro fallentia, & malè, quum ex solo casu originalis, exemplum saltem non antiquum, non debeat majorem vim fidei recipere. Fateor quòd ex probatione casus, cessat suspicio malitiosae occultationis derogativa exempli, sed propterea non adest nova vis extensiva vel intensiva fidei. Et eorum fallentiam destruit quod allegant notae *in l. fient inquinum, C. de fid. instrum. & in cap. cum olim, de privil.* quia ibi requiritur ultra probationem casualis amissionis originalis, clara & exacta probatio tenoris ejusdem. * Convenientiùs autem limitassent in casu *l. si de possessione, C. de probat. l. si quando. C. unde vi. cap. fin. de his quae vi, metusve causa* quando fraude vel culpa adversarii originale est perditum, ut tunc stetur exemplo etiam aliàs minus solemni, saltem mediante juramento damnum originalis passi. Et in hoc proderit hujusmodi exemplum, ut quando pro personarum & rei qualitate & valore, verisimilitudo seu fama, aut aliud adminiculum probandum est, ad obtinendum condemnationem de re, vel quantitate praetensa, sufficiat pro adminiculo hujusmodi exemplum, dummodo tale sit, ut praesumptionem probabilem facere, & dis-

* No. in praxi.

cretum judicem ad verisimilem æstimationem adducere possit.

67. Sed redeundo ad conclusionem, quòd non plenè probat: an saltem semiplenè plus vel minus probet? advertendum puto ad solemnitatem exempli, & qualitatem actus, rei, & personarum. Si enim esset subsignatum & testificatum per unum tabellionem, cum duobus inscriptis testibus idoneis & peritis, vel per duos tabellarios, attestantes se vidisse & diligenter contrectasse originale authenticum non vitiatum, cujus tenorem ad longum descripserunt, puto quod faceret semiplenam probationem, dummodo essent scribæ noti, periti (ut esse debent) & eorum subscriptiones vel signa nota. Ratio, quia istud exemplum est instrumentum publicum & authenticum, de visione, perscrutatione, integritate, lectura & tenore originalis: & sic facit plenam & publicam fidem, quòd originale authenticum talis tenoris fuit, tunc contrectatum, visum & lectum ab illis scribis: & quamvis istud non tantum probet, ac si ipsimet tabellarii tanquam testes periti, in judicio singulatim & sub juramento examinati hoc deponerent, ut inquit Bart. in d. Auth. *si quis. col.* 2. & benè, tamen puto quòd semiplenè probent.

* Quam exactum æquilibriū in expendendis probationibus.

68. Adverte* tamen, quod istud dictum meum, si ruditer, generaliter & indistinctè intelligeretur, esset valde periculosum: Ideo non intelligo hoc semper & absolutè, tanquam certam & infallibilem regulam verum esse, sed tanquam quid in suo genere probabile, quod cùm ad specifici casus decisionem ventum est, non est continuò pro certo assumendum, nisi sanè & cum magna animadversione omnium circumstantiarum, videlicet, personarum, loci, temporis, negotii, & dummodo in tali exemplo declaretur, quæ est, qualia sint signa, subscriptiones, & sigilla prætensi originalis, & dummodo talia sigilla & signa sint nota: ita quod si tunc appareret originale in forma, in exemplo descripta, statim sine aliis adminiculis plenè probaret. Si enim essent ignota, & illi qui in exemplo narrantur subscripsisse originale, & illud sigillasse, ignoti, non puto quòd tale exemplum semiplenè probaret, quantumvis exemplantes attestarentur, se ea omnia probè cognoscere, & pro verè authentico habere. Et hoc ne tot specialia simul concurrant, & ne detur occasio falsa instrumenta fabricandi, vel minus authentica ad vim probandi, per obliquum legitimandi, judice non adito (id est, viro bono, *l. vir bonus. ff. judicatum solvi.* non enim de quæstuariis istis, iniquis, indoctis officiorum emptoribus loquor) & parte non vocata: multa siquidem latere possunt sine debita causæ cognitione exemplantes, & multæ suppositiones vel captiones in his possunt committi, ut not. Alber. in *d. Auth. si quis.* Intelligo etiam dictum meum, dummodo si originale petatur, allegetur perditio, & non sit suspicio de occultatione, nec alia sinistra præsumptio in contrarium. Et ita puto sanè intelligi & procedere illud dictum Bart. in *d. l. admonendi, versic. sed quæro quid de exemplo.* quod nota, quia nullus doctor. (etsi quamplurimi scribentes ibi) declarat.

69. Itaque si ultra prædicta concurreret unus peritus testis de diligenti perscrutatione, lectura, integritate, & eodem tenore originalis: & idem testis vel alius, de amissione originalis: vel alia probabilis conjectura amissionis sine dolo & culpa producentis, putarem absque dubio sufficere ad plenam fidem, per notata Bart. in *l. sicut iniquum. C. de fid. instrum.* textus & canonistæ in *c. cum olim, de privileg.* Quòd si præfatum exemplum esset subscriptum & testificatum a pluribus quam duobus tabellionibus, qui essent notæ, peritæ, & notabiles personæ, puto quod faceret plusquam semiplenam fidem, imo quicquid Jason animosè *dia tho au tam* dicat, *in d. Auth. si quis, col.* 1. & 3. de decem, viginti, vel centum tabulariis, puto quod posset esse in tam solemni conventu notabilium personarum publicatum confectum, etiam citra judicis authoritatem, partiumque vocationem, sine aliis adminiculis facere plenam fidem.

70. Sed quid si esset subscriptum & confectum per unum solum notarium peritum & notum, sed sine testibus? & videretur quod saltem faceret indicium vel qualem qualem præsumptionem, per id quod dixi semiplenè probare à duobus notariis subsciptum. Contrarium puto, quòd nullum gradum probationis facit, nec simplicem præsumptionem, cujus habenda sit in judicando ratio, quia licèt testimonium solius notarii vivæ vocis, cùm a judice solemniter examinatur, tanquam testis semiplenè probet: tamen ejus scriptura & subscriptio sine testibus, nihil omninò probat, quia caret solemnitate & formâ substantiali, & est funditùs nulla. textus in Auth. *de instrum. caut. & fid.* §. *sed & instrumenta, col.* 6. Nec obstat si dicatur aliquaqualem præsumptionem oriri ex testificatione & subscriptione notarii, quia negatur. Et si qua oriatur, contrariis pluribus & fortioribus præsumptionibus eliditur: videlicet ex eo, quòd processit non advocatâ præsentiâ testium peritorum, qui possint legere & intelligere an originale sit authenticum & non vitiosum, & talis tenoris. Unde magna suspicio fraudis insurgit. Tum ex eo, quòd tabularius officio suo abutitur, dum contra debitum officii, & præceptum legis, tanquam tabularius attentat subscribere; & sic adhuc minùs, saltem non plus videretur confidendum, quàm de simplici privata copia, *ut diximus suprà eod. num.* 10. Et eadem ratione dico, quòd si hujusmodi exemplum esset confectum ab actuario apud acta, sed absente adversario, & non vocato, quòd nullam fidem, nullum indicium, nec præsumptionem facit, propter sinistram suspicionem ex hoc insolito, clandestino & prohibito subrependi modo procedentem.

71. Sit igitur conclusio, quòd exemplum non antiquum, testificatum, & subscriptum etiam à pluribus peritis tabellionibus, regulariter non probat plenè, sed semiplenè, vel plus aut minus, pro boni prudentisque judicis arbitrio, rei verisimilitudine, & circumstantiarum quantitate & qualitate moderando. Hanc conclusionem ultra limitationes, in quibus diximus privatam copiam plenè probat.

Primò limito in exemplo confecto in præsentia & de consensu partium à solo actuario apud acta (ut sæpè usuvenit) vel à tabellione cum inscriptis testibus; tunc enim plenè probat inter easdem partes. Bart. in d. Auth. *si quis. col.* 1. *versic. sed utrum,* & ibi Alex. Jas. in 4. *fallen.* Et in hoc Deci. *ibi col.* 4. post Bartol. requirit expressam approbationem & consensum. Sed Aretin. *ibi post Imol in cap.* 1. *de fid. instrum.* tenet sufficere tacitum consensum. Ego puto mentem Bartoli esse, quòd pars adversa non* simplici exemplationi consentiat: sed veritati, probationi & efficaciæ originalis & exempli, approbando exemplum tanquam verum, & de verò originali confectum, sive tacitè, sive expressè, ita approbetur: quod puto verum. & satis apparet eo ipso quòd ab utraque parte exemplatio rogatur. Non obstat, quod Imol. in *d. c. fin.* Specul. in *d. Auth. si quis,* dicunt, quòd etiam si utriusque partis consensu sine judice fiat exemplatio, non valet: quia debet intelligi, quòd non valet vi exemplationis, & tanquam exemplum solemne, tamen benè valet vi confessionis, & approbationis partium, factæ de veritate & solemnitate originalis, ut subtiliter declarat Bald. in d. Authen. *si quis col.* 1. *versic. circa secundum,* quoniam per tale simplex exemplum, à notario, præsentibus & inscriptis testibus confectum, ad rogationem utriusque partis, plenè & publicè constat, partes confessas esse, omnem tenorem & so-

* Non sufficit consentire simplici exemplationi.

lemnitatem originalis descriptam veram esse. Et quantum ad hoc, hujusmodi exemplum est propriè & verè authenticum & originale, & probat contra omnes, & potest de eo aliud exemplum sumi, *ut tenent Bartol. & Baldus ibi*, & consequenter ex tunc prejudicat quibuscunque, & quatenùs confessio illarum partium potest præjudicare, & non ulteriùs. Ita etiã notabiliter decidit Henric. Boliic in *d. cap. fin.* Cardin. Zabar. Panorm. Felin in *cap. Albericus, de testibus*, unde non procedit nisi in his, in quibus partes liberam habent dispositionem. Secùs quoad ea, quibus non possunt renunciare, ut in solemnibus alienationibus rei ecclesiæ vel minoris, ut tradit Angel. in dicta. Authent. *si quis ad fin.* & omnes post eum, vel respectu ante hanc exemplationem jus habentis. Et circa hoc de exemplo testamenti jussu testatoris præsentis facto, vide Carol. Ruin. *consil.* 141. *lib.* 5. ubi nimis generaliter loquitur, quia nisi constat de originali, debent in hac exemplatione, quæ vivo testatore fit, ea intervenire, quę requiruntur in confectione testamenti, ut dicam *infra* quamvis *mortuo testatore*, quum jam non agatur nisi de præjudicio consentientium, & eorum qui habituri sunt causam ab eis, fieri possit exemplatio plenam fidem habitura inter eos per unicum tabellionem & duos testes tantùm.

72. Limito secundò conclusionem, quòd exemplum non antiquum, de cujus solemnitate plenè non constat, non plenè probet, ut simpliciter procedat, quando in eo non enunciantur omnes solemnitates requisitæ, tunc enim etiam * parte non opponente in specie nec in genere defectum solemnitatis, non plenè probat: tum quia per ipsummet exemplum satis apparet de defectu solemnitatis, per notata *infra eodem num.* 62. Tum quia judici ipsi fides est facienda, & illi debet probatio concludere, *textus in l. quingenta*, & ibi glossa *fin. ff. de probat. in l.* 1. *C. de condict. ob tur. caus. in l.* 1. & ibi gloss *fin. C. de rebus alien. non alien.* Sed tale exemplum non probat judici interventum solemnitatis, sed potius oppositum, & sic non est necesse opponi, quum clarè appareat ex actis, per ea quæ appositissimè not. Decius in *l. cum qui collat.* 6. *num.* 26. *ff. si certum petat.* Si verò in exemplo enunciarentur omnes solemnitates requisitæ, putà commissarius narrat tali die ad hoc data parti quæ contumax fuit, se de judicis mandato exemplasse: quamvis enim hujusmodi solemnitates non probentur per hoc instrumentum, per notata in *d. cap. quoniam contra falsam*, tamen si pars ipsa, quâ vocatâ fuit exemplatum, nihil opponat, puto præsumi intervenisse, & exemplum plenè probare, nedum inter quos apparet fuisse confectum, sed etiam inter alios, ubi & quatenus diximus exemplum solemne inter aliquos confectum, probare vel præjudicare inter alios.

* Nota distinctionẽ, an exemplum minus solemne parte, non opponente, probet.

73. Ex hoc juxta illud quod per manus traditur * extrinsecam solemnitatem (cujus defectus non opponitur) præsumendam, secundum Joan. Andr. Compost. Bartol. Imol. in cap. *cum dilectus, de consuetud. in cap. ex noscitur, de his quæ fiunt sine consensu, cap.* Imol. in *cap. in præsentia, collat. fin. de probat.* Bart. Imol. Felin in cap. *sicut collat.* 14. *versicul. fallit secundò, de re jud.* Rota. in *decis. incip. licet alia. de offic. ordin. in antiqu.* *Authe. not.* 12. Ludovic. Alexand. Jason. in *l. sciendum. ff. de verbor. oblig.* Butr. Felin in *cap. fin. collat.* 1. *de lib. oblat.* Socin. *consil.* 270. *consideratis, col.* 3. *lib.* 2. Quod dictum tametsi per doctores simpliciter traditum, non est simpliciter verum, sed secundum prædicta sanè intelligendum.

* Præsumitur solemnitas extrinseca enunciata cujus defectus non opponitur. Plures hujusmodi exceptiones: vide apud Socin. Regul. solemnitas extrinseca 176.

74. Et limitandum primò, dummodò talis defectus nec in genere, nec in specie opponatur. Secus si saltem * in genere opponeretur, puta si pars dicat, instrumentum non esse solemne, vel non probare, sed fidem non adhibendam, hoc enim sufficit ut propter tacitam approbationem vel consensum, qui aliàs resultaret ex taciturnitate, non debeat pro instrumento præsumi, ultra quàm de se probet: non enim tenetur quis in specie, vel in individuo, detegere defectus probationis adversario incumbentis, nec eum instruere. Et ita debet intelligi decima fallentia quam ponit Decius *in d. Auth. si quis, num.* 27. Ex his habes resolutum illud, de quo dubitant Joann. de monte Specello, & Socin. *in d. Authent. si quis, collat. fin.* Secundò limitandum est, nisi fortè per ipsummet instrumentum, vel aliter appareat, solemnitatem non intervenisse, *per not. infra eod. num.* 81.

* Sufficit in genere opponere.

75. Quando verò exemplum minùs solemne est de antiquo confectum, tunc si omni formâ & solemnitate caret, ut quia sit simplex copia privata, & jam dictum est, nullam scripturæ funditus nullæ accrescere authoritatem prætextu antiquitatis: Si tamen esset testificata ab aliquo, sive cognito, sive ignoto: & fortè tam quam à notario sine testibus attestante, se vidisse ejusdem tenoris authenticum & integrum originale; quamvis tale exemplum fuerit à sui principio funditùs nullum, ut dixi: tamen non audeo simpliciter dicere, quòd si sit de antiquo & factis antiquis, nullam præsumptionem, nullum indicium faciat. Quid enim si è loco non suspecto, & à persona non suspecta prolatum sit, & ex re ipsa, vel aliis circumstantiis, verisimilitudinem contrahat? quare an & quantum probet, æqui bonique judicis arbitrio relinquo. Facit quod vulgò per manus traditur, *ut cap. cum causam de probat. in c. illud, de præsumpt. cum similibus* in antiquis sufficere probationes quales haberi possunt: quod sanè intelligendum est, non ut qualiacunque, etiam aliàs nihil per se probantia, sufficiant ad probandum in antiquis.

76. Sed quòd illa quæ per se aliquam fidem faciunt, non tamen plenam, ratione antiquitatis pleniorem fidẽ faciant. * Non enim potest antiquitas de novo inducere in totum probationem, quæ nulla est, sed eam demum quæ aliqua est, coadjuvare, ut pulchrè tradit Phil. Corn. in *consil.* 19. *videtur in hac. collat. fin. lib.* 2. Decius in *consil.* 36. *collat.* 4. *num.* 8. In quantum autem coadjuvet, totum id, quum non sit à jure determinatum in arbitrio judicis situm est; secundum Corn. in *d. consil.*

* Antiquitas non inducit, sed corroborat probationem.

77. Sed quando habet aliquam solemnitatem & fidem per se, puta apparet confectum & testificatum à duobus notariis, vel ab uno cum testibus, ad rogationem unius partis tantùm, quæ non est illa, nec auctrix illius contra quam producitur: vel ab actuario in contumaciam alterius partis, vel ea præsente, sed instrumentum impugnante, & idem si à commissario judicis, tamen non appareat, nec de authoritate, vel mandato judicis, nec de præsentia vel citatione adversarii. Et tunc sic distinguo: Aut istæ reliquæ solemnitates enunciantur in exemplo, ut quia commissarius, apparitor, aut alius qui exemplavit refert se hoc fecisse de mandato judicis & parte vocata, quam fortè non venientem contumacem declaravit. Et tunc propter antiquitatem stabitur his verbis enunciativis, & plenam fidem facient, etiam si aliter non appareat, neque de commissione judicis, neque de vocatione partis, quoniam in antiquis * verba enunciativa plenè probant, etiam contra alios, & in præjudicium tertii, ut per omnes scribentes in *l. cum aliquis. C. de jure delib. in cap. cum causam, de probat. in cap. Albericus de testib.* etiam si essent incidenter & propter aliud prolata, ut enunciatio confinium. Antõ. Butrigar. in cap. *cum dilectus. de successio ab intestat.* & in *clem. si summus pontifex*: per illum textum *de sentent. excommunic.* latè Jason in *repet. l. admonendi. collat.* 80. *num.* 224. *ff. de jurejur.* Quando fortiùs in his quæ principaliter & propter se enunciantur, & ex conditione actus verisimile est intervenisse, ut hîc.

* Enunciativa in antiquis probãt, de qua regula vide plura apud Cravettam tractatu de Antiquitatibus temporum, ubi hanc quæstionem plenissimè tractat.

78. Unde licet pro actis litis non præsumatur quamvis in sententia enuncientur *cap. quoniam contra falsam, de probat.* hoc fallit in sententia antiqua, ut est textus in cap. *bonæ memoriæ de electio.* firmat Anton. in *cap. in præsentia de renunc.* Bartol in *d. l. admonendi collat.* 7. *num* 31. & Baldus in *l. etenim actione. C. de fide instrum.* & omnes canonistæ in *d. c. quoniam contra falsam*, & in cap. *cum in jure peritus de offic. deleg.*

Et potestas arbitrorum, sive compromissum, probatur per verba enunciativa instrumenti sententiæ arbitrorum latæ ultra quadraginta annos. Ita decidit Guid. Pap. in *consil. 241. incip. quadraginta anni.* Facit Decius in *consil.* 373. Nec obstat quod Paul. Castro in hoc contrarium tenet quantum ad præjudicium tertii, etiam concurrente antiquitate temporis, in *consil.* 139. *pro declaratione, collat.* 2. *lib.* 1. & idem voluit Joann. de monte Specello, quem sequitur Socin. in *d. Authent. si quis in fin. collat.* 1. quia contrarium verius est, prout plenè comprobat Felin. in cap. *sicut collat.* 17. *in* 6. *declara. de judic.* plenius & exactius Franc. Curt. senior. *consil.* 76. *collat.* 2. *& seq.* Et sequitur dom. Alciat. in *d. Authent. si quis in sua gloss. vers. veteribus.* hinc dicit Stephan. Bertrandi in *cons.* 40. *ex testamento lib.* 1. quòd in antiquissimis fides adhibetur instrumento, de assertione & enunciatione, nedum quòd illa assertio facta fuerit, sed etiam de veritate ipsius assertionis. Aut non enunciantur, nec fit de illis ullum verbum, & sic per ipsummet exemplum, apparet ea non intervenisse: Et tunc propter solam antiquitatem non producetur ad plenæ fidei vigorem. Ita notata sentit. Philipp. Decius *d. Authent. si quis. collat.* 5. *fall.* 7.

* Antiquitas quid operetur in probationibus. adde Socinum, *Regula, liber, seu scriptura quantumcunque antiquissima* 438.

79. Ratio est, quia * antiquitas in materia probationum duo operatur: Primum facit præsumi solemnitatem requisitam intervenisse, quamvis non appareat, & omnia præsumi solemniter acta. *l. si filius. C. de petitio. hæredit. l. qui in aliena.* §. *sed & si non adierit. ff. de acquir. hæred* & utrobique per doctores & plenè in *l. sciendum. ff. de verbor. obligat.*

Secundum, probationem minus perfectam supplet, & perfectam corroborat, credibilioremque facit: non autem eam quæ nulla est, de novo inducit, ut suprà dixi. At in illo casu primum deficit, quia præsumptio quæ insurgit propter antiquitatem, tollitur per ipsum exemplum quod exhibetur; in quo apparet illa requisita non intervenisse, ut concludit Paul. *consil.* 81. *in causa quæ vertitur collat.* 3. *versicul. tertio inducit lib.* 2. referr. & seq. Alexand. *consil.* 1. *collat. penult. lib.* 4. Decius in *d. Authent. si quis fall.* 7. *in l.* 1. *collat.* 3. *num.* 7. *C. qui admitti ad bonor. possess. possunt & in consil.* 13. *consil.* 445. *collat. fin. num.* 68. *consil.* 564. *num.* 13. Jason in *l.* 1. *collat.* 5. *versic.* 5. *limita. C. qui admitti. & l. sciendum. collat.* 7. *de verbor. obligat. & in consil.* 148. *collat. fin. versic. secundo respondetur lib.* 4. Matth. de Afflict. *in decisi. Neap.* 107. Ideo hujusmodi exemplum non potest plenè antiquitatis prætextu adjuvari.

80. Tamen quia non deficit secundum quum sit in forma aliquatenus (puta semiplenè) probante, propter antiquitatem in qua non tam exactæ probationes requiruntur, faciet plusquam semiplenam fidem, sive pleniùs probabit quàm si esset recens & suspectum de recenti occultatione originalis. Et adhuc plus probabit si enuncientur solemnitates, quàm si non enuncientur, & in summa judex ex omnibus circumstantiis debet arbitrari, & ita puto, modificanda quæ dicunt Paul. & Decius in consiliis novissimè adductis, quibus repugnare videtur Philip. Decius, *cons.* 341. *num.* 13. & concordanda quæ in diversum idem Paul. tradidit & Alexand. in alterutrum desultans in locis allegatis per Felin. in cap. *sicut collat.* 17. *in* 7. *declara. de re judicat.* ubi videas, quia ab aliis cumulata non transcribo. Et sic intelligenda limitatio quàm tradunt communiter scribentes in *d. Authent. si quis.* dum eam limitant non procedere in exemplo antiquo, quod etiam tradunt Floria. in *l.* 2 *ff. de fid. instrum.* Raph. Curtius. *consil* 158. *collat.* 2. Aretin. *consil* 36. *collat. penult.* Decius. *consil.* 36. *collat.* 1 *&* 2 Jason. *l.* 2. *num.* 5. *C de testam & in consil.* 114. *collat.* 3. *lib.* 1. Ex quibus infertur quòd antiquum exemplum semisolemne, in quo reliqua solemnia deficientia non enunciabitur, facilè, adminiculo probabili adjuncto, plenam fidem faciet; puta si reperiatur in archivo publico, ubi jam diu inter authentica asservatum fuit. Si enim de recenti esset receptum in archivo non putarem ex hoc solo ejus fidem augeri per ea quæ dixi supra *eodem. num.* 24.

*Vide Menochium 1. de arbitrariis judicis.

81. Quanto * verò tempore dicatur antiquitas in hac probationum materia, multùm variarunt doctorum sententiæ. Quidam enim voluerunt antiquum tempus dici quadraginta annorum, ut refert Innoc. in *cap. veniens collat.* 3. *de verbor. signific.* & tenet Anton. in capit. *veniens* 1. *de testib.* in cap. *quid per novale. de verbor. signific.* Alexand. in *cons.* 9. *circa primum de quo quæritur. collat.* 5. *lib.* 1. *consil.* 4. *inspectis his. collat.* 8. *in consil.* 70. *in causa vertente. collat.* 2. *lib.* 2. *vel.* 56. *annorum.* Alexand. *consil.* 90. *num.* 8. *lib.* 6. Alii septuaginta annorum, ut Aretin. in *consil.* 36. *casus est talis. collat fin.* Imò vetustissimum videtur tempus 58. annorum in *l.* 2. § *initium. ff. de orig. jur.* ubi vindiciæ dicuntur vetustissima juris observantia. Et tamen non fuerant ante 58. annos inventa, quando Virginius conquerebatur eam in filia sua defecisse, ut ibi notat Hieron. Cagnol. *num.* 360. Sed facile est respondere, quòd ibi dicitur vetustissima respectu Pomponii jurisconsulti qui hoc scribebat tempore Imperatoris Severi, tractans vetera Romanorum jura, inter quæ illud erat vetustius.

Crebrior est & communis via centum annorum, ut videtur sentire Innoc. in *d. cap. veniens*, & tenet Imol. in *l.* 2. §. *idem Labeo. ff. de verbor. signific.* Imol. Panorm. in *d. cap. veniens.* 1. *de testib.* Paul. *consil.* 139. *pro declaratione in fin. lib.* 1. Alexand. in *l. cum aliquis. C. de jure deliber.* & in *consil.* 6. *viso themate in fin. lib.* 1. *consil.* 209. *viso summario. collat. penult. lib.* 2. *consil.* 83. *num.* 8. *lib.* 3. *consil.* 12. *viso processu. ad fin. consil.* 75. *visis & ponderatis num.* 3. *lib.* 4. *consil.* 89. *excellentissimi collat.* 1. *lib.* 5. *consil.* 129. *num.* 11. *consil.* 118. *num.* 12. *lib.* 6. *consil.* 94 *in fin. lib.* 7. Cæpol. in tract. *de servitut. urban prædio. cap.* 19. Francisc. Curt. senior *consil.* 82. *collat. fin.* Decius in *cap.* 1. *collat.* 4. *de appellat. consil* 13. *num.* 8. Jason. *in repet. l. admonendi. collat.* 80. *num.* 245. *ff. de jurejur.* & in *d. l. cum aliquis*, ubi ita dicit se consuluisse, prout etiam consulit in *consil.* 81. *collat.* 2. *lib.* 1. *cons.* 24. *collat. penult. lib.* 3. *cons.* 148. *in fin. lib.* 4 Stephan. Bertrandi *consil.* 283. *viso processu causæ cœptæ. collat.* 1. *num.* 4. *& collat.* 2. *num.* 10. *lib.* 3.

* Antiquus aut in antiquis quid dicatur.

Sed * pro aliqua resolutione hanc ultimam & communem opinionem non puto veram, nisi in his in quibus requiritur tempus immemoriale, quale secundùm communem doctrinam dicitur esse tempus centum annorum, ut tradit Cyrus Bald. in *l.* 2. *C. de servit. & aqua.* Cæpol. in *d. tract. de servit. urban. cap.* 19. Francisc. Bald. in tract. *de præscrip. in cap. part.* 3. *quæst.* 6. *num.* 24. quamvis aliud velit Cardin. Zabar. in *cap. si diligenti de præscript.* quem seq. Felin. ibi in *fin. & in cap. ad audientiam. collat. fin. eodem titul.* de quo aliàs opportuniùs dicemus.

82. Ubi autem non requiritur probatio temporis immemorialis, puto absque dubio tempus 70. annorum dicendum antiquum: imò etiam tempus quod est ultra 30. vel 40. annos: prout secundùm casus subjecti conditionem probationes certæ non facilè reperiuntur ultra triginta, quadraginta, vel sexaginta annos. Et sic quoties notabile temporis spatium probationes reddit difficiles, dicitur esse tempus antiquum, tam ad effectum præsumendi solemnia intervenisse, quam ad effectum probationes minùs perfectas supplendi & corroborandi. Quare cùm illud tempus non sit à jure determinatum, nec possit determinari, cùm à singularibus & variis factorum circumstantiis dependeat. *l. mora. ff. de usur.* Concludo judicis esse arbitrium, ut tenent Anton. Butrig. & alii canon. in *cap. illud de præsump. per regul. l.* 2. *ff. de jure de lib. cap. de causis de offic. delegat.*

* Antiquum non dicitur minus 30. annis ubi agitur de gravi præjudicio

83. Salvo quòd ubi agitur * de gravi præjudicio alterius, non sufficit ad præsumendam solemnitatem vel aliud requisitum intervenisse tempus minus triginta an-

nis, ut not. Joann. Imol. in *cap. pervenit de emptione & vendi. & infra §. 7. num. 20. cum seq.* Sed ubi agretur de modico vel nullo præjudicio, sufficerent decem anni ad solemnitatem præsumendam. *l. si filius. C. de petit. hered. l. qui in aliena. §. 1. ff. de acquir. hered.* qui textus ita intelliguntur secundùm Bartol. in *cap. 7. mulier habens collat. fin.* Et ita distinguit & resolvit Alexand. *d. l. qui in aliena. in princip. collat. 3. versicul. vel respond. in l. sciendum. collat. 4. ff. de verbor. obligat. in consil. 1. collat. penult. consil. 12. viso processu collat. fin. consil. 17. viso instrumento. collat. 3. lib. 4.* Felin. in *d. c. Alberic. in fin. de testib. in cap. sicut, collat. 15. versicul. 2. adverte. de re judicat.* Jason. in *l. 1. collat. 5. vers. 4. limita. C. qui admitt.* Francisc. Balb. in tract. *de prascrip. in 1. part. 3. part. num. 10. & 11.* Circa solemnitatem autem exempli, quæ consistit in duobus; primum authoritas judicis; secundum, præsentia vel citatio partis; habeo in collectaneis resolutionum mearum duas regulas cum multis declaratis & fallentiis quas ad præsens omitto; tum ne sim justo prolixior, tum ne hîc videar texere repetitionem dictæ *Authent. si quis. vel cap. 1. penult. & fin. de fide instrum. & similium.* Sed ut materiam investiturarum feudalium citiùs absolvam.

* An instrumentum renovatæ investituræ probet feudum?

84. Ultimo quæro, * an instrumentum ultimæ renovationis investituræ probet? Et præsuppono, illud esse in forma authentica, vel aliàs recognitum, & verificatum in se: nec quæro an probet factum ultimæ renovationis in eo contentum, de quo non est dubium per notata suprà *eodem num. 7.* Sed an probet veteres investituras, & plenam & efficacem fidem faciat de feudo, & jure feudi: absque eo quòd præcedentes investituræ, & originalis investitura seu concessio in feudum producantur? Hæc quæstio latiùs patet quàm prima facie videatur. Et ut clariùs & breviùs procedam, facio conclusionem affirmativam, quòd sic, quoniam illud instrumentum est verum originale in se, quum non sit transcriptum ab alio, sed confectum, vel jussum confici animo disponendi, ab eodem qui potest disponere. Et quando fit relatio certa & dispositiva per eum qui habet potestatem disponendi, dispositio valet, quamvis relatio aliter non verificetur: ut patet ex sequentibus. Ex quo infertur primò, quòd instrumentum renovationis hujus tenoris *sicut prædecessor noster tale feudum concessit ita & nos concedimus*: plenè & sufficienter probat originariam concessionem feudi, & illam rem esse feudalem, ita ut idem vasallus vel ejus successor, debeat in omnibus juribus feudalibus, obtinere, admitti, & tractari ab eodem domino, vel ejus successore, etiam si non possit aliter docere de antiquis investituris, vel de ipsa originaria concessione feudi relata in dicto instrumento renovationis. Ita decidit Oldrad. in *cons. 121. collat. 3. versicul. ad secundum.* Joann. Andr. in *addit.* ad Speculat. *de feud. concess. in versicul. instrumentum, Alberic.* Angel. Paul. Jason. in *l. penult. C. de institut. & substitut. sub condit.* Carol. Ruyn. *consil. 31. num. 5.* & latiùs *consil. ultim. lib. 1.*

* Dictio sicut & prout & similes stant causaliter & non cōditionaliter; interdum limitativè, vel adsertivè, adde Alciatum. consil. 1 num. 37. & quid si fuerit dictum prout juris fuerit. v. eundem Alciatum 6. consil. 36. num. 10. vel

85. Et sic ista * dictio *sicut* & idem de dictione *prout, secundum*, vel alia simili, non stat conditionaliter, sed causaliter: unde ista oratio *sicut prædecessor concessit*, vel *secundùm quod prædecessores sui usi sunt*, vel *secundum præteriti temporis morem*, exponitur, id est, quia prædecessor concessit, vel quia prædecessores sui sic usi sunt, vel quia mos præteriti temporis sic obtinuit. textus est in cap. *Abbate S. Sylvani de verbor. signific.* Et hoc habet locum in omnibus dispositivis, hoc est, in illis quæ fiunt animo aliquid disponendi, ut expresè declarat Bartol. in *extravag. ad reprimendum in versicul. pro ut & in l. cum qui §. Julianus 2. ff. de constit. pecun.* & pulchrè Felin. in *cap. 2. collat. 4. versicul. scias etiam de rescript.* sive in contractibus, sive in sententiis, sive in privilegiis, sive etiam in rescriptis, inquantum emanarent ex certa scientia, animo disponendi, ut statim dicam. Et ab habente potestatem disponendi, aliàs secus Francisc. Curtius senior in *l. admonendi char. 3. ff. de jurejurand.* Hieron. Grat. *consil. 122. num. 20. lib. 2.* unde per dicta verba *prout, sicut, secundùm*, & similia, dispositio non suspenditur, nec conditionalis redditur, sed remanet pura & efficax: etiamsi aliter non appareat de causa ad quam dicta verba referuntur, nec opus est eam probare, hinc condemnatus ad aliquid annuum solvendum secundum quòd antecessores sui consueverunt, dicitur purè & simpliciter condemnatus, ut tenet Bartol. & ibi sequitur Paul. in *d. l. cum qui §. Julianus de constit. pecun.* idem sentit. Bartol. in *l. admonendi collat. 2. ff. de jurejur.* & ibi expresè Paul. *collat. 3. versicul. sed quæritur.* Alexand. & pulchrè Paul. loquens de investitura in *consil. 17. in causa decimali lib. 2.* Jason. in *lect. collat. 6. & 7.* & in repet. *coll. 10. & in §. præjudiciales in fin. institut. de action.* & per omnes scribentes in *dict. l. penult. C. de institut. & substit.* Philip. Decius *consil. 169. collat. 2.*

prout sibi placuerit, utrùm hæc verba importent absolutam voluntatē vel arbitrium boni viri. v. Corneum 3. Consil. 173. Ranchinum lib. Conclus. parte 5. cōclus. 91. per l. Thais §. [illegible] ff. de [illegible] dicit.

86. Et illud procedit reciprocè, nedum ex parte domini seu contra ipsum, sed etiam pro ipso contra vasallum, emphyteutam, vel censuarium, qui talem renovationem acceptavit, & sic in ea contenta & specificata recognovit, si enim postea causari vellet se non teneri ad quædam jura specificata, & prædecessores suos nunquam ita fecisse, vel solvi se, teneretur probare & docere de errore recognitionis, cui interim standum, tanquam puræ confessioni & probationi, quia præfata verba non faciunt conditionem, nec suspendunt, ut dictum est.

* Recognitiones simplices probant dominium.

Et quòd hujusmodi * recognitiones etiam simplices, probent dominium & enunciata in eis contenta, latè comprobant Guido Pap. in *decis. Delphin. 272.* ubi dicit ita practicari in judicio, & extra: quod verum est. Idem tradit in *consil. 147. consilium in primo dubio.* & latè Guilielm. in *reper. capit. Raynut. in versicul. & uxorem nomine Adelasiam num. 1006.*

* Prædicta verba sicut, prout quomodo accipiantur in confirmationibus.

87. Secus in * confirmationibus quæ fierent sine causæ cognitione, sive in forma communi: tunc enim dicta verba stant conditionaliter, ut tenet Bartol. in *d. extravag. ad reprim. in vers. prout Baldus in margarita in verb. litera.* Ludovic. Rom. in *cons. 328. præsens consultatio collat. 5. versicul. breviter sciendum.* Felin. in *dicta cap. 2. collat. 4. & 5.* & doctores in locis præfatis. Ratio, quia hujusmodi * confirmatio nihil dat, nihil novi juris confert, nec invalidum validat; non enim fit ad finem disponendi, sed solum ad finem approbandi confirmabile, tale quale est, & inquantum est verum, validum & efficax, si tale est & non aliter. textus in capit. *examinata. de confir. uti. vel. inuti. in cap. quia. diversitatem, de concess. prabend. in capit. inter dilectos. §. porro. de fide instrum. cap. penult. de constitut. cap. illa ne fide. ver.* & pulchrè notat. Oldrad. in *cons. 164. incip. viso privilegio Ludovic. Francor. Regis.* Alberic. in *pri. part. statut. quæst. 21.* Alexand. in *cons. 59. viso instrum. coll. 7. lib. 1.* Decius *cons. 639. ad fin.* Si * autem fieret confirmatio cum causæ cognitione, sed ex certa scientia confirmantis, ad quem spectat disponere; tunc illa verba non starent conditionaliter, sed causaliter. textus est in cap. *penult. uti Anthon.* Panorm. *de confirm. uti. vel inuti. in capit. quoniam abbas*, & ibi gloss. *fin.* & Felin. *ad fin. de offic. delegat.*

* Confirmatio nihil novi juris dat.

* Confirmationis in forma communi, vel ex certa scientia, differentia

88. In tantum quòd etiam si confirmatum esset nullum vel invalidum, validaretur per confirmationem potestatem habentis, scientis nullitatem & vitium confirmati, ut *l. adoptio non jure facta. ff. de adoption. in cap. quotiens de pact. cap. 1. & 2. de transact. & in cap. veniens.* & ibi in *gloss. in ver. confirmatam. eodem titul. cap. dudum de decis.* Oldrad in *consil. 256. factum tale collat. 5.* Bartol. in *l. privilegia. C. de sacrosanctis Ecclesiis & in l. more cum l. seq.* ubi plenissimè per omnes scribentes *ff. de jurisd. omnium Judicum* Cardin. in *cons. 44. quod ratificatio.* Panorm. *cons. 42. illud. collat. 2. lib. 1.* Alexand. *consil. 39. viso. lib. 4.* & *consil. 1. collat. 14. lib. 5.* Philipp. Decius *cons. 341. num. 3.* Sed tunc propriè non dicitur confirmatio, sed nova & principalis dis-

positio, ut notant scribentes in *dict. l. more.* Philipp. Decius in *rubr. collat. 2. de confir. uti. vel. inuti.* adhuc hæc non videtur confirmare in præjudicium tertii. Baldus in procemio *feudorum collat. 14. versicul. item dicit.* Andr. de Iser. Philipp. Decius, *cap. ultim. de conf. util. vel inutil.* quoniam natura confirmationis, sive in forma communi, sive ex certa scientia, non est de novo disponere nec novum jus dare, sed antiquum & præexistens approbare, & semper præsupponit aliquid prius inesse quod confirmetur. Decius in *rubr. de confirmat. uti. vel inuti* unde* utique confirmationi propriè convenit quòd qui confirmat nihil dat. *l. si donatæ. in fin. ff. de donatio. inter virum & uxorem. & dict. l. & quia*, hocque tantum interest inter confirmationem in forma communi, & confirmationem* ex certa scientia propriè loquendo: quòd illa tanquam conditionalis & præsuppositiva non probat confirmatum: hæc tanquam pura & certa fidem de eo facit, non tamen illud in aliquo auget, vel extendit: sed ad illud commensuratur, & ad ejus fines & limites restringitur. *l. Aurelius §. testamento. ff. de liberat. legat.* ita notat Baldus in *l. falsus collat. 1. C. de furtis in tract. statu. in versicul. Apostoli. & in l. nominationes in fin. C. de appellat. & dicit in cap. 1. collat. 1. qui successores feud. dare possunt*, quod* confirmatio est ad aliud relatio & pendet ex illa vel tanquam substantialis, vel tanquam præambula. dicit etiam in *l. adversus in fine C. si advers. rem judicat.* quòd natura confirmationis, est* robur addere confirmato & non* extendere, & sequitur Paul. *consil. 162. visis & ponderatis. collat. 1. lib. 2. consil. 187. notandum est in princip. eodem lib.* Raph. in *consil. 97.* Alexand. *consil. 187. 122. viso puncto. collat. 6. lib. 4.* Corn. *consil. 278. lib. 1.* Jason. *consil. 148. cap. 3. lib. 4.* Philipp. Decius in *d. rubr. de confirm. util. vel inutil. collat. 1.* Francisc. Ripa. *lib. 2. de rescript. respons. 30. collat. 2.* Sic in simili inquit Ulph. in *l. hæredes palam §. 1. ff. de testam.* quòd* declaratio nihil dat, nihil addit, nihil disponit, sed datum significat & ostendit. Adde quæ diximus supra §. 1. *gloss. 4. num. 27.* Dicitur autem confirmatio facta in forma* communi, quando non exprimitur ad longum tenor confirmati, sed confirmans se refert ad illud, & confirmat, sicut sine pravitate, vel sicut justè & legitimè obtentum & possessum fuit. Tunc enim non apparet confirmantem habere animum pure & simpliciter approbandi: sed solum præsuppositivè & conditionaliter si ita sit.

89. Dicitur autem confirmatio facta in forma* speciali & dispositiva, quando enarrato toto tenore confirmati, approbatur, recognoscitur, & confirmatur, à potestatem habente. Tunc enim ex quo fuit plene informatus de facto, & facti veritate & circumstantiis per instrumentum originale confirmati narratum in confirmatione, non intelligitur confirmans conditionaliter & præsuppositivè loqui, sed purè, simpliciter & præcisè: etiam si apponantur illæ clausulæ *prout, sicut, vel secundum quod sine pravitate, justè & legitimè per te, vel prædecessores tuos obtentum* & possessum fuit. Ita declarant Anton. Butrigarjus & Panorm. in *cap. examinata.* & in *c. seq. de confirm. util. vel inutil.* sequitur Philipp. Decius in *rub. collat. 2. cap. 1. & 2. coll. 2. & in d. cap. penult. in princip. eodem titul.* unde in primo casu instrumentum confirmationis in forma communi non probat nec facit fidem de donatione, privilegio, vel alio quovis jure confirmato: sed necesse est de illo docere per instrumentum originale, authenticum, vel alia legitima documenta, nisi quatenus legitima possessione se tueri potest. Secundo verò casu sufficit producere instrumentum confirmationis ex certa sententia, & plenè probat, etiam si aliter non doceatur de originali confirmato. Ita notabiliter decidit Speculat. in *titul. de instrum. edit. §. nunc autem videndum. versicul. in dic.* Panorm. *cap. inter dilectos. coll. 7. num. 5. ad fin.* & ibi latè Felin. *collat. 5. de fid. instrum.*

* Confirmationis natura
* Confirmatio etiã ex certa scientia restringitur ad limites cõfirmati.
* Confirmatio est ad aliud relatio.
* Confirmatio robur addit confirmato, non tamen extendit.
* Interdum supplet defectum formæ, personæ, solemnitatis. v. Baldum in l. ultim. ff. de testam. tutel. Oldradum consil. 157. Marsilium singulari 79 *incipiente Confirmatio*: & *singulari 71. incipiente juramentum*: & *singulari 73. incipiente Approbatio.*
* Declaratio nihil dad sed datum significat
* Confirmatio in forma cõmuni
* Confirmatio in forma speciali.

90. Quod autem hi generaliter dixerunt confirmationem in forma communi non probare, limito nisi essent plures confirmationes & aliquæ antiquæ, vel etiam una antiqua cum possessione vel aliis adminiculis, quia plenè probant per ea quæ diximus suprà *eodem num. 16. 28. 70.* Quod etiam dixerunt confirmationem ex certa sententia per se ad plenam probationem sufficere: limito procedere, ut ex nunc, sive ex data confirmationis, respectu tertii, cui verba narrativa confirmationis non possunt præjudicare, nec operari retractionem ad datam confirmati: nisi de illo appareat per ea quæ dixi supra *eodem num. 16. 37.* Item limito nisi appareat de contrario, puta prætensum confirmatum nunquam fuisse concessum, vel habuisse aliquod vitium quod in confirmatione non fuit expressum: quia tunc confirmatio propter obreptionem & subreptionem, ipso jure non valeret, ut tradit Felin in *cap. inter dilectos. collat. 4. in fin. de fid. instrumentorum*, & doctores. Andr. Alciat. in *l. lege ol. vepræ in sua fin. gloss. in fin. ff. de verbor. signific.* hinc notabiliter decidit Paul. in *consil. 84. quæstio ista ad fin. libr. 1.* quòd confirmatio investituræ facta per Papam, etiam cum clausula ex certa scientia, non validat eandem investituram, nec præjudicat tertio; quoniam confirmans ignorabat invaliditatem investituræ, & præjudicatum iri tertio.

91. Nec operatur clausula ex * certa scientia in his quæ apparent ignorata, ut notat Bartol. in *l. fin. §. idem quæsiit. ff. de condict. indeb.* imò non operatur nisi in his quæ apparet scribentem certò scivisse, vel quæ in jure consistunt, ut notat Baldus in *fine finalis l. C. sentent. rescindi non posse.* Alexand. *consil. 122. in fin.* ubi dixi *lib. 4.* Et secundum prædicta debet intelligi quod vult Speculator in *dicto §. nunc autem videndum. numer. 2. versicul. quod si concessum.* Quòd si cui aliquod privilegium à principe est concessum, puta jurisdictio, vel potestas creandi tabelliones, & processu temporis, quum privilegium revocatur in dubium, nec potest ostendi originale, quòd sit credendum confirmationibus factis per succedentes principes.

Quòd autem dixi in confirmationibus, illa verba *prout, sicut & secundum* stare conditionaliter, nisi aliter de certa scientia & intentione confirmantis appareat.

Idem dicendum in rescriptis, si enim sint rescripta * justitiæ, proculdubio illa, imò omnia verba facti narrativa, stant conditionaliter, & semper inest tacita vel expressa conditio, *si preces veritate nitantur. l. fin. C. de divers. rescript. capit. 2. de rescript.* non enim emanant ad novi juris publici vel privati dispositionem: sed ad juris communis observantiam, & ita tenet Ludovic. Roman. in *cons. 336. circa propositam. collat. 2.* Secus si essent rescripta gratiæ, vel alia, & appareret de certa scientia & intentione rescribentis, ad purè & simpliciter disponendum de narratis & contentis in rescripto, ut sentit. Felin in *dict. c. p. 2. collat. 4. de rescript.*

92. Redeundo ad primam nostram illationem, quæ ultra prædicta multis declarationibus indiget: declaro primò, ut procedat dummodo hujusmodi renovatio non sit omnino incerta, & relativa ad originalem concessionem, sed contineat & specificet saltem substantialia actus, vel ea ex quibus substantialia actus colligi possint. Et sic hæc relatio debet esse explicita, & continere certitudinem de substantia actus, & voluntate disponentis, ut in exemplo posito: *sicut prædecessor noster, prædecessori tuo concessit talem rem in feudum, ita & nos concedimus.* hoc enim sufficit ad intelligendum substantiam, naturam, & qualitatem actus, quæ intelligitur secundum communem & regularem naturam feudi quam habet consuetudo * loci. Simplex enim

* Clausula ex certa scientia non operatur in his quæ ignorata sunt.
* Rescripta justitiæ continent tacite clausulam illã *si preces veritate nitantur.*

feudi concessio intelligitur secundum regularem ejus naturam ut tradit Bald. in *cap. 1. col. 1. de capitul.* Corrad. Jacob. Bellam. Bald. Alvar. Præpos. in *cap. 1. §. fin. quid sit investit.* Jacob. de sancto Georg. in *investit. feud. in vers. qui quidem investio. præstit. juram. fidelit. collat. 17. vers. item noteris.* Et idem in feudo præscripto, quia secundum * naturam actus censetur, ut decidit Bald. in *l. liberti libertæque col. penult. in fin. C. de oper. libertor.* Et idem in omni actu, ubicumque aliter non apparet determinatus, intelligitur secundum naturam actus, quæ debet accipi secundum consuetudinem loci, quæ est ibi jus commune, ut tradit Panorm. in *rubr. de consuetud. per l. quòd si nolit. §. quia assidua. ff. de ædil. edict. cum vulg.* Itaque si cliens vel patronus velint aliquod jus præter communem naturam feudi obtinere debent illud probare per præcedentes investituras, vel alias legitimè.

* Ad loci consuetudinem infeudatio simpliciter facta refertur & ab ea lucem & interpretationem sumit.

* Ex loci consuetudine natura actus debet accipi.

93. Si autem hujusmodi renovatio esset indeterminata respectu rei vel contractus, vel alicujus ex substantialibus actus, nihil operaretur, nisi per præcedentes investituras vel originalem concessionem determinaretur. Relatio * enim etiam dispositiva, si non apparet illud ad quod fit relatio, nihil operatur, nisi quatenus in se est certa & specifica. *Instit. de legat. §. sed si uxori. ver. sed si quam acceperit. l. si non designata, C. de fals. caus. legato adjecta l. si sic legatum. §. 1. ff. de leg. 1. l. legavi. ff. de liberat. legat.* Bald. Paul. in *l. 1. in fin. C. de Episc. & Cleric.* Paul. in *consil. 17. in causa decimali. lib. 2.* Aretin. *consil. 76. diligenter visis col. 2. Capol. consil. crim. 69. in fin.* Barbat. inter *consil.* Alexand. *consil. 55. num. 6. lib. 4.* Felin. *cap. 2. col. 5. de rescript.* Jason. in *l. penult. num. 7. C. de institut. & substitut. in l. admonendi in lect. collat. 17. & in repet. col. 10. ff. de jurejurand.* Philip. Decius in Authent. *si quis in aliquo documento, col. fin. de edend.* Francisc. Ripa. *libr. 2. de rescript. respond. 6. collat. 3.* & ita debet intelligi gloss. 1. Alciat. in *dict. Authent. si quis.* ut loquatur in relatione non causata vel incerta, aliàs generaliter accipiendo malè dixerit.

* Si non constet de relato, relatio etiam dispositoria nihil operatur nisi, &c.

94. Declaro secundò, ut si appareat originalis concessio, ad quam refertur hæc renovatio, debet renovatio omnino secundum illam regulari & determinari: quoniam hujusmodi relatio intelligitur facta limitativè ad relatum, si de illo constet & appareat: quamvis si non appareat, stet merè causativè in dispositivis, & dummodo in hac dispositione referente habeatur certitudo de substantia actus, & voluntate disponentis, ut dictum est. Hæc est sententia Bartol. in *d. extravag. ad reprimendum. in vers. prout.* circa medium *& in l. edita. col. penult. C. de edend. seq.* Alexandr. in *consil. 46. visis. col. 6. lib. 1.* Decius in *d. l. edita. col. penult. num. 95. & in consil. 374. col. 2. num. 4.*

Ex quo sequitur, si per originalem concessionem ad quam fit relatio apparet non esse feudum, sed emphyteusim, locationem, vel quid aliud, non valet hujusmodi renovatio tanquam erronea, & errore detecto & verificato. Idem si in renovatione specificantur plures certæ qualitates, conditiones, & pactiones feudi: & per concessionem originalem appareat alias esse conditiones, qualitates, & pactiones; quia stabitur originariæ concessioni. Alexander. in consil. 9. *ponderatis his, col. pen. lib. 5.* ubi concludit si quis fecerit se investiri nomine fratris & sororum secundum tenorem aliarum investiturarum, si appareat ex investituris antiquis, ad quas facta est relatio, quod sorores non erant investiendæ, nullum jus illis quæsitum fuit per ultimam investituram tanquam erroneam. Hinc etiam vult Cardin. *consil. 92. favendo pupillis. in princip.* quod nova investitura etiam habens aliam formam quam antiqua, non facit feudum desinere esse paternum, si appareat tale esse ex antiquis investituris, ad quas refertur.

95. Et sic quamvis dispositio relativa probet & valeat secundum sui formam, & quatenus est certa & specifica. Tamen apparente originali relato. non valet quatenus ab illo discrepat. facit *l. in testamento 1.* ibi Socin. *ff. de condit. & demonstrat.* Felin. Decius. *in cap. quoniam abbas. in fin. de offic. deleg.* Decius *in cap. 2. collat. 3. de rescript. in l. edita. collat. pen.* in Authent. *si quis in aliquo documento. collat. fin. C. de edend.* in *consil. 63. col. 3.* facium quæ dixi. *supra §. 1. gloss. 5.* & plenius infrà §. 35. *num.* 10. & §. 52. *gloss. 2. num. 4. ad primam investituram esse recurrendum.* facit quod vult Bald. in *l. 2. versic. ulterius nota, C. de error. advocat.* quòd si * quis respondit confitendo positionem, addit tamen *prout in tali instrumento continetur,* quòd si ibi non sic teneatur, illa positio non habetur pro confessata, licet dixerit confiteor. & sequent. Paul. ibi Ludovic. Roman. in *consil. 294. hæc confessio.* Alexandr. *consil. 3. in causa & liter. in princip. lib. 2. consil. 8. videtur fortasse. in fin. lib. 4. Corn. consil. 9. prætermittendum est. in fin. libr. 1.*

* Confessio relata ad aliud non valet, si aliter appareat in relato.

96. Ex his patet nimis indistinctè locutum Oldradum *in d. consil. 121.* & ejus compilatorē Joan. Andr. *in d. addit. ad Speculat. de feudis in princip.* dum dixerunt non vitiari renovationem, etiam si originaria concessio in ea relata vera non esset, nisi concedens illa non existente non fuisset concessurus, quod habet necesse probare, quia imò non tenetur probare se non fuisse concessurum. Sed eo ipso quod apparet de defectu, nullitate, vel diversitate primæ concessionis, detegitur recognitio fuisse erronea, & retro nulla, quamvis enim non sit conditionalis conditione suspensiva, nec etiam sit aliquo modo conditionalis in sui forma, quatenus est. Certa & specifica, & quamdiu non apparet de relato: habet tamen conditionem, & limitationem implicitam, ad substantiam & tenorem primæ concessionis ad quam tacitè vel expresse refertur. facit quod hæ recognitiones non sunt titulus, ut dicam infra §. 12. *num.* 22. Et hoc nisi constaret quod concedens sciens nullam esse præcedentem concessionem vel investituram, vel non tanta includere, faceret hujusmodi renovationem animo de novo disponendi ut in ea continetur: quia tunc valeret non tanquam renovatio, sed tanquam nova & originalis concessio, attenta mente & intentione contrahentium magis quàm forma verborum. Et idem ex parte clientis esset dicendum, si sub gravioribus oneribus, vel aliarum rerum suarum adjectione scienter recognosceret per ea quæ latè diximus supra *eod. §. 1. gloss. 5. num. 34. & sequent.*

97. Secundo principaliter infertur ex quæstionis solutione, quod sicut instrumentum renovationis probat principalem concessionem feudi, ita etiam probat extrinsecas qualitates & cōditiones feudi, quatenus in eodem instrumento exprimuntur. Unde si in eo fiat mentio quod feudum sit paternum vel antiquum, hoc sufficit ad plenè probandum quod sit tale, ad hoc ut collaterales & aguati succedere possint, excluso patrono, qui eos excluderet in feudo novo, in locis in quibus vigent consuetudines compilatæ per Obertum: quia apud nos non * habent locum hæ differentiæ per ea quæ diximus suprà ad fin. rubr. quum tamen horum terminorum quandoque mentio sit facienda in hoc opere.

* Idem testatur Molineus supra in fine procemii, num. 117.

Feudum novum * est, quod de novo concessum, sive infeudatum fuit in personam primi investiti, in quo initium cepit. *cap. 1. in verb. novam investituram dico. qui testes sint necessar. ad novam investitut. probandam. in usibus feud.* Paternum dicitur quod incœpit à patre vel alio ascendente, usque ad quartum gradum, inclusivè, puta avo, proavo, abavo. Antiquum verò quod incœpit ab ascendentibus ultra quartum gradū, puta ab atavo, tritavo, vel superioribus. Non me latet quosdam modernos tenere feudum proventum ab atavo esse paternum: sed errant, quoniam atavus est in quinto gradu, & sic ultra quartum ascendentium: hæc traduntur in usibus feud. in cap. 1. §. *hoc quoque* ubi declarat Bald.

* Novum feudum vel paternum vel antiquum quid sit: de quo vide plura apud Joannem Thomam de Marinis tractatu *de generibus &*

qualitate feudorum, ubi multis explicat quid sit feudum ex pacto & providẽtia antiquum: item ex pacto & providentia novum: ad hæc quid antiquum sive paternum.

de success. feud. in can. 1. *de grad. success. in feud. in can.* 1. *de natur. success. feud.* Vide Alex. *conf.* 30. *num.* 5. cum ibi additis per *anc lib.* 2.

98. In feudo novo non succedunt etiam fratres investiti, sed soli descendentes masculi, non autem fœminæ, nisi sint in investitura expresse comprehensæ, quibus deficientibus revertitur ad dominum. Inter * feudum paternum & antiquum non est differentia, nisi sicut inter antiquum & magis antiquum, quæ non differunt specie. Sed uniformiter succedunt etiam fratres vel alii proximiores agnati ultimo defuncti vasalli, dummodo sint descendentes à communi parente, à quo primo cœpit feudum. Et sic in effectu subtiliter intuendo quantum ad hoc non differunt feudum novum antiquum vel paternum, quia semper soli descendentes primi investiti, à quo cœpit feudum succedunt: alias feudum revertitur ad dominum, ut rectè considerat Francisc. in *tract. feud. part.* 1. *quæst.* 8. *versic. primus effectus.* Verum est quòd quanto feudum est antiquius, tanto verisimiliter supersunt plures lineæ & personæ descendentium à primo & communi stipite à quo cœpit feudum, omnes habiles ad succedendum feudo, & sic tanto difficiliùs à communiter accidentibus feudum est reversibile ad dominum quanto antiquius.

* Non est propriè differentia inter feudum paternum & antiquum.

Itaque verba * enunciativa renovationis probant istam qualitatem in ea expressam. *l. optimam. C. de contrahend. & commit. stip.* Sed illam non disponunt, nec de novo imprimunt feudo, si non adsit unde poterit patronus probare contrarium per originariam concessionem feudi per prædicta.

* Enunciativa verba renovationis feudi probant qualitatem in ea expressam.

99. Et hoc nisi constet de certa scientia & intentione patroni tempore renovationis, ita ut colligatur adfuisse animum disponendi, quòd feudum licet novum, haberet vim & naturam paterni, vel aviti, aut antiquioris feudi. Hoc enim eadem ratione tempore renovationis investituræ vel ex intervallo fieri potest. Sicut ab initio in concessione novi feudi potest infeudare * *jure paterni, vel antiqui feudi*, & tunc assumit vim & effectum paterni & antiqui. *Et ut clariùs & pleniùs quàm cæteri hactenus declarem ubi si simpliciter esset concessum moriente vasallo sine masculis ex se natis feudum rediret ad dominum. Si sit concessum jure paterni feudi, succedunt fratres vasalli ex latere paterno, vel illis præmortuis eorum filii, vel nepotes, seu quicunque descendentes masculi à patre vasalli, & excludent patronum perinde, ac si feudum cœpisset à patre vasalli. Sed descendentes solum ab avo vasalli, puta patrui & progeniti ab eis, non admittentur, utpote extranei & alieni ab investitura feudi. Similiter si sit concessum jure feudi aviti, succedent omnes descendentes ab avo paterno vasalli. Idem dicendum si sit concessum jure feudi proaviti, & sic de singulis. Et notanter dixi *ab avo paterno*, de quo solum in materia feudali (secundùm tamen prædictas consuetudines feudorum) intelligitur, quando fit mentio de avo simpliciter. Idem si de proavo vel de aliis. Frustra enim intelligeretur feudum cœpisse ab avo materno, quia descendentes ab avo materno non possunt succedere eidem avo in feudo, nec aliis masculis progenitis ab eodem avo per lineam virilem, sicut nec mater istorum posset succedere, & sic nec descendentes ab eis. Sed soli succederent agnati per virilem sexum conjuncti, alioquin rediret ad dominum.

* Clausula, *jure feudi paterni vel antiqui.*

100. Et hoc nisi expresè esset concessum feudum * *jure feudi aviti, tam avi paterni, quam materni.* Hæc enim nedum important perinde esse ac si infeudatio prima fuisset facta avo paterno, & avo materno. Sed etiam quòd descendentes per fœminam possunt succedere, & patronum excludere: idque ex necessaria consequentia & aperta mente, ex quo conceditur vel renovatur feudum huic vasallo, tanquam si idem feudum cœpisset a suo avo materno, & sic necessariò præsupponitur & disponitur matrem fuisse habilem; & hunc filium fœminæ esse habilem, ad succedendum matri vel avo materno, in eodem feudo. Idem posset argumentari in primo gradu ascendentium, quando expresè esset concessum jure feudi paterni & materni. Sed hæc longiori disputatione & discussione indigerent, & nihil ad consuetudinum nostrarum interpretationem conducerent: quare ne nimis avocer à proposito, ad illud redeo.

* Clausula, *jure feudi aviti tam paterni quã materni.*

101. Si autem sit additum *etiam * jure feudi antiqui*, tunc etiam descendentes ab atavo vasalli succedent, quoniam atavus est in quinto ascendentium gradu, & ab illo incipit feudum denominari antiquum; sed non puto quòd descendentes à tritavo vel ulterioribus admittantur, quia non est dictum quod feudum sit antiquissimum, sed simpliciter quòd sit vel censeatur antiquum. Et sic sufficit attingere & verificari usque ad primum gradum antiquitatis tantum, qui est in atavo, nec debet ulteriùs fieri extensio: quoniam hujusmodi clausula in feudo verè novo, contra naturam actus adposita, ex quo semel in aliquo efficaciter operatur, debet in reliquis restringi, ut minus lædatur jus commune & natura actus. *l. si quando in princip. C. de inoffic. testam. notatur in l. fin.* §. *si in computatione. C. de jure deliberandi & in l.* 4. §. *toties. ff. de damn. infecto.* Tum in dubio debet fieri interpretatio contra certantes lucrum ex verbis. *l. veteribus ff. de pact. cum simil.* Et in dubiis & generalibus quod minimum est accipitur. *l. apud Julianum* §. *scio. ff. de legat.* 1. §. *semper in obscuris. ff. de reg. juris.*

* Clausula *jure feudi antiqui* noviter exposita.

102. Et quòd hæc verba jure feudi paterni vel antiqui, faciant feudum quantumvis novum sortiri vim & effectum paterni vel antiqui, tenet And. Iser. in *cap.* 1. *de controvers. feudi apud pares terminanda* Bald. Martin. Laud. Præpos. in *c.* 1. *de alien. feud. pater.* Bald. in *cap.* 1. *col. penult. an. agnat. vel fili.* Alva. post Jacob. Ardizo. in *cap.* 1. *col. fin. de vasallo decrepita ætat. & in cap.* 1. *de gradib. succed. in feud. practi.* Papin. in *for. lib. quo agi. ad revoca. feud. in gloss. nec superstit. ex eo liber. masculin. in fin. in versic. rursum quæritur.* Jacob. de sancto Georg. in *investit. feud. in versic. nobiles in fin.* & diffusissimè Franc. Curtius senior. *consil.* 48. *memoriæ recolen* 2. *col.* 3. 4. 8. 12. & in *repetitione ejusdem consil.* 49. *col.* 24. 25. & in *consil.* 50. *col.* 1. & 2. Francisc. in *tractat. feud. part.* 1. *quæst.* 8. *col.* 2. ubi opiniones & rationes utriusque partis amplissimè cumulant. nolo transcribere: sed ultra eos addo quòd hanc eandem opinionem tenent Bartol. Socin. inter *consil.* Alberic. Brun. in *consil.* 10. *visa. quæst. col.* 4. doct. Zasius in *epit. feud. part.* 3. Idem etiam consuluit Jas. in loco in quo exactius & fidelius scripsit, videlicet in *consil.* 1. *lib.* 3. & *consil.* 136. *lib.* 4. quamvis in contrarium desultaverit, & malè, in *cons.* 57. *col.* 5. *lib.* 1. & *consil.* 180. *col.* 6. *lib.* 2. & quamvis in prælud. *feud. col.* 25. *num* 88. tractet hanc quæstionem, sed tanquam dubius & in aqua hærens, nihil decidere audeat. Et hæc est vera & communis opinio, quoniam * legi & naturæ feudorum derogat tenor investituræ, & feuda magis dependent à lege conventionis, quam à jure scripto vel consuetudinario, ut sæpè dictum est.

* Tenor investituræ derogat legi & naturæ feudorum.

103. Contraria autem opinio, quam tenuit Oldradus *consil.* 178. *quidam nobilis.* Alberic. *in dictionario, in versicul. novum.* & plures alii relati per præfatos doctores ad quos remitto, non est vera, quamvis Andr. Tiraquel. qui post primam nostram editionem eos cumulavit, videatur eos sequi *in tract. de retract. proximitat.* §. *triginta secund. num.* 37. cum sequentibus. Sed eorum opinio non potest procedere, nisi quando dicta verba essent inserta, non per modum clausulæ principalis, nec seriosè, nec

nec in principali narratione & dispositione actus, sed solùm incidenter in verbis executivis, breviter & velut inadvertenter elapsa. Tunc enim puto quòd non inducerent nedum dispositionem, sed nec simplicem probationem per se sine aliis adminiculis. *argumento clement. 1. in fin.* & quæ ibi notantur *de preben l.* Et ita limito primò resolutionem nostram. Secundò limito & salvo opinionem contrariam, quando talis clausula esset apposita inter non intelligentes ejus effectum quod non est præsumendum, sed esset probandum. Tertiò, quando esset simpliciter apposita in renovatione, & non esset dictum non obstante quòd feudum sit novum, vel non sit adeò antiquum, vel aliàs non appareat de certa scientia & animo ita de novo disponendi, & cum hoc per præcedentem investituram vel originariam infeudationem ostenderetur de contrario, & sic appareret dictam clausulam fuisse appositam per errorem.

104. Vel quartò quando etiam ex certa scientia & animo disponendi esset apposita, sed à non habente potestatem immutandi & deteriorandi conditionem feudi, ut in Episcopo, Abbate, vel alio prælato ecclesiastico, qui non possunt nisi ex causa justa, & servatis solemnibus de novo infeudare, nec etiam solita infeudari renovare, vel de novo concedere, mutatâ formâ solitâ. contra utilitatem ecclesiæ *cap. 2.* & ibi canonistæ *de feud.* unde si in renovatione feudi novi, vel non adeo antiqui, apponerent dictam clausulam etiam ex certa scientia, & animo disponendi. nihil agerent. Idem si in nova etiam solemni, nisi etiam respectu dictæ clausulæ esset servata omnis solemnitas requisita. Ita tenent Bald. in *prælud. feud. in 3. division. col. 11.* Laud. in *cap. 1. col. 7. qui feud. dare possunt.* Imol. in *d. cap. 2. col. antep. de feud.* Paul. *consil.* 253. de utroque *lib. 2.* & tetigi supra *num.* 85. Alexand. latè in *consil.* 10. *ponderatis his quæ in themate lib. 3.* Jacob. in *investit. feud. in versic in feudum. col. 2. vers. ponamus Episcopus.* Hanc quartam limitationem amplia etiam si prælatus diligens cum toto capitulo, in quo essent viri providi, apponeret dictam clausulam jur feudi, paterni, & antiqui cum juramento: quia nec hoc sufficit sine debitis solemnitatibus; de quibus in cap. *sine exceptione 12. quæst. 2. per tot. in fin. de reb. Eccles. non alienand. in antiq. & in 6. per textum in l. jubemus nulli in princip. ibi nec si omnes. C. de sacros. Eccl.* Bald. in Auth. *hoc jus porrectum. C. eod. tit.* quamvis contrarium velit in *d. 3. divis. feud.* in quo reprobatur ab omnibus, ut per Martin. Laud. in *d. cap. 1. qui feud. dare poss.* Jacob. in dicto versic. *in feudum col. 2.* & ne singulos doctores prolixè recenseam, latè per Jason. *in prælud. feud. col. 26. num. 91.* Francisc. in *1. part. feud. quæst. 8. col. 3.* & novissimè per Zasium in *epist. feud. part. 3. col. pen.* Nec obstat gloss. *fin. in d. Auth.* hoc jus porrectum, allegata per Bald. quia loquitur in * mutuo, quòd per Episcopum vel alium prælatum cum suo capitulo efficaciter contrahi potest & obligare Ecclesiam, ut nec sit necesse creditori ulterius probare pecuniam versam in utilitatem Ecclesiæ, ut notant præfati doctores & habetur per canonistas in *c. 1. de deposit.* per legistas in *l. civitas. ff. si certum petat.* quia in mutuo non agitur de alienatione rei prohibitæ, nec de actu prohibito.

* Confessio sola prælati & capituli sufficit ad obligandum Ecclesiam in mutuo.

Eandem quartam limitationem sublimitant præallegati doctores quando talis clausula esset in instrumento antiquo, & istud non habet dubium per ea quæ diximus supra *eo. num.* 59. & 60. & ea quæ sequuntur.

105. Ego ulteriùs sublimito quantùm ad probationem: Si * enim vasallus Ecclesiæ ostendit unum simplex instrumentum ab Episcopo vel alio prælato acceptum renovationis investituræ de suo feudo. quod fortè ibi enunciatur esse paternum vel antiquum: dico quòd per istud instrumentum plene probatur primò concessio ipsa feudi, quæ præsumitur præcessisse valida & solemnis. Secundò, probantur qualitates & conditiones feudi in eo explicatæ, etiam si faciant pro vasallo contra Ecclesiam, ut hîc. Et sic etiam in feudis ecclesiasticis procedit solutio, & resolutio quæstionis nostræ. Nec obstat quòd præfata renovatio est facta forte per solum Episcopum, vel prælatum, ad quem tamen spectat, utpote in his quæ spectant ad ejus mensam, vel administrationem, vel per solum capitulum ad quod solum spectat, ut in his quæ spectant divisim ad ejus administrationem, ut notatur per Panorm. & alios in *c. edoceri. de rescript.* Et quòd assertio vel confessio facta per prælatum vel capitulum maxime seorsum, non præjudicat, imò nec probat, quum sit persona prohibita, non habens potestatem illud disponendi, & sic est necesse per alias probationes legitime probari; juxta doctrinam Bar. in *l. si fortè.* per illum textum. *ff. de castrens. pecul.* & in *l. donationibus* ubi late per Bald. Salic. Paul. Alexand. Jas. Dec. Philipp. Corn. de *collat. C.*

* Renovatio feudi quod in dubio probet.

106. Quia respondeo, quòd ex quo vasallus est in possessione feudi, & illarum qualitatum feudalium in renovatione enunciatarum, non tenetur aliud probare, sed debet in sua possessione tueri, quod procedit etiam si non vasallus, sed Ecclesia possideret feudum, sed virtute prehensionis feudalis etiam quantocumque tempore sic possedisset, quia talis possessio exceptis juribus dominicis, non est ad commodum Ecclesiæ, sed vasalli, & per eam omne jus, & omnis possessio vasalli conservatur, qualis erat tempore prehensionis, sicut in creditore, qui extra jus & executionem pignoris, non sibi, sed debitori possidet, ut late declaravimus supra *eodem. § 1. gloss 4 quæst. 2.* Unde quandocunque justa offerenti vasallo debet feudum restitui, in eadem qualitate, jure & possessione, in quibus erat prehensionis tempore, nec habet Ecclesia fundatam intentionem contra vasallos suos, vel emphytheutas, & similes, quòd omnis proprietas & dominium utile ad eam spectet, nisi doceant & ostendant de valida infeudatione vel concessione, ut late tradam *infra* §. 73. Tuendi ergo sunt in eorum possessione donec prælatus si possit probet de contrario. Et * quòd sufficiat etiam vasallo ecclesiæ, vel unam solam puta ultimam investituram seu renovationem feudi tanquam antiqui ostendere episcopo, ad hoc ut teneatur episcopus eum investire tanquam de feudo antiquo, sive secundum qualitatem ultimæ renovationis, etiam si nec præcedentes investituras, nec originalem concessionem feudi ostendat. Decidit express. Alberic. in *l. non est novum. ff. de legibus.* & in suo dictionario. *in ver. novum.*

* Sufficit etiam vasallo ecclesiæ ultimã investiturã ostendere.

107. Et optime facit quòd si * vasallo mortuo sine liberis, patronus vel alius feudum defuncti novum esse dicat, & illud vendicet. agnatus autem defuncti proximus, paternum esse contendat, tunc onus probationis incumbit ei qui novum dicit, & pendente quæstione agnatus in possessione feudi constituendus & conservandus est. Textus sunt expressi in *cap. unico. ad fin. de gradib. success.* & in *c. 1. in princip. si de feud. defunct. content. sit int. dom. & agnat. vasall. in usibus feud.* Et sic patet quòd in dubio feudum præsumitur esse paternum vel antiquum, non autem præsumitur novum nisi probetur. Philip. Dec. *consil.* 252. *num.* 6. *consil.* 269. *num.* 5. Si enim esset novum, facile haberi & ostendi possent instrumenta, vel aliæ probationes novæ & ultimæ infeudationes, quæ si non possent recuperari vel ostendi, non immeritò præsumeretur infeudatio antiqua, utpote de cujus recenti principio doceri non potest. Et hoc proprie & indubitanter procedit, quando vasallus vel ejus hæredes reperiuntur in possessione feudi. & ita expresse loquuntur præfati textus & hoc tenent Jacob. de Bellam. Alvar. in *d. cap. unico. de grad. success. in feud.* Alvar. in *d. c. 1. si de feud. defunct. content.* & ibi Cardin. Alex. inferens magis favendum agnatis quàm domino, quia dominus non negabat feudum, sed qualitatem feudi, & confitendo feudum confitebatur vasallum possedisse tem-

* Feudum in dubio non novum, sed antiquum præsumitur.

pore mortis. Sed certè etiam si negaret feudum idem esset, ex quo vasallus vel ejus hæres reperitur in possessione, secus si ipse dominus possideret, ut not. Alexand. *consil.* 10. *ponderatis his. in fin. col.* 1. *lib.* 3. quod intellige quando dominus possidet non jure prehensionis, nec tanquam patronus sive dominus feudalis, sed pleno jure tanquam rem de mensa sua, per ea quæ *suprà* dixi, & ita sentit Fransisc. in *tract. feud. part.* 1. *quæst.* 8. *col.* 4. *versic. Illud tamen.* & etiam quòd præsumatur antiquum, & non novum, tenet Jas. *consil.* 114. *col.* 2. *num.* 2. *lib.* 1. Udalri. Zasius in *epito. feud. part.* 11. *cap.* 2. *conclus.* 2. quod est sanè intelligendum secundum prædicta. Adde quæ latè dicam *infrà* §. 145. *in illa quæst. An bona immobilia relicta a defuncto præsumantur esse de conquæstu, an verò de antiquo patrimonio?*

108. Non obstant adducta in oppositum, quia primò possunt procedere, si vasallus nullo modo possideret, sed prælatus nomine ecclesiæ esset in vera possessione feudi, tanquam proprii & de mensa, nec haberet vasallus ullum remedium ad recuperationem possessionis, sed vendicaret certa prædia, quæ prætendit esse feudum suum, ad quod probandum produceret. dictum instrumentum renovationis, quia tunc nec præjudicaret, nec probaret contra ecclesiam, sed esset necesse ostendere originalem infeudationem validam & solemnem, vel aliàs legitimè fidem de ea facere. Secundò possent procedere in instrumento originalis infeudationis; ratio, quia per illud apparet rem quæ conceditur esse pleno jure ecclesiæ concessionis tempore, cum aliter non possit res de novo ab ecclesia in feudum concedi. Et sic jam ecclesia habet per hoc intentionem fundatam. Et tamen per illud instrumentum non apparet, nec de causa justa alienationis, nec de solemnitatibus ad hoc requisitis; sed solum de concessione prælati vel capituli, quæ non probat, nec disponit. Itaque constat concessionis tempore vasallum nondum fuisse vasallum & nullum jus, nullam possessionem in re habuisse, nec etiam quicquam acquisivisse per talem contractum, de cujus defectu & nullitate apparet: ex quo necessariò sequitur rem remansisse in jure, & pleno dominio ecclesiæ, ut priùs. Longè alia ratio in instrumento renovationis, per quod apparet vasallum esse possessorem feudi, & nihil in vasallum de novo confertur, nihil de novo disponitur, sed dudum dispositum præsupponitur. Et sic fundata est intentio vasalli & non ecclesiæ, nisi in solo jure feudali & dominico. Et sic debet vasallus in omnibus secundùm naturam feudi obtinere, & tractari tanquam vasallus.

109. Ex quo enim non agitur de feudo novo constituendo, sed feudo olim constituto renovando vasallo, vel ejus hæredi in possessione existenti, resultat præsumptio juris, quòd feudum sit antiquum, vel paternum, ut dictum est, & sic confessio & recognitio de hac qualitate antiquitatis feudi, facta etiam per solum prælatum, sine capitulo vel alia solemnitate, est valida, & efficax: quoniam habet juris præsumptionem pro se: quo casu non procedit, quod allegatum fuit, confessionem prælati, vel ejus verba enunciativa, non præjudicare ecclesiæ, ut notat Panorm. in *cap. si diligenti. in* 3. *notab.* per illum textum *de præscriptio.* Ex quibus patet quòd vasallis, emphyteutis, vel censuariis ecclesiæ, existentibus in possessione, longè utilius est solum instrumentum renovationis ostendere, vel potius solam possessionem allegare, quàm ostendere titulum originalem defectivum, & minus solemnem. Et quandoque * deterius est malum titulum habere, quàm prorsus carere titulo. ut not. Innoc. in *cap. dudum super ver. confirmatio. in fin. de decim.* An autem hujusmodi titulus nullus possit juvari præscriptione, vel solemnitatum præsumptione, & quantum temporis ad hoc requiratur, pro præsenti sublisto, ne videar diversarum materiarum velut sylvam quocunque loco, & quavis occasione congerere, latius & opportunius declaraturus infrà suo loco. Et quæ dicta sunt de hujusmodi renovatione feudi, eadem intelligenda sunt de renovationibus & recognitionibus emphyteuseos, census, & similium, quum sit eadem ratio.

* Tatius est nullum ostendere titulum quàm defectivum.

110. Sed hîc sese offert pulchra quæstio. An dicta clausula (de * qua supra *num.* 101.) operetur ut feudum etiam in agnatos invito patrono alienari possit. Et an eo excluso admittantur agnati ad successionem feudi? Hanc bicipitem quæstionem per effusas allegationes tractat. dom. Andr. Tiraquell. in *tract. de retract. proximita.* §. 32. *à num.* 31. vsque ad *num.* 40. quam inducit ad decisionum quæstionis de fundo quæsito ex pecunia dotali, qui ex pactis dotalibus proprius est, ut hæredum mulieris quæ postea illum extraneo vendit. An cognatus mulieris retrahere possit? Et cum tam multos hinc inde respectu feudi citaverit, mirum est cum præteriisse Carol. Ruyn. *consilio* 5. *lib.* 1. ubi hanc quæstionem de feudo specialiter & latè discutit. Nos autem quia hæc biceps quæstio consuetudines Insubriæ (quæ ad nos ubi feuda sunt patrimonialia non pertinet) respicit breviter & ἀναλυτικῶς procedendo ad primum caput quæstionis dicimus quòd operatur ut feudum in agnatos proximiores alienari possit dummodo descenderint ex patre, avo, proavo, vel abavo recipientis si est concessum jure feudi paterni per not. *supra eod. num.* 97. vel etiam ab atavo per lineam semper masculinam si est concessum etiam jure feudi antiqui. Quia quilibet stipulari * potest non solum hæredibus: sed etiam successoribus suis vel causam habituris aut etiam jam habentibus mediatè vel immediatè, & sic haud dubiè vera est opinio Baldi in *cap.* 1. *col.* 1. *vers. extra not.* & ibi Mart. Laud. & Card. Alexand. *tit. de alien. feudi patern. fac. l. quicumque desertum.* & ibi Luc. à Penna. *c. de omni agro desert. lib.* 11. idem Bald. in *c.* 1. *col.* 5. *versic. demum quærit gloss. in tit. an agnat. vel filii. & in cap.* 1. §. *hoc quoque de success. feud.* ubi Alvarot, & præpositus Mediolanens. idem tenent. & *cap.* 1. *ad fin. de vassall. decrep. ætat. & in cap. primo de success. frat. sive de grad. success. in feud.* Idem Martin. Laud. & Præpos. Mediolanens. in *cap.* 1. §. *porro. qualiter olim feud. alien. poterat.* Cæteros prætereo, quia hoc est indubitatum contra ipsum patronum, cui sufficiet emptori vel causam habenti vasalli vel ejus hæredis ostendere se esse de linea verbis dictæ clausulæ comprehensa; valet enim hæc clausula indistinctè quando non agitur de præjudicio tertii, ut per Stephan. Berttandi *consil.* 1. *num.* 99. *lib.* 1. impressorum per Simonem Vincentium.

* Cum dominus dicit se dare feudum, jure feudi antiqui.

* Stipulari quisque potest successoribus suis etiam mediatis.

111. Sed superest dubium si vasallus alienavit in * remotiorem de dicta linea. An proximior ab eo avocare possit? De quo non est dubium in feudo verè paterno vel antiquo, ut *c.* 1. §. *Titius filios si de feud. defunct. content. sit int. dom. & agnat.* & ibi Præpositus. Mediolanens. Bald. in *l. imperialem. col.* 3. *de prohib. feud. alien. per Federic. in usib. feud.* Carol. Ruyn. *consil.* 8. *num.* 4. *lib.* 1. Sed in feudo novo concesso sub præfata clausula contrarium dicendum est, quia dicta clausula prodesse non potest his qui non sunt hæredes nec causam habentes ab investito, qui non potuit extraneis qui non sunt de descendentibus suis stipulari vel requirere. *l. stipulatio ista* §. *alteri de verb. obligat. l. qui tutela* §. *nec paciscendo. ff. de reg. jur. ubi in annotat.* hoc ampliavi etiam in feudis, etiam in fratre ipsius investiti ut etiam tenet Alexand. *cons.* 22. ubi in annot. dixi: idem Alexand. *consil.* 10. *num.* 5. *lib.* 3. ubi dicit quod etiam si esset facta mentio de agnatis, habentur pro non adjectis *l. si mihi & Titio. ff. de verb. obligat.* nisi investitus nomine illorum recepisset tanquam procurator & negotiorum gestor. & secuta esset ratihabitio l. si ego. *l. penult. ff. de negat. gest.*

* Proximior an possit retrahere & revocare feudum alienatum remotiori.

112. Et quamvis Bald. in *c.* 1. *col. ult. si vassal. feud. privet. cui deferat. in usib. feud.* Bald. Salicet. in *l. ult. C. res inter. alios acta.* Jacob. Alvar. *c.* 1. *de fratr.*

de novo benef. investiend. Jacob. de sancto Georg. in *tract. feud. versic. nobiles.* Franc. Curt. Senior *cons.* 48. *col.* 4. *col.* 14. *cum seq. consil.* 49. *col.* 36. *cum seq.* teneant speciale esse in fratre investiti. Tamen hoc nominatim refellit Alex. in *d. consil.* 10. *col.* 2. & ad jura allegata per Bald. respondet quod ibi non acquiritur fratri ex conventione fratris facta super feudo, sed acquiritur sibi ex suo proprio pacto facto inter fratres, & ibi in annotat. hoc comprobavi. Ita etiam latè tenet Francisc. Curt. junior. *tract. feud. part.* 2. *quæst.* 7. *versic. Secunda cadit dubitatio*, ita etiam latè tenet Carol. Ruyn. *consil.* 5. *lib.* 1. Ego etiam in annotat. ad Alexand. *consil.* 22. *lib.* 5. dixi quod in feudis, quia habent obligationem mutuam & onerosam, tanto magis exigitur ratificatio. Idem Alexand. *consil.* 24. *collat.* 2. *lib.* 5. Addit Ruynas in dicto *consil.* 5. *lib.* 1. quod ratificatio sequi debet ante mortem concedentis. Anthon. Butrigar. *in c. ultimo de confess.* & ibi Joan. Imol. dicens quòd licet scriptura semper loquatur, tamen non potest acceptari post mortem scribentis. Quamvis ergo vi dictæ clausulæ feudum accipiat omnes qualitates feudi antiqui etiam respectu agnatorum à stirpe descendentium, verum est in casibus in quibus valere potuit concessio etiam quoad agnatos, ut quia feudum præsentes & accipientes vel præsens recipit pro eis qui re integra & intra tempus congruum, ratum habuerunt juxta notata per Philipp. Deci. in *l. contractus numero* 21. *de reg. jur. & in consilio* 226. ubi in annot. dixi. Nihil enim in hoc speciale est in feudis nec in fratre, ita quod si recte investitus alienaret penitus extraneo, nullus ejus agnatorum haberet jus revocandi. Sed reverteretur ad dominum qui non posset excludi nisi per masculos descendentes investiti qui eis succedere potuit, & satis tacitè supputatus est. Cæterùm dicta clausula remanet ad modum investiti quatenus expressè vel tacitè vult uti cedendo uni dictorum agnatorum cui voluerit, vel relinquendo proximiores sub genere dictæ clausulæ comprehensos hæredes suos ex testamento vel ab intestato. Cætero quin nequeunt dominum excludere.

113. Nunc obiter ad incidentem illam quæstionem de retractu proximitatis. Andr. Tiraqu. in loco præfato *numero* 42. rectè decidit non esse locum retractui. Quia dicta clausula * quòd *fundus emptus habeatur pro hæredio*, non valet in præjudicium tertii: hæc ratio parum pungit, quia tempore pacti dotalis tertius ille emptor nullum jus habebat. Ideo punctualis ratio est, quia dictum pactum factum est ad commodum ipsius mulieris ad exclusionem mariti, utque mulier posset liberiùs disponere & testari. & sic non potest trahi medium ejusdem *l. quod favore. C. de legibus. l. nulla juris. ff. eo.* Et sic pactum non debet contra eam retorqueri, faciunt quæ dixi infra. § 78. *gloss.* 1. *quæst.* 7. *numero* 104. & plenius. §. 184. omnia etiam pacta dotalia intelliguntur ad argumentum dotis & favorem mulieris *l.* 1. *ff. solut. matrimon. l. debite col. sequent. de pact. dotalibus.* Ex his habes resolutam hanc quæstionem multo dilucidiùs, quàm si per formam sinuosæ, & implicitæ distinctionis eam complexissem, ut priùs animo conceperam. Et sic finis uberrimæ materiæ hujus §.

* Clausula, *fundus habeatur pro hæredio* quid importet?

---

* Olim fuit sextus.

§. IX.*

SI le vassal ne baille son denombrement dedans quarante jours. aprés qu'il aura esté reçeu par son Seigneur en foy & hommage, iceluy Seigneur peut saisir ledit Fief, & y commettre Commissaires, jusques à ce que ledit denombrement luy ait esté baillé: mais il ne fait les fruits siens, & en doit rendre compte le Commissaire, aprés iceluy denombrement baillé.

SI vasallus non tradat catalogum feudi, infra quadraginta dies postquàm in fidem patroni admissus est, potest patronus prehendere feudum, & commissariis regendum committere, donec sibi traditus fuerit catalogus. Non tamen faciet fructus suos, sed eorum rationem reddere tenetur Commissarius, catalogo patrono tradito. Hoc dicit.

Epitome. HIc proprie non ponitur pœna vasalli catalogum non offerentis secundùm legem feudi, & §. præcedentis, quum nihil amittat de suo, nisi forte interusurium feudi & fructuum, & temporis intertrimentum, aut si quod aliud emergat damnum in consequentiam, quod non habet rationem pœnæ: Sed in hoc. §. ponitur modus quo patronus authoritate sua, & manu dominica, potest compellere vasallum, ad confectionem & editionem catalogi.

SUMMARIA GLOSS. I.

1. *Catalogi editio duo complectitur, & in utroque est individua.*
   Pluralis numerus verificatur in singulari & è diverso.
2. *Q.* 1. *Plures vasalli ejusdem feudi tenentur in solidum collectivè præstare unum catalogum.*
3. *Q.* 2. *Quid si ab uno ex vasallis integer catalogus offeratur?*
4. *An conditio* individua *possit ab uno ex pluribus impleri?*
5. *Solutio quæstionis.*
6. *Difficultas impedit commissionem pœnæ qua incipit à præcedenti obligatione facti.*
7. *Q.* 3. *Cæteri vasalli possunt imputare catalogum traditum ab uno ex eis.*
   Possunt tamen singuli singulos integros vel diversos catalogos offerre.
8. 9. *Q.* 4. *An catalogus prosit ad obtinendum manum levatam etiam de re non comprehensa in catalogo?*
10. *Solutio quòd non.*

GLOSS. I. IN VERBO.

Denombrement.

* Catalogi editio duo complectitur, & in utroque eſt individua.

NON repetendo quæ dicta ſunt in princip. §. præcedentis, advertte quòd obligatio qua tenetur cliens tradere catalogum ſecundum legem feudi, * duo importat. Primum eſt dinumeratio, videlicet ut res omnes clientelarias & ſubclientelarias, & univerſa jura feudi, clare & ſigillatim in ſcriptis exprimat. Secundum eſt agnitio, videlicet ut omnia in illis ſcriptis contenta, agnoſcat, ſe tenere à patrono in feudum, ratione hujus feudi, & ea eſſe omnes res & omnia jura quæ ſciat ejuſdem feudi. Et hujuſmodi obligatio in utroque capite eſt facti individui, quod inter plures vaſallos, vel varios vaſalli hæredes non dividitur, etiam ſi feudum inter ſe diviſerint, ut poſſunt: ſed nec in effectu multiplicatur, ut ſtatim dicemus; quia etiam poſt diviſionem vaſallorum remanet ſemper unum feudum, ut prius, & dixi *ſupra*. §. 2. *gloſſ*. 4.

* pluralis numerus verificatur in ſingulari, & contra.

1. Quæro primò, certum eſt quòd textus hujus & præcedentis. §. loquens ſingulariter * in cliente & patrono, habet etiam locum pluraliter, ſive ſint plures vaſalli unius domini, vel contra, ſive ſint plures & patroni & clientes, & ſemper ratione unius feudi: quia ſicut diſpoſitio concepta verbis pluralis numeri, quando vis non conſiſtit in numero, verificatur etiam de proprietate ſermonis in ſingulari per jura allegata *infra* §. 35. *gloſſ*. 3. *in fin*. Ita diſpoſitio ſingularis numeri etiam in pluribus proprie procedit textus in *l. in uſu juris. ff. de verbor. ſignificat.* notant gloſſ. & doctores in *l. ex duobus in princip.* per illum textum *ff. de vulg. & pupill. in l. cum inter veteres.* & ibi Baldus *C. de fideicommiſſa. liber.* & maxime in verbis legis, ut notat Bartol. in *l.* 1. §. *ſed & ſi incertum in fin. ff. de vent. in poſſeſſ. mitt.* notat Jaſ. in *l. qui filiabus.* §. 1. *in princip. ff. de leg.* 1.

* Plures vaſalli ejuſdē feudi tenentur in ſolidum collectivè præſtare unum catalogum.

2 Unde quæſtionis eſt an ſinguli vaſalli teneantur ſingulis patronis dare hujuſmodi catalogum? breviter reſpondeo quòd hujuſmodi obligatio eſt facti, & individua obligatione & ſolutione. Et ſic * ſive ſint plures vaſalli à primordio inveſtituræ, ſive ex poſt facto, ut unius vaſalli plures hæredes, tenentur omnes ſimul conficere & præſtare unum integrum catalogum totius feudi. Et licet ex vi obligationis individuæ teneantur ſinguli in ſolidum, tamen ex natura actus quantum ad formam ſeu modum ſolutionis, tenentur omnes ſimul ſive collective. Itaque ad perfectam liberationem, non ſufficit unum ex eis præſtare in ſolidum totum & integrum catalogum totius feudi. Sed debent omnes ſimul præſtare & agnoſcere, ut diximus ſuprà. §. 2. *gloſſ*. 4. *quæſt*. 5. *in fin*. Ratio quia intereſt patroni catalogum ab omnibus vaſallis approbari, & ut articuli controverſi cum omnibus diſcutiantur & decidantur: quia diſpunctio & concluſio facta cum uno aliis non noceret, nec præjudicaret in portionibus eorum. Et ſic impoſſibile eſt integrum & ſolidum catalogum cum effectu offerri & præſtari ab uno ſolo ex vaſallis ejuſdem feudi. Et ſi ſint plures patroni tenentur vaſalli ſingulis in ſolidum, ſtricto jure obligationis, non tamen in effectu tenentur uni ſoli ex eis in ſolidum præſtare, nec ſingulis ex eis ſingulos totos catalogos. Sed omnibus ſimul ſive collectivè unum catalogum, qui debet ab omnibus recipi & approbari, & articuli ſi qui ſint controverſi cum omnibus diſcuti & diffiniri. Quamvis enim hujuſmodi obligatio propter individui naturam, juris utilitate multiplicetur in ſingulis activè & paſſivè. Tamen in præſtatione & effectu non multiplicatur, ſed eſt unica obligatio ab omnibus vaſallis ſimul tanquam ab uno, omnibus patronis ſimul tanquam uni ſolvenda: quum non ſit niſi unicum feudum, & unius titulus feudi. Hæc probantur per ea quæ latè *ſupra* §. 2. *gloſſa quarta quæſt. 6. non repeto.* faciunt quæ dixi in *ex tricat. labyrinthi dividui & individui.*

3. Secundo quæro, Quid ſi unus ex vaſallis fidelitatem patrono præſtitit pro parte ſua feudi, (quod poteſt, ut diximus in *d. gloſſ*. 4. *quæſt*. 1. & 5.) ſed lapſis quadraginta diebus, vel alio tempore in renovatione feudalitatis præſtituto, cæteri vaſalli adhuc remorantur, & nolunt cum illo convenire in uno & integro catalogo, & forte omnia clientelaria obſequia detrectant, ille ne ex defectu dinumeramenti iterum manum dominicam patiatur, vel ut ab ea injecta liberetur, adit patronum, & offert integrum totius feudi catalogum, forte eundem vel omnino ſimilem, quem quondam à patre ſuo tunc unico vaſallo oblatum idem patronus approbaverat ſubſcriptionibuſque & ſigillis ſuis munierat: patronus recuſat ab iſto toto recipere, & petit ab omnibus vaſallis ſimul præſtari & recognoſci. Utrùm interim ex defectu catalogi poſſit totum feudum etiam hujus diligentis & devoti vaſalli partem ad manum ſuam revocare, vel retinere juxta hunc §.? Videtur quòd ſic per prædicta, quia non eſt verum quod offeratur integer catalogus cum effectu, ex quo non offertur niſi ab uno habente partem ſolum, & qui pro portionibus reliquorum non poteſt offerre, nec validare, agnoſcere & confirmare hunc catalogum, & ex perſona vel difficultate hæredis vel hæredum, non debet obligatio immutari, nec patroni conditio deterior fieri.

* An conditio individua poſſit ab uno ex pluribus impleri.

4. Tum conditio * individua, pura conſiſtens in facto plurium, ſi requirat factum omnium ſimul, ſive ex natura actus, ut redditio rationum geſtionis communis, ſive ex voluntate diſponentis, qui noluit factum, puta ſtructuram templi, monumenti, vel navis, per alterum tantum: etiam in ſolidum, ſed per omnes ſimul fieri, non poteſt per alterum, etiam ſolidum præſtare nitentem, in aliquo impleri. Ita quòd alterius mora, vel quævis ceſſatio, alterius conatum in totum impediet, & conſequenter alterius liberationem, imò etiam libertatem quantumcunque favorabilis ſit. textus in *l. pen. in princip. ff. de condit. & demon. in l. ſi ita fuerit.* §. *item quæri poteſt.* & §. *ſeq. ff. de manumiſſis teſtam. in l. ſi quis ita.* §. *ſi duo ff. de ſtatu lib.* notant gloſſ. & doctores in *l. ſi plures. C. de condit. inſert.* At conditio præſtandi hujus catalogi, nedum eſt altero, ſed utroque modo individua, & ab omnibus ſimul implenda. Primò ex natura actus, quia ſi feudum eſt pluribus commune, neceſſariò ipſa recenſio jurium feudi, eſt communis & inſeparabilis, & non poteſt totum feudum per alterum tantùm recenſeri. Et licet rationes geſtionis communis, poſſint quandoque per alterum (ſolida reliqua ſolvere offerentem) in ſolidum reddi, tamen impoſſibile eſt totum feudum per alterum in ſolidum recenſeri cum effectu, quum non poſſit ab eo ſolo, vel cum eo ſolo, diſcuti & approbari catalogus feudi, cujus diſcuſſio & concluſio eſt effectus, ſcopus, & velut plenum implementum, & ſatisfactio hujus obligationis. Secundo, quia concedens feudum ad onus hujus catalogi, veriſimiliter noluit quòd alter ex vaſallis vel hæredibus poſſet ſolus ſolidum catalogum præſtare, quum id non poſſit cum effectu fieri: ſed eſſet inutile, & in totum patroni intereſt ab omnibus ſimul præſtari. Igitur uno non præſtante, à nullo præſtari videtur, & omnium conatus utilitas & liberatio impeditur, prout in ſimili in obligationibus facti individui, uno ex hæredibus debitoris cōtrafaciente, omnes con-

trasfacere videntur, & tenentur, licet adversus contrafacientem habeant recursum, & actionem in id quod eorum interest. textus in *l. 2. §. Item si in facto. & in l. seq. & l. 4. §. Cato. ff. de verb. obligat.*

* Solutio.

5. His * non obstantibus contrarium puto, quia licet inspecta tenui juris subtilitate, & forma obligationis, non offerat quod debetur, utpote quod in facto omnium vasallorum simul consistit. Tamen inspecto præsenti statu, & eo de quo agitur, videlicet in implendo conditionem hujus. §. ad effectum manus dominicæ injectionem evitandi, constat quòd eam propriè & verè implet in solidum quantum ad primum caput, quod est agnitio mutuam & reciprocam implicans obligationem, inter patronum & clientem: verum est quòd propriè non implet, nisi pro parte sua, sed cùm facit quicquid in se est, etiam respectu totius feudi cujus offert integrum catalogum, nec possit ulteriùs, censetur in solidum conditionem hujus §. implere, saltem eatenus ut ex illius defectu non possit, nec debeat portio sua prehendi, nec retineri. Quia omnino id agit ut non sit nec dici possit esse in mora respectu hujus §. cujus consequenter conditio in more fundata deficit respectu sui. Et sic concluditur quod si hic vasallus offerat catalogum pro parte tantùm, nihil agit, nec poterit in aliquo tutus esse à manu dominica. Si autem offert integrum catalogum totius feudi, nec per eum stat quominus secum respectu portionis suæ, vel una cum cæteris vasallis totius catalogi dispunctio fiat, sufficienter paret conditioni & legi feudi. Probatur, quia satisfacit verbis & menti hujus. §. De verbis constat, quum de sola traditione dunumeramenti sonent, sed hic integrum tradidit dunumeramentum: de mente constat, quia facit quicquid in se est, nec remanet in aliqua culpa vel mora, & sic contra eum nonpotest esse locus hujus prehensioni, quæ permittitur & conceditur solum ad compulsionem cessantis & negligentis vasalli.

6. Tum hæc conditio hujus. §. *si cliens non tradat catalogum*, incipit à præcedenti dispositione & obligatione. §. præcedentis quæ est facti, & sic * difficultas impedit & moram & pœnam committi. *l. si vehenda. §. penult. ff. de leg. Rhod. de jactu. l. 1. §. libet. versic. si frater de collat. dot. cum similibus.* Et istud implementum prodest huic soli vasallo implenti, non autem cæteris negligentibus, quorum portiones sive divisæ, sive indivisæ, poterunt prehendi vel retineri à patrono. *argum. l. penult. C. de condition. insert.* Nec obstat quòd d. *l. penult.* loquitur in dispositione incipiente à mera conditione: hìc autem loquimur in dispositione incipiente à præcedenti obligatione, in qua in oppositum regula est, implementum sive solutionem unius omnes liberare, & omnibus prodesse, quia istud implementum est hujusmodi ut respectu aliorum non habeat effectum, nec satisfaciat patrono. Nec * mihi succenseat doctior aliquis, quòd hæc quæstio nullam habeat dubitationem, etiam prima facie in sensu cujuslibet ratione utentis, prout & multæ sunt hujusmodi in hoc opere, quæ majore fortasse opera & anxietate tractari videntur, quàm sit. non enim id ago, ut suapte naturâ facilia difficilia appareant, nec nodum (ut aiunt) in scirpo quæro; sed fundamenta ipsa & radices decisionum evoluere omni cura & inquisitione laboro, quæ in levioribus quæstionibus clariùs nonnunquam aperiuntur, & quibus apertis fit methodus ad rectum judicium & resolutionem arduorum & difficilium dubiorum, quorum aditum penitus occlusum necesseest, nisi quibus contingit nedum in levioribus quæstionibus rectum ferre judicium, sed etiam judicii & decisionis veram causam & radicalem rationem intelligere & reddere posse. Imò sine istis experientiâ docente videre est alioquin doctos & expertos fœdè in levioribus quibusdam labi & hallucinari.

* Difficultas impedit commissionem pœnæ quæ incipit à præcedenti obligatione facti.

* [illegible]

7. Tertio quæro, An * cæteri vasalli possint imputare integrum catalogum patrono traditum ab uno ex eis? Dicendum indubitanter quòd sic, etiam si tradens nomine suo limitatim pro se dumtaxat tradidisset, quia catalogus continens res communes, in effectu est communis eorum quorum res sunt, volentium eo uti, eumque approbare.

* Quot Catalogi dandi patrono

si plures sint hæredes: an plures, vel unus sufficiet?

An autem possint singuli diversos dare catalogos? Dicendum quod particulares, puta portionum suarum non possunt invito patrono. Sed tenentur in unum integrum constare, etiamsi possideant portiones suas pro diviso, etiamsi patronus tali divisioni consenserit, sine divisione feudi, & sine alio præjudicio juris sui; universales autem catalogos possunt singuli offerre, etiam in aliquibus discrepantes. Et hoc quantum ad effectum hujus. §. ad obviandum prehensioni feudi. Sufficit enim oblatum esse catalogum, integri formam præ se ferentem, cujus dispunctio tam in excessu, quàm in defectu, & aliis circumstantiis in causa ordinaria reservatur. ut infrà §. 10. alioquin sequeretur magnum inconveniens, videlicet quòd ignorantia unius ex vasallis, defectuosum catalogum offerentis, fortè malitiâ colludentis cum patrono, noceret aliis vasallis pleniorem catalogum offerentibus: non sunt igitur compellendi ad concordandum in uno uniformi catalogo, ad evitandum prehensionem feudi, de qua in hoc §.

8. Quarto quæro, lapsis istis quadraginta diebus vasallo adhuc cessante in oblatione catalogi patronus secundùm formam hujus. §. manum suam & commissarios adhibet feudo, postea vasallus tradit patrono catalogum, sed * defectivum, quia certum prædium feudi, puta quoddam pratum non est in catalogo expressum, sive per malitiam vasalli, sive ex simplici oblivione & inadvertentia, sive ex errore scriptoris: patronus hoc advertens non levat manum simpliciter, sed relativè ad catalogum, & mandat commissariis feudi, ut rationem reddant vasallo totius feudi, cúmque liberè frui sinant secundùm catalogum per eum datum, excepto. d. prato in eo non comprehenso. An hoc possit facere & ad manum suam d. pratum retinere? Videtur quòd sic. primò, quia respectu hujus prati in catalogo non comprehensi, non est verum dinumeramentum esse datum, nec esse satisfactum dispositioni & conditioni hujus & præcedentis. §. Et sic hoc respectu non cessat, sed semper perseverat causa hujus prehensionis feudalis. Igitur saltem eatenùs debet perseverare prehensio, & retineri potest pratum sub manu dominica. Tum sicut totum feudum potest retineri, quamdiu in totum differtur præstatio catalogi: & ita quælibet pars feudi videtur posse retineri, quamdiu illius non datur descriptio *argumento l. qua de tota, ff. de rei vend. cum vulgar.* imò fortiùs videretur totum feudum retineri, imò etiam de novo prehendi posse, propter omissionem vel defectum catalogi in aliqua re vel parte feudi: quoniam obligatio catalogi conficiendi & præstandi est individua, ut dictum est, & sic nisi in solidum & integraliter præstatur, nihil factum videtur, sed omissio cujuslibet partis totum vitiat. *l. 4. §. Cato. ff. de verborum obligat.* & aliis suprà allegatis Prætereà nullam injuriam facit patronus, qui clienti catalogum offerenti feudum manumittit conformiter & limitatim ad catalogum per eum oblatum, & contenta in eo, imò ad plenum satisfacit voluntati & petitioni clientis, qui offerendo certum catalogum, eo ipso asserit in eo totum feudum descriptum. Et sic petendo manumissionem feudi, solùm petit de descriptis in catalogo: nec videretur ullomodò ferendus, si ampliorem relaxationem rerum feudalium peteret, quàm ferat catalogus per eum descriptus & oblatus. Igitur justè facit patronus retinendo pratum in catalogo non comprehensum, saltem donec in eo describatur per vasallum, tum ratione consuetudinis & legis feudalis, tum propter factum, & culpam vasalli, qui de se tantùm queri, & sibi tantùm imputare potest.

* Catalogus non plenus seu defectivus utrum faciat locum recentioni feudi, ut tantisper dominus lucretur fructus

9. In contrarium tamen argumentari potest, quoniam hujusmodi prehensio non conceditur à consue-

tudine, propter vitia, errores, & alios defectus oblati catalogi, sive in exprimendo, sive in tacendo, sed solùm propter defectum confectionis & traditionis catalogi, quo semel tradito vel oblato, statuit consuetudo cessare prehensionem dominicam. Et quantùm ad vitia, errores, excessus, vel defectus catalogi, de quibus potest esse contentio inter patronum & clientem, consuetudo aliter providet, disponendo quod infrà quadraginta dies à die traditi catalogi, teneatur patronus illum discutere, & ea describere in quibus corrigi, suppleri, vel emendari vult, alioquin lapsis 40. diebus, si non tradatur emendatio, cliente eam postulante, habetur catalogus pro approbato in sui forma, ut infrà *eodem* §. 10. ubi latiùs dicetur. Et sic videtur quòd quantùm ad dispositionem §. nostri, quod veritas, perfectio, seu approbatio catalogi non sit in consideratione, sed solùm ipsa traditio vel oblatio catalogi, qui saltem prima facie sit in forma generalis vel universalis catalogi totius feudi. Et quamdiu post hos 40. dies cessat hujusmodi traditio vel oblatio, licet patrono prehendere & retinere feudum. Et illâ traditione vel oblatione semel factâ, statim manumitti & restitui debet, imò ipso jure liberatur totum feudum, & quicquid prehensum fuit, & nihil retineri potest prætextu contentionis futuræ, super expressis vel tacitis in catalogo. Et per hæc respondetur ad allegata pro prima parte, quia sola traditio catalogi posteà dispungendi satisfacit dispositioni hujus. §. & facit in totum cessare causam hujus prehensionis feudalis. Et hoc nisi respectu vasallorum, quia contumaces sunt plures vasalli, secundùm ea quæ nuper diximus in *quæst.* 2. Si igitur mera oblatio catalogi facit cessare prehensionem jam factam, multò fortiùs impedit faciendam, ut dicemus infra. §. 10.

10. Sed his nonobstantibus concludendum est pro prima parte, duplici peremptoriâ ratione; primâ, quia respectu hujus prati non est verum dicere ullum catalogum esse datum, ut dictum est; secundâ, quia ut ex hypothesî colligitur, cliens non agnoscit patronum ratione hujus prati. Igitur debet manere prehensum, nec debet ullo modo manus domininica levari, quia per prius necesse est, *advoner ou desavoner*, id est (ut sæpe dictum est) agnoscere vel abnegare patronum, nisi in certis casibus fallentialibus tactis, *supra.* §. 1. *gloss. fin. in princip.* in quibus non sumus. Unde fortiùs dico quòd si vasallus non ex errore amanuensis omiserit illud pratum, sed ex eo quod dicat illud non esse de feudo, nec moveri feudaliter ab isto patrono, poterit patronus de novo prehendere idem pratum ex defectu hominis, & fructus suos facere secundùm formam §. 1. *supra eodem.* Secus si vasallus poneret in catalogo illud pratum tanquam sub feudum. Patronus autem contenderet esse de domanio feudi, vel alias controversia inter eos oriretur super juribus, oneribus, & qualitatibus feudi vel partium ejus. Hujusmodi enim controversia non impedit quin interim & statim à catalogo oblato manus levari debeat, prout latiùs tractavi & distinxi *infra* §. 10. ubi videas. * Solutio.

SUMMARIA GLOSS. II.

1. *Hi 40. dies possunt ex pacto breviari.*
2. *Potest dominus petere catalogum statim via actionis.*
3. *An vasallus teneatur statim* advoüer *ou* desadvoüer?
4. *Q.* 1. *De prehensione facta ex defectu hominis & catalogi.*
5. *Q.* 2. *An hic §. habeat locum, si vasallus non per patronum, sed per Iudicem manu suprema fuerit receptus.*
6. *Factum Judicis censetur factum partis.*
7. *Verba in dubio demonstrant, non limitant.*
8. *Solutio. quæst.* 1.
9. Q. 3. *Fatalia hujus §. non currunt quamdiu pendet lis de patronatu; nisi litigantes consentiant.*
10. 11. *Imò nec ea finita, donec sit certificatus vasallus à victore patrono.*
12. *Quid nova mutatione superveniente infra hos 40. dies solvitur?*
13. 14. *Qui cum alio contrahit scire debet, quid causa, imò qualiter.*

GLOSS. II. IN. VERB.

Dedans quarante jours.

* Terminus 40. dierum quando & à qua die currere incipiat.

HI quadraginta dies incipiunt continuè currere ab * ipsa admissione in fidem, & non priùs, *ut hic & §. præcedenti*, & hoc vi consuetudinis, sed benè ex pacto, *ut infrà eodem num.* Et sic si vasallus debitas oblationes fidelitatis fecerit, nec admissus quacumque causa fuerit, non tenetur esse sollicitus de conficiendo vel tradendo catalogo. Idem si eas non fecerit, quia nondum ad eas tenetur, ut quando induciæ sibi debentur. Idem si dominus inducias fidei voluntarias, seu conventionales simpliciter dederit vasallo, quia in consequentiam tacitè censetur inducias catalogi dedisse, sed liberali concessioni suæ potest legem, quam vult, apponere. *l. legem, C. de pact.* dando enim inducias ad se causa fidelitatis veniendi usque ad annum, sive propter sui, vel vasalli impedimentum, vel aliàs, potest apponere clausulam, quòd mittatur catalogus infra 40. dies continuos vel longiùs, aut de consensu vasalli brevius tempus, quo lapso poterunt officiales domini prehendere ex defectu catalogi, tantum etiam si expresè non caverit dominus, ut posset ex hac causa prehendere. Hæc enim obligatio pura est, non in diem, ut etiam textus indicat ibi, *s'il ne baille dedans quarante jours.* Et sic tempus non apponitur differendæ obligationi, sed compulsioni per viam prehensionis. Et in §. præcedenti tempus apponitur simplici executioni facti.

2. Potest enim dominus omissa prehensione statim agere, ut vasallus condemnetur catalogum cum agnitione fidei præstare. Et si reus non revocat in dubium actorem esse suum feudatarium dominum, non potest impedire, quin ad hoc condemnetur, habita tamen congrua dilatione, non minori consuetudinaria, & absque impensis, si non fuit in mora. Nec potest excipere priùs se recipiendum in fidem, quàm petitio actoris ostendit eum esse paratum, imò etiam contentari homagio, quod ipsi traditioni catalogi inest. Cujus etiam approbationi inest vera investitura vasalli, seu receptio in finem: ad hunc etiam finem fiunt duo catalogi originalia, unum penes domi-

num, alterum penes vasallum remanens.

3. Sed si reus velit defendere aut alium laudare an teneatur statim *advoüer ou desadvoüer*, id est, abnegare vel cognoscere? Respondeo, non, quando dominus venit per viam actionis. Idem si per viam prehensionis, quam interim reus patitur non petens provisionem, adusque decisionem litis, ut dicemus *infra* §. 45. Quid enim si reus prætendit fundum esse censualem vel allaudialem, & actor metuens damna & interesse, non audet à prehensione incipere? Tunc ergo reus potest sine periculo commissi dubitare de libello actoris, vel etiam simpliciter negare libellum: aliud est enim Gallicè *nier*, aliud *desadvoüer*; simplex enim negatio simplex abnegativum est, sive nuda dubitatio sit, sive etiam positiva & actualis negatio, *ut l. inter stipulantem in princip. de verbor. obligat.* Sed *le desadveu*, seu abnegatio, de quo loquitur consuetudo infra §. 30. non est simplex abnutivum, sed implicat refutationem & actualem contradictionem facti, & rejectionem quæ impedit efficaciam prehensionis. Habet enim hanc emphasim, qua negat etiam quasi possessionem feudalem actoris, & affirmat abnegantem esse in actuali contraria possessione libertatis. Id quod non facit simplex negatio, quæ ut non impedit prehensionem, ita non inducit periculum commissi, sed abnegatio tollit interim prehensionem, saltem provisionaliter, ita periculo commissi diffinitivo subjicit domino probante. Quòd si reus tantum alleget censum vel homagium ab alio prætendi, congruam dilationem ad eum vocandum habebit.

4. Quæro ergo primò, quid si initio facta est prehensio ex defectu fidei & dinumeramenti ut sæpè fit? Respondeo, adjectio dinumeramenti inutilis est, nisi in casu induciarum conventionalium sub hoc onere finitarum, ut nuper *num.* 1. quia tunc statim tenet prehensio ex utroque capite, quia hoc casu contingit inducias quoque dinumeramenti dandi lapsas esse. Quòd si hæc prehensio fiat post lapsas inducias dinumeramenti, sed adhuc pendentibus induciis fidei conventis, sufficit dominum declarare, quod hanc prehensionem non sustinet nisi ex secundo capite, & quod non prætendit lucrum sed impedimentum fructuum: in istis enim prehensionibus patrimonialibus non ita rigidè proceditur contra exequentem, ut in executionibus forensibus, de quibus infra. Sed extra dictum casum si non valet prehensio ex capite defectus fidei, nullo modo valet, & ea mentio dinumeramenti inutilis est, nec vitiat, sed vitiatur. Amplio etiam si jam feudum fuisset plures annos apertum etiam tempore possessionis hujus vasalli. Quia quamdiu dominus cessavit, licuit vassallo sibi vigilare. *infra.* Sed interim antequam vasallus sit in fidem admissus, an possit catalogum offerre & cogere dominum, ut infra quadraginta dies impugnet, vel pro approbato habeatur *ut infrà* §. 44. Respondeo, non nisi ex justa causa & cognita, hoc enim sine captione domini fieri debet.

5. Quæro secundò, patrono injustè recusante, vasallus authoritate regii diplomatis, & judicis competentis, fuit in fidem admissus per manum supremam, an haberet locum hic textus ut infra 40. dies ab ista admissione teneatur catalogum tradere, alioquin possit feudum prehendi? Videtur quòd non. Tum primò, quia illa admissio in fidem facta est invito & dissentiente patrono, in vim sententiæ contra eum latæ, quæ eidem prodesse non debet. *l. evidenter, ff. de exception. rei judic.* Tum secundò quia illa admissio non fuit facta à suo & proprio patrono, prout videtur requirere hic textus ibi, *Apres qu'il aura esté receu par son Seigneur*, unde quia non adaptantur verba, non videtur adaptari dispositio; nec consonat huic §. quòd hi 40. dies incipiant currere contra vasallum ad commodum patroni, qui eum non admisit, sed recusavit admittere in fidem. Resolvendo dico, aut in sententia disponitur de præstatione catalogi, & illud est observandum, quod est clarum; aut nihil fuit de hoc dictum: & tunc videtur indistinctè habere locum dispositio hujus §. Ratio, quia illa sententia de recipiendo vasallo in fidem per manum supremam, fuit lata & missa executioni cum patrono, vel eo vocato, qui non appellavit, vel alias in rem judicatam transivit, & sic sententiæ & executioni acquievisse videtur, & vasallus voluntate sua taliter receptus censetur. textus in *l. ab eo. C. quomodo & quand. judex in l. fin. C. de sentent. quæ si. cert. quantitat. in l. hi qui, C. de appellat.*

6. Et talis admissio facta à judice, æquipollet admissioni patroni, & illi attribuitur, sicut * factum ju- *Factum
dicis censetur factum partis. *l.* 1. *C. si in caus. judic.* judicis cé-
pignus captum sit. l. profectitia dot. §. sed & si proponas, ff. setur fa-
de jure dotium l. si ob causam, C. de evictio. Ale- ctum par-
xand. in *consil.* 11. *viso processu. lib.* 5. unde per dictam tis.
admissionem æquè conservatur & renovatur feudum, tam ex parte patroni, quam ex parte vasalli, & ad conservationem juris & possessionis utriusque, ac si ipsemet patronus per se ipsum in fidem admisisset. Et si qua jura de consuetudine loci, vel speciali conventione feudi debeantur, quoties vasallus in fidem admittitur per patronum, & æquè cedunt vel debentur hoc casu, nec sententia contra patronum lata ei prodest: quia hoc non est directò, nec vi sententiæ, sed in necessariam consequentiam, & ex vi & naturâ actus. Ex quibus concludi videtur, quod à dicta admissione facta per judicem incipiunt currere hi 40. dies ad conficiendum & præstandum catalogum ipsi patrono, qui propter non datum catalogum poterit validè & efficaciter prehendere feudum, secundum formam hujus §. Et eisdem mediis respondetur ad primam rationem contrariæ partis, & etiam ad secundam. Sed ut plenius respondeatur ad secundam, dico quod hæc verba textus *par son seigneur*, non faciunt limitationem, nec novam dispositionem, sed simplicem demonstrationem, quoniam ad solum proprium, & immediatum patronum spectat, simpliciter & jure proprio, in fidem admittere, ut diximus. *suprà eodem* §. 1. *gloss.* 6. Ideo in contextu, & serie sermonis, in quo de hoc fit mentio, non solet communiter exprimi, nisi ipse proprius patronus. Sed non per hoc excluditur procurator ejus, ad hoc sufficiens habens mandatum, nec tutor vel curator, nec dominus mediatus superior, quamdiu ad manum suam tenet feudum ab eo dependens, nec etiam judex in casu nostro, vel alius quivis quocumque casu vicem veri patroni, quantum ad hunc actum, gerens. In singulis enim his casibus idem juris servatur in omnibus, ac si per ipsummet patronum actus esset gestus, & hoc nisi aliqua alia ratio impediat, ut in quæst. sequent.

7. Ad hoc optimè facit, quod * in dubio, expressio *Verba in
censetur facta causa demonstrationis, vel tollendæ du- dubio de-
bitationis, & non causa taxationis, nisi hoc exprima- monstrant,
tur, vel clarè de mente appareat. *l. fin. §. Titia. in fin.* non limi-
ff. de liberat. legat. & ita tenent Andr. Hern. in *cap.* 1. tant.
collat. 1. *quo tempor. miles in usibus feud.* Bartol. in *l. Centurio. collat.* 9. *versic. sed quid si dixi.* & in *collat. penult. versic. quæro juxta, ff. de vulgar. & pupill.* quem ibi sequunt. scribentes & latè Jason. *collat.* 20. *num.* 50. & sequit. Paul. in *consil.* 417. *quod dicti. collat.* 2. *lib.* 1. Philip. Decius in *l. age. C. de transact. in cap. sedes. col. fin. de rescript. in cap. quoniam abbas. collat.* 9. *de offic. delegat.* Et quando verba stant demonstrativè, quando taxativè, vide pulchram theoriam Paul. in *consil.* 338. *quia exceptiones collat.* 2. *in fin. lib.* 1. Et ista pars potest simpliciter teneri de rigore.

8. Tamen * æquus & rationabilius puto sic dis- *Solutio.
tinguere. Aut patronus non approbavit, nec acceptavit expresse dictam sententiam & executionem, sed tantum tacuit; aut expresse eam acceptavit. Primo casu dico, non esse continuò locum huic §. &

cursui horum quadraginta dierum. Sed tunc demum incipient currere, postquam patronus interpellaverit vasallum de catalogo præstando; & sic consequenter expresè approbaverit dictam sententiam & admissionem in fidem. Et est ratio, quia ex quo dicta sententia semel est lata in invitum, non præsumitur patronus velle eâ niti. Saltem vasallus habet justam causam, ex facto patroni procedentem, credendi eum non velle eâ uti, & consequenter non est in mora, nec currit ei tempus. Non obstat, quod non appellans consentire videtur, quia verum est fictè & interpretativè: non autem vero consensu, ut patet per not. gloss. & omnium doctorum in *l. Julianus verum debitorem, ff. de condic. indebit.* Secundo vero casu clarum est, continuo locum esse dispositioni hujus §. quod est sanè intelligendum à tempore, quo dicta acceptatio pervenit ad notitiam vasalli: hujusmodi enim manifesta acceptatio vel approbatio, ipso facto interpellat vasallum ad faciendum omne id, ad quòd juxta legem feudi de jure vel consuetudine tenetur.

9. Secundo quæro, quòd si duobus de patronatu feudi, seu de feudo dominanti contendentibus, vasallus recipiatur per manum supremam? ut infrà §. 60. videtur idem dicendum, tum quia talis receptio attribuitur vero patrono, qui declarabitur per exitum litis, & censentur per eum facta per prædicta, per ea quæ diximus, supra §. 1. *gloss.* 4. *quæst.* 2. Tum quia omnium jurium feudalium præstatio & consignatio fieri debet per vasallum; ut vult. text. in *d.* §. 60. Igitur præstatio & cõsignatio catalogi fieri debet in manus justitię infra 40. dies à die dictę admissionis, quum hoc sit de juribus feudi. His non obstantibus, dico indistinctè non teneri hunc vasallum ad præstationem vel consignationem catalogi, quamdiu de patronatu litigatur, & incertum est quis sit patronus, duplici ratione; prima, quia catalogus præstatur ad hunc finem, ut dispunctione facta inter patronum & clientem, approbetur vel reformetur ab utroque ad communem utriusque utilitatem: sed hoc non potest fieri, quamdiu litigiosus est patronatus, & frustra fieret consignatio catalogi. Secunda ratio, quia quando cliens est obligatus ad præstationem realem catalogi, statim illo tradito obligatur patronus ad discussionem & approbationem vel emendationem infra quadraginta dies, qui ab ipsa traditione statim incipiunt continuè currere, quibus lapsis debet haberi, & habetur catalogus pro approbato, si patronus interpellatus emendationem tradiderit, & hæc est mutua & correlativa obligatio. Sed hæc obligatio suspenditur hoc casu ex parte patroni, quum non sit certus patronus, qui possit dispungere, approbare & emendare infra quadraginta dies à præstatione catalogi. Et sic non potest incipere cursus illorum quadraginta dierum contra patronum. Igitur etiam ex parte vasalli suspenditur obligatio tradendi catalogi quamdiu durat illa lis & incertitudo, per regulam correlativorum. *l. cum emptor. ff. de rescind. empt. & vendit. l. fin. ff. de accepti. lat.* Et sic concludo interim non teneri clientem tradere vel consignare catalogum, sed sufficit quòd offerat & tradat post exitum litis illi qui verus apparet patronus.

10. Fallit si ambo litigantes consentiant & petant catalogum edi, discuti & concludi communiter, sive nomine litigantium ad commodum futuri victoris, ut consultum est facere, ne pendente lite jura depereant aut conturbentur. Amplio non solum si lis personalis est, sed etiam realis, hoc est, sive uterque contendat se dominum loci dominantis, sive singuli prætendant ratione diversorum suorum locorum dominantium.

11. Sed hoc quæro, an à die litis finitæ habeat cliens quadraginta dies ad conficiendum & tradendum catalogum? Breviter respondeo quod sic, quoniam hi 40. dies non potuerunt incipere currere durante lite & incertitudine patroni, utpote deficiente certa persona cui posset & teneretur vasallus offerre & tradere catalogum; & propter hanc impossibilitatem & defectum personæ non incipient currere ab admissione in fidem per manum supremam, sed demum finitâ lite & certificatâ personâ vasalli, per notat. in fin. quæstionis præcedentis. Facit. *l. contra majores. & quæ ibi notant. C. de inoffic. testam.* & hæc sit secunda limitio ad hunc textum.

12. Tertio quæro, quid si vasallus infra hoc tempus puta die vicesimo ab admissione in fidem moriatur; item si donet, vendat, vel aliàs quovis modo alii cedat? Et videtur primò dicendum, quod hæres, non quivis successor, non habeat nisi residuum tempus, cùm istud tempus sit continuum, per notat. §. 7. *quæst.* 1. 2. 3. 4. in contrarium quod debeat habere integrum tempus de novo à die hæreditatis delatæ, ut fundi acquisiti, per ea quæ tradit in simili Joan. Andr. In *addit.* ad Speculat. *de feud.* §. *quoniam, vers.* 27. *ad fin. suprà verbo circa princip.* ubi dicit, quod si vasallus qui habet annum & diem ad petendam investituram, decedat intra tempus, puta mense decimo non petitâ investiturâ, ejus filius vel hæres non habet residuum temporis, sed integrum tempus de novo, quoniam venit ex persona sua; & sequuntur feudistæ in *cap.* 1. *quo tempore miles investituram petere deberet. in usibus feudorum,* Alexand. in *consil.* 79. & seq. *consil.* 134. quod est verum in terminis dictorum usuum feudalium.

13. Rursus, & quartò in terminis nostrarum consuetudinum dicendum videtur, quòd nec habeat residuum temporis, nec integrum tempus à die cessionis vel acquisitionis, sed omnino quod nova oblatione & professione opus est priore extincta, & consequenter nova temporis præfixione ab homine vel à consuetudine, videlicet incipiendo à fidelitate præstanda per hunc novum vasallum. Patet, quia quilibet novus vasallus obligatur ad catalogi præstationem infra quadraginta dies à tempore investituræ numerandos, & sic non minùs personalis est hæc obligatio, quã obligatio feudalitatis renovandæ, vel juramenti. Ex quo videretur quod terminis quæstionis nostræ, si dominus de facto post quadraginta dies ab investitura ultimi vasalli, ex causa deficientis catalogi prehendat, & prehensionem fore nullam, & cum impensis, damnis, & interesse retractandam, resolvendo distinguo. * Aut feudum intra dictos 40. dies rursus aperitur morte vasalli & omnia renovanda sunt, ut tum dixi, num. 3. quia semper novus hæres debet habere 40. dies ad deliberandum, & adeundum dominum. *supra* §. 7. *num.* 2. intra quod tempus, si dominus prehendat ex defectu hominis, non solùm nulla est prehensio, sed dominus debet damna & interesse, quia ex hypothesi non habet justam causam ignorantiæ. Sed si prehendat ex defectu catalogi tantum, tunc quia habuit justam causam ignorantiæ obitus vasalli, non debet damna & interesse, satis est remittere in utilem prehensionem, & multò minùs si tempore hujus prehensionis, jam lapsum erat tempus induciarum datarum hæredibus, vel habilibus ad adeundum hæreditatem, quia hæres, sed potiùs gratias agere debet, quòd patronus non prehendit ex defectu hominis, prout poterat & fructus suos facere. *Argum. l.* 4. *C. depos.* * Solutio.

14. Aut verò intra dictos 40. dies aperitur feudum facto vasalli qui vendidit, cessit vel dedit, tunc dico factum vasalli benè posse prodesse domino, ut possit de novo statim prehendere ex defectu hominis: sed non potest ei obesse, quin residuo temporis elapso prehendat ex defectu catalogi. Vasallus enim potuit & debuit eum monere in quem feudum transfert, qui etiam scire debebat quo cum, de quo æqualiter contrahebat. *l. qui cum alio ff. de regul. jure.* hanc quæstionem (tanquam ut rarò contingentem parum utilem) consultò in priore editione omiseram, sed quia à nonnullis postea dubitari vidi, neque interrogari, commodum duxi breviter & clarè resolvere.

SUMMARIA.

SUMMARIA GLOSS. III.

1. *Duæ tantum species prehensionis feudalis.*
2. *Q. 1. Per prehensionem ex defectu catalogi avocatur possessio feudi à vasallo, & transfertur in patronum, sed non potest colonos expellere.*
3. *Q. 2. Vtrum patronus in causa hujus §. possit jura dominicalia exercere in subvasallos & censuarios feudi? Hæc sunt in fructu.*
4. *Prehensio ex causa hujus §. accedit missioni in possessionem ex primo decreto.*
5. 6. *An creditori competat jus patronatus, & exercitium jurisdictionis rei hypothecatæ?*
7. *Nec patronus tenebitur restituere fructus, qui non consistunt in commodo pecuniario.* 8.
9. *Solutio. quæst. 2. quod non.* 10. 13. *nisi quando feudum non habet alia jura.*
10. *Prehensio indebitè facta nulla est ipso jure quantum ad effectum juris non quantum ad factum.*
11. *Q. 3. Vnde ea non obstante potest vasallus subvasallos suos in fidem admittere, & verbaliter investire, sed non corporaliter, nisi dicta prehensione revocata.*
12. *Sic beneficium, quo quis ipso jure privatus est, potest conferri, sed non realis possessio tradi, nisi citato & convicto possessore.*
Idem in emphyteusi quæ cecidit in commissum, quia potest alii concedi, sed non vetus emphyteuta expelli, nisi sententia præcedente.
13. *Tamen investitura vasalli pendente, illa prehensione facta, inefficax est respectu patroni quamdiu de facto durat prehensio.*
14. *Q. 4. Hujusmodi prehensio, statim debitè oblato catalogo ipso jure resolvitur.*
15. *Adverbia resolutiva inducunt resolutionem extinctivam.*
16. *Differentia inter suspensionem & excommunicationem.*

GLOS. III. IN VERBO.

Saisir.

* Duæ tantum species prehensionis feudalis.

HÆc est secunda species prehensionis feudalis. Sunt enim duæ * tantum; prima, quæ fit propter defectum clientis & jurium, & hæc præcipua, de qua §. 1. *supra eo.* ubi latè disservimus: Secunda, quæ fit propter catalogum non traditum, de qua in hoc § 1. His enim duobus casibus licitum est patrono uti prehensione & manus injectione in rem clientelariam, & non alio casu, nec alia forma quam quæ conceditur, & designatur per hanc consuetudinem in hoc. §. *& in d.* §. ut sæpè dictum est. Et notat quòd hæ duæ prehensiones in omnibus conveniunt excepta commoditate & lucro fructuum spectante ad patronum in prima, & non in secunda. Unde utraque potest fieri solius patroni etiam merè privata authoritate, vel civilius & usitatius agendo, authoritate & mandato judicis. In utraque res debet poni ad manum patroni, & non judicis vel alterius, nec requiritur præceptum vel interpellatio, sed debita notificatio, prout diximus *supra* §. 1. *gloss.* 4. *in princip. per rationes ibi adductas non repeto.* different autem in assimilatione & in effectu commodi: utrumque patet, quoniam prima prehensio assimilatur potius consolidationi, quam missioni in possessionem, vel pignorationi, quum fiat velut quasi in rem propriam, causa fruendi, ut sua & propria, & ad primordialem causam reversa, sine ulla restitutione fructuum. Hæc autem secunda magis accedit missioni in possessionem, vel pignorationi, quam fiat solum ad compellendum vasallum facere quod tenetur, & ad onus rem cum fructibus deductis impendiis restituendi vasallo, parenti legi feudali. Et ad majorem evidentiam.

* Possessio utrum avocetur hac feudi prehensione.

2. Quæro primò, an per hanc prehensionem (de qua in hoc §.) possessio * feudi avocetur à vasallo, & transferatur in patronum? Videretur quod non: sicut missus in possessionem non efficitur possessor, nisi quando per consuetudinem aut statutum loci, vel judicem disponitur, quod lucretur fructus: quia tunc efficitur possessor verus, qui loco domini habetur, ut fructus suos faciat. *l. bona fidei. ff. de acquirendo rer. domin. l. qui sic.* §. *de usur.* Bald. in *l. consentaneum col. penult. in* 5. *oppos. C. quomod. & quando judex* Alexand. in *l. si finita* §. Julianus. *col.* 31. *ff de damn. infect.* Ita videtur quando tunc demum patronus efficitur possessor, quando prehendit ex defectu hominis, & facit fructus suos, ut dictum est, *supra* §. 1. *gloss.* 4. *quæst.* 2. secus quando prehendit ex defectu catalogi: nec facit fructus suos, ad quos pervenitur ex vera possessione, per notata in *l.* 3. §. *ex contrario. de acquir. vel amit. possess.* & in dict. *l. bona fidei &* §. *non solum. institut. de rerum divis.* multò plura pro negativa induci possent, sed breviter respondeo quod sic: quoniam non est simplex missio in possessionem, sed manus injectio domini directi, & civilis possessoris, ab eo retenta ex pacto investituræ & infeudationis, & jure publico hujus consuetudinis approbata & concessa. Igitur est multo potentior & efficacior quàm apprehensio rei simpliciter hypothecatæ à creditore hypothecario facta, ex simplici & privato pacto rem accipiendi & possidendi, quæ tamen à debitore omnem possessionem avocat, & in creditorem transfert, tametsi talis creditor non faciat fructus suos. textus in *l. pen. C. de pignora. action. l. creditores, C. de pignoribus.* Et sic quamvis hæc secunda prehensio, non sit ita utilis domino sicut prima, non tamen est minus efficax ad dominum possessorem constituendum, sub eisdem tamen limitationibus & modificationibus, quas deduxi in *dict.* §. 1. §. 4. *quæst.* 2. non repeto. Dominus autem directus longè plus juris habet, quam creditor hypothecarius. Sed tamen quamvis in priore prehensione possit colonos expellere, non tamen hoc potest in hac secunda, sed tantum pensiones, & omnes alios reditus ordinarios recipere, aut recipi facere suo nomine, in qualitate tamen domini feudalis, feudum ex defectu catalogi prehensum tenentis, non obstat quod dixi dominum effici possessorem, quia hoc est sub qualitate limitata. Tum etiam plena & non limitata possessio non impediet, quin sinat colonos, quibus satis est quod prohibet alii, quam sibi vel commissario suo solvere, tum alias non esset accipere, sed mergere

vel absorbere fructus, quorum pars sunt damna,& interesse colonorum quæ illos absorberent, Alexand. *consil.* 118. *num.* 10. *lib.* 5.

3. Secundo quæro, Certum est quòd administratio feudi quæ fit quærendorum, colligendorum, & conservandorum, & non absorbendorum fructuum causâ, aufertur à cliente, & suis per hanc prehensionem, & transit in patronum vel deputatos per eum. Sed quid de administratione quæ concernit jura * incorporalia feudi, & maximè jura feudalia & dominicalia subfeudorum? Videtur hæc non transire ad patronum. Tum quia ubicumque consuetudo disponit & exprimit hæc spectare ad dominum. ut infra §. 54. & §. 55. semper loquitur in prehensione facta ex defectu clientis & jurium, in qua facit fructus suos, & non quando est facta ob solum catalogum non traditum.

* Incorporalia jura feudi per quem administrentur feudo vasalli prehenso.

Tum secundo magna, imò maxima est ratio diversitatis inter primam illam prehensionem, & hanc secundam, quoniam in prima verè & propriè feudum est apertum patrono, quum non habeat vasallum, & sic interrupta fidelitas, quæ est vinculum formale & substantiale feudi, & est feudum quasi reunitum, & consolidatum dominio directo patroni. At in ista feudum non est aliquo modo apertum, nec interruptum, quum sit repletum de persona certi clientis, qui à domino in fidem admissus & investitus fuit, & est verus ejus vasallus, & sic nulla est interim consolidatio, nec quasi consolidatio, quum subsit verus utilis dominus actu permanens, idemque verus directus dominus, actu permanens respectu subvasallorum, emphyteutarum, & censuariorum feudi sui, per ea quæ latè diximus in *d.* §. 1. *gloss.* 6. quum igitur vasallus non obstante hac secunda prehensione, sit verus vasallus, verus & immediatus dominus directus subvasallorum feudi sui, sequitur necessariò, quòd ad eum spectat jura dominicalia & feudalia administrare & exercere in subfeuda, & in subvasallos, & non ad patronum: quum sit solùm dominus mediatus, per deducta in *dicta gloss.* 6 & quum feudum immediatum non sit ei apertum, non possunt subfeuda censeri eidem aperta, ergo non poterunt per eum prehendi, nec prætextu hujus prehensionis potest interim censeri dominus immediatus.

Tum tertiò quia non possunt simul esse duo domini feudales immediati in solidum, respectu ejusdem feudi, vel sub feudi, jura sunt vulg.

4. Tum quartò quia hujusmodi prehensio non fit ad hunc finem, ut patronus possit feudo & ejus juribus frui tanquam re sua, vel ad eum quasi reversa, sed solum ad finem inquietandi vasallum, & propter molestiam vitandam compellendi ad editionem catalogi, ut in simili vult textus *in l. is cui. in princip. ff. ut in possession. legat.* textus in *cap. quoniam frequenter*, §. *in aliis. in princip. ut lit. non contestata.* actorem emittendum in possessionem rei petitæ, ut tædio affectus reus contumax veniret responsurus. Et satis patet ex mente & verbis hujus § hujusmodi prehensionem esse simplicem pignorationem rei alienæ, propter aliquod debitum non præstitum, quoniam patronus non insistit feudo, sic prehenso tanquam suo, vel quasi suo, sed tanquam verè alieno.

Unde (& hæc 5. ratio) hoc casu non potest aptiùs comparari quam creditori (donec solvatur) hypothecam possidenti.

5. Sed licet vi * hypothecæ possit proprietatem ipsam, & rem totam cum juribus suis alienare: tamen non potest jura patronatus, vel jurisdictionis, fundo hypothecato à se etiam possesso annexo administrare. (Adverte tamen quòd pro præsenti non intendo decisivè loqui de creditore, quid enim si possideat in antichresim, vel pro tanta summa quam res valet? *Ut notat. in l.* 1. *de leg.* 3. hoc enim plenam & peculiarem discussionem requirit, quam reservo infra loco opportuno.) unde non poterit creditor præsentare ad beneficia, casus est secundùm receptiorem intellectum in *cap. cum Bartholdus.* & ibi Panorm. in 1. *notab.* Felin. in *collat. fin. de re. judic. firmat.* Imola. Panorm. in *cap. fin. in fid. de confession. prabenda* Bald. & ibi Jas. *num.* 5. *in l. creditoris*, *ff. de operis novi nunciat.* Rochus Cur. *in repet. rubr. de jure patron. in verb. ipse vel is à quo quest.* 27. Ratio est duplex, prima, quia ad creditorem non transit res, nec quantum ad dominium directum, nec quantum ad dominium utile & sic in illum non transfertur res, nec universitas rei; sed simplex possessio quantum ad vim & effectum hypothecæ: in reliquo enim non creditor, sed debitor possidere censetur, ut satis dictum *supra* §. 1. *gloss.* 4. *num.* 18. meritò non transit in eum patronum, per notat. in *cap. ex litteris de jure patron.* & quæ pulchrè notat. Paul. in *consil.* 361. *venerabilis vir. collat.* 1. *lib.* 1. Secunda, quia creditor tenetur omnes fructus rei servare, & restituere, vel in sortem imputare. *l.* 1. 2. *& per tot. C. de pignor. action.* Sed hujusmodi fructus juris patronatus non posset restituere, nec imputare, & sic eorum perceptio & administratio non spectat ad creditorem, licet alias possessorem rei: sed ad debitorem verum patronum, & juris patronatus verum quasi possessorem. Et iisdem rationibus non transiret in creditorē, saltem jure & nomine suo, administratio & exercitium jurisdictionis fundo hypothecato annexæ; quamvis in hoc contrarium teneant Ludovic. Rom. *in singul.* 554. *quæritur à me, per l. eleganter.* §. *fin. qui nihil facit. ff. de pignor. actio.* Phil. Decius. in *l. debitorum. C. de pact.* Igitur idem dicendum hoc casu in domino feudali. Et maximè cùm in eo concurrant ambæ illæ rationes: tum quia (ut in ratione 2.) feudum prehensum non interrumpitur, nec quasi consolidatur, & remanet vasallus omnino dominus utilis & verus immediatus patronus, & dominus directus subvasallorum feudi.

* Creditor non potest jura patronatus & jurisdictionem feudi hypothecati exercere.

6. Tum sexto quia fructus saltem honorifici hujusmodi jurium dominicalium non possunt restitui, prout vult hic textus de omnibus fructibus a patrono, vel suis commissariis perceptis; verbo enim *fructus* indefinitivè probato, omnes universaliter intelliguntur, & indefinitè, maximè in dispositione legis æquipollet universali, per jura vulg. Et quantumvis non congruunt verba legis, nec ejus dispositio; ut diximus infra §. 20. *gloss.* 3. *num.* 5.

7. Tum septimò, dato quod administratio jurium dominicalium feudi prehensi ad patronum non transeat, sed remaneat penes vasallum: tamen non frustratur, sed satis adimpletur intentio hujus textus quum satis inquietetur vasallus per occupationem prædiorum, & corporalium fructuum feudi. Et id verisimiliter satis est, ut vasallus acceleret quantùm poterit catalogum offerre. Ad hæc appositissimus textus in *l.* 3. §. *missum. de carbonian. edict.* ubi quamvis missus in possessionem ex carboniano edicto efficiatur verus possessor hæreditatis, non tamen potest actiones hæreditarias eo ipso, videlicet inquantum missus, exercere, nec hæreditatem aut res singulas vendicare: sed contentus esse debet hac prærogativâ, quòd possessorem eum Prætor tantisper constituit: igitur à simili in hac prehensione contentus esse debet patronus hac prærogativâ, quòd possessor interim feudi constituitur tantisper dum catalogus offeratur. Nec est vero dissimile confidentes in reductione hujus consuetudinis ita responsuros fuisse si interrogati fuissent aut animadvertissent per prædicta, prout etiam vult *consuetudo de Lorriz. eod. tit.* §. 68. *Aurelian.* §. 68.

8. Nunc in contrarium argumentor, & probo administrationem non solum corporalium rerum & fructuum feudi: sed etiam incorporalium pendente hac prehensione nōn spectare ad vasallum, sed ad patronum. Et hoc triplici ratione.

Primâ, quia hæc consuetudo disponit & concedit prehendi feudum. Sed simplex enunciatio vel dispositio

feudi, importat omnes ejus pertinentias & jura, ut ſunt jura feudalia & dominicalia, quæ ratione talis feudi competunt in ſubvaſallos, cenſuarios vel emphyteutas: quod laté comprobatum eſt *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 5. *in princip.* Ergo ea omnia in hac prehenſione includuntur.

Secundâ, nedum commoda pecuniaria jurium dominicalium, ſed etiam ipſa jura dominicalia, ut ſunt prehendere & exequi feuda aperta, & novos vaſallos inveſtire, ſimiliter inveſtituras emphyteutarum vel cenſuariorum renovare: ſunt in fructu, & veri fructus incorporales feudi, à quo hæc jurr dependent; igitur ſpectant ad patronum, ad quem ſpectat adminiſtratio & collectio fructuum pendente prehenſione.

9 Tertiâ, alioquin ſequeretur quòd diſpoſitio & proviſio hujus §. eſſet ridicula & eluſoria, ut in feudo conſiſtente tantum in his juribus, puta univerſo domanio de conſenſu ſuperioris alienato, partim per ſubfeudationem, partim per conceſſionem in cenſum vel emphyteuſim; de quo dicemus infra §. 51. Tunc enim maximè, quando omnia eſſent ſubinfeudata, patronus & ſui commiſſarii nihil poſſent adminiſtrare. Et vaſallus negligens & contumax, ſi ad eum, non obſtante hujuſmodi prehenſione, ſpectaret ſubvaſallos ſuos in fidem admittere. & eorum ſubfeuda aperta prehendere, poſſet gratiam eis facere, & ſic non cederet nec veniret dies aliquorum jurium ſolvendorum. Et prehenſio ſuperioris patroni inanis & vacua maneret; quod eſſet abſurdiſſimum. Non obſtant ſimilia de creditore hypothecario, & miſſione in poſſeſſionem ex primo decreto: quia patronus originalis dominus in feudo ſuo jure feudali prehenſo longè plus juris & auctoritatis habet, & laxiores habenas propter originem feudi ab illo emanantis, & vim dominii directi ab eo in toto feudo & ſingulis juribus illius uniformiter retenti, quàm exterus adventitius: quid dicendum.

10. Concludo pro prima parte per ſeptem rationes pro ea adductas. Addo octavam, quia talis eſt communis obſervantia, igitur per *l. minimè. l. ſi de interpretatione. ff. de legibus cap. dilectus. de conſuetudine.* Non obſtant duæ primæ rationes ſecundæ partis, quia diſſolvuntur per contrariam noſtram obſervantiam, tum ſuperantur per ſeptem fortiores rationes, primæ partis.

11. Ad tertiam rationem fateor quòd procedit pars ſecunda, quando contingit in feudo non eſſe alias res, nec alios reditus notabiles. Quo caſu dico limitari debere præfatas conſuetudines Aurelianenſis & de Lorriz, ut tunc ſubfeuda etiam illic vel ſub ſimili conſuetudine ſita prehendi poſſint, quando aperta inveniuntur à ſuperiore ad manum ſuam ex ſolo catalogi defectu, tenente feudum medium quod ſolum in juribus ſubfeudorum conſiſtit, & hoc ne inanis ſit prehenſio: & patet etiam in textu *d.* §. 68. *ibi, En exploictant*, ubi conſuetudines illæ præſupponunt aliquid eſſe quod cum effectu pignorari poſſit, quo ceſſante ceſſat diſpoſitio dicti §. 68. & ſimilis per notata *infrà* §. 13. *gloſſ.* 3. *num.* 5. *ad fin.*

12. Et hoc caſu tradito catalogo reſtituet patronus jura pecuniaria duntaxat, ſiquæ receperit: jura verò honorifica non reſtituet, nec reiteranda erunt geſta, ſed ſtabunt. Tum quia magis conſiſtunt in ſimplici adminiſtratione quàm in lucro: tum quia cenſetur ea reſtituere reſtituendo rationes & ſcripta geſtorum quæ cedunt in commodum vaſalli, & ad conſervationem juris & poſſeſſionis ſuæ & illi attribuuntur, & per eum facta cenſentur, quæ geſta ſunt per ejus patronum in qualitate feudalis & ſuperioris domini prehenſione feudali durante, tum quia ſecundum naturam actus & uſum deſtinatum ſtatim conſumuntur, non ſunt aliter reſtituenda *l. uteque. §. culpa. ff. de rei vendicat. l. arboribus. §. munus. ff. de uſufruct.*

13. Extra hunc fallentialem caſum, confirmo priorem partem. Quia ſi in hac prehenſione tranſiret tota adminiſtratio etiam jurium, ſequeretur majus abſurdum, videlicet quòd patronus ea durante (quamvis ſit potiùs ſimplex impedimentum) poſſet lites omnes etiam petitorias ratione feudi & pertinentiarum reſumere, ſeque ſubrogari facere, & conſequenter quòd poſſet eas paſſivè ſuſcipere vel deſerere, quod non ſolù periculoſum eſt & abſurdum, ſed etiam contra mentem hujus conſuetudinis, & communem obſervantiam, quâ nihilominus vaſallus activè & paſſivè agit in judicio & extra, vel tranſigit, vel de novo movet inſtantias etiam poſſeſſorias: prout manet verus poſſeſſor contra omnes alios à domino; ut in fortioribus terminis diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *num.* 22.

14. Non obſtat quòd dominus plus juris habet, quàm creditor hypothecarius, quia verum eſt in ſe. Sed quantum ad executionem, reſtringitur ad caſus & mentem conſuetudinis, qua limitatione & mente inſpecta optimè conveniunt ſimilia de miſſione ex primo decreto *ſuprà eadem gloſſ. num.* 4. *num.* 7.

15. Ulteriùs nota quòd ſicut in ſimili diximus in *d. gloſſ.* 4. *quæſt.* 3. 4. *&* 5. hujuſmodi prehenſio ſi fiat ex * cauſa falſa, puta catalogo jam tradito, vel debitè oblato, vel aliàs indebitè, ut ante lapſum quadraginta dierum, vel alterius temporis, ad hoc, tempore admiſſionis in fidem, conventi, & præfixi, eſt ipſo jure nulla: etiam ſi eſſet, facta judicis authoritate, & hoc quantum ad effectum juris & conſuetudinis. Sed non quantùm ad ipſum factum, quoniam vaſallus non debet propria authoritate reſiſtere, nec ſpoliare, vel turbare commiſſarios deputatos à patrono, vel ejus nomine: ſed ſolum viâ juris puta oppoſitionis, & non per viam appellationis, nec caſus novitatis, deducere jus ſuum, caſſationem & retractationem dictæ prehenſionis obtinere, cum damnis & omni eo quod intereſt & impenſis, manente interim & ſtante cum effectu facti, dicta prehenſione.

* Prehenſio ex falſa vel indebita cauſa facta ipſo jure nulla eſt.

16. Tertio juxta hæc quæro, quid ſi pendente prehenſione ſive ex capite clientis deficientis, ſive ex capite catalogi non dati, ſed ex cauſa falſa, vel aliàs injuſtè, & ſic nulliter, ſuper quo fortè lis pendet inter clientem opponentem & reum, petentem nullam & injuſtam declarari manus injectionem, & patronum actorem eam ſuſtinentem, vaſallus de facto, quemdam * ex ſuis ſubvaſallis in fidem admittat & inveſtiat. An iſte actus valeat? Videtur quòd ſic: quia eſt actus juris magis quàm facti, & ſic dependens à veritate rei: * unde quum prehenſio quantum ad jus nulla ſit ipſo jure, non poteſt impedire validitatem hujus actus. *cap. non præſtat impedimentum de regul. jur. in 6. cum vulg.* Nec obſtat quod interim dicta prehenſio debet ſortiri effectum donec ſit cognitù de cauſa & judicatum, quia verum eſt ad limites facti ad quod proceſſit. Et quantum ad hoc ut de facto non debeat vaſallus expellere patronum, nec ſuos, nec eos turbare in poſſeſſione feudi per eos occupati, & de facto detenti. Sed non quantùm ad cæteros actus qui conſiſtunt magis in jure, quàm in facto: & quorum interventu non ſit aliqua turbatio facti in poſſeſſione & occupatione feudi quam habet patronus, ut eſt verbalis, vel literalis admiſſio ſubclientis in fidem, prout in ſimili.

* Pendente lite prehenſionis utrùm vaſallus poſſit in fidem admittere unum ex vaſallis ſuis: & ſi admiſerit, utrùm actus ſit nullus an non?

* Quod nullum eſt, quandoque impedit executionem facti ſed non executionem juris.

17. Cùm quis beneficio privatur ipſo jure, ſtatim id beneficium conferri poteſt nulla expecta ſententia, nec vocato quodam poſſeſſore. Sed non poteſt collatio de facto exequi, nec novus collatarius in poſſeſſionem realem induci, niſi priùs vocato & audito poſſeſſore, & cauſa cognita textus eſt in *c. licet Epiſcopus de præbendis in* 6. Tradit Oldrad. *in conſ.* 226. de toto Baldus in *conſil.* 136. *quæſtionis libro quarto.* Lapus. *allegat.* 101. Anaſtaſius in *allegat.* 112. *Sæpe mihi.* Maria Socin in *tractat. de citat. articul.* 5. *quæſt. ſeptima.* Reliquas concordantias videre potes fuſiſſimè ad hoc congeſtas per dominum Andream Tiraquel. in *repet. l. ſi unquam, in verſicul. revertatur num.* 275. *& ſeq.* Similiter ſi propter canonem non ſolutum emphyteuta privatus ſit

ipso jure, statim potest dominus alii concedere, verbaliter investire, sed non realiter & de facto, nisi citato veteri emphyteuta, & possessore, & sententia declaratoria præcedente, ut tenet Ludovicus Rom. in *consilio* 212. *quo ad primam*. Francisc. Curtius junior in *l. fin. numer.* 22. *C. de pact. facit cap.* 2. & ibi Panorm. in 3. *notab. de feud.* Igitur si prehensio superioris patroni sit ipso jure nulla, nihil impedit quin vasallus possit subvasallum novum in fidem admittere, & verbaliter investire, non corporaliter, nec in possessionem realem subfeudi inducere, si modò illud subfeudum sit jam prehensum & occupatum tanquam apertum à superiori patrono, donec causa cognita per sententiam declaratum sit, prehensionem superioris patroni nullam. Et hæc veritas.

18. Concludo igitur valere mero jure talem actum, quod intelligo inter ipsum vasallum & subvasallum, sed non respectu superioris patroni quandiu lis pendet, & sua manus injectio de facto perseverat: quia non obstante renovatione investituræ facta per vasallum, poterit subfeudum tanquam apertum ex defectu clientis & jurium, ex eo quòd sibi non est facta fidelitas, prehendere, & possidere, eoque frui de facto: & eodem errore quo superius feudum prehensum injustè tenet. Et similiter si quæ relevamenta vel alia jura debeantur, poterit ea de facto exigere, non obstante quòd subvasallus ea vasallo solverit post prehensionem feudi superioris, sub onere tamen & periculo damnorum & interesse & futuræ sententiæ. Quicquid enim circa hæc administrat vasallus durante prehensione etiam nulla & injusta, habetur pro nullo respectu patroni. Sed respectu vasalli & in ejus præjudicium valet, & cessante prehensione effectum sortiri debet. Unde quantùm ad vim & effectum horum actuum inter vasallum & subvasallum, vel emphyteutam aut censuarium, non refert in effectu, an prehensio superioris domini sit valida vel nulla, quia quandiu durat, omnes actus vasalli sunt inefficaces respectu patroni, illo conquerente, qui etiam poterit facere illos retractari, ut etiam dicetur *infra eodem* §. 19. Sed quantùm ad ipsum vasallum obligandum, & in ejus præjudicium sunt validi, & sublata prehensione efficaces.

Catalogo tradito vel oblato ipsi patrono, an ipso jure statim extinguatur feudi prehensio.

19. Quarto quæro, prehensione juxta formam hujus §. facta, vasallus catalogum tradit vel debitè offert patrono. An statim cesset & resoluta sit ipso * jure hujusmodi prehensio? Videtur quòd sic: quantum ad jus, sed non quantum ad factum, donec patronus de facto manum injectam sustulerit. Sed non attenta nec expectata hac formalitate, puto ex tunc statim ipso jure, & ipso facto, omnino resolutam esse prehensionem, feudumque omnino esse liberum vasallo; probo primò per hunc textum ibi, *jusques à ce que iceluy dénombrement luy ait esté baillé*: id est, donec vel quousque dinumeramentum fuerit traditum. Ea sic patet quòd consuetudo non permittit fieri hanc prehensionem, nisi sub hac limitatione, & resolutiva conditione, quandocunque tradetur catalogus. Secundò per textum in fine ibi, *apres iceluy dénombrement baillé*, ubi disponit consuetudo commissarium teneri rationé fructuum vasallo reddere catalogo tradito. Igitur statim eo tradito potest vasallus agere ad redditionem rationum, etiam non facta, nec habita alia manumissione feudi per patronum, nec alio expectato: quia consuetudo illud non dicit: nec aliud requirit. Igitur nec nos dicere vel requirere debemus. Baldus in *l.* 1. *in fin. ff. de curatore furio. in l. Gallus.* §. *penult. ff. de lib. & posthum.* cum similibus quæ allegavi *supra* §. 1. *gloss.* 4. *num.* 9. Tertiò quia hujusmodi prehensio fit expresse sub hac conditione resolutiva & extinctiva, donec catalogus tradatur: & sub eadem conditione curatores feudo apponuntur. Et dato quod aliquo casu non esset expressa hæc conditio, tamen necessariò subintelligitur, & pro expressa habetur, quum prehensio referatur ad nunc consuetudinem, & etiam cessante relatione hæc consuetudo tacitè inest, tanquam forma innata actus. *l. quod si nolit.* §. *quia assidua. ff. de edili. edict. cum vulg.* Igitur adveniente conditione, videlicet tradito catalogo, statim ipso jure & ipso facto resoluta & extincta est manus injectio, & esse desinit, quum sit facta limitatim & resolutivè ad hunc eventum.

Adverbia resolutiva.

20. Hæc enim adverbia, *donec*, *quousque*, *quoad*, *quandiu*, & similia adposita ad limitationem beneficii jam concessi, seu dispositionis præambulæ, scilicet ut id duret in eventum alicujus casus, inducunt conditionem extinctivam dispositionis præcedentis, & si apponantur à lege, ut hic, extinguunt ipso jure: idem si ab homine, in his quæ possunt resolvi & extingui ex voluntate & dispositione hominis, ut est etiam in casu nostro. Hæc est expressa theoria & resolutio Bartol in *rubr. de condi. & demon. ff. collat.* 4. *probatur in l. ambiguitatem. ver. fin. autem* & ibi Bartol. Paul. *C. de usufruct. in l. fœmina. ff. de Senato. l. in delictis.* §. *si detracta. ff. de noxa. actio. l. sufficit.* & ibi latè Jason. *ff. de condict. indeb. l. sive manifestus.* §. *tandiu. ff. de condic. furti. l.* 1. *in fin. ff. de ventre. in possess. mitt. l. penult. in princip.* & ibi Nicol. de Neap. *ff. de excusat. tuto. l. qui concubinam.* §. *uxori*, ubi Alberic. *ff. de legat.* 3. *l. pater Severinam.* §. *fin. ff. de condi. & demonstra. gloss. in Clem. ut hi qui. in ver. donec de ata. & qual. ordinand.* quod notat Bartol. in *l. fin.* §. 1. *ff. ad Tertullia. & in l. centesimis ad fin. ff. de verbor. oblig.* Philipp. Decius *cons.* 621. hinc est quòd suspensus donec satisfecerit, quam primum satisfecerit statim ipso jure est solutus, & definit esse suspensus, etiam absque alia absolutione, ut tenet glossa in cap. *quia sæpè. in verbo donec. de elect. in* 6. *glossa penult. in cap.* 4. *de censib. in* 6. *gloss. in Clem. in ver. donec.* & ibi Panorm. Cardin. *quæst.* 30. *de decimis.* quamvis gloss. 3. & Zenzeli. in *extravag. suscepti. Ioan.* 22. *de elect. in ver. donec.* tenuerit contrarium, & malè.

Differentia inter suspensionem & excommunicationem.

21. Idem tenent canonistæ in interdicto * secùs dicentes in sententia excommunicationis lata, donec satisfecerit, vel sub simili conditione resolutiva, qua extante non cessat ipso jure excommunicatio, sed requiritur absolutio: & est speciale in sententia excommunicationis propter certam formam olim servari solitam (non enim est de substantia, nec hodie observatur) in absolutione à sententia excommunicationis, de qua vide si vis Clava in *ver. absolutio* 3. ita tenent Canonistæ, ut Gemi. in *cap.* 2. *collat.* 1. *de haret. in* 6. Panorm. in *cap. non est de sponsation. in cap. cum tu. de usur. in cap. fin. de matrim. contract. cen. interd. eccles. & in cap.* 1. *in fin. collat. secunda*, ubi Felin. *collat. secunda*, Phil. Decius *collat.* 4. *in* 6. *notab. de judici.*

Et sic concludo quòd catalogo tradito, vel debitè oblato patrono, statim revocata est, & cessat prehensio, & vasallus liberam habet fruitionem & administrationem feudi ut priùs, & potest contra curatores feudi agere ad redditionem rationum, etiam non ostensa, nec habita aliqua manumissione, seu manus levatione patroni, docendo tamen de traditione vel debita oblatione catalogi: in hoc tamen prodest habere instrumentum sublatæ manus dominicæ, ut statim commissarii, si qui sint appositi, obediant, & liberam fruitionem vasallo permittant, eique rationem gestionis suæ reddant, quæ alioquin non tenerentur facere, nec ad ea condemnarentur, nisi probationibus solemniter factis, ostensum esset de hujusmodi resolutione manus injectionis, quæ probationes etiam vocato patrono deberent fieri, alioquin simplex sententia pro vasallo contra curatorem lata, non exoneraret, nec tueretur eos erga patronum.

SUMMARIA GLOSS. IV.

1. *Notabilis differentia inter curatores, & commissarios.*
2. *Numerus commissariorum, pro quantitate & difficultate administrationis feudi metiri debet, nec debet esse excessivus.*
3. *In casu prehensionis ex defectu catalogi, potest vasallus cogere patronum, ut idonei commissarii judicis authoritate deputentur.*
4. 5. *Quorum officium quandoque transit in hæredem.*
6. *Curatoris vel commissarii officium morte finitur, nec potest petere se exonerari, nisi ex justa superveniente causa.*
7. *Quandoque unus plurium hæredum insolidum tenetur.*
8. *Commissarii non possunt actus dominicales, exercere.*
9. *Quid si ipsemet vasallus sit commissarius?*
10. *Isti commissarii non tenentur locare nec licitare.*

GLOSS. IV. IN. VERB.

Commissaires.

* Commissarii feudales qui dicantur & à curatoribus quemadmodum differant.

I * sunt curatores deputati custodiæ feudi, & quærendis, colligendis, & servandis ejus fructibus, ad instantiam patroni.

1. Et adverte quòd hi propriè non sunt curatores, sed commissarii. Et ita vulgò rectèque vocantur. Et cùm ista communis locutio magnum habeat mysterium, nolui eam mutare etiam in summario hujus §. Est enim multùm notanda inter hos differentia: quia curator propriè is est qui gerit vicem personæ seu domini, sive rei, sive personæ detur: unde non datur nisi personæ minus legitimæ, vel rei, loco personæ absentis, seu non existentis: ut quando bona vacant, ut *ff. de cura. bon. dan. per tot.* Et habet administrationem juris, quum sit loco domini. Commissarius autem non est loco domini, nec ejus personam repræsentat, sed est vice simplicis gestoris & custodis; ut in *l. ei apud. l. licet. ff. deposit.* unde licet ad essentiam & validitatem subhastationis certi prædii, non sit necesse rem sequestrari, nec adhibere commissarios: (nisi per constitutionem regiam post primam horum editionem anno 1539. editam.) Tamen si persona superquam sit subhastatio, sit minus legitima, vel non subsistat, necesse est curatorem adhiberi, ut diximus *infra* §. 190. Hinc est etiam quòd simplex * commissarius, qualis est sequester, non potest conferre beneficia, vel ad ea præsentare: quamvis curator hoc possit, ut pleniùs ibi diximus, & infrà §. 64. Redeundo ad materiam nostram, nota quod patronus sua tantum, vel judicis authoritate potest deputare quos vult, civiliores tamen patroni solent colonum vel alium domesticum vasalli committere, ut minus gravetur.

* Commissarius simplex seu sequester quæ possit facere.

2. Quin etiam ipsummet vasallum, ut sub manu patroni tanquam commissarius, & extranea persona feudum administraret: & potest patronus unum solum curatorem deputare. Sæpiùs (nisi feudum sit valde parvum) solent committi duo. Quandoque plures si magnitudo, vel distantia rerum feudalium plurium curam requirat: debet enim pro quantitate, valore, & situ rerum feudalium & pro ratione oneris, & difficultate administrationis numerus curatorum metiri. Si enim plures quàm feudi cura & administratio requirat apponerentur, non teneretur vasallus in redditione rationum approbare numerum excessivum, nec subire sumptus eorum qui superfluè appositi sunt. Et quamvis sit in libera facultate patroni apponere quos vult, tamen nonnisi idoneos; videlicet providos, & diligentes, & qui sunt solvendo, & cum hoc vicini feudo, si idonei ibi inveniantur: alioquin ex vicinioribus locis apponere debet, alioquin vasallus justè postulabit, ut idonei & non suspecti deputentur, remotis suspectis, vel minùs integris, diligentia, facultatibus, vel alia qualitate aut circumstantia, ad fidelem & tutam curam feudi requisita.

3. Quòd si nullo curatore apposito, patronus aut sui, negligenter, & dissipando versentur in feudo, poterit vasallus petere ut fidi & idonei curatores deputentur. Plus dico, quòd etiam non allegata nec probata aliqua dissipatione, si vasallus habeat probabiles causas oppositionis adversus prehensionem patroni, vel aliquod justum impedimentum tam citò conficiendi catalogi, poterit implorare judicis officium, & obtinere ut patronus teneatur idoneos & non suspectos commissarios apponere, sub judiciaria authoritate, vel ut ad ejus recusationem ponantur per judicem quantum ad custodiam & regimen feudi, & fructuum pecuniariorum (dominicalia enim jura non possunt auferri potrono) vel obtinere poterit, ut curatores privata patroni authoritate appositi, iterum à judice constituantur, vel sub manu justitiæ obligentur. Et ratio est, quia id non nocet patrono, qui nihil debet lucrari ex illis fructibus, & prodest vasallo pro integra custodia rei, & ejus restitutione cum fructibus: quoniam tunc hujusmodi commissarii tenebuntur rationem reddere etiam de levi culpa, ut in *gloss. seq. quæst.* 5. & tenebuntur tam ad rationum redditionem, quàm ad reliquorum solutionem, præcisè per incarcerationem personæ, quorum utrumque non haberet locum contra patronum, & ultimum non procederet contra curatores, sine aliqua judicis authoritate, sed privatim deputatos: nec invidiosum esse debet si vel pendente prehensione consulatur utilitati vasalli, fortè verè contumacis, quia satis est eum carere usu & possessione feudi, ut vult hic §. & contenti esse debemus pœnis legibus comprehensis. *l. si ita stipulatio. ff. de verbor. obligat.*

4. Inter suspectos * autem commissarios maximè sunt hi, qui circa hæc jus cessum prætendunt à domino, ut consului & judicatum fuit in hac specie. Quidam ratione uxoris Dux vel Comes Stamparum vendidit cuidam suo procuratori pro quingentis aureis quæ recepit, omnia jura & commoda vasallorum, ita ut post annum teneretur rationem reddere, & ea quæ ultra sexcentos aureos exegisset, inter se & dominum dividere: feudo aperto manus injicitur, & ille procurator commissarius deputatur. Respondeo, quòd ad petitionem eorum quorum interest, removeri debet non solùm ipse, sed etiam naminatim per eum vel colludentes cum eo. Et ita per sententiam præfectorum thesauri regii dictum fuit, quòd colonus pristinus deputaretur commissarius ad onus solvendi pensionem conductionis suæ tantùm, & benè, quia locatio rectè facta erat. Plus dico, quod eo casu dominus malè & inhonestè tractat vasallos, subjiciendo illos tam vili redemptori, & si vellent vasalli, justè peterent se liberari pro pretio. *l. per diversas, C. mandati.* Potest etiam procurator regius sordidum hoc [illegible], & quæ-

* Suspecti commissarii qui.

stum indignum & insolitum impedire, maximè cùm isti verè sint vasalli Regis. Comitatus enim ille de domanio est Coronæ, & cedens ille non habet nisi usumfructum ratione uxoris suæ. Quare debet modestè uti, nec insolenter abuti. Alioquin privari posset usufructu.

5. Et nota, quod officium & potestas horum curatorum non transit ad hæredes, sed morte extinguitur. textus in *l. cujus bonus, ff. de curatore furio.* prout etiam majus vel universalius officium tutorum vel curatorum, quod morte tutoris vel curatoris expirat. *§. simili modo. instit. quibus mod. tutela vel cur. fin. & §. seq.* ut etiam maxima vel media capitis diminutione finitur: durat autem quandiu vivunt, & perseverat prehensio, nec possunt semel acceptatam commissionem repudiare, nec compellere patronum, aut alium ad quem spectat ad * se exonerandum, etiam si adducant alios idoneos & paratos hoc onus suscipere. *l. sicut, C. de action. & obligat.* quod ultimum limito, ex superveniente causa justa & necessaria: puta si longam infirmitatem, vel senectutem incurrat; tunc enim justè & rationabiliter petit se exonerari rationem gestorum offerendo, tum quod nequeat amplius commodè officium exercere, tum ut fideliùs rationes suas reddat & comprobet, & caveat securitati suæ & hæredum suorum: Plus potest dici, quod si tempore commissionis verisimile erat prehensionem modico tempore (ut plerumque solet) duraturam, tandem litibus & inimicitiis fortè gliscentibus inter patronum & clientem, vel propter personarum crebram mutationem, aut varios casus res in longum protrahitur, nec sit spes de proximo finituram prehensionem, & commissarius jam diu plus quàm sperasset in commissione fuit, & multum incommodatur; ut interpellatis patrono & cliente, vel eorum hæredibus, adhuc in eodem statu rem relinquentibus & nolentibus consentire mutationem curatoris, possit offerendo rationem, & reliqua reddere, & alios idoneos & paratos hoc onus suscipere nominando, causa cognita per judicem à commissione liberari. *argum. l. Lucius. ff. mandati.*

* An curator possint exonerari.

6. Quod autem dixi non transire ad hæredes, verum est mero jure, utque hæres ipso facto teneatur continuare. Sed dico primò, quod eo ipso quod est hæres, tenetur de præterito, & ad id quod bona fides exigit de præsenti, videlicet ut denunciet domino commissionem morte finitam: seque non posse illam subire, sed paratum adusque rationem reddere ipsi domino, vel novo commissario per eum deputando: & sic interim tenetur de custodia rationum defuncti & rerum ad hoc pertinentium. Et si omissa denunciatione maneat in administratione, censetur eo ipso eidem commissioni se subjicere. *argum. l. qui impleto, ff. locati.* Amplio, etiam si non maneat tanquam commissarius, sed tanquam hæres, ut quia colonus vasalli fuerat deputatus commissarius, tunc enim hæres ejus manens de facto in locatione, sive ad eum ipso jure transierit, ut est de jure *l. viam veritatis. C. locati.* sive finitam tacitè reconducendo continuet, oneri ejusdem commissionis sese subjicit & alligat, nisi domino denunciet, ut de novo commissario provideat. Tenetur enim ut hæres denunciare, & non denunciando sese alligat, & adhuc si denunciaverit, & est idoneus ut qui per se eandem locationem administrat. Potest invitus cogi ad eandem commissionem expressim suscipiendam, nisi justam causam excusationis habeat, & simul à locatione de facto, & interim discedat cedendo locum novo commissario, eique vel domino de præterito rationes reddere.

7. Quod autem nuper dixi, hæredem teneri denunciare domino, ut procideat intelligendum de hærede majore vigintiquinque annis, sciente & præsente: secùs de minore, secùs de absente, secùs de præsente, sed justam causam ignorantiæ semper habente.

Quid si sint plures hæredes, & unus solus sit major, præsens & sciens? Respondeo. Ille tenetur denunciare in solidum, alias ex sua culpa non proportione hæreditaria tantùm, sed in solidum ad damnum domini obligatur, nec habet recursum contra cohæredes culpâ vacantes, ea enim quæ simplicis bonæ fidei sunt, nec in diminutione patrimonii versantur, obligant unum plurium hæredum quem contingit in solidum, ut novè docui & probavi *in tractatu dividui & individui part. 3.* Quid si unus solus plurium hæredum sese hujusmodi administrationi immiscuerit? Respondeo. Is solus in solidum domino tenetur pro futuro, cohæredes autem non tenentur nisi de præterito pro partibus suis, & etiam non possunt ab eo qui solus administravit, petere communicari commoda, si quæ sint: quia non est simile de conductione conventionali, quæ transit in hæredes. *l. viam veritatis. C. locati.* & de hujusmodi administratione, quæ etiam invito imponitur, quæ mero jure non transit in hæredes, ut *suprà eadem gloss. num. 5. in princip.* Multùm ergo delirat vulgus pragmaticorum, qui putant hæc officia in hæredes transire, ex eo quod sæpè usuvenit, hæredes sive voluntariè, sive errore, sive coactè administrationem continuare.

8. Ultimo quæro an * hi commissarii possint investituras subvasallorum, emphyteutarum, aut censuariorum feudi prehensi renovare, prehendere, in fidem admittere, sive actus feudales & jura dominicalia exercere? Respondeo quod non: quia in casu hujus §. debent hæc vasallo vero domino & possessori relinquere, nisi in casu fallentiali, de quo *suprà eodem gloss. 3. num. 10.* sed in casu *§. 1. suprà eodem* debetur domino superiori, cujus nomine commissi sunt denunciare, vel ad eum quo ad hæc remittere, nisi speciale mandatum habeant. Hi enim actus non sunt de eorum commissione & potestate, in qua venit solum cura rei quantùm ad ejus custodiam, culturam fructuum, & jurium pecuniariorum debitorum receptionem, & conservationem, & similia quæ respiciunt opus œconomi, vel procuratoris; & eis congruere possunt Unde possunt, & ad eos spectat, exigere & recipere relevamenta, laudimia, & alia pecuniaria jura, ratione mutationum, venditionum, vel investituraaum debita. Secus de actibus dominicalibus in se, qui non possunt geri nisi per dominum proprietarium, vel qui loco domini & proprietarii habetur, qualis superior patronus pendente prehensione feudi, vel tutor, aut curator generalis personæ & omnibus bonis datus, ut dictum est suprà §. 1. unde non posset patronus ista transferre, nec committere his curatoribus, nisi sicut posset uni procuratori, ut plenè in *d. §. 1. gloss. 3. quæst. 2.*

* Commissarii non possunt actus dominicales exercere.

9. Et sic patet, quod si ipsemet vasallus, vel ejus tutor, curator, aut generalis administrator in casu hujus §. si commissionem hanc acceptasset patrono deputante, posset hos actus exercere non ut commissarius, sed ut ipse in qualitate priori, nisi in casu fallentiali, de quo *suprà eod. gloss. 3. num. 10.* Sed in casu *§. 1. suprà eod.* non posset hoc facere in præjudicium patroni, sive ejus respectu, quia non transeunt in hujusmodi commissione, & hoc nisi patronus ulteriùs procedendo constituisset eum procuratorem ad hujusmodi actus nomine patroni, tanquam domini superioris & feudalis exercendos. Tunc enim hoc nomine per eum facta valerent, etiam pendente prehensione, & contra patronum. Nec est insolens, ipsummet vasallum deputari commissarium, ut extraneum in prehensione quæ fit ex defectu hominis, ut quando prætendit conventas fortè inducias durare, vel oblationes suas sufficientes esse, vel ab alio moveri, aut aliàs ad vitandum periculum majorum damnorum & interesse. *fac. suprà eadem gloss. num. 4.*

10. Cæterùm errant Pragmatici, qui prætextu novæ constitutionis Francisci I. post primam horum editionem factæ anno 1539. putant hujusmodi com-

missarios* teneri locare, & plus offerenti licitare, quia §. 82. 83. & 84. dictæ constitutionis, quamvis incipiant à signo universali ibi, *Quetous les Sequestres, Commissaires, & Depositaires, &c.* id est, omnes sequestri, commissarii & depositarii: tamen ex præcedentibus & sequentibus apparet quòd non loquitur de commissariis vel curatoribus prehensionum hujusmodi patrimonialium, sive feudalium, sive censualium, quæ fiunt à domino directo in vim jurisdictionis fundiariæ, de qua *suprà* §. 1. *gloss.* 1. *num.* etiam si judicis vel etiam regis confortantis manum superimponet, sed* tantum de commissariis, quæ fiunt in vim jurisdictionis contentiosæ ad instantiam creditorum vel prætendentium dominium, possessionem vel divisionem, secus in istis prehensionibus patrimonialibus, in quibus dominus directus non possidet nisi secundum quid, ut *suprà* §. 1. *gloss.* 4. *num.* 22. nec dicitur propriè res sequestrari, ut ibi dixi *num.* 19.

* Locare an possint hi commissarii.

* Commissariorũ differentiæ.

EPITOME GLOSS. V.

1. *Fructus separati per feudarium in casu hujus §. vel per creditores possidentes fiunt vasalli.*
2. *Etiam jure pleni directi dominii.*
3. *Tamen possessor ille perituros vendere potest.*
4. *Et vetus possessor possidere videtur & conservatur.*

GLOSS. V. IN VERBO.

Ne fait les fruicts siens.

INtelligo quòd non faciat fructus suos, nedum respectu lucri (utpote restituendos) sed etiam nec respectu simplicis acquisitionis dominii: ita quod patronus non efficitur aliquo modo dominus fructuum, qui pendente hujusmodi prehensione separantur à feudo, sed remanent in pleno dominio vasalli, sive casu fortuito, sive facto hominis per ipsum patronum vel suos, vel per commissarios deputatos, vel quemvis extraneum quomodocunque separentur à solo, quemadmodum habetur in fructibus fundi hypothecari à creditori possessi. Et quamvis vasallus non habeat in feudo, & fructibus pendentibus in eo, nisi utile dominium, directum autem notissimè resideat penes patronum: *ut suprà in rub. ad fin.*

2. Tamen statim quòd quocunque modo separantur à solo, habet in eis plenum dominium directum & utile, etiam in casu nostri. §. Ratio, quia licet quamdiu pendent, sint pars fundi, & eodem jure nenecessariò censeantur, tamen statim quòd sunt quovismodò separati, sunt proprietas separata, inquit Bald. *c. qua in ecclesiarum, collat. 4. vers. sed statim quæritur de constit.* & plenè diximus *suprà* §. 1. *gloss.* 1. *quæst.* 13. *num.* 17.

3. Quandiu tamen durat hæc prehensio justè & verè possidentur unà cum feudo à patrono, vel suis, aut commissariis existentibus in possessione nomine patroni, à quibus non potest cliens vendicare, nec ab habentibus causam ab eis, quum non minus possit patronus aut sui commissarii* vendere hos fructus, saltem perituros, & dominium transferre ad onus rationis reddendæ, quàm hypothecarius creditor, aut sequester & similis, *l. fin. ff. de requirend. reis.* & quod in fortioribus terminis decidit Paul. in *l. si pretium, C. de procurator.*

* Commissarii fructus vendere possunt.

4. Et hic textus subtiliter perpendendo, habet locum nedum in fructibus pecuniariis sive naturalibus sive civilibus, sed etiam in fructibus honorificis ut sunt dominicalia, quæ quamvis (casu quo feudum non habet alia jura) patronus interim exerceat, percipiat, & consummat irrevocabiliter, ut diximus *suprà eod. gloss.* 3. *quæst.* 2. Tamen propriè ea non lucratur, nec sua facit quia exerceat ad conservationem jurium feudi prehensi, & ad utilitatem clientis, cui illud factum attribuitur, ut dictum est in *d.* §. 2. *num.* 12.

SUMMARIUM GLOSS. VI.

1. *Curator etiam certo singulari rei datur, sed loco personæ.* 2.
3. *Q.* 1. *Commissarii inviti deputari non possunt.*
4. *Fallit propter necessitatem.*
5. *Non tamen potest quis cogi ad suscipiendum hoc officium per statorem, sed demum per judicem, & causa cognitâ.*
6. *Mistus executor de quibus possit cognoscere.*
7. *Meri executoris potestas augetur in casu magnæ necessitatis.*
8. *Etiam aliàs incompetens judex procedere potest, ubi periculum est in mora.*
   Quatenus & quandiu subest necessitas, dispositio juris remittitur vel suspenditur, sed non in totum tollitur.
9. *Ad mandatum principis interim cogitur invitus.*
10. *Tum demum cura est munus publicum & necessarium, quando datur personæ ad ejus legitimationem.*
11. *An curator ad lites vel litem detur invitus?*
12. *Concluditur quod sic.*
13. 14. *Q.* 2. *An curatores particulares vel commissarii teneantur facere inventarium?*
15. *Q.* 3. *Rationum redditio duo complectitur, secundùm Callistratum & Vlpianum. Et quatuor secundùm Baldum.*
16. *Omnis administrator tenetur librum rationum conficere, & rationem reddere.*
17. *Rationes debent omnia recepta & impensa clarè & sigillatim complecti.*
18. *Rationum duo principalia capitula.*
19. *A consanguineis non exigitur scrupulosa ratio.*

20. *Quando constat de opere facto, sit æstimatio licèt rationarius non possit impensam minutatim declarare.*
21. *Analogistes solùm à levi culpa, & scrupulosa inquisitione relevatur.*
22. 23. *Rationarius verificare debet contenta in rationario.*
24. 25. *Statur rationibus in recepto contra rationarium, & tamen non statur pro eo in impensa etiam circa idem negotium. Quamvis secus sit in libro rationum mercatoris.*
26. *Vnus notabilis articulus rationum non justificatur ex veritate aliorum.*
27. *Modica impensæ juramento probantur.*
28. *Et hoc dummodò specificentur.*
29. *Et sint verisimiles & rationabiles.* *Statutum quòd stetur juramento alicujus, non habet locum, si sit præsumptio in oppositum.*
30. 31. *Præsumitur opus factum ab eo, & cujus impensa, qui tenebatur facere.*
32. 33. *A consanguineis non tam exacta impensarum probatio exigitur.*
34. *Contra eum qui non fecit, vel non exhibet librum rationum juratur in litem.*
35. *Idem in proferente obscurum & intricatum librum rationum.*
36. *Q. 4. plures commissarii tenentur singuli in solidum.*
37. *Quod verum est in deputatis authoritate judicis secùs regulariter in deputatis à privato.*
38. *Formula procedendi adversus commissarios, vel alios rationarios.*
39. *Q. 5. Triplici viâ succurritur ei, qui ex pluribus solus convenitur.*

GLOSS. VI. IN VERBO

Rendre compte.

CIRCA commissarios, de quibus in hoc §. & alibi sæpè, ut pleniùs rem hanc quotidianam attingamus, non repetendo dicta in præcedentibus.

* Commissarii qui.

1. Hi * intelliguntur quibus judicis vel superioris authoritate committitur aliqua res, sive universalis, ut hæreditas, sive generaliter plures res, ut mobilia & actiones Titii, vel mobilia talis castri, vel domus: sive certa res singularis, ut equus, vel fundus; ad eam rem, vel res, sub manu justitiæ fideliter, providè, & diligenter regendum & custodiendum, administrandum, & rationes, quando & quibus opus erit reddendum. Hos curatores vocare possumus, non propriè, ut diximus *supra eod. gloss. 4. in princip.* sed prout in jure curator vocatur commissus nedum rei universali, *ut ff. de cura. bonis dand.* sed etiam certæ singulari rei ut in Authent. *ut liceat matri & aviæ.* §. 1. *collat. 6.* notat gloss. in *l. fin.* §. *sin autem,* 1. *in ver. hereditatis* & ibi Baldus, Joann. Fab. Salic. & Paul. *C. de bon. quæ liberis.* Adverte tamen quòd textus *in d.* §. 1. loquitur de curatore dato ad legitimationem personæ minoris vigintiquinque annis, cui aliàs non poterat dari justus & generalis curator, quum esset filius familias, & in patris potestate. An in præsenti non loquimur de curatoribus datis propter illegitimitatem personæ, sed propter possessionem, saltem detentionem & administrationem certæ rei vel rerum, judicis vel superioris authoritate ablatam priori possessori. Et hi propriè non sunt nec vocantur curatores, sed meri & nudi commissarii, ut contingit quando res debitorum, sive mobiles, sive immobiles, pignorantur per executionem gdarentigiæ, vel rei judicatæ, vel quando res controversæ sequestrantur, vel quando feuda per prehensionem feudalem ad manum patroni reducuntur.

2. In quo ultimo est speciale, quòd prehensio & commissariorum appositio, solius patroni mandato fieri potest, etiamsi aliàs sit merus privatus, quia quantùm ad hos actus feudales & dominicos censetur superior, & habere in hoc quoddam vestigium jurisdictionis feudalis, sive prædialis, in res clientelarias, sive feudales, sive censuales notata tamen non parùm refert sola privata authoritate rem prehendi & commissariis subjici, vel authoritate judicis, sive præsidialis, sive ipsius domini, habentis jurisdictionem contentiosam in loco: quia primo casu non opus est scripturam (utpote privatam) arguere solemniter de falso, cum inscriptione. Sat est eam negare, ut de testamento facto coram quatuor testibus, *ut dicemus infrà.* Secundo verò casu per constitutiones, fides adhibetur commissioni & relationi servientis publici, nisi redarguens falsi sese de falso inscribat. In quo etiam onere probandi gravantur.

3. Quæro primò, an possint etiam * inviti constitui vel compelli ad suscipiendam hujusmodi curam? Et intelligo quando fit compulsio à superiore habente in eos jurisdictionem, vel ejus authoritate & mandato. *l. neque à præside, C. qui dare tuto. ve cura.* alioquin si fieret deputatio per patronum jurisdictione, carentem, certissimum est quòd neminem posset ad hoc oneris adigere. Et dicendum est pro regula, quòd inviti etiam à suo juditarii quærenbent assumi, nec compelli, sed voluntarii quærendi sunt. *text. est in l. 2. §. quæritur. ff. de cur. bon. dan. Bald. Salic. in l. tutor. C. de negot. gestis. Et not. Bald. in l. fi. §. sed & si quis, col. 3. per text. ibi in ver. noluerit. C. commun. de legat.* quòd commissarius non tenetur acceptare commissariam. Hinc etiam decidit Bart. *in l. litibus. ad fi. C. de agric. & censitis lib. 11.* quòd officium sequestri est voluntarium, & non necessarium, per textum *in l. fin. §. fin. autem, in fi. C. de bon. auctor. judic. possid.* qui parum facit, quia tantùm prohibet similiarchos, seu alios depositarios, vel sequestros aliquod detrimentum vel dispendium sustinere: non autem prohibet invitos constitui, sed hoc satis cavetur *in d. §. quæritur.* & idem cum Bart. tenent Angel. Paul. Jas. in *l. si fidejussor. §. si satis datum. col. 1. ff. qui satisd. cogant.* Franc. Curt. in *tract. de sequest. quæst. 2.* Fortius idem tenet Bald. in curatoribus minorum in *l. sed & milites. §. qui autem, ff. de excus. tutor. per text. in §. item inviti. Instit. de curator. qui non probat.* Nec hoc ultimum verum est. & contrarium observatur, ut dicam *infra tit. 8. in rubr.*

* An commissarii inviti deputari possint?

4. Fallit primò ex necessitate, ut quia res sunt in periculo, & non potest aliter commodè provideri, quàm per deputationem curatoris, & nullus voluntarius invenitur, tunc enim cogitur etiam invitus textus est in *d. §. quæritur. & ibi. gloss. & Angel.* Idem puto nedum propter necessitatem, sed etiam propter commoditatem, ut si non sit doneior quàm Titius, qui est vicinus, qui habet notitiam rei prehensæ, & pertinentiarum ejus, & peritiam gubernandi, nec habet aliquam rationabilem excusationem,

nem, puta quòd sit consanguineus vel affinis illius contra quem proceditur, vel multis litibus aut tutelis, aut aliis negotiis valde implicatus. Tunc enim, licet perquirendo fortè possent alii voluntarii idonei, sed non æquè reperiri, puto commoditatem administrationis, cum cessatione alterius incommoditatis Titii, esse causam sufficientem, ut judex ex officio possit. si velit, & ulterius de aliis inquirere gravatur, deputare Titium etiam invitum, ad hujusmodi curam: sic tamen ut ponat solùm operam, & non impensam aliquam de suo, & ita videtur sentire Bald. in *l. 1. in fin. ff. ubi pupill. edu. deb. seq.* Francisc. Curt. in *d. tract. de sequest. quæst. 2.*

* Curator non potest cogi invitus, nisi à judice, & causâ cognitâ.

5. Et intelligo * posse invitum cogi demum à judice, & causâ cognitâ. Et ideo apparitor sive officialis judicis habens commissionem ad exequendum, prehendendum, & commissarios deputandum, non posset invitos deputare, etiam si nullos voluntarios inveniret: sed debet opponentes vel recusantes ad diem certam evocare, coram judice dicturos causas oppositionis & recusationis, & compellendos ad commissionem suscipiendam. Et hoc quia compellere invitum est jurisdictionis contentiosæ, & requirit causæ cognitionem: cùm is qui compellitur invitus, possit habere plures justas causas, propter quas debeat excusari, & alius deputari. quæcunque autem causæ cognitionem desiderant, expediri non possunt per simplicem apparitorem, sive merum * executorem, qui aliàs dicatur executor facti, & nullam habet jurisdictionem. Bald. & alii in *l. & si non cognito, C. contra jus vel utilit. publ.* omnis enim etiam summaria & modica causæ cognitio eis est * interdicta tam per constitutiones regias, arresta supremæ curiæ, quàm de jure communi. *l. si ut proponis. l. executorem, C. de execut. rei judica c. pastoralis. §. quia verò de offic. & potest. jud. deleg.*

* Merus executor quis. & an habeat jurisdictioné.

* Nisi necessitas accidat. vide num. 7. infra.

* Mistus executor.

6. Secùs in executore * misto, qui est judex delegatus, *Clementina unic. de offic. & potest. jud. deleg.* & habet summariam causæ cognitionem & jurisdictionem. unde executio mista non debet nec solet committi nisi judici perito, ut uni ex consiliariis supremæ curiæ, in causis magnis & arduis ejusdem curiæ, vel judici regio loci, seu proximiori, aut in suo locum tenenti. Et talis executor potest partibus vocatis & auditis, cognoscere & pronunciare de exceptionibus quæ respiciunt executionem, & non infringunt sententiam. textus in *l. penult. ff. de confess.* & sic poterit audire causas excusationis curatoris deputandi, & de earum legitimitate & veritate cognoscere, & absolvere ab hoc onere, vel illud imponere etiam invito, & compellere de facto ad illud suscipiendum & exercendum, nisi appelletur: de exceptionibus autem concernentibus merita causæ principalis, & retractationem sententiæ, sive per viam falsitatis, nullitatis, aut aliam quovismodo proponantur, non potest cognoscere, nec pronunciare, sed ad superiorem delegantem remittere. textus in *d. l. fin. l. si prætor, in princ. ff. de judic.* & quamvis Bart. ibi, & in *l. à Divo Pio in princ.* & ferè omnes post eum. Panorm. & omnes canon. *in c. de cætero, de re judic.* Steph. Auff. *in addit. qu. Tholosa.* 345. tenent quòd possit cognoscere, sed non pronunciare: *per d. l. si prætor. in princ. & d. l. in fin.* tamen illi textus potiùs probant oppositum, quod nec cognoscere possit, & videtur de jure verius, & ita apud nos observatur.

7. Quod autem dixi de mero executore, ut non possit invitum deputare. Limito, nisi deputatio curatoris esset magnæ * necessitatis, & non posset pati dilationem, & ageretur de periculo magnæ rei, tunc enim necessitati parendum est, quantùm salvo juris ordine fieri potest: ideo quòd etiam merus executor facti, poterit si nullum idoneum voluntarium reperiat, deputare & constituere invitum vel invitos eisque hoc onus imponere, propter præsentem necessitatem. & donec aliter per superiorem provisum fuerit, & super hoc diem eis dicere coram superiore, præcipiendo eis authoritate superioris, ut interim administrent. Probatur arg. *l. 1. ff. de offic. consul.* ubi necessitas facit, quòd efficaciter jurisdictio & potestas competat non habenti vel habenti litigatam *l. aut prætor. §. debitorem, ff. quæ in fraud. credi.* ubi propter necessitatem & moræ periculum licitum est privato capere debitorem fugientem, vel fugam adornantem, etiam die feriatâ ad honorem Dei *gloss. 2. in l. fin. C. de feriis.* etiam si feriæ sint solemnissimæ, puta Nativitatis, vel Paschæ Domini Bald. *c. fin. col. ult. de feriis.* vide, ne remorer, Hyppolit. de Marsil. in *sing.* 43. 282. & 639.

* Necessitatis causâ multa permittuntur.

8. Hinc consuluit Petr. Anchara. *consil.* 192. *in auxilium veritatis.* quòd * captus & de fuga suspectus, numquam ad invalidandam capturam potest opponere exceptionem incompetentiæ judicis. *sequitur.* Ludov. Roman. *consil.* 242. *unum est.* Alexand. Jas. in *l. de pupillo, §. si binos. ff. de oper. nov. nunci. & in l. 2. ff. de jurisd. omn. jud. &* ibi Socin. *col. fin.* Alexand. in *consil.* 205. *ad fin.* ubi in annot. tetigi. *lib.* 6. Alciatus in cap. *cùm non ab homine. num.* 73. *de jud.* Et quamvis Francisc. Areti. *in consil.* 95. *respondeo.* reprehendat opinionem Ancha. & distinguat, an captus habeat bona sufficientia in loco domicilii, vel alio idoneo, ut tunc non potuerit etiam in actu fugæ capi, ab incompetenti, aliàs sic, eamque distinctionem sequatur Phil. Deci. in *d. l. 2. col.* 3. Tamen veritas est, quod quando est in actu fugæ, vel est periculum instantis fugæ, aliud non requiritur, & valeat captura à quocunque facta. Et sufficit eam ex probationibus postea factis justificari, ut tradit Angel. in *l. nemo carceret. de exact. trib. lib.* 10. C. & latè Marian. Socin. in *tract. de cita. articul.* 20. *qu.* 24. Joan. Bapt. in *tract. de debi. fugi. in 6. qu. princ. seq.* Phil. Deci. in *consil.* 75. & *sic Anchar.* non meruit reprehendi. facit quod vult. Bart. in *l. 1. in prin. col. 2. vers. unum tamen scias, ff. de offic. ejus cui mandat. est jurisd.* & ibi Jas. post alios *col.* 19. *num.* 70. quòd delegatus, qui alias non habet potestatem, potest ratione necessitatis & periculi imminentis, punire insignem latronem ultimo supplicio, *per l. si quis filio exhæredato. §. hi autem ff. de injusto rup. testam.* & latè Hyppol. de Marsi. in *l. pen. ff. ad l. Cor. de sicariis.* & in sua criminali, Avarot. in *ver. constante.* Facit quod ubi * periculum est in mora receditur à regulis juris communis & remittitur juris dispositio etiam prohibitiva, ut tradunt Alexand. Jas. & omnes in *d. l. de pupillo. §. si quis vivos, & in d. l. 1.* & ibi Deci. *col* 19. *ff. de offic. ejus cui mandata est jurisd.* quod intelligo quatenus, & quandiu subsunt & durant necessitas & periculum. *cap. quod pro necessitate. 1. quæst.* 1. tradit Deci. in *d. l. 1. col.* 7. & in *c. cum cessante. de appellat. in l. quapropter. ff. de reg. jur.* & optimè facit textus in *l. casus.* & ibi Bald. Salic in 1. *nota. C. de testament.* ubi propter necessitatem dispositio juris interdum suspenditur, sed non in totum tollitur.

* Judicis incompetentia non attenditur, ubi periculum est in mora.

* Propter pericula & necessitaté dispositio juris remittitur.

9. Fallit secundò ad mandatum vel præceptum speciale supremi principis, cui omnes subditi obedire tenentur, *cap. 2. de majoritate & obedient.* & detrectans graviter delinquit, & qualiter debeat puniri contemptor vel inobediens mandati regis, vide eleganter per Bald. in *consil.* 367. *venerabilis in Christo pater. col.* 2. *lib.* 3. Tenebitur itaque etiam invitus hoc casu esse volens, & suscipere commissionem si imponatur, scilicet quando specialiter est nominatus in commissione principis, quia hoc sine causa factum non fuit. Sed si se minùs idoneum, vel impotentem, aut alia necessitate præpeditum sentiat, debet reverenter notificare & supplicare principi pro exoneratione sua. Tumque princeps qui est justitiæ vigor, *l. prohibitum. in fin. de jure fisci. lib.* 10. C. & ipsa justitia, & lex animata, *in Authent. de consu. ad fin. coll.* 4. non patietur quemquam supra vires onerari. Sed si non est nominatus in commissione principis, locus est dispositioni juris communis. Cui etiam judices delegati principis subjiciuntur, & multò magis simplices & ad-

hunc fortiùs fortuiti executores. Et hæc dicta intelligantur de commissariis seu curatoribus aut gubernatoribus, quocunque nomine vocantur, appositis rebus tantùm ad earum custodiam & administrationem, de quibus loquimur.

*Quando cura sit munus publicum.

10. * Secus de his qui dantur personis seu rebus, puta causæ, sed ad legitimationem & integrationem personarum, quæ propter ætatis defectum, vel aliam incapacitatem, non habent legitimam personam in judicio, vel extra. ut sunt tutores & curatores, stricte capto vocabulo, qui pupillis, adultis, prodigis, aut furiosis dantur. Hic enim cùm publico munere fungantur, etiam inviti, nisi habeant excusationem legitimam, constituuntur, textus *Instit. de excusat. tuto. vel cura. rub.* & per tot. *l.* 1. *C in princ.* ibi. *nam & tutelam & curam placuit publicum munus esse. l.* 2. *in princ. l. satis oportet. in princ. l. Cajus ff. de excusat. tut. & C. eod. titul. in rubr.* & per to. *l.* 1. & per *to. C. si tu. vel cura fal. allegat. excusat. sit l. tutori. C. de negot. gestis. & bon.* textus in *l. fin in princ. C. de administ. tuto. & cura.* ubi satis probatur tum demum curam esse munus publicum & necessarium, quum datur personis, vel propter personarum imbecillitatem, vel incapacitatem. Secùs si propter aliam causam committatur cura rerum tantum, ut in præcedentibus, tunc enim est officium privatum, & per se voluntarium. Ratio, quia personæ necessitas majori indiget provisione & subventione.

* An curator ad lites, vel ad litẽ detur invitus.

11. Sed quid in * curatore dato fortè adulto actori vel reo ad lites, vel ad litem? doctores controvertunt. Bald. Sali. Alexand. in *d. l. tutori. col.* 1. Angel. Aretin. *Instit. de curator. in princ. col. fin. ver. quid è contra.* tenent non dari invitum: *per l. qui habet. §. si pupillus. ff. de tutel.* ubi dicitur talem curatorem neminem dari posse nisi præsentem; ex quo innuitur quòd nonnisi volens, & acceptans dari potest, alioquin frustra requireretur ejus præsentia: quia qui invitus deputari potest, ejus præsentia, non curatur, tunc enim etiam absens deputatur. *l. illud. ff. de tutor. & curator. datis ab iis qui.* Ille tamen textus loquitur solum de curatore ad certam litem, non autem de curatore generali ad lites: ideo non benè infertur simpliciter etiam ad generalem curatorem ad lites: neque enim desunt qui statuant differentiam inter curatorem generalem ad lites, & curatorem specialem ad certam litem, ut Alberic. in *rub. circa medium. C. de in lit. dand. tutor. vel curator.* quæ differentia mihi non placet, quantùm ad id de quo agitur, ut statim dicam. Pro hac sententia optimè facit textus quem non allegant, in Auth. *ut liceat matri & aviæ. in princ. ver. si vero forsan. collat.* 8. ubi loquitur de gubernatore sive curatore dando certæ rei filii fam. minoris, & clarè innuit ille textus nolentem non committi. Et sic videtur quòd jura de coactione tutorum vel curatorum, intelligantur prout etiam loquuntur, de tutoribus vel curatoribus generalibus sive universalibus tantùm, & non de curatore speciali ad rem certam. Et sic nec de curatore ad lites tantùm, vel saltem ad unam certam litem tantùm, quoniam in defectu istorum non est tantum periculum, sicut in defectu generalis administrationis, unde dicta jura non debent ad istos extendi, ut punctualiter decidit Aretin. *consil.* 29. *diligenter & mature. col.* 3. *versic. præterea sicut.*

12. Contrariam sententiam tenet Alber. post Oldr. in *d. rub. & est consil.* Oldr. 59. *vertitur in dubium. in fin.* Idem tenet Specul. in *tract. de curatorib. §. cum autem. versic. sed nunquid invitus.* & ibi Joan. Andr. in *addit. in ver. specialem*, cum quo transit Angel. in *d. l.* 2. *§. quæritur. ff. de curat. bon. dand.* firmat Joan. Fab. in *§. item inviti. Instit. de curator.* Bald. in *d. §. si pupillus.* ita sentit Bart. in *l. eandem. qu.* 6. *ver. secundo casu. ff. de duobus reis.*

Et hanc puto de jure veriorem, & procedere, sive sit curator generalis ad omnes lites, sive singularis ad unam certam litem tantum, sive etiam ad certum actum vel contractum tantum, ut in *l. non tantum. ff. de tuto. & cura. dat. ab iis qui.* Nec in hoc facio differentiam quantum ad hunc articulum: tum quia in utroque agitur de necessitate & subventione personæ & ejus legitimatione, tum quia textus est apertus in *l. munerum. §. defensores. ff. de muner. & honor.* defensionem certæ causæ agendæ vel defendendæ, æquè esse munus publicum, personale & necessarium, ac defensio generalis, quæ committitur syndico.* Ad hoc ergo ut cura sit munus publicum & necessarium, sufficit quòd detur ad legitimationem sive integrationem personæ. Non obstat casus in *dict. §. si pupillus*, quia clarè respondeo, non frustra ibi desiderari præsentiam deputandi curatoris, non tamen desideratur propter interesse futuri curatoris, nec ad hoc ut consentiat, sed propter juramentum à curatore præstandum, & propter interesse pupilli, & causæ jam actu motæ, egentis actuali & præsenti defensore, qui statim possit instrui, & statim agere vel defendere, qui non possunt fieri nec obtineri ab absente. Ad d. *vers. si vero forsan.* respondeo, quòd non concludit nec probat, ideo debet intelligi secundùm alia jura. Et ita quotidie in judiciis practicatur, cùm fortè objicitur minoritas adulti agentis vel defendentis, statim judex ex officio solet procuratorem vel advocatum illius deputare curatorem in litem, & juramentum fideliter & diligenter administrandi exigere. & ita faciliter & promptè solet fieri in talibus advocatis vel procuratoribus jam instructis de illa lite, & quorum est officium talia gerere: Si enim ageretur de extraneo quopiam dando curatore ad lites vel ad litem, puto quòd non ita celeriter produceretur, sed saltem excusanti deberet dari brevis terminus, ad videndum & allegandum si quas haberet rationabiles excusationes. Quamvis enim admittam hujusmodi curatores, etiam particulares, qui ad supplendam illegitimitatem personæ dantur, etiam invitis dari posse, non tamen id ita proclive est, ac si de generali curatore ageretur, in quo versatur major necessitas, & majus periculum, & sic cautius & astrictius agendum in eo deputando quàm in particulari.

* Omnis cura quæ datur ad legitimationẽ personæ est munus publicum.

13. Secundo quæro, an * teneantur facere inventarium? Respondeo non, in casu nostri §. ubi deputantur ad certam rem vel certas res immobiles. Idem in his qui deputantur ad certam vel certas res mobiles, ut per Specul. in *tit. de instrum. edi. §. nunc vero aliqua. ver.* 46. Idem de * curatore ad litem, vel etiam generaliter ad lites, cùm talis nihil recipiat, nec ei solvi possit. *l. hoc jure. ff. de solut.* Specul. *in tit. acto. ad univers. seu tu. vel curat. constit. num.* 9. & ibi Jo. Andr. in *addit. gloss. in l. de creationibus, in versic. conscripto.* & ibi Pet. Cy. Alb. Jo. Fab. Salic. *C. de episc. audient.* Bar. in *l. tutor. qui repertorium col.* 1. *ff. de administ. tutor. in l. & si ad species. ff. rem pupill. sal. fo.* Alber. Bar. in *l.* 1. *ff. de. cura. bo. dand.* Bald. in *l. qui habet. §. si pupillus. ff. de tutel. prac.* Papi. in *lib. ad red. rat. tu. in ver. & curatores. col.* 1. idem de constituto ad authorandum divisioni, vel alii actui; quia ex quo hi non habent administrationem, nec detentionem bonorum, nec se intromittunt nisi de actu verbi, non tenentur facere inventarium, & ita servatur secundum Bald. in *consil.* 146. *præmis. col.* 2. *lib.* 2. *facit. l. ad protegend. C. de in lit. dand. tu.*

* Commissarius inventarium utrum facere teneatur.

* Curator ad litem non tenetur facere inventariũ

14 Secus in his qui deputantur ad custodiam plurium rerum quæ occultari possent, ut puta omnium mobiliũ Titii, vel mobilium talis domus, quia nedum tutores & curatores universales, hospitalarii, orphanotrophi, & similes publicum gerentes officium, tenentur conficere inventarium: *d. l. tutor. qui repertorium. l. orphanotrophos. C. de episcop. & cleric. cap. contigit. §. ut autem. de religios. domib.* sed etiam merè privatum gerentes officium, qui licet ad hoc non teneantur ex forma officii, tenentur tamen pro ratione reddenda, saltem descriptionem quasi inventarium facere, ut est textus in *l. fin. in princip. ff. de bo. Auth. jud. possid.* Et tradit Bald. in *Auth. sed cum testator.*

in fi. C. ad leg. Falcid. & ita debet intelligi & modificari quod indistinctè voluit Bald. in *consil.* 137. *quedam vidua. in fin. lib.* 5. ubi dicit quòd omnis administrator, vel negotiorum gestor, tenetur facere inventarium, & quòd caput rationum est inventarium. *l. cum servus. l. cum tali in princip. ff. de condit. & demon.* quoniam sine illo non potest confici nec verificari primum & principale caput libri rationum, quod est de receptis. Gemi. in *cap. generali. col.* 2. *de elect. in* 6.

* Rationũ redditio quæ complectitur.

15. Tertio quæro, quid importent hæc verba in textu *rendre* * *compte*, id est, reddere rationem? Bald. in *l. cum testamento. C. de manumiss. testam.* quem sequitur. Jaso. *consil.* 4. *col.* 2. *lib.* 3. *& consil.* 100. *lib.* 4. dicit contineri quatuor, scilicet codices edi, calculum poni, reliqua reddi, culpam purgari solutione ejus quod debetur, *ut ff. de condit. & demonstr. l. cum servus. ff. de fideic. libertatib. l. si purè. §. fi. l. si pater. §. si Sticho.* mihi magis arridet doctrina Juriscons. in d. ll. *maximè in l. cum servus, & l. qui sub conditione. eod. tit. l. si statu libera. §. fi. ff. de statu libe. l. si ita fuerit. 1. §. quæstio hæc. ff. de manumiss. testam.* quòd duo tantum complectatur, primum in facto, videlicet rationum volumina, cautiones, instrumentaque actus sui exhibere & tradere, & rationes legendas, percunctandas & dispungendas atque excutiendas offerre. Secundum in dando, videlicet reliqua solvere: Ut clarius brevius & resolutius habeatur hæc utilis materia, facio quatuor conclusiones.

* Rationẽ fidelẽ reddere cõpellitur omnis alienæ rei administrator.

16. Prima, Omnis * administrator tenetur fideliter & diligenter librum rationum conficere, rationem reddere, & reliqua si qua sint solvere. patet in tutore vel protutore. *l.* 1. *§. officio. §. de rationibus. ff. de tutel. & ration. distrahend.* in curatore *l. adversus. l. rationes.* C. *de admin. tuto.* in hospitalario vel orphanotropho. *l. orphanotrophi.* 1. C. *de episcop. & cleri. clement.* 2. *§. ut autem de religio. dom.* in executore testamenti. *l. nulli C. de episc. & cleri. c. tua nobis. c. Joannes de testam.* in procuratore sive ad lites, sive ad negotia. *l. qui proprio. §. procurator. ff. de procurat.* Sive in simplici negotiorum gestore. *text. in l.* 2. *ff. de negot. gest.* Et generaliter sive necessarius, sive voluntarius, sive à lege, sive a judice, testatore, vel parte privata commissus, sive sine ullo mandato & commissione administraverit, ad hæc tenetur, ut tenent Jacob. de Aret. Nico. de Neapol. in *d. §. officio.* Bart. in *d. l.* 2. Bald. in *d. consil.* 137. *lib.* 5. Ludovic. Roman. *consil.* 414. quo ad primum in princ. latè Soci. *consil.* 46. *cum in præsenti. lib.* 1. quod est duplicatum in *consil.* 213. *lib.* 2. idem Soci. *consil.* 73. *circa primam lib.* 1. *consil.* 159. *in præsenti conf.* 190. *memini. lib.* 2. Decius in *c. si quando collat.* 2. *de rescript.* & conf. 192. *consil.* 174. Jaf. *consil.* 111. *collat.* 1. *lib.* 1. Steph. Bertrand. *consil.* 136. *non est dubium. collat.* 1. *lib.* 1. Andr. Alciat. *l. fi. C. de eden.* Et hæc loca adduxi non ad confirmandam rem indubitatam: sed ut illis qui in amplissimis & uberrimis tractatibus materiæ effundi delectantur, eximia quædam insigniora loca (interim dum propero) velut digito ostendam: quod est mihi frequens in hoc opere: hanc conclusionem intelligo in administratore universali vel generali plurium rerum, vel etiam unius rei, quæ tamen reditus vel impensas habet. Secus si utroque careat, tunc enim inventario, nec libro rationum, nec calculo opus est. Idem si fortè utilius erat, vel omnino expediebat ei cujus res administratur, nec inventarium, nec rationum libros confici, per *l.* 2. *§. tractari. ff. ad Tertull.* Bart. in *l. tutor. qui repertorium. collat.* 3. *num.* 16. *C. de administ. tuto.* & quod notat Ludov. Roman. in *sing.* 104. *incip. secundò quæro.* Hippolit. de Marsil. *not.* 302. *maior.*

17. Secunda conclusio. In libris rationum, debent omnia sigillatim, clarè & explicatè describi, & exprimi tam in receptis quàm in impensis, & in capitulis ab eis dependentibus: ad hoc enim edi & legi debet ratio, ut fiat per singula particularis percunctatio & computatio: ut explicari possit computationes probè an improbè referantur, accepta rectè relata, an non rectè, ut inquit textus in *l. cum servus, ff. de conditionib. & demonstrationib.* cùm enim per singula & clarè fit declaratio & computatio, facilè veritas aut falsitas deprehendi potest, non quando generaliter & sub involucro: unde non sufficeret in genere complecti tantum receptum vel tantum impensum, nec talis ratio esset admissibilis, sed debet continere nominatim à quo receptum, cui datum, & quantum: & ex qua causa, & qua die, ut notant Bartol. & Joan. de Plat. in *l. comperimus. per illum textum de navicular. lib.* 11. & per. *l. apparitores. de exactorib. tribut. l. neminem. de susceptio. præposit. & arcar. lib.* 10. *C. adde. l. sive ex prætoriano. de execut. & exacto. lib.* 11. C. quod autem dictum est de die, intellige sanè quando sine expressione diei, non potest intelligi, quid sit illud quod datum refertur, vel acceptum. Sed esset incertitudo: ut navicularii continuè species transferentes vel inferentes: nisi enim diem illationis edoceant, non potuerit illatio, nec quid illatum sit, verificari. ut loquitur *d. l. comperimus,* quæ diei expressionem requirit. Secus si ex omissione diei non emergit incertitudo nec ambiguitas, quia tunc sufficit designare, annum, mensem, vel aliud tempus accepti vel dati, puta tempus vindemiatum vel messium. Et sufficit quod ratio æquè possit dispungi: & ita debent intelligi dicta doctorum & ibi, & Paridis de puteo, eos sequentis, in suo consu'aneo tractat. *syndica. sub rubr. reddi. ratio. officia.* Adde pro conclusione nostra Bartol. in *consil.* 150. cum prædicta. ad fin. Petr. Ancharan. *consil.* 316. *in causa collat.* 1. Socin. in *dict. consil.* 46. *collat.* 2. *lib.* 1. Jason. *consil.* 4. *collat.* 2. *consil.* 14. *col.* 4. *lib.* 3.

18. Et adverte quòd in rationibus non sunt nisi duo principalia capitula: primum de acceptis, sive receptis, & ab isto debet incipere benè ordinata ratio non tamen vitiaret ordinis perversio, quia reduceretur ad ordinem intellectus, ut notat Alberi, in *l. quamvis, ff. de condition. & demonst.* Secundum de datis sive impensis: utrumque tamen subdividi potest in plura capitula, sive in plures rubricas, pro materia subjecta, & arbitrio conficientis rationes, puta sub capite acceptorum ponetur unum capitulum de rebus acceptis ab initio contentis in inventario. Item aliud capitulum de rebus additis vel repertis ex postfacto, item aliud de fructibus aridis, aliud de fructibus liquidis, aliud de canone emphyteuseon vel censuum, aliud de reditu investiturarum, & alia pro unoquoque genere reditus rei. Sub capite impensarum articuli de impensis horum & aliorum fructuum, de reparatione rei, & sartis tectis, de solutis vel traditis domino vel alii ejus voluntate, de impensis extraordinariis: fortè etiam capitulum aliud de computatis & non receptis, id est, de his quæ debuerant recipi, & in capitulo receptorum descripta sunt, sed sine culpa curatoris, vel administratoris, non fuerant ab ea recepta. Et in istis singulis capitulis & articulis contentis in eis habet locum conclusio, quam tamen ego modifico.

19. Primò in * consanguineis, maximè inter nobiles & egregias personas: unde si frater vel soror administravit bona communia, quamvis teneantur reddere rationem claram & distinctam, non tamen ita strictè nec ita scrupulosè est exigenda ab eis, unde sufficiet si exprimant; quantum verisimiliter in anno expenderint pro familia, vel pro cultura agrorum, aut custodia territorii, nec adigendi sunt ad minutam specificationem, ut pulchrè decidit Panorm. *conf.* 12. *ut clarè in* 6. *dubio. vers. tertius casus, lib.* 1. *sequitur.* Socin. in *d. conf.* 73. *circa primum, col.* 1. *lib.* 1. & in *conf.* 40. *circa primum, num.* 2. *lib.* 4. quod

* Quid de consanguineo.

ſanè intellige, dummodò illud generale capitulum ſit veriſimile, & non ſit aliqua ſiniſtra præſumptio in contrarium, ſive ex qualitate rei & impenſæ, ſive ex qualitate perſonæ, aut aliunde. Item niſi ad onus ſtrictæ redditionis rationum ſuſcepta fuerit adminiſtratio.

* Quid quãdo conſtat de opere & non de quantitate impenſæ.

20. Secundò modifico * quando apparet certum opus & impenſam factam eſſe: nec commodè potuit, aut nunc non poteſt rationarius eam impenſam per minuta declarare: tunc enim ſufficiet dicere in tali, puta ædificio, tantum impenſum, idque per inſpectionem & veriſimilitudinem operis, aut per æſtimationem peritorum probare, ſecundum Bartol. in *l. qui ſub conditione. ff. de condition. & demonſtrat.* & plenius dicetur ſtatim in limitatione. 2. concluſionis ſequentis.

* Quid de eo qui analogiſta eſſe juſſus eſt.

21. Tertiò modifico in * eo cui in teſtamento vel alias eſſet legata vel prælegata liberatio rationum reddendarum, quia nihilominus tenetur libros & codices rationum exhibere, & reſtituere unà cum reliquis, & his quæ pervenerunt ad manus ſuas, & damna eorum quæ dolo & culpa lata fecit, vel omiſit, *l. quidam decedens. in princ. l. qui plures. ff. de adminiſt. tut. l. non ſolum. §. ſi hæres. l. fin. §. inter cætera. ff. de liberat. legata.* unde de his omnibus neceſſariò rationem reddere tenetur, non obſtantibus dicto teſtamento vel legato: Ita expreſsè decidunt Angel. in *conſil.* 175. *viſo dicto ſtatuto.* Alexand. in *conſil.* 74. *in cauſa & lite. lib.* 7. Pract. Papienſ. in *lib. ad red. ration. tutor. in ver. analogiſtæ.* Franciſc. Cremen. inter conſilia Alexand. *conſil.* 62. *lib.* 4. Alex. *conſil.* 164. *lib.* 5. Carol. Ruin. *conſil.* 69. *lib.* 2. Phil. Deci. *conſil.* 349. *in fin.* Hieron. Grat. *conſil.* 23. *lib.* 1. ubi etiam in matre loquitur. In hoc autem operabitur tale legatum, quòd ſcrupuloſa ſpecificatio, vel probatio non debebit exigi, nec ratione negligentiæ, ſive levis culpæ poterit condemnari, ut eſt pulcher textus in *l. ſi ſervus vetitus. ff. de legat.* 1. Et ibi Bart. & pulchrè Salicet. in *l. cum neceſſitatem. C. de fideicommiſſ.* ubi Philipp. Corn. expreſſim vult latam culpam non eſſe remiſſam. Aymo. Cravet. *conſil.* 195. *num.* 9. Idem de eo qui promiſit & juravit non petere rationem adminiſtrationis, ſed ſtare ſimplici verbo fratris ſub ampla forma. Carol. Ruin. *conſil.* 54. *num.* 13. *lib.* 3. Ampliori tamen tractatu indiget hic locus de liberatione legata tutori vel alii adminiſtratori, ideo infrà fuſius dicam ubi opportunium erit.

* Rationarius id eſt, rationibus reddendis obnoxius, qui rationes ſuas exhibet adverſario, contenta in rationario probare tenetur.

* Praxis & ſtylus.

22. Tertia concluſio, * obligatus ad redditionem rationum illis traditis, & computatione inita, tenetur probare, quæ in illis ſcripſit ſe geſſiſſe vel impendiſſe, vera eſſe ſicut in rationario ſcripta ſunt, ſi in dubium revocentur, textus in *l. qui ſub conditione. ff. de condit. & demonſtr.* Et ſic quantum ad comprobationem contentorum in rationibus ſuis habetur pro actore, & in hoc fundatur ſtylus quo utimur in hac urbe in prætorio præſidis Pariſienſis, qui talis eſt, cùm quis puta dominus feudi vel alius agit contra ſuos, commiſſarios, vel ſuos tutores aut curatores, ut condemnentur, & cogantur offerre & exhibere librum rationum, & calculum inire: talis dominus eſt actor, quantum ad hoc, alii autem ſunt rei. Et hoc quandiu diſputatur, an illi teneantur offerre libros rationum & computare, vel non: & etiam quandiu diſputatur de admiſſibilitate rationam oblatarum, ſi fortè dominus præcisè inſiſtat non eſſe ſatisfactum exhibitioni rationum, & chartas pro rationibus oblatas peccare in forma, & non habere formam nec figuram rationis adminiſtrationis, de qua eſt quæſtio. Sed poſtquam rationibus editis & admiſſis, incipiunt legi ſive examinari, de veritate & clauſura earum quærendo, ſimul & qui eas offerunt, incipiunt eſſe veri actores, & dominus deinceps defenſoris locum obtinet; unde ſi coram auditore, ſive calculatore rationum controverſiæ oboriantur ſuper certis capitulis vel articulis, pro quibus rei mittuntur ad judicem, iſti habent aſſumere qualitatem actorum in redditione, ſeu verius in approbatione, verificatione & clauſura rationum, & ut dominus condemnetur illis ſtare. & omnino perinde, ac ſi agerent contraria actione mandati negotiorum geſtorum, tutelæ, vel ſimili: dominus autem qualitatem rei, ſeu defenſoris aſſumit ad earum improbationem: & ut defectivæ declarentur, tam in accepto quàm in dato, reſpectu articulorum controverſorum, utque abſolvatur ab approbatione petita per actores, ſicut ſi in actionibus contrariis conventus ſe defenderet. Et hic ſtylus in jure & ratione fundatur, quia aliud eſt ratiocinium (computum vocant) aut librum rationum eſſe nullum vel inadmiſſibilem: aliud eſſe defectuoſum.

Tunc enim nullum eſt, quando peccat in forma, ut quia deeſt inventarium (quod eſt caput & præambulum adminiſtrationis, *l. tutor qui repertorium. C. de adminiſtrat. tutor.* & exhibitio inſtrumentorum. Tunc autem eſt defectivum, quando tantum contenditur minus eſſe in recepto, vel plus in impenſa. Quandiu enim ſuper primo capite admiſſibilitatis diſputatur, ſemper ſumus in initio, quia non eſt verum liquere rationes eſſe oblatas vel exhibitas. Et ſic tandiu neceſſariò cui debetur redditio rationum eſt actor. Et qui eam debet, reus eſt.

23. Sed poſtquam ſatisfactum eſt primo capiti, admiſſæ rationes cum inventario, verum eſt dicere eas exhibitas, ſed nondum diſpunctas. In qua diſpunctione, quæ eſt ſecundum caput, rationarius eſt actor, quia petit juſtificari capita ſuarum rationum, & reliqua prætenſa ſibi ſolvi. Is autem cui rationes oblatæ ſunt, quas impugnat, non de inadmiſſibilitate generali, ſed de inſufficientia videtur reus. Sed certè ſtylus iſte loquendi videtur inoleviſſe, ex eo quod frequentiùs contingit, rationarios non ſolum negare, ſed reliqua ſeu originalis actor petit ducenta, tunc rationabilius eſt originalem actorem manere actorem, & originalem reum manere talem: ut neglecto ſtylo præfecturæ Pariſienſis ſervatur in aliis locis, retenta primitiva qualitate: præſertim in auditorio generalium juvaminum ſeu collectarum, quas Tallias vocant: ex una tamen aut alia ſtyli forma, nihil in juris cenſura & diſpoſitione variatur, per ea quæ dixi *ſuprà in proœm. gloſſ.* 1. Probatio autem in hac materia, non ſemper exigitur per teſtes vel inſtrumenta authentica, ſed quandoque per ſyngrapha privata, quandoque per rei vel operis evidentiam, aut per alias conjecturas, arbitrio judicis approbandas, ut per Baldum in *rub. C. de fid. inſtr. col. pen. ver. uti eſt conſiderandum.* Phil. Corn. *l. fin. §. in computatione. col.* 1. *C. de jure deliber.* & ut inquit Federic. de Senis, *conſil.* 119. *nulli dubium,* jura nolunt angariare probationes, ſed contentantur his, quæ convenienter ſecundùm materiam ſubjectam haberi poſſunt.

24. Concluſio ampliatur primò, etiam in articulis impenſæ concernentibus certos articulos recepti, non impugnatos per dominum, ſed acceptatos & comprehenſos ad augmentationem ſummæ recepti, quia quamvis de contentis in illis articulis recepti, aliter non conſtet, quàm per ſcripturam ſive confeſſionem reddentis rationes in ſuis rationibus factam, tamen tenetur per legitima documenta probare contenta in articulis impenſarum ejuſdem recepti, nec poterit allegare quòd quantum ad eandem rem vel ſummam in toto debeat ſtari ſuæ ſcripturæ vel confeſſioni, tam in recepto quàm in impenſo, & quòd non poſſit pro parte acceptari, videlicet quantum ad receptum, & pro parte negari, videlicet quantum ad impenſam, niſi ſaltem dominus non velit ſe juvare articulo vel confeſſione recepti, ſed aſſumere in ſe onus probandi, illud receptum fuiſſe, vel debuiſſe recipi, perinde ac ſi nihil de hoc ſcriptum fuiſſe in rationibus.

Et ad ita dicendum moveor, non per quandam theoriam Bartol. in *l. Aurelius. §. idem quæsiit. ff. de liberat. leg.* ubi ait* confessionem posse dividi in facto seu capitulo separato, sive facto ex intervallo, quem omnes legistæ & canonistæ sequuntur: quoniam eam confutabo, infra loco oportuno. Sed quia iste administrator debuit & verisimiliter potuit curare, ut appareat de contentis in recepto, & de causa recepti, vel per inventarium in quo summa illa in dicto articulo recepti designata debebat esse expressa, tanquam inventa in bonis: vel si erat nomen debitoris, debuit in eodem Inventario exprimi chirographum, vel aliud instrumentum debiti. Nec verisimile est quod gratis, & nisi detegi potuisset, eam adscripsisset in accepto.

* An confessio dividi possit?

25. Præterea citra inventarium, si superveniat debitor offerens administratori solutionem, & petens apocham tenetur administrator retinere vel instrumentum debiti cancellatum, vel antapocham de debito. doctores *l. cum de indebito. ff. de probat. l. plures apochis. C. de fide instr.* & hoc ne possit causari debitor, indebitum se solvisse, & condicere ab administratore, vel ejus domino, qui ratificavit receptionem, eo ipso quod permisit manere in rationibus recipientis, *l. si procurator. ff. de condict. indeb.* Et eas cautiones vel documenta tenetur administrator cum cæteris instrumentis & gestis administrationis restituere domino pro sua securitate: alioquin dominus faceret eum securum de articulo impensæ, & tamen ipsemet dominus non remaneret securus de articulo recepti, quia posset ab eo condici, quod esset inæquale & iniquum. Nec obstat quod inquit Bald. in *rub. C. de fid. instr. collat. 9. vers. sequitur videre*, quod ubi administrator scripsit per se in recepto, non est amplius inquirendum, quia ex sola scriptura damnatur, nec requiritur causa: Sed in expensis requiritur expressio causæ, deinde probatio: quia Baldus loquitur, quantum ad obligandum & condemnandum administratorem, in quo sufficit, in rationibus suis tantum referri receptum. Sed si dominus ex illa generalitate capi & conveniri posset, tenetur etiam causam, & à quo receptum, exprimere & docere, ita quod provisum sit securitati domini. Et sic patet, quod ubi expedit domino, debet constare de veritate & causa debiti & recepti, aliter quam per simplicem confessionem administratoris, & ad hoc tenetur invigilare administrator, eo ipso quod scit se rem alienam administrare, & ad redditionem rationum obligatum esse, Quod si non curaverit, est in culpa, *fac. l. etiam, §. licet in princip. l. si constante, l. si maritus, in fin. ff. soluto. matrim.* Ideo non est mirum, si confessio ejus de recepto, possit ab illa de impensa dividi: tametsi propter unitatem libri rationum videatur una confessio eodem contextu facta. * Secus in alio, puta mercatore, qui pro seipso, & ad sui instructionem, non ut alii rationem reddat, librum rationum conficit, ut tetigi *supra* §. præcedenti, *num.* 20. latius tradam *infrà tit.* 8. Ex quibus habes notabilem limitationem ad doctrinam quam ibi tradam contra omnes.

* Differentia est inter rationes administrantis rem alienam, & inter rationes mercatoris.

26. Ampliatur secundò, etiamsi rationes continerent multa alia vera & verisimilia, etiam si in reliquis omnibus essent clarè verificatæ, excepto certo articulo impensæ, de quo solùm remansit disceptatio: quamvis enim non modicam habeat præsumptionem veritatis, approbatione omnium cæterorum, tamen quia ex separatis non infertur, & non probat hoc esse, quod ab hoc vel hoc contingit abesse, per jura vulgaria debet etiam hæc impensa, si modò sit notabilis & non modica, probari. Nec obstat, quòd supra in §. præcedenti, *num.* 20. dixi libro mercatoris pro ipso fidem adhiberi, quando in multis capitulis invenitur conformis veritati: tum quia hoc debet sanè intelligi secundum ea quæ ibi & locis ibi allegatis traduntur. Tum quia longè alia ratio est mercatoris, qui sibiipsi rationes conficit, quare licèt ei neglectim & quolibet modo eas scribere, nullamque aliam cautelam adhibere: & administratoris rei alienæ, qui non sibi sed domino eas conficit, & restituere tenetur. Unde ut de singulis sufficienter secundum rationem rei subjectæ appareat, curare tenetur id, quod nisi fecerit, in culpa est, ut diximus in præcedenti ampliatione.

27. Conclusionem cum sua ampliatione limito primò in his quæ sunt * modicæ quantitatis, in quibus sufficit juramentum rationem reddentis, ut tenet Speculator in *tit. de instrum. edit. §. nunc verò aliqua. versic. 20. quid si executor.* Bartol. *l. Divus in fin. ff. si cui plus quam per legem. Falcid.* Nicol. de Neap. in *l. 1. §. officio. ff. de tut. & ration. distrah.* Bartol. & omnes scribentes in *l. fin. §. in computatione C. de jure delib.* Philip. Franc. in *cap. unico, §. fin. de cler. ægrot. in* 6. Ang. Aretin. *§. fin. instit. de verb. obligat.* Socin. *consil. 40. circa primam, num. 2. lib. 2.* Dicuntur autem parvæ sive minutæ impensæ, de quibus commodè non possunt parari instrumenta & probationes, puta quod hæc essent majoris sumptus, unde propter modicitatem præjudicii, & difficultatem, & majorem sumptum probationis statur juramento. Secus in quibus quilibet diligens parasset sibi probationes, ut in magnis expensis: ita Bald. in *d. l. id quod pauperibus, in fin. in l. nulli. collat. 2. versic. sed verius est, C. de Episcop. & Cleric. in l. si quis pro redemptione, ad fin. C. de donatio.* æstimavit autem Bald. in *d. l. id quod pauperibus. in fin. C. de Episc. & Cleric.* expensam quinque solidorum esse modicam, ut non debeat fieri instrumentum, nec alia probatio parari, sed sufficiat juramentum & hoc usu in omni ferè materia receptum est, plurium etiam consuetudinum præscripto ita expressim cavetur, ut collegi *infra* §. 95. & in hac tamen rationum reddendarum materia etiam longè major quantitas posset dici modica, & juramento comprobari secundum multiplices & varias circumstantias, unde generaliter quæ sunt modicæ vel magnæ impensæ, boni judicis est arbitrari ex rei, actus, & personæ qualitate, ut tenent Angel. Phil. Corf. in *d. §. in computatione, col. 1.* Anth. Corf. *tract. de minimis in princip. & in collat. 3. versic. 16.* Declaro rem scilicet quæ fuit administrata, si sit ampla vel exigua, pretiosa aut vilis. Actum, id est, factum impensæ si sit verisimile & rationabile, & commodè potuerint haberi probationes, vel secus. Personam, si notæ spectatæque fidei sit, vel secus.

* Modicæ impensæ juramento probantur.

28. Hanc limitationem sublimito. Primò dummodò hæ impensæ minutæ in scriptura rationum specificentur, scilicet cui, quam ob causam, quantum singulariter datum est, & sic affirmatæ juramento probantur, ut voluit Joan. Andr. in *addit.* ad Spec. *de instrum. edit. §. nunc vero aliqua. vers. 21. quid si executor.* Bartol. in *l. qui sub conditione in fin. ff. de condit. & demonstr.* Esset enim periculosum & falsitatis occasio dicere simpliciter sine specificatione stari juramento, sicut magni papalardi volunt, inquit Joan. Andr. in dicto loco post Jacob. de Rav. referens de quodam, qui volebat sibi credi expendisse duo milia in minutis distributionibus, aliter non declarando. Hanc tamen sublimitationem modifica per ea quæ dicentur statim in limitatione 3. *num.* 29.

29. Sublimito secundò, dummodo hæ impensæ minutæ & specificatæ sint rationabiles & verisimiles, alioquin si non essent rationabiles, ut quia non debuerunt fieri etiam probatæ, non deberent approbari. Paul. Jas. in *d. l. fin. § in computatione, collat. 1. C. de jure deliberandi.* Quod si rectè potuerunt fieri, sed non constat; imò verisimilitudo aut præsumptio arguit factas non esse, & non probantur juramento: saltem si simul unitæ ascendant ad magnam vel notabilem quantitatem, secundum Bald. *in consil. 117. inter. lib. 2.* Est enim maxima, quòd * ubicumque de jure, statuto vel consuetudine

* Beneficium jurandi excluditur à contraria præsumptione.

agitur standum est juramento alicujus, hoc intelligitur, dummodò verisimilia asserat: secus si præsumptio sit in contrarium, secundum Bartol. *l. inter omnes, §. rectè, num. 3. ff. de fur. in l. quemadmodum, in fin. 1. col. de agricolis & censit. lib. 11. C.* Ludov. Rom. *consil.* 480. *præsentis dubitationis, collat. fin.* Alex. *l. 1. § per procuratorem, col. 2. ff. de acquirenda possess. & in consil. 47. in causa & lite. collat. 2. vers. tertia causa. lib. 6. Jas. §. sed istæ, collat. 18. num. 92. Instit. de action.* Anton. de Petr. in *repet. l. 1. de jurejur. in 72. effectu. versic. 9. &* 14.

Præsumitur opus factum ab eo & ejus impensa, qui ad hoc tenebatur.

30. Conclusio tertia limitatur secundò, * si apparet id esse factum, cujus impensa rationibus infertur: tunc eo ipso præsumitur factum opera & impensa administratoris, ad cujus curam & officium spectabat hoc facere, ut est doctrina Bartoli in *l. cum servus, ff. de verbo. obligat.* quando id quod requirit sumptum apparet factum, eo ipso præsumi factum ab eo & ejus expensis, ad quem facere spectabat, sive quantum ad obligationé & actionem acquirendam, sive quantum ad pœnam evitandam, textus in *l. 2. C. de alim. pupillis præstand.* Idem Bartol. in *l. nomina, C. arbit. tutel.* ubi inf. m, si testator injunxit hæredi suo, ut faceret pingi certam figuram in quodam loco sub certa pœna, & postea reperitur picta, sed non apparet per quem, præsumitur per hæredem, qui ad hoc tenebatur, seq. Bald. in *d. l. 2. & in l. id quod pauperibus in fin. C. de Episcop. & Cleri.* ubi refert, quod si executor constitutus est ad sacellum construendum, & apparet constructum, præsumitur factum ab executore, & impensis suis, & in *consil.* 378. *sequitur aliud lib.* 1. ubi vult hospitale præsumi ædificatum per eum qui tenebatur, per doctrinam Bartol. *d. l. cum servus*, quem ibi seq. Imol. Paul. Alexand. Aret. Jas. idem Aret. in *cap. 1. col. 4 vers. tu autem, de judic.* & ibi Felin. *collat. 1 Decius. collat. 3* Franc. Curt. senior in *consil. 76. col. pen.* Ex quibus patet, quod in hoc casu, non tenebitur rationes reddens aliter probare a se vel sua impensa factum esse, quod sanè intelligo, quando sunt de hoc verisimiles conjecturæ, alias secus, quia tunc teneretur probare à se vel alio pro se factum esse: ita decidunt doctores Bartol. limitat, & declarat. Joan. Imol. in *l. qui sub conditione. ff. de condition. & demonstr. seq.* Alexand. in *d. l. cum servus.* Anth. Corse. in *repertor. in versic. actus, in fin.* Et ita tenendum est, quamvis Phil. Cor. in *consil. 45. licet in hoc, col. penult. & fin. lib.* 4. nitatur doctrinam Bartoli impugnare & restringere ad terminos *d. l. 2. C. de alim. pupillis præst.* Probato autem à quo factum sit, semper præsumitur ejus impensa & pecunia. Bald. in *l. restituenda, C. de petit. hæred. l. fin. §. si in computatione, col. 1. C. de jure delib.* ubi ad hoc alleg. *l. si ventri. in fin. ff. de privil. cred. sed melius facit. l. cum proponas, C. pro socio, & in l. fin. C. de pig.*

31. Et quamvis de quantitate impensæ, ad liquidum & per minuta non appareat, & fortassis nec rationarius minutatim per singula exprimere possit, non tamen rejicitur articulus hujusmodi impensæ, ex quo non est dubium, nisi de sola quantitate, sed satis erit probare, quòd in ea re bonus paterfamilias tantum expendisset: vel fiet æstimatio per duos in tali opere peritos, secundum Bartol. in *d. l. id quod pauperibus. in fin. facit* quod vult Bart. in *l. si quod ex Pamphilo, ff. de lega.* 2. quod licet valor rei vel quantitas interesse non sit probata, tamen judex ex officio debet æstimare, *l. semper. §. officio, in fin. ff. quod vi aut clam.* & per omnes scribentes in *l. unic. C. de sentent. quæ pro eo quod interest.*

Levius neque exactè expenditur ratio cum consanguineis.

32. Limitatur seu modificatur tertio * in consanguineis, à quibus sicut non exigitur tam stricta specificatio, ut ab extraneo, ut dictum est *supra eo. in 2. conclus.* Sic nec tam stricta probatio, ut decidit Paul. in *d. consil. 12. in 6. dubio. in fin. libri. Socin. in d. consil. 73. lib* 1. ubi allegat Bald. in *consil. incipiente ad primum*, quod secundum novam impressionem est in ordine 418. *lib.* 3. ubi Baldus dicit, quod etiam in non modicis statur juramento, si personæ qualitas, verisimilitudo & judicis motus cum hoc concurrant. Socin. tamen in *consil. 46. cum in præsenti, lib. 1. colùt.* 1. intelligit istud procedere quando consanguineus, puta frater, administrasset tantum jure fraternitatis. Secus si ut tutor vel curator: tunc enim vult eum teneri diligentem & exactam reddere rationem, quod verum puto hactenus, & exactius & strictius teneatur, quoniam expressa & solemnis obligatio, forma & vis publici officii magis obligant, & plus operantur, quam privatim suscepta negotiorum gestio: quod intelligo nisi illi, quorum bona administravit erant minores, quorum tutelam vel curam suscipere, vel providere tenebatur: tunc enim puto non debere eum in aliquo relevari, nec melioris conditionis esse, pro eo quod neglecta contra jus qualitate tutelari, & authoritate judicis, administrationi se immiscuit privatim, ratione consanguinitatis tantum, ut liquebit per ea quæ tradam *infra num.* 99. Puto tamen hanc limitationem & illud dictum Baldi, nedum posse verificari in administrante bona majoris jure fraternitatis: Sed & si bono judici æquum videri possit, in administrante bona minoris nomine tutorio vel curatorio, licet non ita promptè & faciliter propter vinculum sacramenti & publici officii.

33. Limitatur seu modificatur quartò in eo cui rationum reddendarum prælegata esset liberatio, non enim tenetur rationem ponere, nec probare, nisi hactenus, ut dolus & lata culpa ab eo excludantur, ut *supra ea. gloss. ad fin. 2. conclus. num.* 20. & latius infra §. 99. & secundum Phil. Deci. cui totum quod debebit legatur, liberatur etiam à dolo in omittendo. Ita Deci. *consil. 178. consil. 192. consil. 148. collat. ult.* Ego verò in *2. annot. ad Decium d. consil.* 178. opinionem ejus in hoc reprobavi, tenens communem sententiam, de qua *supra ea. gloss. num.* 21.

Juratur in litem adversus eum qui non confecit vel non exhibet librum rationum.

34. Quarta conclusio, contra eum qui non confecit, vel non exhibet librum rationum, juratur * in litem, textus in *l. 1. §. officio. ff. de tutel. & ration. distrahend.* qui licet loquatur in tutore, habet tamen locum in omni administratore secundum omnes doctores ibi Socin. *consil. 46. cum in præsenti lib. 1.* cum aliis allegatis. *supra eod. conclus. 1. circa med.* quoniam, ut notat Baldus post Ray. de For. in *d. §. officio.* ita * præsumitur contra illum qui non fecit librum rationum, sicut contra illum qui non fecit inventarium, qui enim non facit id, ad quod scit, vel scire debet se teneri, ratione officii, sive publici sive privati, eo ipso est in dolo saltem præsumpto, *l. si procuratorem §. dolo. l. dolus. ff. mandati, l. dolo. ff. ad legem Falci.* unde sicut non faciens inventarium eo ipso convincitur de dolo, & propter dolum & difficultatem probationis tenetur ad omne id quod interest, declarandum per juramentum in litem veritatis, quod adversario deferetur per judicem præmissa taxatione, pro personarum & negotii qualitate, secundum ea quæ leguntur & notantur in *l. in actionibus, ff. de in lit. jurando in l. si quando. C. unde vi. cap. fin. de his. qui vi metus ve. causa, textus est in l. tutor qui repertorium, in princip. C. de admi. tutor.* Idem juris est in non conficiente, vel non exhibente cum effectu computationis & plenæ examinationis librum rationum, & ultra doctores supra allegatos ita expressim decidit Bartol. in *consil. 150. cum prædicta. Ang. in consil. 277. tutor alimentavit. ad fin.* ubi loquitur in voluntario negotiorum gestore. Ludovic. Rom. *in consil. 518. quo ad primum*, ubi loquitur etiam in matre relicta domina & usufructuaria.

Ita præsumitur contra non facientem librum rationum, sicut contra non facientem inventarium.

35. Et hoc nedum procedit in eo qui nullum penitus inventarium, vel librum rationum fecit sed qui obscurum, ita quod non potest apparere de rerum quidditate & valore, vel de quantitate reditus & impensæ, nec ratio dispungi aut concludi potest. ut in inventario tradit Bartol. in *d. l. tutor qui. in princip. collat. pen. num.* 18. & in rationibus Petr. Ancharan. *in consil 316. in causa quæ vertitur*, ubi concludit, standum juramento

filii

quæ vertitur, ubi concludit, standum juramento filii de reditibus possessionum suarum contra matrem quæ eas administraverat, sed rationes redituum passim & perfunctoriè reddiderat, ut non posset apparere, ac- cepta an data, probè referrentur. * Ex quibus patet, quàm sit legalis & jure optimo fundata practica curiarum Galliæ, quæ est, ut commissarius appositus, fortè prædio in vim garantigiæ prehenso, si non edat nec reddat rationem creditori, condemnetur nomine proprio ad solvendum, quod creditori debetur, propter quod facta est executio, nec hoc casu locus est delationi juramenti, quum res sit liquida. Si autem rationem non reddat creditori, sed domino prædii, quoniam fructus & cæteri reditus non sunt liquidi, stabitur de illis juramento domini, taxatione a judice præmissa, attenta qualitate fundi, & ubertate anni.

** Praxis.*

36. Quarto quæro, cùm plures sunt administratores, an singuli teneantur in solidum? Hæc quæstio latissimè patet, & tractatur per Bartol. in *l. cum alicujus, ff. de negot. gest. in l. eadem. quæst. 6. ff. de duobus reis.* Imol. & alios ibi post eum, per Aretin. in *consil. 29. diligenter, consil. 66. viso puncto.* Et ne nimium extra materiam hujus §. divertam, solum dicam de commissariis deputatis administrationi rei, vel rerum prehensarum: In quo concludo, quòd hi * curatores judicis authoritate deputati (cùm habeant munus authoritate publicum, licet utilitate privatum,) tenentur singuli in insolidum, sicut & singuli possunt agere, & gerere in solidum. Textus est in *l. 2. in fin. cum l. seq. ff. de curat. bon. dan.* nisi in ipsa commissione esset divisa administratio, vel aliter cautum, *d. l. 2. §. si plures.* unde sive feudo prehenso, sive pignoribus pro executione rei judicatæ, vel garantigiæ captis, sive aliis bonis quacumque causa ad manum justitiæ positis, deputati sint, idem est dicendum: & erit in electione domini, sive ejus cui reddenda est ratio, quemvis maluerit etiam eum, qui nihil gessit eligere & compellere, nec poterit opponere beneficium ordinis, sive executionis, nec divisionis, quæ non habent locum hoc casu: *textus in d. l. 2. in fin.* Aretin. in *d. consil. 29. col. 4.* habebit tamen facultatem & dilationem consortes sommandi: & si solus satisfacere paratus sit, habebit beneficium cedendarum actionum, quod nunquam denegatur, *l. in creditore, ff. de evictione.*

** Commissarii tenentur singuli in solidum.*

37. * Secus si à domino feudali, sive judice, sed sua tantum privata authoritate committerentur: tunc enim nullum publicum gerunt officium, sed privatum, & idem juris est, ac de procuratoribus à privato commissis, ut non teneantur in solidum, sed tantum pro parte. Et hoc nisi ex qualitate rei, vel aliis circumstantiis appareret, datam esse potestatem cuilibet eorum in solidum administrandi: tunc etiam in solidum singuli essent obligati ad solidam administrationem, & ratiocinia, idque ex natura actus tacitè venit, quamvis non sit in commissione expressum. Bartol. in *l. si plures de curatore bon. dando & in l. 1. §. sed si duo. ff. depositi.* Quod autem dixi inter curatores judiciaria authoritate constitutos, non esse locum beneficio ordinis; Limitatur per textum in *d. l. 2. in fin.* in eo qui invitus per superiorem constitutus esset, una cum alio qui solus gessit, tunc enim prius debet urgeri & excuti qui gessit: & qui non gessit non tenetur nisi in subsidium, ut gloss. fin. in *d. l. 2.* Aliam differentiam adduco inter curatores judice authore commissos, & deputatos à privato. Illi enim tam ad afferendum librum rationum, quàm ad calculum ponendum & reliquum solvendum, vela levato nedum pignoribus captis. Sed etiam statim vel sine ulla bonorum & mobilium discussione, per captionem & incarcerationem personæ compelluntur. Hi autem solum via actionis compelluntur, quamvis in ea propter subjectam materiam summariè procedendum sit.

** No. differentiam inter administratores deputatos à judice vel à privato.*

38. Adverte * tamen quòd hujusmodi curatores à judice deputati, non possunt in primo congressu, & præcepto de offerendo libro rationum statim carceribus mancipari, si non tradant, sicut fit in debitore sub sigillo authentico; ad certum & liquidum debitum obligato, ut dicemus infra §. 166. Sed prius debent coram judice vocari ad offerendum computum, sive librum rationum. Et si non compareant, datur defectus, atque iterum super illo defectu ad finem afferendi rationes citantur: qui si adhuc contumaces sint, datur secundus defectus. Et virtute horum duorum defectuum debitè obtentorum, & per tres dies vel aliud, pro fori consuetudine moderatum tempus dilatorum, si interim nulla sint comparatione circumducti, visa etiam commissione, condemnantur absentes, & inauditi, ad rationem reddendam, & librum rationum afferendum, etiam per capturam, sive incarcerationem personæ, & in expensis defectuum. Quòd si sive carcerati, sive non, adhuc librum rationum non offerant, duo alii defectus exiguntur, ut ad summam actori debitam, vel in id quod ejus interest, juramento in litem (præmissa taxatione) probandum, proprio nomine condemnentur, & ad manendum in carcere, usque ad satisfactionem. Et adverte quòd hujusmodi coërcitio personalis per carcerationem, non debet fieri pro expensis litis vel defectuum, sed solùm pro principali obligatione. Quòd si à principio vel posteà refusis defectuum expensis compareant, & confiteantur se commissarios fuisse, vel id constet ex actis, datur eis una vel duæ dilationes, ad afferendum librum rationum, quibus lapsis ad hoc compelluntur per incarcerationem personæ. Et similiter ad solutionem reliquorum, postquam liquidata sunt. Si autem à principio negarent commissionem suscepisse, & de hoc per acta nō constaret, tunc partes super contrariis factis ad articulandum & probandum regularentur, sicut in lite & processu ordinario. Et hæc obiter circa stylum dixisse sufficiat. Ex his apparet longè magis ex re patroni esse feudo prehenso curatores judicis, quam sua tantum privata authoritate deputari.

** Praxis.*

39. Quinto juxta hæc quæro, si alter ex commissariis qui nihil gessit; sed de socio gerente confidit, pro rationibus reddendis, & reliquis solvendis fortè jam captus & incarceratus fuit: an possit ei aliqua via juris succurri? Respondeo, triplici * via: Prima satisfaciendo actori mediante cessione actionum, & sic statim liberabitur. Et dictum socium cessis actionibus per incarcerationem personæ, velo levato urgebit & compellet, sicut fieri potuisset à domino. Secunda, interpellando & requirendo eum qui administravit ad reddendas rationes vel se exonerandum, & ad hoc poterit habere brevem dilationem, sine alia retardatione processus. Et poterit ad hoc coram eodem judice, & per eandem viam, & capturam personæ, per quam compellitur, urgere socium qui solidum administravit, *arg. l. 2. C. ubi causa fiscales.* Et hoc judicis officio, etiam sine cessione actionum actoris, etiam cessante cautione, quâ administrans specialiter obligatus fuerit, non gerenti ad omne onus rationis reddendæ, eumque exonerandum, & indemnem reddendum, prout solent sibi cavere, qui omnem administrationem sociis relinquunt. Tertia, ex æquitate, *l. unde quæritur, ff. commodati.* quòd offerat actori, & requirat illum qui gessit suo periculo, & impensis urgeri & compelli, & ad hoc offerat & subministret impensas. Hoc enim remedium debet admitti, & habet locum etiam ubi cessat beneficium ordinis, ut notant Bartol. Bald. Paul. in *d. l. unde quæritur.* Paul. in *d. l. sed Julianus, ff. ad Macedon. & in l. pro parte in fin. ff. de in rem verso.* Et nominatim quòd habet locum in casu nostro in terminis *d. l. 2. in fin ff. de curat. bonis dando* decidit ibi Bartol. *& in l. duobus. §. vel duob. qu. 7. in fin. ff. de duobus reis*, quod ego intelligo, dummodo id fiat cum securitate actoris, & sine aliquo ejus incommodo, unde is qui non gessit, hoc prætextu non liberabitur a carcere, nisi alter qui gessit sit

** Triplici via succurritur ei qui ex pluribus solus convenitur.*

solvendo, & sit captus vel cœperit quod rationum redditio exposcit facere, ita ut æquè plenè sit consultum actori. Vide quæ super hoc remedio latius dixi *infra tit.* 15.

40. Sexto quæro an hi commissarii debeant habere dilationem ad prius vocandum, aut denunciandum proprietarios, quos vocant dominos utiles, quàm rationem reddant? Videretur quod sic, cum eorum intersit, vel interesse possit. Igitur ut notatur *in l. denuo quoque, ff. de re judic.* breviter dico quod non, si illi non intercesserint, seu sese non opposuerint, nec sint in aliqua lite vel instantia contra dominum. Quia commissarius nullum habet jus nec causam ab eis, & sic non potest allegare prætensum jus tertii, præsertim conventus ab eo, cui personaliter obligatus est. Tum hoc casu jus tertii non est manifestè exclusivum juris agentis: & nihil impedit, quin sine retardatione legis & redditionis rationum, vocet aut denunciet quos velit. Amplio etiamsi commissarius iste esset colonus veteris possessoris, cui prius obligatus erat, quia non convenitur ut colonus, nec ut ipse, sed tanquam commissarius: & præcisè obligatus ex causa quæ præcedentem causam ipso jure extinguit & resolvit, *l. ex vectigalis, ff. de pignor.* & patet infra §. 50. Secus si possessor ille se opposuisset & esset in lite, quia tunc dominus debet simul eos, seu omnes collitigantes vocare, aut dilationem reo ad hoc concedere: ex quibus dicitur quæstio, quàm vidi in facto; Dominus castri Rufi post biennium à prehensione feudi ex defectu hominis vocat in jus per se procuratorem vel cessionarium suum feudi commissarium ad redditionem rationum, qui paratum se offert, vocando proprietarium. Dominus vel ejus cessionarius replicat quod nulli sunt, quia nullus apparet vasallus, reus condemnatur reddere rationes ad onus, quod actor oneravit eum, erga proprietarios, & alios, appellat, Confirmatur sententia per Ballivum de Berry apud Yssodunum. Reus rursus appellat ad Senatum Parisiensem. Respondi benè judicatum, & quod superflua erat replica illa actoris.

SUMMARIA GLOSS. VII.

1. *Patronus non potest conveniri ad restitutionem fructuum vel redditionem rationum, quando commissarii fuerunt deputati.*
2. *An patronus teneatur commissarios apponere ad hoc ut valeat prehensio ex capite hujus §. Quando* copula *inter orationes requirat concursum.*
3. *Valet prehensio, etiam non appositis commissariis.* *Copula, &, repetit verbum præcedentis orationis, seu copulatæ.*
4. *Quamvis nulli commissarii appositi sint feudo prehenso, tamen vasallus ejus administratione privatus est, nisi consentiente patrono.*
5. *Debet patronus vasallo notificare deputationem commissariorum in prehensione facta ex defectu catalogi.*
6. *Patronus post notificationem non potest hujusmodi commissarium destituere invito vasallo.*
7. *Commissarius potest invitus consensu partium destitui.*
8. *Quibus obligentur commissarii ad ratiocinia.*
9. *Utrum commissarii teneantur de levi culpa? Solutio quod sic.*
10. *Novus intellectus.* §. est præterea. in l. Prætor ait. D. de bonis authorit. judicis possidendis.
11. *In casu hujus §. patronus qui non adhibuit commissarium, nec passus est vasallum colere, tenetur ei rationem reddere, etiam de levi culpa.*
12. *Intellectus* l. in venditione. & l. Prætor ait. D. de bon. authorit. judicis possiden.
13. *Patronus qui commissarios adhibuit, non tenetur de aliquo, nec principaliter nec in subsidium.* *Tenetur tamen si dolo malo adhibuit.*
14. 15. 16. *Patronus circa electionem & deputationem commissariorum non tenetur de levi culpa, sed solum de dolo & lata.*
17. *Si prehensio sit injusta, tenetur patronus nomine proprio ad redditionem rationum, & etiam ad omnia damna & interesse vasalli.*
18. *Quod est intelligendum de interesse propinquo. Pulchra discretio interesse propinqui & remoti.*
19. *Mora magis astringit, quàm alia culpa.* *In casu quo prehensio feudalis declarata est nulla, non tenetur patronus de casu fortuito, qui alias æquè accidisset.*
20. *Quid si patronus non adhibuit commissarios, sed feudum locavit.*
21. *Differentia inter colonum & commissarium.* *Pactum appositum in commissione, ut non teneatur curator ultra certam summam, non valet, nec relevat contra omnes ad quos res spectat absentes: Secus in pactis concernentibus qualitatem & modum exactionis.*

GLOS. VII. IN VERBO.

Le Commissaire.

* Commissarius feudalis statim catalogo tradito per vasallum, cogitur ei rationem reddere.

1. VULT textus statim catalogo * tradito curatorem feudi teneri, & posse compelli ad redditionem rationum: & hoc ipso jure: nec opus est alia levatione manus dominicæ, ut diximus *supra eo. gloss.* 3. *quæst. fin.*

Ex hoc textu notatur 1. Quando curator fuit deputatus feudo, vasallus non potest agere contra patronum ad restitutionem fructuum vel rationem eorum, sed solum potest agere contra curatorem, sive judicis, sive privata domini authoritate tantum commissus fuerit. Et idem dicendum si vasallus prætendat deteriorationem prædiorum, aut ædificiorum feudi, vel jurium ejus perditionem. Ratio infrà patebit. Si verò nullus curator deputatus fuerit, rectè eorum omnium

omnium nomine convenietur patronus.

Distributio dicendorum.

Ut * quàm ordinatius & brevius procedam ad resolutionem uberrimæ hujus materiæ curatorum feudalium: divido eam in tres partes principales. Prima respicit deputationem curatorum. Secunda eorum obligationem. Tertia obligationem patroni. Circa primam jam satis dictum est, hos curatores deputari posse à solo patrono, sua privata authoritate, sive feudum prehendatur ex defectu clientis, sive ex defectu catalogi: quamvis civilius & utilius faciat cum judicis authoritate.

* Commissarios utrum apponere teneatur patronus feudo prehenso.

* Copula inter orationes quando requirat concursum.

2. Sed quæro * an teneatur patronus apponere curatorem feudo prehenso? Respondeo, siquidem ex defectu clientis, certum est quòd non: quum tunc faciat fructus suos, in merum & perpetuum damnum deficientis clientis. Si verò ex simplici defectu catalogi, ut hîc, secus videtur: tunc per hunc textum qui copulativè loquitur ibi, *Peut saisir ledit fief, & y commettre commissaires*, potest inquit textus prehendere & commissarios apponere. Et sic * non videtur consuetudo permittere unum simplex, sed unum copulatum, sive qualificatum. Igitur non poterit hoc casu patronus simpliciter prehendere, sed tenebitur etiam simul curatores apponere: alioquin non servabit formam ab hac consuetudine præscriptam, hîc enim ponitur copula inter duas orationes, scilicet potest prehendere, & commissarios apponere: quæ ponuntur respectivè, quia altera, videlicet hæc, commissarios apponere, non venit principaliter propter se: sed accessoriè, & per modum accidentis, seu qualitatis ad præcedentem. Patet, quia appositio curatoris rei prehensæ accedit in consequentiam prehensionis, imò videtur ejus pars: igitur stat propriè & copulativè, & requiritur concursus utriusque, ut est theoria Bartoli, quem omnes sequuntur in *l. si is, qu. ducenta. § utrùm, col. fin. ver. tertio casu. ff. de reb. dub.* Et maximè quum ista concessio incipiendi à prehensione reali, sit contra jus commune, & restringenda, ut procedat demum dato concursu omnium copulatorum simul, ut in simili vult Jason. *in l. 1. col. 3. ff. de justit. & jure*, & latius Imol. Cardin. in *Clement. in plerisque. de elect.* quos sequitur Socin. *cons. 33. circa præsentem, col. 3. lib. 3.* præterea ista particula de appositione curatorum, est copulativè apposita in favorem clientis & non patroni: patet quia hoc casu fructus non debentur patrono, nec illius interest, sed solius clientis, cui talis curator obligatur ad redditionem rationum. Igitur dum consuetudo addit curatorum appositionem, intendit soli clienti, & non patrono consulere & providere. Et per consequens utrumque copulativè fieri debet, nec potest patronus uti beneficio consuetudinis, nisi servata ejus forma & qualitate, juxta notata Bartol. in *l. 1. § ait Prætor. per illum text. ff. ne quid in loc. publ.* Ang. in *l. Prætor ait. § docereque, per illum text. ff. vi bonor. raptor.* Bartol. Jason in *l. si extraneus, in fin. de conditione caus. dat.* Philipp. Decius in *l. fin. col. 12. C. de edict. divi Adri. toll.* nec consequenter prehendere ad sui commodum, nisi etiam curatores apponat, ad securitatem & commodum clientis.

* Copula, & repetit verbum præcedentis orationis, seu copulati.

* Potest, verbum meræ facultatis.

3. Ista valde urgent: puto tamen patronum ad hoc non teneri præcisè, nec prehensionem esse nullam, sed validam: imò efficacem quamvis nullum curatorem apposuerit: inconsultè tamen facit hoc omittendo; quia tenebitur ipse fructuum & deteriorationis feudi (secundum quod statim dicam) rationem reddere, unde si hoc onus velit evitare, & sic causativè, tenetur curatores apponere. Hæc enim verba hujus §. diriguntur ad patronum, & utrumque copulatum, sive utraque oratio ponitur in mera ejus facultate: patet in verbo *potest*, quod per copulam, * *&*, (quæ est verbi orationis præcedentis repetitiva, *l. ea tamen adjectio. ff. de leg. 3.*) censetur repetitum in consequenti copulata oratione: unde perinde est, ac si dictum esset, potest prehendere, & potest commissarios apponere. Et sic * omnia sunt in mera patroni facultate, per notata *suprà §. 1. gloss. 3.* Et verum est illam orationem esse appositam ad utilitatem clientis, sed non ad astrictionem patroni, cùm in ejus voluntatem & facultatem conferatur.

* ἀνόδητος.

Et ne fortè * formularii quidam practici, sed juris imperiti, hanc meam resolutionem, & plures sequentes quæstiones irrideant, dicentes illam clausulam, curatorum apponendorum, esse ad incommodum vasalli, quoniam (ut ipsi, nisi quod viderunt accidere, in praxi nihil esse putant) si dominus non apponat feudo prehenso curatores, licebit vasallo administrare feudum, & illo uti gaudereve ut prius: & sic dum quæro an patronus prehendens teneatur curatores apponere, tam frivola sit dubitatio, ac si dubitaretur, an teneatur jure suo uti, & ut vasallo rigorem servare, eumque molestare. Similiter dum laboriosè vestigo, cujus culpæ rationem reddere teneatur patronus, qui curatores non adhibuit: quasi inaniter torqueat, utpote administratione non sublata vasallo, nisi per actualem curatorum appositionem, ut vulgo putant.

4. Quibus cunctisque ut obiter satisfaciam, dico non esse verum, clientem habere feudi prehensi administrationem, donec curatores deputati sint: imò eo ipso quòd prehensio facta est, sive manus injecta, statim feudum est redactum ad manum domini, & administratio omnis, imò etiam possessio sublata, & interdicta vasallo, & translata in dominum: cui licet per se vel suos feudum exercere, ita quod etiam nullo commissario adhibito, non licet clienti se immiscere feudo. Et hoc nisi expressè vel tacitè sub manu sua permittat clienti colere, fructus colligere, & aliter administrare feudum. Et intelligo dominum tacitè id permittere duobus concurrentibus. Primò, quòd non deputet curatorem, nec per se, nec per suos se immisceat de custodia & administratione feudi. Secundò, quod sciat nihilominus vasallum eo uti, & administrare, & eum aliter non prohibeat, sed sciens patiatur. Et his casibus, illam quæstionem de ratione culpæ non disputo. Sed tum quum patronus noluit clientem accedere feudo prehenso, sed ei expressè interdicit, sive verbo, sive facto: puta domesticos suos mittendo ad illud in solidum gubernandum nomine suo, nec tamen aliter providet de certis commissariis, tunc enim, ut patet per ea quæ infrà dicam, multum interest vasalli idoneos curatores constitui: id tamen si vasallus non conqueratur remanet in mera facultate patroni ut dixi.

* Patronus non tenetur curatores deputare feudo, nisi quando vult, tenetur tamen eam deputationem notificare.

5. Unde infero, * quòd quamvis ab initio curatores non constituerit, potest tamen quomodocunque libuerit durante prehensione constituere, sive per se, sive per judicem: dico tamen quòd sicut tenetur debitè notificare vasallo suam manus injectionem, ut dixi suprà *quæst. 1. gloss. 4. in princip.* alioquin effectus prehensionis non assequetur: ita tenetur debite notificare curatorum deputationem, quomodocunque illam faciat, vel fieri faciat, alioquin non consequetur in præjudicium clientis effectus, quos ex curatorum deputatione intendit & posset assequi, puta relevationem ab onere reddendi rationem fructuum, & custodiæ feudi, ex defectu catalogi prehensi. Si enim esset prehensum ex defectu clientis, ad nullum effectum prodesset notificatio deputationis curatorum, quia tunc nulla commoda feudi pertinent ad vasallum. Et hoc nisi ad aggravandum culpam & pœnam vasalli si fortè dictos curatores turbaverit vel expulerit. Et eadem facultatis ratione puto, quod poterit limitare officium & commissionem curatoris, tam in rebus vel negotiis, quàm in tempore. Et commissione finita, morte, vel tempore, poterit per se vel suos, si velit administrare, & consequenter ab eo tempore ad rationum redditionem per se ipsum obligari, vel administrationem sub manu sua concedere clienti, vel novum curatorem deputare, id notificando clienti ut dixi.

6. Sed quæro in casu hujus §. deputavit curatorem,

* patronus non destituit curatorem invito vasallo. idque notificavit clienti.* ut dixi utrum possit curatorẽ etiam invitum destituere, non vocato vel invito vasallo? Videtur quòd non, cùm per deputationem & notificationem, gestum sit negotium sive mandatum inter curatorem & clientem, & jam uterque vicissim in alterutrum obligatus sit, secundum naturam actus, puta curator ad probè gerendum, cliens ad sumptus restituendum. Et hæc veritas, nedum si judice authore deputatus fuit, sed etiamsi sola authoritate patroni, quia ex quo semel consensu patroni contractus est gestus inter clientem & curatorem, non potest patronus illum dissolvere, & hoc nisi ex causa, puta si talis curator colluderet cum cliente, eique fructus vel reditus feudi restitueret: tunc enim causa cognita per judicem removeri potest, & in id quod patroni interest condemnari.

* An curator invitus destitui possit? 7. Sed an * ipse curator invitus, de consensu patroni & clientis, etiam prehensione durante, possit sine alia causa destitui, & ad rationes reddendas, & reliqua solvenda ipsis partibus, vel novo curatori adigi? Et clarum est quòd sic, si sit deputatus sine judicis authoritate, quemadmodum liberè & quandocunque potest quivis procurator revocari, vel negotiorum gestor prohiberi. *l. cum precario. ff. de prec.* sumptus tamen, & indemnitatem ei præstando. Si autem sit commissus à judice, vel judice authore, secus videtur, per regulam *l. nihil tam naturale ff. de regul. jur. cap. 1. extra eodem.* hinc volunt Guil. Alberic. Bart, Jason in *l. fin. in fin. ff. de offic. procu. Cassat* quod damnum illatum debitori, ad instantiam creditoris, non potest communi consensu partium amoliri, sine judicis authoritate. Et in simili Petr. Ancharan. *consil. 340. viso themate. ad fin.* quod sequestrum judicis authoritate factum, non potest sine ejusdem licentia à partibus etiam concordantibus tolli. Et decidunt Angel. Jacob. de sancto Geor. Socin. in *l. neque impuberes. §. 1. ff. de in jus vocan.* quod custos carceris, non potest debitorem ad instantiam creditoris carceratum liberare, sine mandato judicis. His non obstantibus, puto indistinctè posse invitum liberè sine causa, ac sine judicis mandato removeri, quia regula *dict. l. nihil naturale*, & præallegata procedunt in his, in quorum constructione erat necessaria judicis authoritas, unde regulariter est necessaria in dissolutione. *Authentic. contra si filii. in fin.* & ibi Bart. *C. de repud.* Secus in aliis, secundum Bartol. in *l. hæredes palam. §. si quis post. ff. de testament.* Deci. in *d. l. nihil tam naturale.* ut hic ad constitutionem hujus curatoris non erat judicis authoritas necessaria, ut sæpè dictum est. Præterea allegata in contrarium procedunt in actu principaliter & radicaliter fundato, & dependente a jurisdictione publica & judicis authoritate. Nos autem loquimur in prehensione feudali, quæ dominicalis est & juris privati. Et in deputatione commissariorum, quæ etiam per se & principaliter fundatur, & dependet à feudali potestate & facultate patroni, judicis autem authoritas nonnisi accessoriè, & per modum simplicis confortationis interponitur, ut patet per notata *suprà §. 1. glossa quarta, quæstione tertia.*

* Commissarii quibus obligentur ad ratiocinia. 8. Venio ad secundam partem, circa obligationem horum curatorum. Quæro primo * quibus ex gestione obligentur ad ratiocinia & reliqua? Respondeo, aut sunt deputati feudo prehenso ex defectu clientis, & tunc soli patrono obligantur, ejus enim solius negotium suscipiunt, & gerunt, quum feudum exerceatur ad commodum solius patroni, & in irreparabile damnum vasalli: unde in gestione sua nullo modo conveniri possunt à cliente, etiam postquam in fidem admissus est, nisi actionibus cessis à patrono, ut diximus suprà §. 1. *glossa octava. num. quinquagesimo-sexto.* Si quid tamen de dolo malo commiserint, possunt actione de dolo, vel alia congrua ex delicto, vel quasi, conveniri a cliente, sicut extranei delinquentes: unde idem est dicendum in nudo executore ad certum actum, puta ad prehendendum vel distrahendum, qui ex actu obligatur actione mandati, vel negotiorum gestorum, illi soli cujus negotium exequitur, non autem illi cujus res prehendit vel distrahit: cum quo non contrahit nec quasi. Ex dolo tamen teneri poterit, sicut quilibet delinquens. *l. si pignora ff. de evictione & tenet gloss.* Alberic. Bartol. Bald. Angel. in *l. 3. §. interdum. ff. de negotiis gestis. & in l. si tibi mandavero. §. curator. ff. mandati.* Aut sunt deputati feudo ex defectu catalogi prehensi. Et tunc obligantur, tam patrono quam clienti, & utrique directis actionibus, prout ad quemque eorum negotium spectat: unde quandiu durat dicta prehensio, non potest conveniri à cliente, nisi de consensu patroni, sed à solo patrono: cui vel novo curatori nomine patroni recipienti, post revocationem sui factam consensu clientis, vel sine ejus consensu ex causa & authoritate judicis, vel aliàs commissione finita tempore in ea præfixo, vel morte, ipse curator vel ejus hæres tenetur rationem reddere, & reliqua restituere, & non clienti, ad quem non pertinet quandiu prehensio durat. Sed resoluta prehensione tenetur reddere clienti & non patrono, ad quem amplius non spectat, vel si jam rationes reddiderit patrono, vel novo curatori, patronus vel novus curator ejusdem tenetur rationem reddere clienti.

9. Secundò quæro, an hujusmodi curatores teneantur etiam * levis culpæ rationem reddere? Videtur quod non, per *l. Prætor ait. §. est præterea. ff. de bonis aut. judic. possid.* ubi est textus rotundus in clausula, eadem causa est in curatoribus, nam & isti tenentur ut creditor s, referendo verbum creditores ad creditores missos: & non ad creditorem conventionalem, prout glossa & omnes doctores ibi intelligunt: & certè ipsa series textus phrasis & numerus sermonis ita videtur referre, & idem tenet glossa & doctores in *l. 2. in ver. rata habebuntur. ff. de cur. bonis dando. gloss. & scrib. in l. 1. ff. de pignor. actio.* Bartol. Ang. Imol. Paul. *in l. si finita. §. siquis damni. ff. de damn. infect.* Et est opinio omnium, quæ & maximè procederet in curatoribus invitis ex causa factis, *argum. l. 8. in fin. ff. de curat. bon. dando. l. si fidejussor. §. si necessaria. ff. qui satisda. cog.* In contrarium facit communis regula quod tutor, curator, & generaliter omnis administrator rei alienæ de levi culpa tenetur. *l. tutori. C. de negot. gest. Instit. de oblig. quæ quasi ex contract. §. 1. l. si negotia. ff. de negot. gest.* & quod curator datus bonis teneatur sicut curatores ac tutores pupillorum, est *textus apertus. in l. 1. §. item si periculum ff. de ventre in poss. mit.* sed loquitur in curatore generali. Super hoc consentiunt Alberic. & Ang. in *d. §. est præterea*, primam opinionem procedere respectu debitoris sui illius contra quem facta est missio, cujus negotia hic curator gerere non proposuit. Secundum respectu creditoris, cujus negotium gerere proposuit. Sed hæc concordia primam opinionem confundit; & in secundam recidit, quia præsupponit curatorem non esse obligatum debitori, nec ei teneri reddere rationem, unde ex illa parte cessaret quæstio. Sed respectu illius cui tenetur rationem reddere, concedit eum teneri de levi culpa, & sic stat pro secunda opinione.

* Commissarii feudales utrũ teneantur de levi culpa?

10. Ego indistinctè puto quemcumque curatorem, sive administratorem, sive generalem, sive particularem, sive privatum officium, sive publicum munus gerentem, teneri tam in gerendo, quam rationem reddendo, de levi culpa, ex regula generali. Tum eo ipso quod suscepit tale officium, scit se suscipere curam rei alienæ, ad commodum alienum, & sic se obligat ad custodiam & gubernationem fidam & diligentem, & culpam à se exigendam. *l. etiam §. licet. l. si constante. §. si maritus. ff. sol. matr.* & hoc semper importat natura actus, etiam si non exprimatur: non obstat textus in *d. §. est præterea.* quia * dicta clausula eadem causa est, &c. debet referri ad proximum dictum: de creditore conventionali, & non ad remotum de creditore

* Intellectus §. est præterea. in l. aut prætor. ff. de bon. auct. judic. possidendis.

misso in possessionem, contra glossam communem. Ita quod verus sensus illius clausulæ non est quòd curatores bonorum teneantur solum velut creditores in possessionem missi, videlicet de dolo malo tantum, & non de culpa, prout Accursius ibi & cæteri omnes adusque malè interpretati sũt. Sed verus & germanus sensus dictæ clausulæ est, quòd curatores bonorum tenentur sicut creditores conventionales res pignoratas vel hypothecatas ex pacto possidentes, & sicut nedum de dolo, sed etiam de culpa scilicet levi : quod probo necessariò per illum textum in eadem *l.* §. *in eum in fin.* ubi est idem continuatus sermo; & ibi textus reddit rationem, cur creditores missi nõ teneantur de culpa, scilicet ideo quod suum proprium & non alienum negotium gerunt, quæ ratio non potest quadrare nec adaptari curatori, etiam ad instantiam creditoris missi adpositæ: imò in eo habet locum contraria ratio, videlicet quòd iste curator non venit ad suum, sed ad purè alienum negotium gerendum. Igitur contraria debet intelligi dispositio in curatore, per locum à contrariis: & hoc omnino necessarium est, dum textus dicunt eandem rationem esse in curatoribus referre & intelligere ad creditorem conventionalem de quo immediatè sermo præcedit & non ad missum, in quo non eadem, sed contraria est ratio, ut patet, & hic est verus & necessarius intellectus illius textus qui formalis est pro hac nostra æquissima, & in praxi & usu recepta sententia. Reliqua de exigendis & compellendis his curatoribus dicentur in glossa sequenti.

11. Venio ad tertiam partem circa obligationem patroni. Et facio duas conclusiones principales.

* Patronus ipse an teneatur de levi culpa.

Prima*. Patronus qui feudo ex defectu catalogi prehenso, nullum curatorem apposuit, nec clientem administrare permisit, tenetur ipse nomine proprio, præstito vel oblato catalogo, rationem custodiæ & fructuum feudi reddere, & reliqua solvere, necnon damna deteriorationis si quâ culpâ sua acciderit. Et istud in se non habet dubium per hunc textum. Sed non modica difficultas est, an hoc casu circa curam & administrationẽ feudi & fructuũ teneatur solũ de dolo & lata culpa, an verò etiam de levi? Et primò videtur teneri solum de dolo & lata, per ea quæ diximus *supra* §. 1. *gloss.* 8. *quæst.* 10. Et sic dicitur quòd ibi erat feudum apertum, & ex defectu clientis prehensum, & patronus eo fruebatur tanquam re sua, faciendo fructus suos : hic autem contraria est ratio, quum feudum sit repletum, nec faciat fructus suos, sed vice pignoris detineat, catalogo præstito integraliter restituendos. Replicari potest, quod etiam simplex creditor missus in possessionem ex causa judicati, qui non debet lucrari fructus, sed in sortem debitam imputare, & reliquum debitori restituere, tamen non tenetur circa custodiam & curam rei & fructuum nisi de solo dolo & lata culpa, quæ sub dolo implicatur. Textus est in *l. in venditione.* §. *de tempore. l. Prætor ait.* per totum, maximè in §. *est præterea ff. de bonis authorit. judic. possid.* igitur nec patronus qui ratione directi dominii, potius esse deberet melioris conditionis, nec ullo modo est adæquandus creditori conventionali, ex conventione privata possidenti, quum (ut sæpè dictum est) nitatur lege publica, & sit in possessionem missus authoritate consuetudinis.

12. His non obstantibus puto hoc casu patronum etiam de levi culpa teneri. Ratio, quia aut nullo modo, neque per se, neque per suos administrat, & nihilominus prohibet clientem ab administratione feudi, nec tunc curatorem aliquem deputat, & est in manifesto dolo, quum tendat ad deteriorationem rei, & fructuum perditionem, quæ tamen sit custodienda & integrè restituenda, unde tenetur clienti ad omne id quod ejus interest, tam in deterioratione feudi quàm in amissione fructuum : & si probatio sit difficilis, stabitur juramento in litem clientis, præmissa taxatione secundum notata in *l. in actionibus. ff. de in lit. jurand.* Aut patronus per se vel suos curæ & administrationi feudi se ingerit; & eo ipso incipit gerere officium curatoris sive negotium agere clientis, quoniam non potest hoc facere, nisi rem alienam & fructus alienos administrando. & sic tanquam curator, vel negotiorum gestor obligatur reipsa actione negotiorum gestorum : igitur negligentiæ seu levis culpæ rationem reddere tenetur. Et hoc verissimum & æquissimum puto. * Non obstant, *d. l. in venditione, & l. Prætor ait*, quia non loquuntur in creditore, rei in quam missus est administrationem suscipiente: sed in eo qui tantum est missus non ad possidendum nec administrandum, sed ad inquietandum contumacem, & nihil aliud agit quàm negotium suum: curæ autem & gubernationi rei se non immiscet, sed vel eam permittit debitori, vel facit curatores in eam rem constitui, & meritò non tenetur de culpa si res deterioretur, ejus jura amittantur, & fructus depereant, & hoc ideo quia non suscepit hujusmodi negotium debitoris gerendum, sed suum tantum, ut expressè inquit textus *d. l. Prætor ait.* §. *in eum quoque, in fin.* Igitur secus si administrationi ipsi se ingereret, quia non posset hoc facere nisi negotium alienum suscipiendo, tanquam curator, gestor vel administrator rei alienæ, & sic ad diligentiam & omnia quæ sunt de natura gestionis rei alienæ obligaretur. Et ita puto sanè intelligenda & limitanda dicta jura, alioquin si intelligerentur etiam in eo qui administrationem rerum suscepit, manifestam continerent iniquitatem, & non essent habenda pro lege.

* Intellectus l. in venditione. & l. Prætor ait. ff. de bon. autorit. judic. possi

13. Secunda conclusio sub eodem themate, Patronus qui curatorem adhibuit, non tenetur neque principaliter, neque in subsidium de deterioratione feudi, restitutione, vel amissione jurium aut fructuum ejus, nec horum tenetur ullam rationem reddere, sed solus curator ad hæc tenetur, nisi fortè patronus circa hæc dolum vel latam culpam commiserit. *d.* §. *est præterea*, & satis innuit hic textus *in fin.* Ratio, quoniam hoc casu nullum negotium alienum suscipit, nec gerit, unde non potest teneri tanquam negotiorum gestor, sed solum tanquam dominus feudalis, in qua qualitate nunquam tenetur nisi de dolo & lata culpa, *ut supra* §. 1. *gloss.* 8. *quæst.* 10. Et idem multo fortius quando patronus non administravit, nec curatorem deputavit, sed expressè vel tacitè administrationem reliquit ipsi vasallo. Hinc conclusionem limito : primò si* patronus perditos quosdam aut ignaros apposuit, qui re malè gesta reperiuntur non solvendo, tunc enim perinde habetur ac si nullos deputasset, & illud damnum dedisset; *l. quoties. ff. qui satisd. cogant. l. quod si nolit.* §. *si mancipium. ff. de ædil. edicto.* unde tenebitur ipse nomine proprio rationem fructuum, & damna deteriorati feudi reddere. Et hoc in subsidium, & probato dolo vel culpa patroni in electione & deputatione talium curatorum. Si autem fuit in culpa, nullo modo tenetur. *d.* §. *si mancipium; ibi vel nullum adhibuit, sed culpa sua.*

* Si commissarios perditos quosdam & ignaros patronus adhibuerit, tenetur.

14. Sed quæro, de qua culpa intelligitur? & videtur etiam de levi, ut sentit textus & expresse glossa in *d.* §. *si mancipium.* Tum licet in prehensione facta ex defectu clientis, nunquam teneatur patronus nisi de dolo & lata culpa, quia tunc feudum est verè apertum, & velut interruptum, & quasi reunitum, & illo velut re sua fruitur patronus ad lucrum suum & in merum detrimentum vasalli. §. 1. *supra eodem.* ubi plenè diximus in *gloss.* 8. *quæst.* 10. *num.* 54. Tamen in hac prehensione ex defectu catalogi contrariæ militant rationes, quæ contrarium jus operari debent: non enim fit ad lucrum patroni, nec ad damnum vasalli, sed ad compellendum eum tradere catalogum : nec tunc patronus insistit feudo prehenso velut rei suæ, sed tanquam alienæ, & pignoratæ ad onus fructus conservandi & restituendi domino, scilicet vasallo, qui etiam interim est verus dominus utilis actu manens, quum non sit feudum apertum, sed de sua persona repletum : unde hac prehensione vi-

detur habere instar pignorationis conventionalis factæ per creditorem donec debitum sibi solvatur: qui, sive ex traditione debitoris; sive manu injecta ex pacto, pignus vel hypothecam possideat, tenetur indistinctè de dolo, lata & levi culpa. *§. fin. inst. quib. mod. re contrah. oblig. l. fi. cum venderet. cum l. seq. ff. de pign. action. l. Prætor ait. §. est præterea. ff. de bon. author. jud. possid. l. si credito. l. si nulla. C. de pign. actio.* Tum deputando curatores ad administrationem feudi & fructuum, videtur se immiscere administrationi, saltem quantum ad actum electionis & deputationis curatorum, igitur saltem respectu illius actus, sive in eo quod, & quatenus administravit, debet teneri etiam de levi culpa, per deducta in conclusione præcedenti.

15. His * tamen non obstantibus, teneo patronum etiam circa hujusmodi electionem & deputationem curatorum, sive sua sola privata, sive judicis authoritate, ad solam sui nominationem, non vocato nec consentiente cliente facta, non teneri de levi culpa, sed solum de dolo & lata. Ratio, quia patronus non facit hujusmodi deputationem nomine clientis: sed nomine suo, & jure proprio: nec illam facit ad commodum clientis, sed ad commodum suum, & sui exonerationem, & ne de administratione teneatur, quod per consuetudinem sibi conceditur, ut patet in hoc §. Et sic hoc faciendo non alienum, nec clientis negotium suscipit aut gerit, sed suum proprium tantum: unde non debet inde in aliquo teneri, nisi in dolo, vel ad summum in lata culpa deprehendatur, ut in simili textus in *d. l. Prætor ait. §. in eum quoque. in fin.* Nec obstat quòd hujusmodi curatores obligantur reddere rationem vasallo, quia hoc verum est resoluta prehensione, præstito catalogo, ex dispositione hujus consuetudinis, & ex tacito negotio, quod re ipsa geritur inter curatores & vasallum, in eventum præstiti catalogi. Sed circa hoc inter patronum & vasallum nullum geritur negotium. Tum hujusmodi deputatio est pars prehensionis. Sed clarum est prehensionem, etiam quæ fit ex defectu catalogi, nullo modo esse actum administrationis negotii alieni, sed exercitium & usum negotii & juris proprii. Et sic ejusdem juris & qualitatis censeri debet hæc deputatio; quod procedit nedum si fiat in continenti in ipso actu prehensionis, sed etiam si fiat ex intervallo, quia quandiu prehensio durat non potest dici fieri ex intervallo, sive seorsim à prehensione, sed semper in continenti, quum prehensio actualiter perseveret.

* patronus circa electionem cõmissariorum non tenetur nisi de dolo & lata culpa.

16. Non obstant adducta de creditore conventionali, quia ut sæpè dictum est quævis prehensio feudalis, non est adæquanda privatæ manus injectioni simplicis creditoris, sed est longè majoris prærogativæ & authoritatis, nedum ex vi directi dominii actu retenti, sed etiam quia jure publico & authoritate hujus consuetudinis principaliter & immediatè nititur, & sunt vestigia, seu reliquiæ cujusdam jurisdictionis feudalis, & prædialis (*quam funciariam vulgò vocant*) quæ adhuc residua mansit patronis, in res clientelarias: unde magis venit æquiparanda pignorationi prætoriæ vel judiciali, quàm merè privatæ & conventionali. Ex quibus patet quòd si patronus in actu hujus prehensionis, vel post, adhuc ea durante, curatores etiam per se solum, non vocato vasallo deputando, non diligenter inquisierit de eorum fidelitate, peritia & facultatibus; vel pluribus occurrentibus, non elegit, nec adhibuit meliores & idoneiores quos potuisset, prout diligens paterfamilias in committenda administratione rei suæ fecisset, non tamen etiam in subsidium tenebitur patronus, si curatores malè gesserint, & minus solvendo reperti fuerint. Sufficit enim, quod tempore commissionis prima facie præsumebantur & reputabantur satis idonei ad tale onus. Secus si tunc manifestè apparebant deplorati, non solvendo, vel alterius artis, & ad hanc rem imperiti, aut advenæ & prorsus ignoti. Tunc enim non posset patronus deputans, excusari à dolo, saltem à lata culpa. Idem si idoneitas non esset publica, sed ipsi patrono nota: ideo tenetur ad satisfaciendum rationibus & reliquis damnis & interesse debitis per tales à se electos. Quod si patronus ipse non elegerit, sed forte apparitor à judice deputatus seu procurator patroni dolosè versatus sit, is solum tenebitur, non patronus, aut judex qui culpa vacant. *argum. l. si pignora. ff. de evictionibus.* Vigilet igitur & curet vasallus idoneos & utiles commissarios apponi, si non vult aut nequit promptè mancipationem feudi obtinere.

17. Secundò limitatur secunda conclusio, ut procedat quando prehensio est valida. Secus si sit nulla, puta facta ex causa falsa, vel ante tempus, aut aliàs indebitè, ut diximus *suprà eodem gloss. 3. num. 9.* Tunc enim patronus, propter injustam & irrationabilem executionem facti tenetur * nomine proprio ad restitutionem omnium, cum omni damno & eo quod interest, unde non sufficit quod diligentissimè fidos & idoneos curatores adhibuerit, ita quòd extra culpam vel errorem malæ prehensionis in nulla etiam levissima culpa reperiatur, quia nihilominus si qua sit deterioratio vel amissio feudi, jurium vel fructuum ejus etiam à commissariis sive alia culpa patroni inducta, vel si qua reliqua ab eis debeantur, & non sint solvendo, patronus ipse exolvere tenebitur. Et quod fortius est, si qua utilitas adsit clienti, sive quia erat diligentissimus, sive quia omnia ex longo habebat instructa & ordinata: Commissarii autem, quia solum mediocrem diligentiam præstiterunt: vel quod non haberent in præparato singula requisita ad novam administrationem, plus sumptuum fecerunt, & minus fructuum collegerunt, quàm fecisset vasallus: & sic probè gestis rationibus, & reliquis solutis à commissariis, qui non tenentur nisi de levi culpa: adhuc multa desunt clienti, quæ verisimiliter consecutus fuisset, non facta prehensione, puta fructus quos percipiendos vocant, & commoditates quas vasallus sua industria solitus erat percipere, & verisimiliter percepisset, ea omnia tenetur patronus resarcire de suo. Et hoc importat condemnatio damnorum & interesse: pro quorum liquidatione, in executione sententiæ poterit vasallus in libello suo declarationis damnorum & interesse hæc & alia hujusmodi sigillatim articulare. Et adverte circa hanc materiam interesse, quæ à multis copiosè magis involuta, quàm resolutivè explicata fuit: ut id solum quod punctum nostrum concernit, pro præsenti tradam.

* Patronus nomine proprio ad omnia tenetur quãdo prehensio est injusta.

18. Quod dicimus in hac secunda limitatione nostra, patronum teneri ad omne id quod interest, debet subaudiri ad causam, seu ratione prehensionis factæ. * Et sic non venit interesse remotum: sed solum interesse propinquum, quod est circa rem prehensam, usum & administrationem ejus sublatam per prehensionem, & sic solum consideratur interesse emergens immediatè propter prehensionem: sive sit commune sive singulare ipsius clientis, sive consistat in damno incurso, sive in lucro cessante, dummodò cessatio lucri, aliàs certi, immediatè causetur à prehensione. * Unde si vasallus colonis suis, propter hujusmodi prehensionem expulsis, vel impeditis, damna & interesse solvit, vel debeat, vel si prædia feudalia deteriorata sint, vel si in illis alebat greges, & partim perierint, partim ad aliena pascua conducenda fuerint, hæc & reliqua id genus, resarcienda sunt à patrono: quum sint damna immediatè propter prehensionem incursa. Idem de fructibus percipiendis, seu aptiùs loquendo, qui ultra perceptos percipi potuissent, accuratissima vel singulari industria clientis: hos enim quum futuri fuissent pars rei, damno magis quàm cessanti lucro adscribo, pro quo faciunt notata Decii in *rub. C. de sentent. quæ pro eo quod inter. ad fin.* Si autem vasallus fortè mercator pecuarius, ultra interesse damni incursi in grege suo ablegando, & aliena pascua conducendo & interim propter hanc causam grege diminuto, vellet petere interesse lucri cessantis, ex eo quòd non potuit tam numero-

* Interesse propinquũ æstimatur, non remotum.

* Interesse propinquũ à remoto quomodò discernatur.

sum, & succulentum gregem ducere ad forum, & mercatum solitum, non deberet audiri; quia cessatio talis lucri non provenit præcisè & immediatè, propter solam prehensionem, sed habet admixtas alias causas, cum insidiis, vel incertitudine fortunæ, & sic non est propinquum, sed remotum, & non considerandum, sicut nec esset considerandum si quæreretur, se ex reditibus feudi, si eos in tempore medio percepisset, potuisse plurima in negotiationibus, vel emptionibus prædiorum superlucrari: & se amisisse occasionem illorum lucrorum, & commodorum, & fortè perdidisse occasionẽ & facultatem redimendi prædium à se prius venditum sub pacto retrovendendi, & tempus interim lapsum, vel retrahendi prædium avitum à consanguineo medio tempore, vili fortè pretio venditum extraneo. Hæc enim remota, & ab aliis simul causis dependentia non veniunt æstimanda. Secus in lucris quæ aliàs verisimiliter erant certa, & eventura, & jam in suo cursu, quorum spes deficit immediatè propter solam prehensionem, quorum etsi rariora, quàm damnorum, sint exempla, sunt tamen aliqua, puta si novum columbarium, vel stagnum, interim diu durante prehensione, quamvis non fuerit deterioratum, tamen non fuit in valore augmentatum, prout fuisset, si in manu diligentis vasalli remansisset. Hujus enim lucri cessantis puto habendam rationem: quia jam erat inceptum in actu, & sola prehensio immediatè illud impedivit. Idem si vasallus erat mercator pecuarius, & posuerat gregem impinguandum in feudo, quod non habuit effectum, propter prehensionem statim secutam, quamvis aliter non sit grex deterioratus.

19. Idem in cæteris similibus dicendum.

* De casu fortuito cùm injustè prehendit, an patronus teneatur?

Sed quid de damno * fortuito casu illato fructibus, aut aliis rebus feudi? Videtur spectare ad patronum, quum sit in continua mora: imò in eo ipso quòd rem clientis eo invito, & indebitè occupavit plusquam frustrator, seu plusquam morosus effectus est. *l. pen. in fin. ff. de vi & vi. armata.* Et sic patronus nedum est in culpa, sed etiam in mora, & plusquam in mora. Unde quamvis sola culpa citra moram, non ordinata ad casum, non faciat teneri de casu fortuito: sed superventu casus fortuiti, purgatur & absorbetur. *l. is qui. ff. de act. & obligat. l. non omne. ff. de statulsberis l. fin. §. 1. ff. ad leg. Rhod. de jact.* tradit Alberic. Bart. Bald. in *l. si ut certo. §. sed interdum. ff. commodati.* Tamen * mora etiam sola facit morosum teneri omnimodò de casu fortuito. textus *in l. filiosfamilias §. si post divortium. ff. sol. matrim. in l. cum res in fin. ff. de leg. 1.* par quos textus communis est opinio gloss. & doctorum in *d. l. locis. & in l. quod te. ff. si cert. pet. l. mora ff. de usur.* & ubique non esse distinguendum an æquè penes eum cui debet reddi, fuisset peritura, vel non. Quibus non obstantibus, puta patronum tum demum teneri de casu fortuito, si acciderit, & effectum habuerit, occasione prehensionis injustæ, qua cessante verisimiliter obviatum fuisset periculo, & salvata res per clientem. Secus si constat quòd omnino cessante prehensione, vel eodem modo peritura penes clientem, quia tunc cliens non habet inde aliquod interesse, proveniens ex culpa, mora, vel facto patroni, vel eorum occasione, & sic non esset admissibilis ad allegandum & petendum emendationem talis damni, sive in ipso corpore feudi, aut ejus juribus, sive in fructibus pendentibus, aut separatis contigerit. Et hæc fuit in effectu opinio Matth. de Afflict. quam secuti sunt Paul. in *l. si plures. in fin. ff. depositi & in d. l. cum res. in fin. de legat.* 1. Raph. Ful. in *l. quod te.* & ibi Jason. *col.*

*Mors magis astringit quàm alia culpa.

9. col. fin. ff. si cer. pet. Et nos latiùs contra Accurs. & communem probabimus, sicubi principaliter discutiendum occurrerit, *infra vel in decadibus.*

20. Pro complemento hujus tertiæ partis quæro: Quid * si patronus nullum curatorem deputavit feudo, sed illud pro certa pensione locavit? Breviter respondeo, non habere locum verba, & mentem hujus §. in fin. nec is colonus ullo modo tenetur clienti, etiam si expresè conduxerit à patrono locante in qualitate domini feudalis, prehensum feudum ad manum suam tenentis, nec à vasallo conveniri potest ad præcisam rationum redditionem, ut clarum est, imò nec ad pensionis solutionem. Et hoc nisi actionibus cessis per patronum, vel eo mortuo sine hærede in subsidium, juxta *l. 1. in fin. C. de act. & obligat.* Et etiam patronus per talem locationem nullomodo exoneratur erga vasallum: sed tenetur ei rationem, & reliqua præstare, ut diximus in prima conclusione hujus tertiæ partis; nec liberaretur offerendo cedere actiones contra colonum. Et hæc procedunt, etiam si patronus apposuisset pactum, quòd colonus teneretur catalogo præstito per vasallum, ei solvere dictam pensionem per regulam *l. si unus. §. ante omnia ff. de pact.* Si tamen eundem colonum commissarium suum constituisset, haberent locum quæ dicta sunt de commissario. & teneretur iste colonus in qualitate commissarii feudi, ipsi vasallo rationem integram reddere, non habita ratione pensionis conventæ in locatione, quam non teneretur vasallus acceptare: nec etiam posset eandem exigere ab invito commissario offerente (ideo fortè quòd annus sterilis fuit) ratiocinia ponere. & reliqua solvere. Et hoc nisi tanquam commissarius fuisset oneratus à patrono in ipsa commissione ad solvendum pensionem locationis loco redditionis rationum, ei ad quem spectabit, quia tunc poterit ad illam summam cogi per vasallum: quamvis vasallus possit si velit, præcisam redditionem rationum exigere: nec teneatur stare illi taxationi factæ sine consensu suo.

* Quid si patronus non exposuerit curatorem, sed locaverit feudum.

21. * Ratio differentiæ est aperta: quum priore casu colonus conducendo, nullum negotium gerat cum vasallo, sicut nec cum quovis extraneo, meritò non tenetur vasallus stare æstimationi conventæ, in locatione facta cum alio. At posteriore casu, quum tanquam commissarius ad certam quantitatem se obligat, tacitè contrahit vel quasi, cum quocunque ad quem ea res spectat, vel spectabit. Sed quæro, quid si curator vel commissarius curam suscepit, sed limitatam: & sub hoc expresso pacto, quòd non teneretur solvere ultra tantam summam, pro quolibet anno vel toto tempore? Respondeo illud * pactum etiam si per modum conditionis esset appositum, rejiciendum & eundem curatorem seu commissarium plenè & efficaciter esse obligatum, respectu eorum qui tali pacto non consenserunt: unde meritò non tenentur stare tali pacto respicienti substantiam obligationis & debiti. Sed benè tenerentur stare pactis respicientibus qualitatem, & cæteras circumstantias obligationis: sine diminutione sortis, seu debiti principalis, in se: puta si essent plures curatores deputati, cum hoc pacto, quòd non tenerentur nisi in viriles, vel quòd non possent cogi per capturam personæ. Tunc enim puto primò talem commissionem proficere patrono ad sui exonerationem, modò circa hoc non fuerit in dolo vel lata culpa: & prehensio non sit nulla, sed valida. Et secundò clientem teneri, illis pactis stare: poterit tamen pro tempore futuro postulare astrictiores, & utiliores sibi curatores deputari, per deducta supra *eodem. gloss. 4.*

*Differentia inter colonum & commissarium.

* Pactum respiciens substantiã debiti in commissione appositum non prodest respectu eorum ad quos res spectat.

§. X.

APres que le vassal a baillé son dénombrement au Seigneur feodal, ledit Seigneur feodal est tenu de blasmer ledit dénombrement dedans quarante jours apres iceluy (denombrement) baillé; autrement (ledit denombrement) est tenu pour receu. Toutesfois ledit vassal est tenu d'aller ou envoyer querir ledit blasme au lieu du principal manoir, dont est mouvant le fief.

§. XI.*

* Hic articulus additus fuit per novam cōsuetudinē.

NEantmoins le vassal qui a fait ses foy & hommage & offres au desir de la coustume, peut bailler sondit denombrement quand bon luy semble, & n'est tenu attendre lesdits quarante jours, ny la reception en foy.

SUMMARIA §. X.

1. Q. 1. *An dies termini computetur in termino?*
2. *Responsio, non de communi observantia.* *Dies appellationis non computatur in tribus mensibus datis ad relevandum.*
3. *Inspicienda ratio subjecta materia magis quàm verba.*
4. *Tempus horum quadraginta dierum non currit ante ætatem ad feudalia munia requisitam, licet minor investitus sit.*
5. *Idem si ejus tutor, curator, vel custos investitus sit.*
6. *Sed tunc incipit hoc tempus currere statim ab ætate legitima sine alia interpellatione.*
7. *Q. 2. Tempus in hoc §. præfixum ad impugnandum catalogum non præcidit ipso jure.*
8. *Nec excludit beneficium restitutionis in integrum.*
9. *Tacitum non debet plus operari quàm expressum.* *Expressum est fortius & extensibilius tacito.*
10. Q. 3. *Si patronus oblatum catalogum nolit recipere in continenti, currunt hi quadraginta dies, sed patronus re integra moram purgare potest.*
11. *Q. 4. Septem modis impugnari potest catalogus.*
12. *Iudicium descriptionis catalogi est duplex.*
13. Q. 5 *Vtrum post investituram & oblationem catalogi possit esse locus prehensioni ex defectu hominis respectu omissorum in catalogo?*
14. *An quis agendo contraria allegans audiatur?*
15. *An judicium latum super discussione catalogi præjudicet in alio judicio?*
16. *Q. 6. An pendente lite super discussione catalogi debeat levari manus in totum, an vero in articulis non contentiosis dumtaxat?*
17. *Quod solum in non contentiosis, faciunt duo aresta.*
18. *Quod in totum faciunt duo alia.*
19. *Solutio.*
20. *Q. 7. Tenetur vasallus in catalogo cuncta sigillatim declarare, quamvis à prædecessoribus hoc non fuerit exactum.*
21\. 22. Q. 8. *Quid si vasallus novus non possideat nec dolo desierit possidere quæ in veteribus catalogis continentur, an teneatur ea specificare & agnoscere?*
23. Q. 9. *An patronus teneatur vasallo* de evictione?
24. *Feudum improprium regulatur secundum naturam contractus, cui assimilatur.*
25. *Quandoque locus est evictioni omissa denunciatione & judicio.*
26. *Præsumitur contra differentem agere, donec probationes rei depereant.*
27. *Q. 10. Quid operetur clausula*, salvo jure nostro?

VIdimus suprà in §. 9. materiam conficiendorum & tradendorum catalogorum feudalium. Hic autem de discussione & dispunctione eorum agitur, quæ quandoque respicit formam seu qualitatem agnitionis, quæ est caput & fundamentum catalogi, de quo exemplum habes infra §. 45. *quæst.* 1. *num.* 5. quandoque & sæpius respicit deducta & omissa in catalogo circa excessum, vel defectum. Nota quod sicut vasallus tenetur conficere & tradere patrono catalogum feudi infrà quadraginta dies ab admissione in fidem, ita infrà alios quadraginta dies à traditione catalogi (nisi inter eos de citeriori vel longiori tempore convenerit) tenetur patronus discutere catalogum, notasque seu improbationes si quas prætendat in catalogum tradere vasallo id postulanti.

1. Circa quod quæro primo, utrum hi quadraginta dies currant statim ab ipsa traditione catalogi, an vero à die traditionis, ita ut dies traditionis non computetur in termino? Et primò videtur quod statim ab ipsa traditione per hunc textum præfigentem hic quadraginta dies ab ipsa traditione, non à die, vel post diem traditionis, * igitur totum computatur in termino, & non excluditur dies termini concessi. Et si consuetudo voluisset excludi, facilè expressisset. Et sic insequendo terminos consuetudinis est dicendum, quòd ab ipsa traditione currere incipiunt de momento ad momentum, prout regulare est in jure, ut tempus de momento ad momentum continuò currat & computetur. Facit quod ferè in simili scripsimus suprà §. 7. *quæst.* 2. *numer.* 4. quod induciæ 40. dierum post obitum vasalli statim à puncto & instanti obitus currere incipiunt.

* An dies termini computetur in termino?

2. Pro brevi resolutione adverte, quòd quamvis jure regulariter tempus statim currat de momento ad momentum: tamen de consuetudine communiter observatur quod dies à quo præfigitur terminus non computetur in termino, ut tradit Bald. in *l. eos §. sin autem collat.*

2. C.

2. *C. de appell.* Alexand. in *l. 1. ff. si quis caut. in judic. sistendi.* Guid. Pap. in *decis.* Delphin. 270. Philip. Decius in *cap. super eodem 2. gloss. fin. de appellat.* Et ita semper vidi communiter observari tam in præfectura Parisiensi, quàm in hoc supremo Senatu, sive terminus esset concessus à lege, puta à constitutione regia; ut in tribus mensibus datis appellanti ad relevandum appellationem in hoc senatu, in termino. facit textus in *leg. ubi lex duorum mensium ff. de regulis juris.* Unde si quis ad supremam hanc Curiam *appellarit die ultima Julii, & adversarius literas in forma desertionis obtineat die ultima Octobris, non proderunt, nec valebunt ad finem desertionis, etiam si non sint militæ executioni, nisi in medio Novembris, sed resolventur in anticipationem, quia attenditur data literarum sive commissionis (à quo citatio quam explotum vocant, justificatur vel infirmatur, & tanquam accessorium dependet) quæ præmaturè est impetrata, videlicet die ultima relevandi, & sic infrà tempus datum ad relevandum appellationem & ante desertionem: & ita sæpe vidi judicari in hoc Senatu. Sive etiam terminus sit concessus ab homine, puta à judice, notoriè practicatur quod dies concessi termini non computetur. Sed advertendum quod ista consuetudo & observantia & interpretatio inde resultans habet locum in dubio; & quando non est aliàs præfixum certum principium cursui temporis. Alioquin clarum est standum esse expressè dispositioni, sed tam in dicto §. 7. quam hîc præfigitur certum initium cursui termini, videlicet ibi post obitum vasalli, hîc post traditionem catalogi; ergo utrobique pariter debet currere tempus latum ab obitu, vel à traditione.

* Dies interjectæ appellationis non computatur in termino relevandi.

3. Quibus non obstantibus dicendum puto, quod in hoc §. non computantur dies catalogi traditi vel accepti in termino. Et hi 40. dies non incipiunt currere à puncto traditionis, sed à die traditionis, & sic illa die exclusa. Et moveor, quia iste terminus conceditur ad inquirendum & faciendum aliud quod de se est laboriosum, & sub pœna privationis & exclusionis, nisi infrà terminum fiat, unde si hodie traditus sit catalogus ex natura actus & materiæ subjectæ, non intelligetur quòd patronus eadem die incipiat legere & discutere contenta in catalogo, sed infra alios 40. dies, & sic exclusa die traditionis & termini cedentis, quia agitur de onere ejus cui pœna conceditur, & sic mitior interpretatio assumenda est *l. penult. ff. de pœnis* & maximè cùm reducatur ad regulam communis observantiæ & consuetudinis, argumento not. per *gloss. & doctores in cap. statutum de præbend. lib. 6.* Secus in dicto §. 7. ubi non conceduntur certæ induciæ, ut interim nihil fiat, sed retardetur executio manus dominicæ, & sic ibi computatur tempus statim de momento ad momentum. Non obstat quòd æquè in utroque §. præfigitur certum initium cursui temporis, quia respondetur quòd ratio subjectæ materiæ magis quàm verborum formula debet attendi, ut per Bald. in *cap. ad hæc de postul. prælat. & supra §. 1. gloss. 4. num. 20.* Et eadem ratione dico, quòd in terminis §. 8. & 9. *suprà eodem* dies admissionis in fidem non computatur in termino quadraginta dierum dato vasallo, ad conficiendum & tradendum catalogum. Et sic concludo quòd utroque casu & respectu utriusque, scilicet patroni & vasalli illi quadraginta dies currunt à die admissionis in fidem, vel à die traditi catalogi, & sic die termini exclusa.

4. Et adverte quod illud regulare est, ut currat ab illa die; quæ regula quandoque fallit ut non incipiant tam cito currere, respectu enim vasalli & traditionis catalogi, fallit primo & secundo in casibus primæ & secundæ quæstionis *suprà §. 9. gloss. 2.* Fallit tertio, si vasallus sit minor viginti annis, vasalla minor quindecim annis, & in fidem fuerit admissus, & investitus à patrono, quia valet & tenet in effectu huiusmodi admissio & investitura in præjudicium patroni & ad commoditatem & securitatem minoris vasalli, qui nullo modo tenebitur major factus fidelitatem eidem patrono renovare, nec unquam ab eo poterit pati prehensionem ex defectu hominis & fidei, per notata *supra num. 21. quæst. 3.* Et tamen non tenetur vasallus vel vasalla conficere vel tradere catalogum infrà 40. dies à die hujusmodi admissionis & investituræ, nec incipiunt hi 40. dies ad hoc currere nisi post ætatem legitimam 20. vel 15. annorum, ita quod prehensio feudi ex defectu catalogi interim quantumcunque post dictos quadraginta dies facta, esset nulla, & retractanda; & ratio est, quia vasallus minor hac ætate habet à consuetudine has inducias, ut non possit patronus interim ab eo clientelare obsequium exigere, & consequenter nec confectionem seu traditionem catalogi intra §. 41. Si igitur vasallus minor obsequutus fuerit patrono quantum ad fidelitatis sacramentum, & quantum ad hoc evacuaverit inducias, non tamen sequitur quod induciæ sint peremptæ quantum ad confectionem & traditionem catalogi. Tum quia attenta persona minoris, est magna & evidens diversitatis ratio, inter simplicem agnitionem, seu verbalem fidelitatis oblationem, & inter realem confectionem, & traditionem catalogi: tum minor non renunciavit expresè induciis, imo etiamsi expresè renuntiasset, non valeret renuntiatio propter illegitimitatem personæ in actis feudalibus, & damnosis infra §. 32. Sed tacita omissio exceptionis, vel juris in uno actu non extenditur ad alium actum, nec impedit quin excipi possit circa alium actum, nisi expresè & validè renuntiatum fuerit exceptioni ex jure competenti, ut diximus *suprà §. 40. num. 3. per gloss. in Clement. sæpe in fin. in verbor. partibus de verb. signif.* quæ singularis est secundum Joann. de Imol. & ibi Barba. in *cap. de libell. oblation. in cap. quis contra de foro compet.*

5. Et hanc tertiam fallentiam amplio, primo sive vasallus minor sit admissus & investitus, habebat curatorem, sive non: quia sine authoritate tutoris vel curatoris: potest sibi utilia facere per jura vulgata. Amplio secundo, sive minor fuerit investitus in persona propria, sive in persona tutoris sui, sive curatoris, sive custodis nobilis, aut paganici: quia valet & tenet admissio in fidem & investituram, quamvis utraque sit merè voluntaria: quia sicut minor vel ejus tutor, curator, aut custos, non tenetur fidelitatem præstare patrono, ita patronus non tenetur illam ab illis recipere, si tamen fecerit valet, cum sit utile moveri, ut dictum est infra §. 41. *in fin.*

6. Sed retentis terminis tertiæ fallentiæ emergit necessaria quæstio, quando videlicet incipiant currere hi quadraginta dies ad catalogum conficiendum, & tradendum patrono, & videretur dicendum attento quod hi quadraginta dies non possunt incipere à die admissionis in fidem, & quantum ad hoc non est locus dispositioni nostræ consuetudinis suprà §. 8. nec aliter à consuetudine providetur, quando hoc casu debeat incipere cursus hujus temporis, quòd hoc relinquatur in jure communi juxta notata in *l. si cum dotem in princ. soluto matr. cum vulg.* & consequenter quòd non incipiat currere nisi post debitam interpellationem de præstando catalogo factam vasallo post dictam legitimam ætatem ab eo adeptam: & adhuc quòd si post illam ætatem vasallus adhuc sit sub curatore, quòd non sufficiat vasallum interpellari sine authoritate curatoris, per notata in *l. si ex legati causa cum l. seq. ff. de ver. oblig. & supra §. 21. quæst. 2. in fin.* prout etiam ferè in simili dictum est in casibus primæ & secundæ fallentiæ, præmittendam esse denunciationem vel notificationem à patrono antequam incipiant currere hi 40. dies *suprà §. 9. gloss. 2. quæst. 1. 2. in fin.* Quibus non obstantibus dicendum puto quod hi quadraginta dies currere incipiant statim finitis præfatis induciis, & sic illico ubi vasallus adeptus fuerit 20. aut vasalla 15. annos completos, ita quod ex tunc lapsis proximis 40. diebus possit patronus validè manum injicere feudo, & commissarios apponere ex defectu catalogi nulla alia præcedente denunciatione, aut interpellatione, quamvis civilius faceret prius denunciando, sed non tenetur, & jure suo

utendo nemini facit injuriam. *l. nullus videtur dolo. ff. de reg. jur.* Et ratio est evidens, cùm præfatæ induciæ sint ad hanc ætatem limitatæ, & sic impletæ hac ætate ipso jure finiantur, & per consequens præscriptio horum 40. dierum quæ interim per dictas inducias suspensa fuit ipso jure sine alio hominis ministerio currit finitis induciis. Faciunt notata infrà §. 42. *quæst.* 3. quòd suspensus ad tempus, lapso tempore ipso jure habilis est absque alia solutione. Tum alioquin sequeretur liberalitatem suam ultra in ea contenta esse damnosam & captiosam patrono, quia clarum est, quod si non admisisset in fidem vasallum ante ætatem legitimam, statim illa secuta sine alia interpellatione posset prehendere feudum cum mero lucro fructuum. Cur igitur post liberalitatem concessam non poterit facere quod est minus, videlicet post 40. dies à legitima ætate vasalli prehendere feudum ex defectu catalogi sine lucro fructuum, illibata manente investitura quam ante legitimam ætatem liberaliter vasallo concessit? Tum clarum est quod si patronus investiens vasallum, det ei inducias conficiendi & tradendi catalogi usque ad duos vel plures annos, quòd illis finitis statim absque alia interpellatione prehendere potest. Igitur esset dicendum, quandocunque liberaliter investit vasallum ante ætatem, quia censetur ei tacitè dare vel relinquere respectu confectionis & traditionis catalogi tam inducias ætatis quàm inducias 40. dierum post illam ætatem, & hoc virtute consuetudinis tacitè existentis & informantis quemlibet actum *ut notat.* §. 5. Igitur illis finitis statim & ipso jure potestate sua uti potest. & has fallentias & quæstiones nota ad materiam §. 9. *in gloss.* 2. *suprà* ubi fuerant omissæ: illa glossa 2. jam ultra septem menses typis excusa est, de hac quæstione hactenus remitto infrà ad §. 172. ubi plenius.

** An tempus in hoc §. præfixũ sit præcisũ.*

7. Secundo principaliter quæro, utrùm * lapsus horum 40. dierum ipso jure præcidat patrono omne jus & remedium impugnandi contenta in catalogo? Respondeo. Non, sed sub pluribus modificationibus illud est intelligendum. Prima colligitur ex hoc textu videlicet quod post lapsum dicti temporis, tunc demum habetur catalogus pro approbato, quando vasallus adit & interpellat patronum pro restitutione & approbatione catalogi. Patronus autem adhuc negligens est, quia tunc habetur pro approbato, & potest vasallus in jus vocare patronum, ut declaretur catalogus approbatus in vim hujus consuetudinis, & ut teneatur patronus restituere catalogum (copia si velit retenta) tanquam approbatum; quandiu autem negligit vasallus ad hoc interpellare patronum, semper potest patronus novas expunctiones catalogi conficere: vel si nondum confecerit, sufficit quod interpellante vasallo verbaliter exponat in quibus & ob quæ catalogum vult improbare eaque promptè in scriptis tradat vasallo, vel inscribat super articulis improbatis ejusdem catalogi. Et probatur hæc modificatio in fine clausulæ hujus §. ex qua apparet quod per solum lapsum horum quadraginta dierum, non præciditur patrono, nec ipso jure, nec ope exceptionis, nec constituitur in mora, donec post lapsum hujus termini interpellatus à vasallo recuset vel in longum differat. Et licet alioquin dies tacita & legalis interpellet pro homine, & in mora constituat, ut tradit Alexand. in *l. si tua stipulatus essem col.* 1. *ff. de verb. oblig.* Alexand. in *l. si mora.* & ibi Jason. *col.* 4. *ff. solut. matrim.* & memini dixisse suprà, illud non procedit hic ubi lex requirit post lapsum temporis expressam interpellationem hominis scilicet vasalli, non tamen requiritur quod vasallus pluries adeat vel interpellet patronum, sed sufficit quod semel: per regulam *l. boves.* §. *hoc sermone. de verb. sig.* & per notata in *l. si ex legati causa. ff. de verbor. oblig.* Et hoc dummodo interpellet post lapsum horum quadraginta dierum, quia non prodesset pendente termino per hunc textum.

8. Secunda modificatio est, quod per hunc textum non excludatur beneficium restitutionis in integrum, Nec obstat, quod patronus per silentium & negligentiam quadraginta dierum censetur approbare catalogũ & renuntiare juri reprobandi ex notoria lege feudi, & non potest censeri læsus, si jure nostro communi feudorum usus fuisset. *l. non utique. C. de in integ. rest.* prout patronus etiam minor non restituitur adversus lapsum quadraginta dierum, de quibus infrà §. 20. quia ut ibi diximus in *gloss.* 2. & *supra gloss.* 7. & §. 32. *quæst. fin.* illud procedit in his quæ concernunt administrationem feudi, vel in acquitendis in vim consuetudinis, vel in temporali admissione fructuum. Secus in comprobatione, vel reprobatione catalogi, & similibus, ubi agitur de proprietate & perpetuo præjudicio rerum & jurium feudalium quæ sunt patrimonia nostra, quia tunc locus est restitutioni in integrum prout aliàs de jure communi in cæteris rebus patrimonialibus. Quare dico & hîc restitutionem dari posse nedũ patrono minori viginti quinque annis, sed etiam majori ex clausula generali *l.* 1. *ff. ex quib. caus. major. ut in l. cum falsa. l. error facti. C. de jur. & fact. ignorant. l. de ætate.* §. *ex causa. ff. de interrog. act.* hujusmodi enim tacita approbatio catalogi quæ inducitur secundum formam hujus §. tacitam confessionem implicat, quod omnia contenta in catalogo sint vera, prout ibi sunt descripta.

** Tacitum non debet plus operari quàm expressum.*

9. * Tacita autem approbatio vel confessio non debet habere plus roboris, nec plus operari quàm expressa approbatio & confessio. Imò expressum est fortius & extensibilius quàm tacitum. ut notatur in *l. precibus de impub. & al. subst. in l. pen. ff. in quib. cau. pig. taci. contrah. in c. quod a te de cleric. conjug.* Paul. in *cap. dilecto. de foro compet.* Paul. Castro in *l. adversus C. de usur. Socin. in l.* 3. *num.* 33. *ff. quod quisque jur.* Jas. & alii in *l. cum quid. ff. si cer. pet.* *Jas. in l. servum filii.* §. *si jam servus in fin. in l. si res obligata col.* 1. *ff. de legat.* 2. Phil. Deci. in *c. clerici. col. fin. de judic.* Certũ autẽ est quod expressa approbatio & confessio, vel etiam realis impressio sigilli ipsius patroni, non impediunt quin probato errore, & rem aliter se habere; patronus restitui possit per jura præallegata. Sed hîc incidit multum utilis quæstio, an sicut major ita & minor, teneatur docerẽ de errore, & rem aliter se habere antequam restituatur adversus expressam vel tacitam confessionem de qua per Bald. in *l. unica. col.* 15. *ver. pone minor.* & ibi Sal. *charta pen. C. de confess.* Sed quia accelerare cogor, nec vacat in incidentibus immorari, remitto ad ea quæ plenius tractantur. §. 117.

10. Tertio quæro, vasallus debitè obtulit patrono catalogum feudi sui, sed patronus indebitè recusavit recipere, utrùm statim ab hujusmodi recusatione incipient currere hi quadraginta dies adversus patronum? Dubium facit quod non verificantur verba hujus consuetudinis, quia non est catalogus traditus, & sic videtur cessare dispositio per rationes vulgatas in *l.* 4. *ff. de damno infecto* saltem attento quod dispositio hujus consuetudinis est pœnalis & * sic liquidissimè constare debet impleta esse verba hujus § per id quod notat Bald. in *l. in testamento, ff. de condi. & demonstr. in l. Titius. in fin. de libe. & posthum. & in usibus feud. qualiter domin. propr. feudi privet. cap. unico. col. fin.* Jason in *l. unica. C. de his quæ pœnæ nomine col.* 2. Philip. Decius in *rubr. de probat. col. penult.* Facit quod decidit Bartol in *d. l. in testamento* quod ubi variatur modus implendi, non censetur pœna repetita. In contrarium argumentor, quia quoties per eum cujus interest, & qui obligatus est, stat quo minus aliquid impleatur, habetur pro impleto, & æquè obligatur ac si verè impletum esset. *l. jure civili. ff. de condi. & demon. l. jure civili ff. de reg. jur.* Tum ubi agitur de fraude & frustratione legis evitandæ fit extensio ultra verba etiam in pœnalibus ut notatur *infra* §. 20. *gloss.* 3. *num.* 9. Sed frustratoriè scriptus esset hic § si patronus recusando accipere catalogũ faceret, quo minus currerent contra eum hi 40. dies, & pro hac parte concludendum est. Debet tamen vasallus lapsis 40. diebus ab hujusmodi recusatione adire patronũ, & petere sibi tradi impugnationes, & ad hunc finem iterum offerre catalogum, & si patronus iterum recuset,

** In pœnis liquidò constare debet.*

tunc

tunc potest vasallus instare coram judice vocato patrono ut catalogus declaretur approbatus & acceptatus. Si verò patronus saniori consilio ductus recipere velit catalogum dispungendum, puto quòd competens aliquod tempus debet ei concedi ad illum perspiciendum & tradendum impugnationes si ei bonum videbitur. Non enim dispositio hujus §. (cùm agatur de proprietate & magno præjudicio) est adeò præcisa, quin istud tempus debeat prorogari, vel etiam eo lapso aliud moderatum tempus concedi patrono volenti facere quod in se est, idque si opus sit à judice etiam invito vasallo, dummodo jus ejus non sit factum deterius juxta notata *in l. & si post tres. ff. si quis caut.* Et sic re hoc respectu integra etiam ante sententiam licitum est patrono in continenti * purgare moram, non enim præcisè committitur hæc pœna ipso jure, sed demum post sententiam, & declarationem judicis, & ita certè practicatur.

*Moram purgare licet patrono.

11. Quarto, pleniùs complectendo materiam hujus §. visum est *supra* §. 8. *in princ. de forma catalogi*, nunc quæritur de forma reprobationis seu impugnationis catalogi. Respondeo, nullam esse certam formam, quia nihil aliud est quàm nota ejus quod displicet patrono tam circa excessum, quam circa defectum catalogi. Et hoc circa excessum tripliciter, & circa defectum quadrupliciter contingere potest, & in effectu ut clariùs procedam * septem modis potest catalogus impugnari; primo in eo quòd vasallus in catalogo descripsit & confirmavit certum prædium tanquam feudale, quod tamen non est de illo feudo, ut prætendit patronus, sed vel est de alio feudo ejusdem vasalli, vel est prorsus alienum, vel est de domanio ipsius patroni, & ad eum non ad vasallum spectat. Secundo modo ex eo quòd vasallus quædam prædia scripsit, tanquam subfeuda vel censualia feudi sui, quæ tamen prætendit patronus esse domanialia ejusdem feudi, & jure pleni feudi immediatè a se moveri, vel econverso ex eo quòd vasallus quædam descripsit inter domanialia, quæ tamen debent describi inter subfeuda vel censualia ejusdem feudi. in quo ultimo rarò contingit improbationes fieri, quia major est utilitas patroni quòd res feudi sint dominicales quàm subfeudales vel censuariæ, ut patet ad sensum, tamen potest patronus si velit ex hoc respectu justè improbare si casus accidat, quia sua interest non recipere falsum catalogum, sed undequaque verum & excussum, ne fortè ipse vel ejus successor prætextu talis catalogi decipiatur in futurum prehenso feudo & litem indebitam incurrendo cum antiquis subvasallis & censuariis feudi. Tertio modo ex eo quòd vasallus in catalogo certam qualitatem indebitam assumpsit, puta assumendo similem titulum & nomen domini loci cum patrono, quod non debet facere; nec tenetur patronus superior & directus dominus tolerare vasallum sibi in titulo & honore nominis præjudicantem juribus patroni, vel quædam jura libertatum aut servitutum, quæ non debet habere, puta si expressit quòd feudum non regitur more Vulqueccini, vel quòd ejus ratione non præstatur nisi certa præfixa summa pro releviis occurrentibus, vel quod habet usum vel etiam per maneria aut prædia loci dominantis, quæ patronus negat, & hæc respiciunt excessum. Quarto modo, ex eo quòd vasallus omisit inscribere, quæ sunt & prætenduntur de domanio feudi. Quinto, ex eo quòd omisit quædam, quæ sunt de subfeudis vel censualibus feudi. Sexto modo ex eo quòd omisit certum onus, qualitatem aut servitutem feudi. Septimo, ex eo quòd vasallus omisit demonstrationes seu confirmationes rerum feudalium vel pertinentiarum, sive propter obscuritatem vel incertitudinem catalogi; vel ex eo quod falsas confinationes seu demonstrationes apposuit, de quo infra *quæst.* 7. Et hæc concernunt defectum.

*Catalogus septem modis impugnatur.

12. Modò ad intelligentiam * praxis, & resolutionem compendiosam multarum, quæstionum adverte quòd postquam vasallus tradidit catalogum, & patronus eo perspecto certas notas, vel impugnationes tradidit vasallo, si vasallus nolit illis acquiescere, sed catalogum suum in sui forma sustinere; tunc super modo tam in judicio quàm extra judicium procedendi, distinguendum est: aut feudum tempore catalogi, vasallo diligenter præveniente prehensionem, prehensum non erat: aut verò jam erat, & adhuc tenetur à patrono prehensum. Primo casu non potest patronus procedere per viam prehensionis ex defectu catalogi prætextu impugnationum suarum, tam in excessu, quàm in defectu, quia ad impediendum & tollendum hujusmodi prehensionem, sufficit catalogum in forma catalogi feudi, de quo agitur, offerri; per notata suprà §. 6. *gloss.* 1. *quæst. fin.* Si igitur vasallus utpote possessor non persequatur homologationem catalogi coram judice, debet patronus (si jura sua clarificari velit) vasallum in jus vocare ad hoc, ut catalogus feudi emendetur, & ut teneatur vasallus stare emendationi prætensæ à patrono. Notandum tamen est, quòd propter hujusmodi provocationem, patronus nihilo magis actor efficitur quantum ad onus probandi, quam antea, sed quantum ad hoc inspicienda est materia subjecta cujuslibet articuli controversi ut prius. * Hujusmodi enim judicium inter patronum & clientem super dispunctione catalogi & articulis controversis est in effectu duplex, prout in simili scribit Jurisconsultus in *l. in tribus. ff. de judiciis.* quemadmodum etiam judicium de distrahendis rationibus in effectu duplex est, quia utraque pars vicissim petit & defendit, quinimò ipse vasallus qui catalogum qualis est confecit, tradidit & sustinet, magis, licet provocatus, actoris vices gerit, sicut in simili de reddente rationes & sustinente contenta in libro rationum per eum oblato, diximus suprà §. 9. *gloss.* 6. *num.* 21. Secundo casu, quando post prehensionem feudi ex defectu catalogi vasallus tradidit catalogum, & patronus impugnationes catalogi, & recusat manum levare vasallo, debet vasallus contra patronum in jus evocatum concludere ad homologationem catalogi sui, non obstantibus impugnationibus & interim dominicam manum levari feudúmque prehensum cum fructibus restitui cum damnis & interesse denegatæ & retardatæ manumissionis feudi à tempore catalogi traditi.

*Judicium dispunctionis catalogi est duplex.

13. Quinto quæro, in primo casu distinctionis ultimæ præcedentis, an aliquo casu locus esse possit prehensioni ex defectu hominis cum lucro fructuum? Pone vasallum post admissionem in fidem & investituram catalogum tradidisse, sed defectuosissimum, puta omissis principalibus prædiis quæ sunt de domanio feudi. Patronus hac ratione impugnat catalogum. vasallus sustinet, utrum patronus, quem tædet prolixæ litis eventum expectare, possit manu injecta in dicta prædia, illis fructus ex defectu hominis, & fructus lucrari? Videtur quod non, quum nulla sit apertura feudi attenta fidelitate & investitura præcedente. Pro brevi resolutione distinguo, aut illa prædia possidentur à tertio nomine ejus proprio: aut à vasallo, vel ejus nomine. Primo casu statim potest etiam cessante oblatione catalogi vitiosi, manum injicere ex defectu hominis adversus illum tertium possessorem, & ejus respectu fructus suos facere in ejus præjudicium, & quantum attinet ad eum, quem nullo modo protegit fidelitas & investitura veri domini & vasalli, per ea quæ plenè diximus *supra* §. 1. *gloss.* 2. *& facuunt notata infra* §. 33. *quæst.* 45. Secundo casu dico quòd nullo modo potest esse locus huic prehensioni, cùm possessor in fide nec ex solo vitio catalogi desinit in fide esse. Amplio primò, sive vasallus replicando ad impugnationes patroni causetur illa prædia esse subfeudalia, vel censualia ejusdem feudi, prout inter subfeuda, vel census ea descripsit, vel describere differt in catalogo. Et hoc est clarum, quia semper vasallus

*praxis.

remanet in fide eorundem prædiorum tanquam subalternarum partium ejusdem feudi. Amplio secundò, sive vasallus causetur illa prædia esse de pertinentiis alterius feudi moventis ab eodem patrono, vel se ab eo tenere immediatè in censum. Amplio tertiò. sive dicat illa moveri ab alio domino directo feudaliter vel censualiter. Amplio quartò, sive etiam dicat esse suum proprium alaudium: nec obstat quòd duobus ultimis casibus, & maximè in hac ultima ampliatione, replicatio vasalli implicat manifestam confessionem & affirmationem quod non est vasallus, & quod patronus non est patronus, & quod res non est feudalis, unde resultat judiciaria abnegatio patroni. Quia dico primò, quòd hujusmodi concessio, ut tacita, sed non formalis abnegatio, non est de se sufficiens ad causandum novam aperturam; imò etiam formalis abnegatio non sufficeret ad causandum commissum, vel aperturam feudi ipso jure, per notata infrà §. 43. *quæstio.* 7. Secundò, quòd ipsum jus, vim & effectum prehensionis metiri debemus ex persona ipsius prehensoris, qui in hoc est actor & plusquam actor. *l. penult. in fin. ff. de jurisd. omn. jud.* Sed iste patronus principaliter intendit, & affirmat id quod etiam constat ex ipsa serie litis principalis, ipsum scilicet vasallum esse investitum, & in fide ratione horum prædiorum quæ patronus affirmat esse de domanio feudi, de quo vasallum investivit, prehendendo autem ex defectu hominis contrarium & repugnans supponeret & affirmaret, sed nemo contraria allegans agendo audiendus, aut admissibilis est; igitur inadmissibilis prehensio. Tum hujusmodi facultas incipiendi à prehensione fructuum lucratoria ex defectu hominis, exorbitat à jure communi, unde nullo modo debet extendi, sed potius tanquam odiosa restringi ad causam in quo introducta, & scripta est *suprà* §. 1. prout extra illum casum non habet locum, ut sæpe dictum est.

14. Nec obstat quod etiam agendo potest quis allegare * contraria non cumulando sed in diversis instantiis, & quod instantia prehensionis ex defectu hominis erit instantia separata ab instantia discussionis catalogi, quia illud de diversis instantiis, verum est successivè, & altera instantia priùs finita & decisa, sed simul & eodem tempore non potest quis prosequi contraria etiam separatis libellis & instantiis, ut probatur in *l. eum qui l. contra majores.* & ibi Petr. Byn. Bal. Salic. C. *de inoffic. testam.* ubi hæres ab intestato non potest simul & eodem tempore agere petitione hæreditatis & querela inofficiosi testamenti, nec auditur dicens testamentum falsum & inofficiosum etiam in diversis instantiis, quum hæc sint contraria & repugnantia, sed benè postquam succubuerit in petitione hæreditatis, & falso prætenso, tunc demum & non prius poterit intentare querelam inofficiosi testamenti (in qua tempore medio tanquam non valenti agere non currit præscriptio.) Et idem è converso si prius cœperit agere inofficiosi, & succubuerit, illa instantia finita, & non prius poterit allegare falsitatem testamenti, & agere petitione hæreditatis, & ita ferè dicendum est in proposito, & quòd quandiu patronus prosequitur prætensum defectum catalogi, dicens hæc prædia esse de domanio feudi, non potest eadem prædia prehendere ex defectu hominis, sive enim prehendat illa tanquam partem ejusdem feudi, non valet prehensio propter investituram ejusdem feudi præcedentem, & actu perseverantem, sive prehendat illa tanquam feudum separatum, non est admissibilis tanquam sibi ipsi eodem tempore contrarius.

* Contraria allegās an audiatur.

15. Quod si contingat patronum succumbere in impugnatione catalogi, non tamen continuò sequitur quod patronus possit redire ad prehensionem feudalem ex defectu hominis dictorum prædiorum, sed inspicienda est causa cur succubuit si tantum ideò succubuit quia causa cognita probatum, & inventum, replicationem vasalli esse veram. Et sic etiam de proprietate rei & juris controversi plenè cognitum fuit, & tunc non potest patronus redire ad dictam novam prehensionem feudalem, quia obstat exceptio rei judicatæ & eorum quæ inter easdem partes in alio & connexo judicio acta & decisa fuerunt, ut per Bart. Paul. & alios in *l. Julianus verum debitorem. ff. de condictione indeb.* Aut ex defectu probationis succubuit, & ideo vasallus obtinuit, quia apparuit de ejus possessione, vel quasi, licet non de ipsa proprietate, & tunc quia per illud judicium non præjudicatur in alio in quo proprietas ipsa principaliter deducetur, nihil impedit quin patronus ex defectu hominis manum injicere possit in casibus tertiæ & quartæ ampliationis supra *eod. num.* 13. & ita secundum hoc debet intelligi quod incidenter dixi supra §. 9. *gloss.* 2. *ad fin.* locum esse prehensioni ex defectu hominis. Vides quàm multa disputationibus & allegationibus indulgendo deducere potuissem, sed consultiùs ratus sum sub compendiosa resolutione transire.

16. Sextò quæro, in secundo casu distinctionis, quæstionis quartæ supra eod. num, quando post prehensionem ex defectu catalogi, catalogus offertur: & super ejus dispunctione lis constituitur, utrùm pendente lite debeat simpliciter & in totum manus levari vasallo: an verò solum respectu descriptorum in capitulis vel articulis non controversis. Semper mihi placuit pars affirmativa, ut prehensio facta ex defectu catalogi, illo oblato tanquam cessante causa cessare debeat, & vasallus redintegrari in statu in quo erat tempore prehensionis, non obstantibus impugnationibus patroni, quarum prætextu non debet vasallus deturbari à prehensione sua, nec pendente lite aliquid innovari, in *rub. & cap.* 2. *lite pen. nihil innov. gloss. fin.* & doctores in *cap. non solum de appellat.* in 6. Innoc. in c. 2. in ver. *inhibentes de restit. in integr.* & ita breviter concludo. Multa tamen hinc inde argutando adduci possent, quæ prolixitatem veritus omitto. Et scio hanc quæstionem sæpe multumque fuisse discussam in hoc supremo Senatu: pluraque intervenerunt arresta, quæ prima facie causas ignorantibus contraria videntur, sed nulla dissonantia, nulla contrarietas, verum omnimoda consonantia & veritas est in dictis arrestis inspectis casibus eorum, & diversis meritis causarum super quibus lata sunt, & ut habeas quædam insigniora per dom. Claudium le Voix doctissimum & integerrimum Senatorem mihi communicata.

17. Pro parte negativa quod non debeat interea manus levari in capitulis, vel articulis controversis, faciunt * duo arresta.

* No. quatuor arresta. primū.

Primum super appellatione verbali latum die prima Augusti anno 1531. *inter Nicolaum de Mouy appellantem à baillivo Bellovacensi, & Episcopum & Comitem Bellovacensem intimatum.* Appellans habens feudum situm in Comitatu Bellovacensi, catalogum suum tradidit intimato, cui negligenti impugnationes suas tradere, curavit terminum mensis ad hoc ei per judicem præfigi; quo lapso petebat appellans catalogum suum haberi pro approbato, & manum levari; nihilominus judex iterum similem alium terminum mensis dedit intimato ad impugnandum catalogum unde fuit appellatum. Curia appellationem & id à quo extitit appellatum annullavit, & intimato termino quindecim dierum pro omni dilatione præfixit ad tradendum suas impugnationes adversus dictum catalogum, quo non facto infra dictos quindecim dies ex nunc prout ex tunc manum levatam totius feudi fecit appellanti, & casu quo intimatus impugnationes suas traderet infra dictos quindecim dies, statuit quod appellans haberet manum levatam de rebus non contro-

versis seu descriptis in articulis non impugnatis impensis, damnis, & interesse reservatis in definitionibus articulorum impugnandorum.

* Secundum. * Secundum arrestum latum die 17. Augusti anno 1532. *inter fratrem Philippum de Villiers, l'Isle-Adam magnum magistrum Rhodensium, & Petrum de Cluys magnum priorem Franciæ commendatarium de Laulnay*, qui certam incidentem supplicationem præsentarunt contra Franciscum le Clerc militem Ballivum, & Capitaneum Senonensem & consortes ad finem, quòd pendente processu super receptione vel reprobatione catalogi à reis traditi, manus injectio per ipsos actores facta super feudo ad reos spectante ex defectu catalogi, teneret & effectum haberet, non obstante catalogo postea a reis tradito, & hoc respectu rerum descriptarum in articulis impugnatis, & quòd rei condemnarentur ad restituendum omnes fructus ab eis perceptos ex dictis rebus controversis à tempore dictæ prehensionis, & quod illis inhiberetur infringere dictam prehensionem in rebus controversis: Curia statuit quod dicta prehensio teneret pendente dicto processu, respectu descriptorum in articulis controversis, & quod commissarii appositi feudo per dictos actores fruerentur pendente processu rebus controversis ex die prolationis præsentis arresti ad onus reddendarum rationum, quando & quibus decebit; & inhibuit reis ne turbarent aut impedirent dictos commissarios in facto eorum commissionis, & declaravit quòd quantum ad præsens rei non tenerentur redintegrare seu restituere fructus rerum controversarum ab eis perceptos ante prolationem præsentis arresti, ad onus tamen eosdem fructus redintegrandi in manus dictorum commissariorum, & actoribus restituendi, si in diffinitiva inveniatur, & dicatur ita fieri debere, & absque impensis præsentis incidentis. Ex quibus duobus arrestis apparet, quod prehensio ex defectu catalogi non cessat, nec levatur per oblationem & traditionem catalogi, nisi post traditas impugnationes à patrono, & respectu articulorum concordatorum seu non impugnatorum dumtaxat. Sed quod durat & perseverat prehensio respectu articulorum impugnatorum usque ad diffinitivam.

18. In contrarium esse videntur duo alia arresta, * Tertium. * Primum latum die 23. Decembris anno 1534. inter magistrum Joannem de Ursinis dominum Roussiaci, appellantem à præside Parisiensi, *& Joannem de Tremblay intimatam*. Intimata habens feudum movens à domino de Ursinis ratione loci Roussiaci obtulit certum catalogum feudi sui patrono, qui videns dictum catalogum esse excessivum, & non conformem antiquis catalogis, noluit retinere, sed lapsis quadraginta diebus ab admissione in fidem prehendit feudum ex defectu catalogi, vasallamque in jus vocavit coram præside Parisiensi, concludens ut sua manus injectio declararetur bona & valida; plenúmque suum sortiretur effectum, donec vasalla tradidisset catalogum in bona & debita forma, qualem prædecessores vasallæ tradiderant. Causabatur enim actor vasallam nullam habere jurisdictionem in toto territorio Roussiaci, sed quòd ipse solus erat dominus justitiarius, & tamen quod vasalla in catalogo oblato de novo addiderat se jurisdictionem habere in locis feudi sui siti in dicto territorio: quamvis in dinumeramentis antiquis nihil de hoc dicatur, & sic se justè recusasse receptionem dicti catalogi non existentis in forma antiqua & debita, & justè manum injecisse feudo ex defectu catalogi in bona, debita, & antiqua forma existentis. E diverso vasalla concludebat dictam prehensionem injustam & nullam declarari, & manum levari, feudúmque cum fructibus, damnis & interesse restitui. Per sententiam die quinta Septembris anno 1530. dicta prehensio tanquam iniqua & irrationabilis retractata fuit, & actor condemnatus in expensis, damnis & interesse, salvo illi & reservato jure damnandi impugnationes suas adversus dictum catalogum infra quadraginta dies introductos à consuetudine: reservatis etiam dictæ vasallæ defensionibus suis in contrarium. Et hæc sententia fuit arresto confirmata in principali, in quantum tamen judex à quo actorem in damnis, & interesse simpliciter & indistinctè condemnarat, prædicta sententia cum appellatione fuit absque emenda & expensis causæ appellationis annullata, & corrigendo & emendando judicium quantum ad hoc, Curia condemnavit præfatum actorem appellantem in damnis, & interesse per dictam vasallam ratione & ob causam dictæ manus injectionis passis duntaxat. * Secundum arrestum pronunciatum Kalendis Februarii anno 1534. inter tutores filiorum insignis viri Odeti de Fuxo appellantis à certa sententia dominorum præfectorum supplicibus libellis palatii, & Hugonettandam de Quinquempoix Domicellam viduam, & venerandam locum meam, quæ existens domina Alneti in Bria, quod est feudum propriè nobile, *juxta notata infra* §. 15. *gloss.* 3. *num.* 2. movens feudaliter a filiis dicti Fuxensis catalogum suum obtulit cuidam tutori dictorum filiorum qui noluit manum levare, nec impugnationes tradere infra tempus consuetudinis, sed aliquanto post aliquas impugnationes obtulit, tenendo semper feudum ad manum suam & insigniter fructus dissipando. Tandem per sententiam interlocutoriam dictum fuit quòd impugnationes per dictos tutores præsentatæ reciperentur. Nec est mirum quamvis lapsum esset tempus, quoniam patroni erant minores, & sic per notata *supra eod. qu.* 2. *num.* 8. ad quas dict. vidua respondere posset. Et quod interim pendente lite super articulis impugnatis dicta vidua manum levatam haberet de rebus saisitis, & in dictis impugnationibus declaratis, de quibus ante saisiam gaudebat, expensis in diffinitiva reservatis. Præfati tutores appellarunt, sed per dictum arrestum fuerunt in emendam, & impensas causæ appellationis condemnati, & sententia confirmata. * Quartum arrestum.

19. Ex his duobus ultimis arrestis apparet quòd prehensio ex defectu catalogi fieri non potest post catalogum oblatum, quantumcunque prætendatur vitiosus & defectivus, vel excessivus, sed patronus sibi providere debet per traditionem impugnationum secundum formam hujus §. & quod catalogo oblato non obstantibus impugnationibus patroni, & processu super eis pendente debet plenè redintegrari in feudo, & fructibus, te pertinentiis & rebus ablatis per prehensionem, ita ut quicquid abstulerit ejusmodi prehensio, restituatur obligato catalogo. Et sic pendente lite, debet vasallus liberè frui rebus controversis quibus fruebatur ante prehensionem, non autem debet poni in possessione rerum quas non possidebat, licet eas inseruerit in catalogo suo, quia esset præjudicare possessioni, & juri alieno, quod esse nō debet. Et hæc est mera veritas, æquitas & verus sensus consuetudinis nostræ, prout etiam per præfata duo ultima arresta declaratum fuit, quorum primum de die 23. Decembris, est in terminis nostræ consuetudinis, & de feudo sito sub nostra consuetudine. Secundum verò datum Kalendis Febr. est in terminis consuetudinis Meldensis, & de castro sito sub illa consuetudine, quæ quantū ad id de quo agitur, est cōformis nostræ, ut patet in *consuetudine Meldens.* §. 135 Nō obstant præfata duo prima arresta; quia primū de anno 1531. loquitur de feudo sito sub consuetudine Sylvanect. & sic in terminis illius consuetudinis per quam *in fin. tit. de saisine, & dessaisine*, §. 7. expressè disponitur quòd prehensio facta ex defectu catalogi durat nedum usque ad catalogum traditum, sed etiam usque ad approbationem vel concordiam catalogi & manus levationem patroni. Et quia per illam consuetudinem non præfigitur tempus patrono ad dandum impugnationes, vel approbandum dictum catalogum, hoc

in arbitrio & dispositione judicis relinquitur. *juxta reg. l. 1. ff. de jure delib. c. de causis. de offic. de leg.* Et quamvis regulariter ad eundem actum non debeat dari dilatio, nisi semel *l. leges in fi. C. de dilatio.* non tamen dilatio semel data, & acceptata ita præcidit, quin ex causa saltem ad brevius tempus debeat iterum concedi *l. oratione ff. de feriis. l. interdum. ff. de judicio.* Secundum autem arrestum de anno 1532. loquitur in terminis consuetudinis Senonensis, utpote de feudo sub ea sito, quæ consuetudo in §. 176. vult manum levari vasallo demum postquam patrono tradiderit catalogum in forma debita, in quibus ultimis verbis non facio magnam vim, quia puto quod debeant intelligi de forma in genere prout diximus *supra* §. 8. *in princip.* & § 9. *gloss.* 1. *num.* 9. non tamen de forma specifica, & individua, quæ remansura est discussione & dispunctione particulari facta. Sed dicendum est quod in terminis dicti arresti repertum fuit vasallum fuisse in culpa, calumnia vel frustratione super discussione catalogi, quod satis colligitur ex verbis dispositivis dicti arresti, in quo dicitur, quod vasallus non tenebitur redintegrare, nec restituere fructus præteritos rerum controversarum feudi à tempore prehensionis usque ad pronunciationem arresti: sed solum pro futuro tempore, & à die pronunciationis arresti. Et sic satis infertur quod mero jure non debeat tenere prehensio pro rebus controversis post catalogum & pendente lite, prout etiam per dictum arrestum non tenuit, nec tenet pendente lite, nisi post tempus prolationis dicti arresti, quod ex quadam justa & speciali causa factum fuit à prudentissimis illis Senatoribus. Cæterùm generaliter observandam puto consuetudinem nostram in toto hoc regno tanquam æquissimam, juri & rationi conformem, nisi sicubi per consuetudinem particularem loci aliter determinetur.

20. Septimo quæro: pone vetera & antiqua dinumeramenta feudi adusque sine specificatione & confinatione rerum oblata, & à patronis recepta & comprobata fuisse, prout sæpè vidi plura, in quibus vasalli agnoscebant se tenere in feudum centum jugera, item sexdecim denarios census (sine alia declaratione) item tria subfeuda inscriptis catalogis subfeudorum æquè vagis & incertis, modò in ultima oblatione catalogi novus vasallus offert catalogum in illa incerta & veteri forma. Patronus impugnat ratione incertitudinis, & petit vasallum cogi apponere certos & veros limites, & confirmationes terrarum domanii, & similiter censualium, & subfeudalium, & à quibus personis teneantur. Et videretur vasallum ad hoc non teneri, quasi non possit patronus reprobare formam catalogi quam ipse & prædecessores sui in similibus catalogis approbarunt. *l. Pomponius ff. de neg. gest. in Authent. de exhib. reis.* §. *si vero col.* 5. Contrarium dicendum est, quia vasallus certum, clarum, & cum singularium rerum particulari designatione & confinatione dare debet catalogum, ut dictum est *supra* §. 8. *in princip.* & licet patronus se contentaverit, & de incertitudine non objecerit pro una vel pluribus vicibus: tamen alia vice potest objicere, quia non renunciavit expressè juri suo, nec fecit pactum cum vasallo quod non teneretur clariorem, nec in alia forma tradere catalogum, *per notata supra* §. 58. *quæst.* 1. Et hoc nisi in magnis feudis consistentibus partim in montibus & saltibus, aut terris lapidosis, quæ non solent coli, nec mensurari, quia harum respectu non puto vasallum astringendum ad mensurandum & quantitatem designandum. Sed sufficere aliquot confines exprimere ad designandum situm loci. Cæterùm principalem conclusionem hujus quæstionis amplio, ut nedum teneatur vasallus domania'ia & censualia feudi sui sigillatim, & cum confinationibus specificare, sed etiam subfeuda, & cogi potest à patrono suo, ut pariter cogat vasallos suos dare catalogos subfeudorum in forma debita & specifica. Verum est quod patronum suum compellere potest ad editionem documentorum feudalium si qua habeat ad hanc rem facientia, per notata *supra* §. 8. *quæst.* 1. *number.* 5.

21. Octavo consequenter quæro de quæstione quæ frequenter evenire potest in dispunctionibus catalogorum: Vasallus in catalogo scribit inter cætera à se teneri in feudo octo denarios census cum jure laudimiorum, & mulctæ, super talibus prædiis sic confinatis à talibus personis possessis: Patronus impugnat de effectu, dicens quòd debent scribi & designari sexdecim denarii census cum jure laudimiorum & mulctæ: ad quod verificandum, profert antiqua dinumeramenta & documenta feudi in forma authentica à prædecessoribus vasalli tradita, in quibus sexdecim denarii census exprimuntur: Petit patronus ut catalogus oblatus corrigatur, & ponantur & à vasallo recognoscantur in feudum sexdecim denarii census, sicut in antiquis documentis; & ultra quòd vasallus teneatur in præsenti catalogo specificare prædia & possessores à quibus debentur illi octo denarii census restantes. Et quod ex quo constat vasallum vel ejus prædecessores semel tenuisse & recognovisse sexdecim denarios census, præsumatur hodie possidere, nisi de contrario probet & appareat de justa dismembratione. *argumento l. si creditor. C. de pignor. act. l. non ignorabit.* §. *ad exhib.* & ibi per gloss. & doctores & maximè cùm recipiens in feudum obligatur ipse & hæredes sui ad conservationem rerum sibi infeudatarum ut concedenti de juribus à se retentis satisfiat. Alioquin magnum sequeretur inconveniens, videlicet quòd vasalli possent dismembrare & alienare partes feudi, & in alios transferre tanquam alaudia vel cum patrimonio eorum confundere; & post successum temporis allegare se non possidere: & sic successu temporis defraudarentur patroni, & vasalli perfidi locupletarentur cum aliena jactura. Vasallus autem sustinendo catalogum excipit primo, quod non habet nec possidet nec dolo fecit, quominus possideat dictos octo denarios census, & sic quod non tenetur eos agnoscere patrono, nec in catalogo ponere. Alioquin sequeretur quod teneatur nedum jura honorifica agnitionis, sed etiam iura utilia relevio rum solvere pro rebus quas non possidet, quod est absurdum & falsum, quia non tenetur ad onera hujusmodi realia, quandiu non possidet nec dolo fecit quominus possideat, ut plenè diximus *infrà* §. 33. *qu.* 46. *num.* 153. Secundò quod patronus debet prius implere pro parte sua juxta. *l. Julianus* §. *offerri. ff. de act. empt.* Faciat ergo patronus vasallum frui & quod ei habere liceat dictos octo denarios, tunc libenter in catalogo addet, & jura pro eorum rata præstabit. Tertio, quod instrumenta à patrono producta sunt valde antiqua, & recentius est ultra 40. vel 50. annos, à quo tempore non fuit facta aliqua renovatio feudi, quo tempore medio, multa jura feudi potuerunt deperire, vel etiam ab extraneis usurpari & præscribi contra ipsum & patronum per notata *supra* § 12. *num.* 9. quòd si prædecessores vasalli fuerunt negligentes, pariter negligentes fuerunt patronus & prædecessores sui, & sic compensatio fieri debet & in omnem eventum, ex quo nescit quid sint, nec in quo consistant, nec à quibus debeantur illi octo denarii, & sibi impossibilis est declaratio, non tenetur: quod videtur indubitatum, si vasallus sit tertius & singularis successor, quid dicendum, super hac quæstione & similibus multos vidi hæsitare.

22. Pro * brevi resolutione dico, quod in terminis hujus quæstionis vel similis, cùm appatet ab antiquo fuisse in feudo sexdecim denarios census, nec apparet de aliqua dismembratione vel alienatione ejus de quo queritur vel ubi sit, nec etiam de aliquo dolo * Solutio.

nec culpa vasalli, quòd vasallus tenetur inscribere in novo catalogo sexdecim denarios census, de quibus in antiquis renovationibus & catalogis, & quantum ad dimidiam quam fatetur possidere, tenetur designare prædia, eorum consinia & personas super quibus & à quibus percipitur ille census, & in hoc supplere defectum veterum catalogorum per notata quæstione præcedenti: quantum autem ad aliam dimidiam quam non possidet, non tenetur aliquid addere veteribus catalogis, id est ad nullam designationem vel specificationem tenetur, & adhuc non potest cogi inscribere in novo catalogo dictam dimidiam de qua agitur, simpliciter & purè secundum formam præcisam veterum catalogorum, sed demum cum hac additione & designatione, quod dimidiam partem non possidet, puta sic scribendo in novo catalogo, item sexdecim denarios census, de quorum dimidia fruitur, & percipit super talibus prædiis sic cõfinatis & à talibus possessis, de altera autem dimidia non fruitur nec possidet vel quasi; & moveor, quia per hanc viam utrique parti consulitur & utriusque jus quantum commodiùs fieri potest, conservatur. juxta *l.* 1. *& ibi Paul. ff. si quis caut.* Consulitur patrono ad conservationem juris sui, quoniam si approbasset catalogum in quo solum fit mentio de octo denariis census, resultaret contra eum præsumptio reliquam partem census fuisse ejus consensu dismembratam & alienatam, quod ei aliqualiter nocere posset, si postea invenirentur possessores dictæ partis census, qui fortè non haberent alias contra verum dominum à quo mediatè moventur, sufficiens tempus præscriptionis. Consulitur etiam eadem viâ ipsi vasallo immediato domino dicti census adversus dictos extraneos, ne ex ejus proprio catalogo contra ipsummet resultet præsumptio. Consulitur etiam vasallo adversus patronum, ut in casum relevii non teneatur nec fiat æstimatio pro rata census non possessi, juxta notata in d. *quæstio.* 46. *infra* §. 33. Ex his habes brevem satis methodum ad multorum decisionem in simili.

23. Nono quæro, expuncto & comprobato hinc inde catalogo, An patronus teneatur in futurum ipsi vasallo de evictione contentorum in eo? Dico breviter quod non, sive vasallus impetatur in judicio sive extra, in petitorio sive in possessorio: aut enim injustè impetitur, ut agat contra impetentem, & jus suum deducat: aut justè, & idem, quia hujusmodi renovationes investiturarum semper intelliguntur fieri, salvo jure alieno, & hoc solet in illis exprimi, & omissum tacitè subintelligitur. Fallit tamen quantum ad ea quæ patronus recepit à vasallo, si enim vasallus fidelitatem fecerit & relevium ei solverit, deinde veniat alius prætendens patronatum & manum injiciens feudo, tenetur patronus qui jura recepit hactenus, ut ea consignet in judicio, ut vasallus levatam manum obtineat, & ei frui & habere feudum suum liceat, si verò debitè interpellatus deficiat in consignando quod recepit, tenetur vasallo ad omne damnum & interesse prehensionis per vasallum passæ, & ad restitutionem fructuum à quibus vasallus à tertio evincitur; non autem tenetur patronus qui fortè partem jurium utilium remisit, plus consignare quàm recepit, nisi fortè ad hoc expressè se obligarit, & ad defendendum in totum vasallum contra omnem, & ad solvendum vel consignandum de suo integraliter quod erit consignandum vel solvendum.

24. Sed quid diceres, si appareat de ipsa primitiva & propriè vera investitura, videlicet de originali concessione in feudum quod in totum vel in partem evincitur? Distingue: Aut est facta gratis & liberaliter: prout est natura feudi, & tunc non est locus recursui evictionis, sicut nec in donatione, *l. 2. de evict. l. Aristo. ff. de donat. l. ad res donatas, ff. de ædil. edict.* Sed solum pro futuro tempore relevatur vasallus ab omnibus oneribus feudalibus pro rata respectu rerum evictarum; aut apparet infeudationem esse factam mediante pretio vel æquipollenti compensatione, & tunc locus est evictioni, nisi culpa vasalli intervenerit, quemadmodum in contractu venditionis, permutationis & similibus locus est evictioni secundùm dispositionem juris communis: feudum enim inquantum non habet propriam naturam feudi regulatur secundum naturam contractuum, quibus hactenus accedit, Notatur per feudistas in *cap.* 1. *de feud. non habente propr. natur. feudi.* & per Francisc. Curt. in *tract. feud. part.* 1. *quæst.* 6. debebit igitur tempestivè interpellari patronus & omnia observare quæ in materia evictionis à jure disponuntur, alioquin cessabit evictio. *l. emptor fundi, C. de evict.*

25. Quam legem ego limitò, si aliàs est notorium de justitia evincentis, vel si emptor per viam actionis procedere velit adversus patronum & suscipere in se onus probandi justitiam evincentis, & se fuisse investitum de re aliena, & hoc probato locus est in effectu evictioni, etiam si nec denunciato nec sententia in præsentem præcesserunt per textum in *l. emptorem in princip. ibi, sive quia non manifestum fuit, ff. de actio empt.* ubi ita tenet Albericus dicens emptorem, & idem de alio quoque in simili posse bonam fidem agnoscere. Adde bonos textus in *l. si vendideris. & in l. non tamen. ff. de evict.* ubi etiam secuta evictione sine aliquo judicio locus est actioni ex empto, licet non sit locus stipulationi ad duplam. Idem tenet Bald. & Angel. in *l. si cum quæstio. C. de evict.* Angel. Paul. in *l. atqui natura. §. cum absente, ff. de nego. gest.* ubi tamen Angel. inadvertenter errat, dum dicit emptorem posse agere ad duplam, quod est falsum & contra textum in d. *l. si vendideris.* Eandem sententiam tenet Rapha. Fulgos. in d. *l. emptorem in princip.* Ludovic. Rom. in *l. non solum. §. morte.* & ibi Alex. *col. penult. ff. de oper. no. nunc.* Alex. in *consil.* 67. *fortificatur lib.* 3. & in *consil.* 63. *diligenter inspectis lib.* 6. Ægid. Bellamera. in *Decis.* 698. *incip. conclusio. col.* 2. *versic. hinc est.* Auffrer. in *addit. ad quæst. Tholos.* 407. *versic.* 6. nisi Soc. in *l.* 2. *§. volentem. ff. solut. matrim.* Jas. in *l. si dominus, §. de evictione col.* 2. *de legat.* 1. Felin. in *cap. cum olim. col.* 7. *de re judic. in cap. cum Bartholdus. col.* 1. *eodem titulo.* Et hæc sententia si in jus deduceretur, servaretur, prout memini, sunt plus decem anni, mihi respondisse clarissimum illum jureconsultum * Dom. Joannem * Do. Jo.
Jacobum nunc præsidis Parisiensis supppræfectum æ- Jacobus.
quissimum.

26. Advertendum ad hujusmodi limitationem, de emptore evicto qui denunciationem omisit, & nunc vult suscipere onus probandi de justitia evincentis, ut sanè debeat intelligi quando non multum post evictionem differt agere contra authorem, secus si diu distulerit, & medio tempore probatio quam habere potuisset author, deperierit, quoniam dolus * præsumitur contra eum qui distulit agere, donec periit probatio rei conventæ, ut tradit Bald. *consilio trigesimo septimo, quidam tabellio. lib.* 1. Matth. de Afflict. in *Decis. Neapol.* 13. *col.* 6. *versic. nova conjectura, facit gloss. in Clement. sæpe. §. & quia in verb. non obstante. versiculo tertii dicunt.* quam ibi sequuntur Cardinal. Florent. Panorm. Lanfra. *de Oria. de verborum significatione.*

* præsumitur dolus contra differentem agere.

27. Decimo quæro de * clausula *salvo jure nostro & alieno*, quæ apponi solet in fine catalogorum sive in fine approbationis & subscriptionis quæ fit à patrono, an & quid operetur? Et videtur multum operari, quia communiter tradunt doctores hanc clausulam salvo jure esse conservativam & reservativam per textum in *l. si debitor. §. 1. ff. quibus mod. pign. vel hypoth. solvit. gloss. in l. item Labeo. §. 1. in verbo. si pure. ff. famil. hercisc.* Angel. *consil.* 27. *pro decisione in fin.* Anth. Corf. in *tract. de excell. & potest. reg. quæstio.* 73. *col.* 7. *& in singul. in verbo salvo jure. ubi ad hæc congerit.* Breviter resolvendo dico: aut clausula *salvo jure*, refertur ad

* Clausula *salvo jure nostro & alieno.*

certum quid reservatum, & tunc operatur conservationem juris reservati, ut inquit Bald. in *consil. 96. decreto cavetur lib. 1.* secundùm novam impressionem, & tantum operatur quantum expressa protestatio reservatoria in eodem casu secundùm subjectam materiam operari potest, & ita procedit d. *l. si debitor. §. ibi salva causa pignoris.* ita etiam intelligitur gloss. 3. d. *l. item Labeo.* quæ dicit, salvo eo quod infrà dicam. & sic se refert & præsupponit aliquod certum reservatum de quo constat. Aut verò dicta clausula *salvo jure* est vaga, & non refertur ad aliquid certum & determinatum, & tunc nihil omnino operatur, tum quia generalis clausula non derogat dispositioni præcedenti, nec refertur ad ea de quibus specialiter est dispositum. *l. doli clausula, de verbor. obligat. l. coheredi. §. qui partem, ff. de vulgari & pupil. substituti.* tum quia propriè illa generalis & incerta clausula salvo jure refertur ad excludenda ea de quibus in dispositione præcedenti non fuit actum nec cogitatum, quæ de se etiam sine dicta clausula censentur exclusa: & sic illa vulgaris clausula, in investituris & renovationibus apponi solita, salvo jure nostro in aliis a prædictis, & alieno in omnibus, nihil operatur, quod etiam voluit Zasius in *epit. feud. part. 6. in versic. ista tamen verba.* De his clausulis vide Felin. in *cap. inter monasterium. col. 2. de re judicata.*

§. XI. *

* Hic articulus additus fuit per novam consuetudinem, ut jam dictũ est suprà

NEantmoins le vassal qui a fait ses foy & hommage & offres au desir de la coustume, peut bailler sondit dénombrement quand bon luy semble, & n'est tenu attendre lesdits quarante jours, ny la reception en foy.

§. XII. *

* Hic articulus olim fuit septimus.

LE Seigneur feodal ne peut acquerir prescription contre son vassal, ny le vassal contre son Seigneur, de la chose tenuë en fief.

§. XIII.

LE Seignéur feodal ne peut prescrire contre son vassal le fief sur luy saisi ou mis en sa main, par faute d'homme, droits & devoirs non faits; ou dénombrement non baillé, ny le vassal la foy qu'il doit à son Seigneur, pour quelque temps qu'il en ait joüy, encores que ce fust par cent ans & plus. Toutesfois les profits des fiefs écheus, se prescrivent par trente ans, s'il n'y a saisie ou instance pour raison d'iceux.

SUMMARIA §. XII.

1. 2. *Rationes hujus §. Generalis protestatio non prodest dato contrario actu in specie.*
3. *Ampliatur 1. hic textus sive agatur de præscribenda parte feudi sive de toto feudo.*
4. 5. *Ampliatur 2. 3. 4. 5. secus si præscriptio completa fuisset. Quia non potest illam incipere domino jure feudi ex defectu hominis possidente.*
6. *Limito primo, ut procedat quando præscriptio tendit ad derogandum feudo.*
Secus si ad constitutionem vel augmentum feudi.
Idem si ad conservationem contra commissum.
7. *Non est locus commisso post 30. annos.*
8. *Declaratio* l. in agris. ff. de acquir. rerum dom.
9. *Clarus intellectus hujus §.*
10. *Quod apud nos jure communi præscribatur in feudalibus, extra casum à nostra consuetudine prohibitum.*
11. 12. *Et tunc probari debet possessio formalis & qualificata.*
In dubio præsumitur quis pro suo possedisse.
Sufficit à principio unus actus feudalis ut præsumatur continuata possessio in eadem qualitate.
Secundo fallit hic textus respectu tertii, ad hoc ut præscribat contra vasallum, non requiritur quod possederit in qualitate feudali, nec quod patronus sciverit.
13. *Verus intellectus §. 11.* in consuetud. Aurel. eodem titul.
14. *Tertio fallit in præscriptione centum annorum, seu temporis immemorialis quæ nunquam censetur exclusa.*
15. *Sublimitatur nisi patronus possideret feudum jure feudali: quia etiam mille annis non præscriberet.*
Non potest quis sibi ipsi solo animo mutare causam possessionis.
16. *Quarto fallit in releviis & similibus juribus quæ 30. annis præscribuntur.*

17. *Quinto fallit quantum ad præsumptionem ubi non apparet de contraria veritate.*
18. *Constitutio removens præscriptionem intelligitur constito de Veritate, cæterum in dubio non derogat præsumptioni insurgenti ex diuturnitate temporis.*
19. *Titulus allegatus præsumitur ex conformi præstatione decennali.*
20. *Quantum operatur possessio in feudalibus.*
21. *Explicatio* l. cum de in rem verso. ff. de Usur. & l. si certis. C. de pact.
22. *Quod feudum sit titulus lucrativus.*
23. *Ad præscribendum in re aliena jus feudi sive dominans, sive serviens, sine titulo non sufficit minus tempus 30. annorum.*
24. *Renovationes non sunt tituli, sed actus & exercitia possessionis.*
25. *Titulus putativus quando & contra quem valeat ad præscribendum.*
26. *Trium legum intellectus.*
27. *Titulus putativus non operatur ad præscribendum contra eundem à quo traditio habetur.*
28. *Differentia inter propriam investituram & renovationem.*
29. *Intellectus* l. cum tutorem. de conditione indebiti.
30. *Titulus putativus non debet tantùm valere ad præscribendum quantùm titulus verus.*
31. *In obligatione successive non sequitur liberatio per primum implementum.*
32. *Augmentum sequitur naturam augmentati.*
33. *Reprobatur quædam opinio Baldi & sequentium.*
Intellectus l. debitor. in fi. ff. ad Trebell.
34. *Tantum & tale præscribitur: quantum & qualiter possidetur.*
Præscriptio simplex æquiparatur concessioni simpliciter factæ.
35. *Consuetudo loci est regularis natura feudi.*
36. *Frequens contingentia facti non est consuetudo vel jus.*
37. *Consuetudo feudi servientis inspicitur.*
38. *Celebris quæstio. Usque ad finem glossæ.*

SIMILIS textus habetur *infra tit.* 4. § 69. quem pro majori parte simul cum isto declaramus quam brevius & resolutiùs fieri potest explicando præscriptionis materiam inquantum feudalia concernit dumtaxat. Sit κεφαλαιώδης conclusio.

1. Patronus non præscribit contra clientem, nec cliens contra patronum. Et hujus specialitatis contra regulam communem plures possunt reddi rationes. Prima, propter mutuam recognitionem, & protestationem, quæ semper fit, & intervenit inter patronum & clientem, nedum interpolatim in qualibet renovatione investituræ: sed etiam perpetuò & continuò, dum respectivè in hac qualitate possident: quæ est continua interruptio naturalis. *l. cum notissimi, § imò, C. de præscript.* 30. *vel* 40. *ann.* Tum quandocumque renovatur investitura, solet cliens post dinumerationem rerum clientelarium apponere hanc clausulam: & si plus sit plus recognoscit, si minus, minus, quæ clausula prodest utrique parti: & virtute acceptationis factæ per patronum, est reciproca. & censetur ab utroque respectivè prolata, & se refert ad veritatem & originem concessionis feudi. Igitur abrogat, & interrumpit omnem præscriptionem. & usurpationem, quæ ab alterutro eorum alias fieri posset in rebus clientelaribus, ultra vel citra originariam investituram & constitutionem feudi. Sed hæc ratio non est bona. Tum quia non est æquè generalis, ut conclusio: non enim respicit præscriptionem totius feudi in se, sed solum particularium rerum vel jurium feudi.

Generalis protestatio non prodest dato contrario actu in specie.

2. Tum quia nec in particularibus rebus feudi concludit, quoniam illæ generales clausulæ, & protestationes nihil operantur, ubi est actus contrarius in specie, cui non per eas, sed per hunc illis derogatur, *l. in toto jure, ff. de reg. jur.* unde si non esset hæc consuetudo, posset alter contra alterum certum prædium feudi possidendo bona fide tanquam proprium & non feudale præscribere & acquirere longo vel longissimo tempore non obstantibus dictis protestationibus & clausulis. Alia ratio: feudum semel constitutum, est sicut ager limitatus finibus in prima investitura præfixis, qui non debent augeri nec minui, *l. in agris, ff. de acquir. rerum dominio.* Sed nec hæc ratio valida est, & reprobabitur statim in prima ampliatione. Veræ rationes, suasivæ tamen & non necessariæ, sunt duæ, quas eleganter & succinctè tradit dom. Pyrrhus, in *consuetud. Aurel. eodem titul. in* §. 10. Prima propter summam & sinceram fidem, quæ debet servari inter patronum & clientem in feudo. Unde non congruit locum esse præscriptioni, quæ quum sit usurpatio alieni, repugnat veritati & fidelitati quæ est peculiaris & substantialis feudo. Secunda, jus feudi simile est juri superioritatis, & obedientiæ: in quo cessat præscriptio. *cap. cum non liceat. de præscript.* hanc etiam rationem tradit Ludov. Rom. *consil.* 371. *in proposita col. fin. vers. dum autem quæritur.*

3. Conclusio textus nostri ampliatur. Primò sive agatur de præscribenda parte feudi, sive de toto feudo. d. *l. quæ de tota. ff. de rei vendi. l. rei appellatione. ff. de verb. signific.* unde si patronus prædium aliquod feudi in antiqua concessione & investitura comprehensum possederit, non jure feudi, quia non esset dubium: sed jure plenæ proprietatis, seu tanquam (ut aiunt) de proprio domanio, quantocumque tempore sic possederit: nec passus fuerit, in catalogis seu dinumeramentis clientelaribus describi, non acquisivit in eo dominium utile: nec illud prædium fuit ullo modo

exemptum à natura, conditione, & qualitate feudali. Sed tanquam tale potest quandocumque vendicari à cliente, utili rei vendicatione, vel condici ex lege & contractu feudi una cum fructibus, docendo quod aliquando fuerit feudale & de suo feudo. Idem si patronus eodem modo possederit totum feudum, quamvis cessante nostra vel simili consuetudine contrarium esset dicendum, ut legitur & notatur in §. *si quis per triginta*, per Bald. *prapos. si de feudo. defuncti content. fuit inter domin. & agnatos.* Udalric. Zas. in *tract. feud. in part.* 6. *cap.* 1. *in fin.* Et hæc procedunt sivè patronus totum feudum aut partem quotam vel integralem possederit, tanquam nunquam fuerit feudum: sive possederit, tanquam rem ad se reversam, jure prætensi commissi, vel finitæ investituræ, vel repudiationis, aut ex alia quacumque causa, non refert. si enim illa causa non sit justa & sufficiens, vel non sit vera, non poterit prætextu cujusvis præscriptionis juvari nec defendi adversus clientem vendicantem vel condicentem. Ideò necesse habebit patronus, veritatem & justitiam causæ probare, vel rem judicatam ostendere. Idem econverso si cliens, & aliqui prædecessores sui quantocumque tempore possederint totum feudum vel quamvis partem tanquam alaudium, seu aliàs tanquam nunquam subjectam, vel ex post facto exemptam, a conditione clientelari. Vendicante enim patrono, vel condicente, aut exæquante jura feudalia, & de conditione feudali quantumcumque antiqua docente, non poterit cliens juvari nec tueri ulla præscriptione.

4. Amplio secundò, nedum in præscriptione longi temporis, sed etiam longissimi & plusquam triplicati, infra tamen centum annos, ut *infrà eodem, limitatione* 3.

Amplio tertiò etiamsi patronus habeat titulum à vasallo: puta si vasallus minor viginti quinque annis vendidit vel donavit feudum suum domino suo à quo movetur, quia etiam cum hoc titulo, per tempus etiam plusquam longissimum possidendo, non poterit patronus præscribere. Ratio, quia nulla fit alienatio, & non obstante dicto contractu, vendens vel donans ejusve hæres vel successor semper remansit vasallus, cùm non fuerit ab eo separatum dominium utile & feudatarium. Igitur nunquam potuit nec incipere, nec continuari, nec perfici præscriptio obstante hac consuetudine. Amplio quartò, etiam si dominus esset in bonâ fide, puta quia ignorabat venditorem esse minorem vel vasallum suum: imò etiam si cum hoc justum habeat titulum, non à vasallo, sed ab extraneo, qui postquam emerat à vero vasallo minore, vendidit patrono: adhuc idem puto, ut non procedat præscriptio. Amplio quintò: etiam si præscriptio esset inchoata per tertium extraneum, qui justo titulo & bona fide cœperat longo tempore præscribere feudum contra verum vasallum, & jam fortè lapsi erant quinque vel octo anni inter præsentes, & non restabant nisi duo anni. Tamen statim quòd pervenit ad patronum nomine proprio & patrimoniali non feudali possidente, cessat præscriptio. Et nullomodo potest patronus eam complere, sicut nec inchoare, quia hæc consuetudo habet negativam universalem ante verbum potest. Et sic excludit omnem præscriptionem cujuscumque temporis, sive cum bona fide, sive non, sive cum titulo, vel sine titulo: sive inchoandam*, sive per alium inchoatam. Et hæ ampliationes etiam ex parte clientis erga patronum intelligendæ sunt.

5. Secus si extrâneus jam præscripsisset contra verum vasallum omne dominium utile, & jus & dominium feudatarium, & sic completa præscriptione esset effectus verus vasallus; vel tertius contra patronum jus patronatus, & effectus esset verus patronus, quod non prohibet hæc consuetudo, ut dicemus *infra eodem num.* 11. Tunc enim valeret venditio vel donatio facta patrono, vel econverso, per eum qui quacumque specie præscriptionis legitimè præscripsit. Tum quia amplius non agitur de præscribendo: Tum is contra quem præscriptum est, non potest amplius causari se fuisse, quod esse desiit, nec patronum præscripsisse vel contra, quum antequam pervenisset ad alterutrum jam præscriptum esset, & conditio & qualitas rei immutata à tertio. Subamplio etiam si ante completam præscriptionem tertii, dominus possedisset jure feudali; hoc enim non interrumpit, sed potius confirmat possessionem & præscriptionem tertii, super quo jam publicè possidente & exercente actus feudales præscripsit per notata *suprà* §. 1. *gloss.* 4. *num.* 22. Secus si antequam tertius ille possidere inciperet, dominus injiceret manum ex defectu hominis, quamdiu enim dominus in ea qualitate possidet, verus vasallus vel sui gestores cogitare possunt jus suum conservatum iri in posterum: Respondendumque redhibentes quandocumque jura feudalia offerant, quod est notandum. Sed quid si ex defectu catalogi? Aliud est si tertius ille interim investituras & alia jura exercuerit, ut patet per ea quæ diximus in §. 9. *quæst.* 2. *num.* 9. Sed si nec perse nec per colonum aliquo modo possederit, dicendum in præcedenti casu, oportet etiam possessionem præscribentis fundum alienum talem esse quæ nota sit in loco, ut dicam *infrà tit.* 4. Alioquin dominus feudalis possidet ad commodum etiam veteris vasalli & possessoris.

6. Conclusionem sic ampliatam * limito primò ut procedat quando præscriptio tendit ad derogandum feudo jam constituto: secus si tendat ad augmentum feudi, vel ad constitutionem novi feudi: quod ut plenius liqueat; Quæro si quis per triginta annos rem aliquam ut feudum possederit, servitium & jura domino exhibuerit & solverit, quamvis ipsi & prædecessoribus suis nunquã fuerit facta ulla concessio in feudũ. & hoc constat. Constat etiam quòd ante triginta annos erat propria, sive de domanio illius domini, qui nunc vendicat, utrum possessor possit se tueri præscriptione? Videtur quod non, per hunc textum simpliciter & generaliter prohibentem præscriptionem in feudalibus. Contrarium dico, quia consuetudo loquitur ubi præscriptio tendit ad destructionem vel derogationem feudi constituti. Idque prohibet, tam ex parte patroni, quàm clientis, & vult quòd patronus non possit præscribendo acquirere feudum sive utile dominiũ à se concessum clienti. nec versa vice cliens dominium directum patroni & jura feudalia. Ita quòd forma, jus & status feudi, non possunt inter eos alterari per alterutrius præscriptionem. Et hoc est quod intendit ista consuetudo, & non aliud. Sed in hac quæstione loquimur in oppositis terminis, videlicet cum agitur non de feudo semel constituto destruendo, vel minuendo, seu de feudo de novo inducendo, quod consuetudo non prohibet per præscriptionem fieri & induci. Sed in hoc deficiunt verba & mens consuetudinis. De mente jam ostensum est, de verbis patet, quia consuetudo loquitur de præscriptione inchoanda inter patronum & clientem, super re feudali, & sic præsupponit feudum & personas principales jam subsistere, quæ omnia deficiunt, & adaptari non possunt in quæstione nostra.

*Conclusio textus intelligitur in derogatione feudi non autem in augmento vel constitutione.

7. Idem puta si agatur de feudo in statu suo conservando. Unde si forte feudum totum vel partim cecidcrit in commissum, sive legale sive conventionale, de quo infrà §. 43. & vasallus super hoc non inquietetur à domino sæculari * per triginta annos, vel ecclesiastico per quadraginta, præscribit omne jus & actionem commissi, vel consolidationis, aut cujuscumque reversionis, ab eadem vel fortiori ratione. Et in terminis quòd dominus non possit prætendere commissum feudi post triginta annos, tenet Jacob. Alvar. *inter consilia* Alberici Brun. *cons.* 61. *in causa feudali.* Idem dico ubi agitur de feudo semel constituto augmentando, quia consuetudo nostra solum prohibet feudum præscriptione

* Non est locus commisso post 30. annos.

scriptione tolli, vel minui: non autem de novo constitui, vel constitutum augeri. Unde nedum inter extraneos poterit alter in re alterius præscribere directum dominium & jura feudalia, vel dominium utile sub conditione feudale; sed etiam inter clientelari nexu obvinctos poterit patronus in alia re libera, clientis præscribere directum dominium feudale, sub conditione clientelari: sive separatim in aliud feudum per se, sive conjunctim, ut unitum & tanquam partem veteris feudi.

8. Nec obstat quando præscribitur in augmentum, quòd constabit feudum ab initio in sui concessione certis finibus fuisse limitatum. Et quòd agri limitati non recipiunt augmentum. * *l. in agris, ff. de acquir. rerum dominio.* quia *d. l. in agris.* loquitur in limitatione facta gratia taxationis. Sed in dubio limites non ad taxationem: verum ad demonstrationem, censentur exponi, ut dixi *supra* §. 1. *gloss.* 5. *num.* 101. Et adhuc quando constaret esse appositos ad taxationem, non excluderetur augmentum procedens ab expressa, vel tacita voluntate, aut permissione limitantis: quale illud quod provenit mediante præscriptione: quoniam censetur alienare qui patitur præscribi, *l. alienationis verbum, ff. de verb. significat.* Sed bene excluderetur augmentum extrinsecum & fortuitum, de quo loquitur d. *l. in agris.*

* Declaratur *l. in agris. ff. de acquir. rer. dom.*

9. Ex his habes verum & clarum intellectum hujus §. qui est quòd patronus & cliens non possunt ad invicem præscribere feudum ipsum, vel rem aliquam feudi. & sic nec abrogare, nec derogare, præscribendo, & hoc solo respectu disponit nostra consuetudo, & corrigit jus commune, quod in cæteris remanet in vigore suo, unde in alia re extra id quod tenetur in feudum posset liberè alter contra alterum præscribere rem alterius, sive jure proprio, aut emphyteutico, aut alias, sive etiam jure feudali, sive ut teneatur in feudum separatum per se, sive ut pars veteris feudi. Non est etiam dubium, quin tertius sive extraneus possit indistinctè præscribere, tam contra patronum, quàm contra clientem, sive in totum sive in partem directum dominium, & omne jus feudi dominantis, vel utile dominium, & omne jus feudi servientis & clientelæ, nedum transferendo jus feudi dominantis, vel servientis, de persona in personam, sed etiam penitus extinguendo, & in jus emphyteuticum aut censuale transmutando, puta si jure emphyteutico, aut censuario, rem quæ inter alios feudalis erat, possederit. An autem extraneus possit præscribere tanquam liberum sive jure alaudii, dicemus in §. 68.

10. Sed quæro extra casum à nostra consuetudine prohibitum, * quantum temporis requiratur ad præscribendum in feudalibus? Et videtur quòd requirantur triginta anni, sive ex parte præscribentis de novo in feudum serviens contra dominum, textus in *d. quæst. si quis per* 30. *annos si de feudo defunct. content. sit inter domin. & agnat.* sive ex parte præscribentis de novo directum dominium & jus feudi dominantis. contra alium in re aliena & libera. ut tenent Bartol. in *l. solent. quæst.* 1. *ff. de offic. proconf. & legat. in l. cum de in rem vers. ff. de usur.* Andr. de Brun. Bart. Ange. Joan. de Plat. in *l. litibus, C. de agricol. & censit. lib.* 11. Anth. Brutigens. in *cap. pervenit. de censib.* Cyn. Bal. Jason. in *l. si certis annis. col. fin. C. de pact. in l.* 2. *collat.* 12. *num.* 158. *C. de jure emphyt. & Justi. de acti.* §. *præjudiciales. col. penult. num.* 60. & rationem reddunt, quoniam agitur de mutatione status & subjectione personæ. & sic volunt non sufficere longum tempus etiam cum titulo per *l. cum satis, C. de agricol. & censit. lib.* 11. Ex quo sequitur quod etiam probatio veri & justi tituli cum possessione decem annorum inter præsentes, aut viginti inter absentes, non sufficeret ut quis præscripserit fundum alienum à se teneri in feudum. Similiter videntur requiri triginta anni

* Quo tempore præscribitur in feudalibus.

si ageretur de præscribendo per tertium, vel extraneum in feudo jam formato, sive velit præscribere contra patronum, sive contra clientem, sive contra utrumque, sive in qualitate feudi, vel alia, *per* §. *præterea in cap.* 1. *de cap. Corrad. juncto.* §. *porro. qualiter olim feuda poter. alien. in usib. feud. gloss.* Nicol. de Neapol. Bald. Alv. Præpo. in *d.* §. *præterea.* Et quòd in feudalibus fit speciale ut indistinctè non præscribatur minori tempore quàm triginta annis contra privatum, vel quadraginta contra ecclesiam; tenet Panorm. in *c. ad audientiam, col. penult. de præscript.* Decis. Tolos. *quæst.* 396. & ibi Auffre. in *addit. Philip. Deci. cons.* 144. *col.* 2. *num.* 3. Franc. Bald. in *tract. de præscript. in* 4. *part.* 4 *partis princip. in* 12. *quæst. princip. per tot.* Sed ista possent procedere in terminis consuetudinis Insubrium compilatæ per Obertum, quæ non habet vim legis in hoc regno, in quo feuda patrimoniorum jure censentur, & jure communi regulantur, nisi inquantum aliter per consuetudinem sui cujusque loci disponitur, ut suprà diximus ad *fin. rub.* Et sic concludo extra casum hujus §. indistinctè locum esse præscriptioni juris communis, unde patronus & cliens ad invicem possunt præscribere in novum feudum, vel augmentum veteris feudi præscribendo decem annis inter præsentes, aut viginti inter absentes cum titulo justo & vero, vel ut putatur cū justo errore facti, & bona fide, vel sine titulo per triginta annos: tamen semper cum bona fide, quicquid dixerit Bald. in d. §. *si quis per triginta annos:* cujus opinio latius confutabitur *infra tit.* 4. §. 69. Nec obstat quòd ubi agitur de mutatione status & subjectione personæ, non sufficit tempus minus triginta annis per *d. l. cum satis.* quia in feudis nostris non personæ propriè, sed res subjiciuntur & afficiuntur, ut diximus. *supra* §. 1. *gloss.* 5. *in princip.*

11. Et adverte quòd secundum Bald. Alvar. & omnes in d. §. *si quis per triginta.* Alex. in *consil.* 169. *viso themate. col.* 2, *lib.* 2. *consil.* 113. *viso, & diligenter. col. fin. lib.* 4. Franc. Bald. in d. *loco q.* 1. & dixi in *tract. de commercio & usura qu.* 20. *num.* 205. requiritur * quod toto tempore præscriptionis possessio fuerit formis, ut more cæterorum loquar, id est in hac forma & qualitate; non enim sufficit simpliciter probare rem feudalem possessam per vasallum, quia in dubio præsumitur possessa pro suo, ut pulchrè notat Alex. in *consil.* 136. *viso & examinato. col.* 3. *lib.* 1. *per textum optimum in l. filius familias,* §. *divus. ver. idem princeps. in fin. ff. de leg.* 1. sed etiam necesse est probare possessam fuisse formaliter tanquam feudalem, & tanquam à vasallo, & etiam servitia fuisse præstita vel alios actus tanquam per vasallum, ratione talis rei, tanquam feudalis, sufficit tamen semel clientelare obsequium esse exactum, vel præstitum, ratione rei præscribendæ, deinde tempus longum vel longissimum esse lapsum, quia successivè * præsumitur possessio continuata in eadem qualitate per notata in *cap. cum Sutrina. de caus. possess. & propri. in cap. cum de beneficio. de præbend. in* 6. Et hujusmodi præscriptio quæ fit ad feudum constituendum vel augendum reciproca est, & necessariè operatur, & acquirit, ex parte utriusque extremi, videlicet patroni & clientis, ut tradunt Bald. Præpos. in d. §. *si quis per* 30. Franc. Bald. in loco prææallegato.

* Possessio debet esse formis sive qualificata. Et in dubio præsumitur pro suo.

* præsumitur continuatio ejusdem qualitatis.

12. Et multo fortius procedit præscriptio respectu tertii, ut si Titius possiderit feudum Sempronii veri vasalli, verum patronum recognoscendo, & alia clientelaria munia subeundo longo tempore cum titulo, effectus est verus vasallus, & acquisivit utile dominium, & omne jus clientelæ excluso Titio, & ita expresse tenet Signora. de homed. *consil.* 10. *in fin.* & sentit Joan. Faber. *Institut. de jure personar* §. *penult. col. fin.* Plus dico quòd etiamsi Titius interim patronū nullo modo recognoverit, nihilominus possidendo fundum bona fide tanquam suum, præscripsit, & acquisivit omne jus quod competebat vasallo, etiam ignorante vel dissentiente patrono, qui tenebitur deinceps

istum qui præscripsit admittere in verum vasallum quicquid dixerit Hosti. in d. *cap. ad audientiam.* cujus opinio reprobatur ibi per Panorm. *col. penult.* Felin. *col.* 6. quos refert. & sequitur Franc. Curt. Junior. *consil.* 177. *num.* 8. & pulchrè per Ludov. Rom. in *consil.* 166. *visa diligenter. col.* 5. *vers. secundo per text.* & ratio est, quia omne jus patroni remanet intactum, & nihil præscribitur contra ipsum, sed solum contra vasallum. Ideo non attenditur ignorantia vel dissensus patroni, cui non præjudicatur per hanc simplicem mutationem vasalli, quod etiam vult gloss. in d. *cap. ad audientiam in ver. principaliter.* Idem si non patronus à vasallo alieno clientelaria jura exegerit & possederit, vel quasi, quia verum patronum non possidentem excludit, directum dominium, & omne jus feudi dominantis acquirit. Et quod in simplicibus dicimus, æque procedit in mistis sive duplicibus præscriptionibus, ut si non vasallus possederit feudum alienum recognoscendo à non patrono, qui tamen fuerit in possessione, vel quasi patronatus, ut eodem actu, & tempore, currat duplex præscriptio. Nec prædictis obstat quod contrarium consuluisse videtur Alexand. *consil.* 169. *num.* 4. *cum seq. lib.* 2. quia ut ibi dixi loquitur in terminis consuetudinis veteris Insubriæ secundum quam feudum non potest à tertio acquiri sine consensu patroni. Nos autem loquimur in terminis consuetudinis quæ fere ubique invaluit, ut salvo jure patroni feudum liberè possit transferri in alium, & sic per eum præscribi etiam patrono ignorante, quia feudum non dicitur præscribi, sed transferri in alium, ut in simili loquitur Panorm. in *cap. irrefragabili. super gloss.* 2. *de offic. ordinarii.*

13. Ex quibus patet altera limitatio, seu veriùs declaratio ad textum nostrum, ut non procedat respectu tertii. Sed dumtaxat in casu in quo loquitur, videlicet inter istos duos correlativos, patronum & clientem, & in re in qua inter eosdem consistit mutua correlatio nexus clientelaris. Unde absurdè nimis locutus est Pyrrhus * in *consuetud. Aurel.* §. 11. *eod. tit.* ubi censet illum textum posse intelligi in duobus vasallis mutuis ratione diversorum feudorum, ut sicut ad invicem agere possunt, ita ad invicem præscribere, ob æqualitatem, & sic vult quod hoc casu alter contra alterum poterit præscribere directũ vel utile dominiũ feudale, & omne jus feudalitatis & feudi in totum, vel in parte, quod est falsum, & contra textum §. 10. *eod. tit.* consuet. Aurel. quæ est conformis nostræ; non tamen negaverim quin ille §. 11. loquens in duobus dominis directis, æquè habeat locum in duobus vasallis & utilibus dominis, cessante videlicet correlatione mutua nexus feudalis, quæ est sola & præcisa ratio prohibitæ præscriptionis. Unde verus sensus dicti §. 11. est quod duo patroni, sive duo domini directi ejusdem feudi, possunt alter contra alterum, solidum feudum sive solidum directum jus & dominium feudale præscribendo acquirere. Ratio, quia hoc casu non præscribit patronus contra vasallum, nec econverso. Et eadem ratione idem dicendum de duobus vasallis, sive dominis utilibus feudi, ut alter contra alterum possit præscribere, ut sit solus vasallus & utilis dominus in solidum, quoniam plures patroni inter se, & similiter plures vasalli inter se, nullam habent correlationem nexus clientelaris, quæ solum cadit inter propria sua extrema correlativè opposita, quæ sunt patronus & cliens, unde ubicumque hujusmodi correlativa oppositio reperitur, sive sit simplex, ut inter patronum & clientem ratione unius feudi tantum, sive sit mutua & reciproca, ut inter duos qui sint sibi invicem patronus & cliens ratione diversorum feudorum, nunquam habebit locum præscriptio, alioquin liberè præscribitur. Et ita debet intelligi nostra consuetudo, similiter & Aurelianensis, & cæteræ consuetudines hujus regni, quę in hoc conformantur. Non omittam dum recolo, ne quis fortè decipiatur, alium errorem Pyrrhi, in d. §. 11. *in fin.* dum dicit illum textum debere intelligi de præscriptione longissimi temporis, quod est falsum,

* Verus intellectus §. 11. in consuet. Aurel. eod. tit.

quia per ea quæ nuper diximus, debet simpliciter intelligi de quacumque præscriptione, aliàs de jure communi concessa, sicut in rebus patrimonialibus. Hos autem lapsus accidisse Pyrrho existimaverim non ex defectu juris peritiæ & ingenii, in queis plurimum valuit, sed quòd ejus rei professionem susceperit, in qua nunquam fuerat versatus, nec exercitatus.

14. Tertio, limito textum nostrum, & hæc est sola propria & adæquata limitatio, cæteræ potiùs sint declarationes, ut * non procedat in præscriptione centum annorum, sive temporis immemorialis, siquidem hujusmodi præscriptio habet vim constituti vulg. *l. hoc jure.* §. *ductus aquæ, ff. de aqua quotid. & æstiv.* Unde nunquam censetur exclusa, etiam per legem prohibitivam, & per universalia negativa & geminata verba, omnem quamcumq; præscriptionem excludentia, ut latè tenent Franc. Ripa. in *l. quominus. num* 100. *ff. de flumi.* Phil. Dec. *consil.* 496. *num.* 10. & planè tradam *infra tit.* 6. §. 8. ubi meliùs quadrabit. Et ita quòd spatio centum annorum vasallus præscribat omne jus feudi contra patronum, apertè sentit consuetudo Aurelianensis. *eod. tit.* §. 80. ubi per investituram centum annos excedentem, non probatur nunc esse feudum: & hoc quia medio tempore potuit præscribi. Cæterùm quamcumq; aliam præscriptionem nedum longi, sive etiam longissimi temporis, etiam duplicati, vel triplicati, ut sexaginta vel nonaginta annorum, sublatam puto per consuetudinem, in casu nostro, ut nequeat vasallus contra patronum, vel è diverso, præscriptione aliqua propria uti in re feudali contra constitutionem feudi, de qua constat, aliud si præscriptum esset tertium.

* Præscriptio temporis immemorialis nunquã censetur exclusa.

Nec obstat quòd sublata præscriptione per legem vel statutum, in dubio saltem in realibus solum sublata intelligitur præscriptio longi temporis, decem vel viginti annorum, non autem præscriptio longissimi temporis triginta, vel saltem quadraginta annorum, ut tenent glossæ & omnes feudistæ, excepto solo Andr. de Isern. *ibi in cap.* 1. §. *præterea dec.* Corrad. *in usibus feud.* Joan. Andr. in *addit.* ad Specul. *tit. de feud. in rubr.* Panorm. *cap. fin. col.* 6. *num.* 35. *ver. quid si statuta vel consuetud. de præscript.* Jason. in *l.* 1. *col.* 8. *num.* 43. *C. de servis fugit.* Franc. Bald. in *tract. præscri. in* 5. *part. partis qu.* 9. quia istorũ sententia fundatur solùm in duobus; primò, in *l. omnes, C. de præscript.* 30. *vel* 40. *anno.* secundò in illo vulgato, sufficere novam legem, vel statutum aliquid de novo operari, cæterum debere restringi, ut minùs corrigat jus commune quàm fieri possit. Ad quæ paucis respondeo, quòd consuetudo nostra clarè & geminatè excludit præscriptionẽ inter patronum & clientẽ, & sic non indigemus suppletione d. *l. omnes.* nec debemus in hoc recurrere ad jus commune Romanorum, quum nulla æquitas hoc exigat. Tum ex ipsa serie textus infrà §. 69. qui immediatè & continuativè sequitur. §. 68. præcedentem, ubi statuitur præscriptio triginta annorũ longissimi temporis, satis apparet quòd *in* §. 69. sequenti, ubi simpliciter prohibetur præscriptio in casu nostro, intelligitur etiam de præscriptione longissimi temporis. Et eadem ratione de quacumq; præscriptione minori centenaria, quum sit eadem ratio. Tum consuetudo nostra est prohibitiva & negativa, etiam ad principium acquisitionis & præscriptionis, ergo ex quo nunquã potest patronus vel cliens incipere præscribere, sequitur non posse dari locum alicui, etiam longissimæ præscriptioni. Non autem prohibet consuetudo aliter super feudo disponi per contractum, vel testamentũ inter patronum & clientem, sine præjudicio superioris, aut alterius. Unde non excluditur præscriptio centenaria, quę habet vim constituti & veri tituli, ut dictum est.

15. Hanc limitationem sublimita, ut procedat, quando * patronus feudum vel partem feudi possedit centum annis, non tanquam patronus nec jure feudali, sed jure proprio, tanquã rem sui dominii, & non feudalem: Secus si tanquam rem feudalem jure dominico & feudali possederit, puta ob carentiam vasalli, vel non

* Patronus jure feudali possidens etiam mille annis non præscribit.

præstationem catalogi prehensam, & ad manum suam redactam. Quamdiu enim ex hac causa, & in hac qualitate possidet, etiam per spatium mille annorum, nunquam præscribit, quia tamdiu continuè se patronũ esse, & rem feudalem ad futurum vasallum quandocumque justa offerentem reversuram recognoscit, sicut in simili emphyteuta, colonus, creditor hypothecarius, quamdiu in illa qualitate possident, vel detinent, etiam si nihil solvant, nec aliter recognoscant, nullo tempore præscribunt, nec unquam incipiunt præscribere, nisi à die qua possessione priori interversa cœperint pro suo possidere. *l. male agitur. l. cum notissimi, §. eodem jure.* & ibi per omnes scribentes, *C. de praescript. 30. vel 40. annorum*, & pulchrè Jas. in *l. 2. col. 52. num. 159. C. de jure emphyteut.* dixi in tract. commercior. & usuræ. *qu. 61. num. 409.* Unde si patronus & sui prædecessores quietè & continuè possederunt feudum ultra centum annos: si successor quantùmcumque mediatus antiqui vasalli justa offerens & petens renovationẽ investituræ, probet istud feudum quondam ultra centum annos fuisse prehensum ob carentiam vasalli, per prædecessorem possessoris, obtinebit, nec proderit possessori allegare possessionẽ sive præscriptionem etiam plus quàm centenariam, quia præsumitur habita & continuata in eadem causa & qualitate in qua cœpit; & maximè quum non possit aliquis ex sola animi sui destinatione * mutare sibi causam possessionis, sed ad hoc requiratur causa justa, vera, vel putativa extrinsecùs superveniens. *l. si non solum. §. quod vulgo, ff. de usucap. l. cum nemo, C. de acquirend. & retinenda possess.* Et quòd in dubio præsumatur possessio continuata, & non interversa, etiam si diu nihil factum nec præstitum fuerit, decidit Bald. in *l. Pomponius. per illum textum, ff. quibus mod. ususfruct. amitt.* & sequitur Socin. in *cons. 109. libenti animo. num. 3. lib. 3.* Tenebitur igitur reus possidens hoc casu probare anno centesimo ante hujusmodi controversiam motam vel ulterius, denegatam fuisse investiturã, & restitutionem feudi prædecessori actoris. Ex eo quod non esset feudum, vel quòd propter ingratitudinem sive feloniam cecidisset in commissum, aut aliàs, taliter quòd appareat ante centum annos possessionem illam feudatariam, sine jure & potestate feudali obtentam, interversam, & incœptum esse rem possideri pleno & proprio jure possidentis tanquam non feudalem. Ex his patet parum judicii habuisse Chassaneum in *consuetud. Burg. eod. tit. §. 1. gloss. 4. col. fin.* dum prolixè argumentatus decidit vasallum qui tenuit feudum per triginta annos non petita renovatione, nec exhibita fidelitate præscripsisse contra dominum, ita ut non possit dominus post dictos triginta annos ponere feudum in manibus suis, & facere fructus suos, quod est simpliciter falsum, tam de jure communi, quàm de consuetudine per prædicta & contra vulgatam doctrinam omnium in d. *l. male agitur.*

* Non potest quis sibi ipsi mutare causam possessionis.

16. Quarto limito, ut procedat quoad ipsum corpus feudi, & jura illius perpetua, & immobilium vicem habentia, sed momentanea * jura, sive, (ut vulgo dicunt) deveria, puta relevamenta & similia, benè præscribuntur per clientem contra patronum laicum spatio 30. annorum, vel 40. si patrona sit ecclesia, sicut cæteræ actiones personales: & contra regem & fiscum ipsum regium spatio triginta annorum, quia fiscus jure communi utitur. *l. 1. C. de petitione haeredit.* & ita sæpe vidi per primores togati nostri ordinis teneri & concludi. Et ratio, quia hujusmodi jura non sunt feudum, nec pars feudi: sed sunt sicut fructus à solo separati, qui non sunt pars fundi, sed proprietas separata, ut diximus *suprà §. 1. gloss. 1. quaest. 3. ad fin.* unde hæc limitatio intelligitur de præteritis, quorum dies cessit & venit, non autem de futuris, quia tunc ipsum jus obligationis, & servitutis illorum jurium præscriberetur, quod non potest fieri, quum sit pars feudi. & ita in simili decidunt. gloss. Cyn. Alber. Bart. Bald. in *l. male agitur col. 2. C. praescript. 30. vel 40. annor.* & expresse Nicol. Boer. in *consuetud. Bitur. tit. de praescript. §. 3.* Et istud

* praeterita jura (vulgo deveria) praescribuntur.

procedit etiam ex parte patroni: si quod enim relevamentum, vel aliud indebitum exegerit à vasallo, præscribit condictionem sive repetitionem receptorum in præteritum. Sed non poterit præscribere jus ipsum recipiendi vel exigendi aliquid in futurum ratione feudi, quod non sit debitum per consuetudinem, vel quod per constitutionem feudi appareт indebitum. Unde si appareat ex originali concessione feudi, vel alio justo titulo ex speciali pacto feudum esse vel fuisse liberum à relevamentis etiam si postea patronus probet se exegisse relevamenta contingentia per spatium 30. 40. vel 80. annorum, puto quòd non prodest sibi pro futuro tempore; sed quod etiam tenebitur restituere quæ percepit à triginta annis citra, nec proderit nuda & simplex præscriptio, nisi esset centenaria, ut si ostenderet suos prædecessores illud percepisse centesimo anno retro, & ex tunc in quasi possessione illius juris fuisse, tunc enim sibi quæsitum esset illud jus, non obstante quòd per vetera instrumenta centum, ducentorũ, vel trecentorum fortè annorum, clarè probaretur de immunitate feudi: quia ex subsecuti tanti temporis usu & patientia præsumitur, id oneris legitimè fuisse impositum.

17. Quinto limito, ut procedat quando constat de veritate substantiæ, aut conditionis feudi, cui præscriptio adversatur; tunc enim non prævalet præscriptio, saltem minor centenaria, sed statur veritati. Secus quando non constat clarè & certò de contraria veritate. Ratio, quia præscriptio propriè est acquisitio dominii alieni, vel juris in re aliena per continuationem possessionis temporis lege definiti, ita definit jurisconsultus in *l. 3. ff. de usucapi.* unde non potest dici alter contra alterum præscribere, nisi ubi constat usurpari alienum vel indebitum. Et tunc est locus huic textui qui strictè & propriè debet accipi, alioqui cessat dispositio hujus. §. & sufficiet ad victoriam etiam in petitorio, possessio vel quasi per tempus ad præscriptionem de jure communi sufficiens continuata, non * tam vi præscriptionis, quàm vi præsumptionis, & cessantis dispositionis hujus §. eo ipso quod non probatur veritas opposita: possessio tamen vel quasi minoris temporis non sufficeret ad obtinendum in petitorio, sed solum in simplici possessorio: & in hac materia intelligo tempus sufficiens ad minus triginta annorum, ut dixi *suprà §. 5. num. 62.* Exempli gratia, si patronus prætendat super feudo aliquod onus extraordinarium, præter communem naturam & consuetudinem, puta relevamenta in omni mutatione, & apertura feudi more Vulquecini, cui subesse feudum contendit, nec apparet per investituras qualis fuerit: & sit conditio feudi super hoc; probat tamen patronus se & prædecessores suos relevamẽta percepisse in qualibet mutatione, etiam lineæ directæ à quadraginta vel triginta annis & citra, hoc sufficiet ad victoriam, etiam agenti petitorio. Sed si probaret quasi possessionem minoris temporis, puto, quòd posset obtinere & tueri in possessorio. Verum in petitorio, nedum agens, sed etiam defendens, vasalla negatoria agente succumbet, & condemnabitur ad restitutionem fructuum perceptorum, à tempore litis contestatæ in * petitorio: absorbente possessorium pro tempore futuro juxta notata in *cap. cum super. de causa possess. & propriet.* At si plenè constaret semel, quantumvis antiquo tempore, illud feudum fuisse liberum ab hac servitute & conditione Vulquecini, vel alia prætenta, nullius temporis possessio, vel quasi prodesset patrono, nisi centenaria. Et ita intelligo consuetudinem nostram, ut excludat solùm meram & puram præscriptionem strictè & propriè sumptam: quando scilicet apparet de contraria veritate, non autem ut excludat præsumptionem resultantem ex præscriptione, sive præscriptionem cum allegatione tituli, quando non constat de contrario.

* Hic §. excludens praescriptionem non excludit praesumptionem.

* Petitorium absorbet possessorium.

18. Et his scriptis reperi dom. Andr. de Isern. idem omnino in simili decident in *usua peregrin. super constit. Neapol.* incipiente *si dubitatio. col. 2. & col. fin.* &

ſuper conſtit. incipiente *quadragenalem in fin.* ubi dicit, quod conſtitutio Neapol. removens præſcriptionem contra fiſcum, intelligitur quando poſſeſſor innititur tantum præſcriptioni, & confitetur defectum tituli, vel de defectu conſtat: non autem quando innititur donationi, ſeu inveſtituræ, aut alii juſto titulo, quem probat per præſcriptionem triginta annorum, tunc ſufficit & præſumitur contractum præceſſiſſe per notata in *ſimili per gloſſ. magnam. in fin. & doctores in l. 2. C. de jure emphyt.* & expreſſe in feudo per Alex. *conſil.* 136. *viſo & examinato col.* 1. & 3. *lib. primo*, & ſic dicta conſtitutio non removet donationes & inveſtituras præſumptas ex diuturnitate poſſeſſionis & præſtationis cenſus vel ſervitii. Idem latè comprobat Matth. de Afflict. in *dict. conſtit. quadragenalem. collat.* 2. *ſub titul. præſcrip.* ubi notabiliter in fortioribus terminis decidit, quòd quamvis contra regium fiſcum, in bonis incorporatis fiſco & de domanio, nulla currat præſcriptio niſi centum annorum: tamen ſi fiſcus agat contra tenentem feudum dicens illum ad ſe pertinere, quia tenens nullum habet titulum, conventus poteſt ſe defendere, dicendo patrem ſuũ vel ejus prædeceſſorẽ fuiſſe inveſtitum per regem, & probando ſe cum auctore ſuo poſſediſſe dictum feudum annis triginta, continuatis temporibus, & præſtitiſſe ſervitium regiæ curiæ quando fuit indictum, quia iſta defenſio non conſiſtit in præſcriptione, ſed in præſumpta inveſtitura, quæ præſumitur præceſſiſſe, ex continuata poſſeſſione triginta annorum, cum præſtatione ſervitii. Unde * dicit

* No. praxi.

poſt Andræam de Iſern. quod virtus ſtat in opponendo, ut ſi conventus opponat ſe vel ſuos anteceſſores inveſtitos, & probet continuatam præſcriptionem triginta annorum, cum præſtatione ſervitii, iſta non eſt oppoſitio præſcriptionis, ſed præſumptæ inveſtituræ, quæ habet locum contra fiſcum. Secus ſi opponat ſimplicem exceptionem præſcriptionis, & probat de poſſeſſione triginta annorum, cum præſtatione ſervitii, iſta probatio nihil nocet fiſco, cui nulla obeſt præſcriptio niſi centenaria. Et ſubdit Matth. de Afflict. ibi, quòd ipſa doctrina fuit per ſapientes regni Siciliæ approbata & laudata. Ita dicendum cenſeo de conſuetudine noſtra, nec video melius aut conformius quicquam adduci poſſe.

19. Ulterius ad ampliorem declarationem & praxim præcedentium, quæro, Titius poſſedit fundum Sempronii per decem annos inter præſentes tanquam feudum, & tanquam vaſallus Sempronii, & ei clientelaria obſequia exhibuit & obvenientia jura ſolvit: poſtea Sempronius cognoſcens illud feudum eſſe ſibi proprium & de ſuo domanio, vendicat, & probat de pleno dominio; Titius excipit ſe fuiſſe debitè inveſtitum vel infeudatum de illo fundo in feudum, à Sempronio vel ejus prædeceſſore, non tamen oſtendit, nec probat titulum allegatum primæ & diſpoſitivæ inveſtituræ vel infeudationis, ſed ad hoc probandum allegat & probat, ſe ſciente & patiente Sempronio poſſediſſe per decem annos continuos inter præſentes firmiter tanquam feudum, & tanquam vaſallum, ſéque obſequia & jura feudalia præſtitiſſe Sempronio tanquam patrono, & ſe habitum & tractatum ab eo tanquam verum vaſallum: an ſufficiat? Et videtur quòd ſic. Primò, per diſpoſitionem juris communis. Textus in *l. ſi certis annis, C. de pact. in l. cum de in rem verſo, ff. de uſur.* ubi * probata præſtatione decennali, ſi allegatur titulus illi præſtationi conformis, præſumitur præceſſiſſe abſque alia probatione, etiam ad obligandum ad præſtandum in futurum, etiam in materia odioſa, qualis eſt obligatio ſortis, continuatio uſurarum, quod procedit etiam in ruſticis ſubjectis præſtantibus dominis ſuis aliqua ſervitia per decem annos, ut expreſſè tenet Bart. in *l. litibus. de agric. & cenſit.* per illum textum *lib.* 11. C. Bald. in *d. l. certis annis col. penult. verſic. juxta hoc.* & ibi Jaſ. *col. penult.* Anth. Butrigar. in *cap. ſignificavit de cenſibus.* Paul. de Caſtro in *conſil.* 51. *in cauſa ſpectabilium, col. fin. lib.* 2. Alexand. in *conſil.* 124. *ſuper primo. collat.* 1. *lib.* 4. Et in terminis quòd hoc caſu præſumatur titulus inveſtituræ, tenet Bartol. in *d. l. litibus.* & quod in vaſallo ad præſcribendum feudum contra patronum, & probandam infeudationem ſufficiat longum tempus, & quod habeat locum. *l. cum de in rem verſo*, ad commodum vaſalli, ſentit Bartolus in *d. l. cum de in rem verſo. in fin.* tenet Alexand. *conſ.* 113. *num.* 11. *collat. ultim. lib.* 4. *conſil.* 124. *num.* 3. & 9. *lib.* 5. Idem in emphyteuta Bald. *l.* 1. *C. de fideicom. & in utroque* Jaſon in *d. l. ſi certis annis. col. penult. num.* 9. & in *d. l.* 2. *col.* 52. *C. de jure emphyt.* quamvis in dictis locis teneat quòd non habeat locum contra vaſallum, niſi lapſis triginta annis, ex eo quod agatur de mutatione ſtatus perſonæ, ut ſupra allegatum eſt.

* Præſtatio decennalis.

20. Secundo probatur per jura feudorum etiam in longè fortioribus terminis, quia ſi dominus vendicet fundum, negando feudum & inveſtituram: contra vaſallus alleget ſe debitè inveſtitum fuiſſe, nec tamen appareat de aliqua inveſtitura: vaſallus autem poſſidebat tunc aut poſſeſſio ſua eſt longa, & ſtatur juramento ſuo de inveſtitura & infeudatione non facta diſtinctione de ſcientia & ignorantia domini, nec tenetur vaſallus ad aliud quàm ad probationem longæ poſſeſſionis, & juramentum. Textus eſt in *cap. unico in fin. de conſuetud. recti feudi.* Aut verò poſſeſſio vaſalli eſt recens, vel etiam unius anni tantum. Et tunc ſi probat per annum ad minus in poſſeſſione feudi permanſiſſe, ſciente domino, & non contradicente, ſtabitur ſuo juramento, de infeudatione & inveſtitura per eum allegata. Textus in *cap. unic. in fin. ſi inveſtit. int. dom. & vaſallum lis oriat. in uſib. feu.* Quanto magis utroque ſimul concurrente, videlicet probatione poſſeſſionis decennalis & probatione ſcientiæ & patientiæ domini, & ultra probatis actibus reciprocis ſolis patrono & clienti convenientibus, præſumi debet legitima inveſtitura, & infeudatio præceſſiſſe, ſaltem ſuper hoc, juramentum deferendum eſt vaſallo reo & poſſeſſori. Tertiò per conſuetudinem noſtram, quæ in feudalibus ſolum excludit præſcriptionem feudo conſtitudo derogantem, non autem impedit feudum præſcriptione juris communis acquiri, & conſtitui, ut interpretati ſumus.

21. His tamen non obſtantibus dico inveſtituram ſive infeudationem non præſumi, nec ſuper hoc juramento Titii ſtandum contra dominum probantem de ſuo vel prædeceſſorum pleno dominio. Ratio, quia in realibus, ubi agitur de præſcriptione dominii rei ſolius, non ſufficit probatio continua longæ poſſeſſionis ſciente & patiente domino, ſed requiritur probatio tituli. textus in *l. diutina. l. nec petentem, C. de præſcript. longi temporis.* Nec ſufficit quòd error domini agentis, cauſam longæ poſſeſſionis reo ſine vero titulo præſtiterit, ut eſt pulcher textus, in *d. l. nec petentem.* Igitur ita dicendum in propoſito, quum agatur de præſcribendo dominio. Non obſtat * *d. l. cum de in rem verſo.* Tum primò, quòd loquatur in perſonalibus obligationibus unde non debet extendi ad realia & præſcriptiones dominiorum, alioqui confunderetur omnis ferè materia præſcriptionum, requirentium probationem tituli, quando fuit poſſeſſum minus triginta annis, vel poſſeſſionem totorum triginta annorum quando non probatur titulo. Tum ſecundò, quod loquatur contra agentem, videlicet in præſcriptione quæ oritur ex proprio facto illius contra quem præſcribitur; & ubi agitur de incommodo facientis, unde non habet locum in præjudicium patientis tantum, ut ibi notatur per gloſſ. Bartol. Salic. & omnes. At in præſenti caſu vaſallus qui poſſidet, & per poſſeſſionem ſuam vult præſcribere, plus agit quam dominus, qui tametſi in ipſa prima conceſſione & infeudatione gerat vicem agentis, & influentis, tamen in ſequentibus renovationibus fidei & inveſtituræ, quæ tanquam debitæ & neceſſariæ

* Explicatio *l. cum de in rem verſo. & l. ſi certis annis.*

præſtantur, magis habet inſtar patientis quàm agentis, quum nihil intendat de novo agere aut influere; unde præſcriptio in feudum quæ fit contra eum, magis videtur fieri contra patientem, quam contra agentem. ſaltem hoc conſtat quòd magis fundatur & conſiſtit in factô & poſſeſſione vaſalli, quam in facto & admiſſione domini. Igitur contra dominum non eſt locus diſpoſitioni *d. l. cum de in rem verſo.* Tum tertiò, quòd illa lex requirit præſtationem decennalem quolibet anno per ſe & ſeparatim factam eſſe, & hoc debet probari, nec ſufficeret probare ſolutum pro pluribus annis ſimul; ut tenent omnes doctores ibi. *& in d. l. ſi certis annis.* At in caſu propoſito non fuit facta recognito ſeu renovatio feudi ſingulo quoque anno illius decennii, ſed fortè ſemel tantum.

22. Tum quartò, quòd dicta lex loquitur quando allegatur titulus onerosus, & probatur continuata præſcriptio conformis illi titulo per decem annos: non autem habet locum ſi prætēderetur titulus lucrativus, quia tunc allegans haberet præſumptionem juris contra ſe, quòd nemo præſumitur donare vel jactare ſuum. *l. cum de indebito. ff. de probat.* unde ad præſumendum talem titulum præceſſiſſe, non ſufficeret ſimplex præſcriptio, de qua in *d. l. cum de in rem verſo*, ut decidit Bald. in *l. fi. C. ne de ſtatu defunct.* & idem Jo. Maria Riminal. *col. ult.* & ibi Jaſ. in *d. l. ſi certis annis. in ult. fallen.* Sed * allegare infeudationem eſt allegare donationem & cauſam lucrativam, & liberalem, à qua tanquam à præponderante, feudum judicatur ſecundum Bald. in *prælud. feud. col.* 6. *verſic. pro intellectu horum. & in c.* 1. *ad fin. de nova. forma fid.* ubi Alvar. Præpoſit. & omnes ſcribentes in *uſib. feud. per l. quæritur ff. de ſtatu homin. l. Titius puerum. ff. de obſeq. a liber.* Jacobi. in *inveſtit. feud. in ver. præſen. & recipi. col.* 1. Igitur dicta lex non facit ad propoſitum, ut valde deliravit Jaſon auſus dictam legem extendere ad preſcriptionem feudi contra dominum. An autem rectè ſenſerit idem Jaſ. extendens ad præſcriptionem emphyteuſis contra dominum, dicam alibi in loco opportuno. Non obſtant dicta jura feudorum, quia ſunt conſuetudines locales, quæ nullam vim habent extra locum ſuum. Ita reſpondet Andr. Iſer. in ſua peregrin. ſuper conſtit. Neapol. *conſtit. quadragenalem ad fin.* ubi concludit quod requiruntur triginta vel quadraginta anni, ad hoc ut aliquis poſſidendo rem alterius velut infeudatam, & tanquam ejus vaſallus, eadem ſervitia feudalia exhibendo præſcribat in feudum, non oſtenſo titulo conceſſionis feudi.

* Feudũ eſt titulus lucrativus.

23. Et hæc veritas. Et ita in ſimili decidit Bartol. in *l. comperit. C. de præſcript.* 30. *vel* 40. *anno.* Bald. in *l. male agitur. ad fin. eod. tit.* in emphyteuta, ut ſolvendo canonem ſingulis annis per triginta vel quadraginta annos, illi qui erat pleno jure dominns, præſcribat adverſus eum utile dominium, & omne jus emphyteuticarium acquirat, licet nulla unquam præceſſerit conceſſio in emphyteuſim. Et ſic manifeſtè ſentiunt quòd mutuæ præſtationes & recognitiones non habent vim tituli & conceſſionis ad inducendum conditionem præſcribendi longo tempore: & quòd tanquam ceſſante omni titulo requiritur ad minus ſpatium triginta annorum. Et eſt veriſſimum. Et ſequitur Franc. Balb. in tract. *de præſcript. in* 4. *part.* 4. *partis princ. quæſt.* 9. ubi tamen difficultates iſtas non ingreditur, nec materiæ fundamenta aperit, ex quibus inſignis repetitio (in quam hæc olim meditatus eram) ornari poſſet. Et idem dico è converſo reſpectu patroni, ut requiratur & ſufficiat continuata poſſeſſio triginta annorum ad hoc, ut civiliter poſſidendo liberum feudum alterius, tanquam feudum à ſe profectum, & in eo, vel in verum dominum & poſſeſſorem, tanquam vaſallum ſuum, jura dominicalia & feudalia exercendo præſcribat dominium directum, & jura patronatus, non docto de titulo acquiſitionis directi dominii & juris patronatus in illa re, quæ poſtea detegitur fuiſſe purè aliena, & ab hac conditione libera; docendo verò de juſto titulo ſufficit ſaltem in locis ubi feuda patrimoniorum jure cenſentur, ad inſtitutionem novi feudi, vel augmentum veteris per præſcriptionem, ſpatium longiſſimi temporis tam ex parte patroni, quàm ex parte vaſalli, ut diximus. Quis autem ſit titulus quo res libera efficitur, feudalis. & ſub jure patronatus alterius, ſatis liquet ex plenè deductis *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 21. Hæc jam videntur ſatis clara.

24. Sed ad uberiorem declarationem, & ut appareat quantum difficultatis lateat in multis, quæ pauca reſpiciendo plana & perſpicua videntur, oppono, contra ſolutionem hujus quæſtionis, & probo quòd Titius verè præſcripſerit. Cùm enim ex hypotheſi præſtita à ſe obſequia, & per Sempronium admiſſa probaverit, ſive per inſtrumentum agnitionis fidei & renovationis inveſtituræ, ſive per teſtes. Igitur probavit titulum, nempe admiſſionem in fidem, & inveſtituram renovatam, ergo exinde ſatis eſt oſtendere poſſeſſionem longi temporis, & bonam fidem allegare. Ad hoc facilè reſpondetur quod admiſſio in fidem, & inveſtitura, * renovatio, & ſimiles actus, & tractatus feudalitatis, non ſunt titulus feudi, ſed actus executionis, exercitii & poſſeſſionis feudi, non autem ſunt actus diſpoſitivi, nec inducunt novum feudum, nec novam qualitatem in feudo, prout nec etiam ad hunc finem fiunt, ſed vetus feudum præſupponunt: quia tamen reciprocam recognitionem & confeſſionem implicant, inducunt probationem inter eoſdem donec contrarium probetur, ut dictum fuit *ſupra* §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 33. Titulus autem eſt ipſe contractus feudi, & originalis conceſſio ſive infeudatio. Et quod ſimplex recognitio non ſit titulus, expreſsè ſi mat. Guid. Pap. *in deci. delphi.* 272. & ſentit Paul. Caſtro. *conſil.* 417. *in fin. lib.* 2. dicens quod per revocationes inveſtituræ non renovatur utile dominium, ſed continuatur. Faciunt quæ dixi in *tract. uſuræ. qu.* 19. *num.* 203. *ſuprà* §. 8. *num.* 96. Sed adhuc in idem fortius oppono.

* Renovationes non ſunt tituli, ſed actus poſſeſſionis.

25. Saltem Titius habet titulum putativum, quia putat ſe vel prædeceſſorem ſuum legitimè accepiſſe in feudum, habet juſtum vel juſtiſſimum errorem facti. Patet, quia hic error ſibi cauſatur ex facto adverſarii Sempronii, qui dixit ſe patronum, & aſſeruit Titium in ſuum vaſallum ratione dicti feudi, & fortè primus incœpit prehendere feudum tanquam feudum ſibi apertum ex defectu vaſalli. Et advenientem Titium pro vaſallo in fidem ſuam recepit, dictúmque feudum prehenſum, tanquam verum feudum reſtituit, nec ſunt hæ juſtæ cauſæ Titio putandi, ita eſſe, etiam ſi putet à ſe infeudationem incœpiſſe, quòd ſi etiam a prædeceſſore ſuo feudum incœpiſſe audiverit, proculdubio * juſtiſſimum facti errorem tituli putativi habet, qui ſufficit ad omnem ſpeciem præſcriptionis longi temporis, ut plenè tradunt Bart. Joan. de Imol. in *l. Celſus. collat.* 1. *ff. de uſucap.* Bald. Sali. in *l. ſuper longi. col.* 1. 2. *C. de præſcrip. longi temp.* & probant textus in *l. ſi exiſtimans. ff. pro ſoluto. l. quod vulgo. ff. pro empto. in l. fina. ff. pro leg. in l. ſi ancillam.* §. *ſi ff. pro ſuo.* Et adverte quòd titulus verus non poteſt regulariter operari ad præſcriptionem contra illum a quo habetur titulus, ſed ſolum contra tertium, quia ſi is à quo habetur titulus ſit verè dominus, ſive ipſe tradat, ſive acquirens aliàs poſſideat, ſtatim tranſit dominium. *l. clavibus ff. de contrahenda empt. & vend.* Et ſic ceſſat præſcriptio. Si autem non ſit dominus, ſed putetur, tunc non contra ipſum, ſed contra tertium verum dominum præſcribitur. Titulus autem putativus prodeſt ad præſcribendum, nedum contra ipſum-

* Titulus putativus cum juſto errore facti quando ſufficiat ad præſcriptionem.

met à quo putatur haberi titulus, si ipse sit dominus, ut est textus in *d. l. quod vulgo.* sed etiam contra tertium, si res sit aliena, & in dominio tertii, ut sunt textus in *d. l. si existimans. in princ. in d. l. si. & in d. l. ancillam. in fi.*

* Intellectus trium legum.

26. Quæ tria * jura necessariò intelligi debent quando res est aliena sive in dominio tertii. Et quando agitur de præscribendo contra illum tertium, non autem ut ullo modo præscribatur, vel usucapiatur contra illum, à quo causa vel titulus haberi putatur: patet primum, quia in singulis illis tribus si tradens ex causa illa putativa fuisset dominus, statim acquisitum fuisset dominium recipienti, & sic cessaret usucapio, ergo necessariò intelliguntur, ut præscribatur res aliena tertii, contra ipsum tertium, non autem quod usucapiatur res tradentis contra eundem, in tantum quòd recipiens præscribat condictionem indebiti, qua ad restitutionem rei obligatus fuit tradenti, & solventi erroneè ex causa falsa & putativa; patet quia ipsa est actio personalis, cui non præscribitur cum titulo, nec longo tempore, sed tantum silentio triginta annorum, de qua præscriptione non loquitur, nec intelligi ullo modo possunt dictæ leges. Tum quia loquuntur expressè in usucapione & acquisitione dominii, & non in acquisitione liberationis à condictione indebiti: tum quia licet condictio indebiti esset illo jure introducta, tamen contra eam * non erat triginta annorum præscriptio, utpote illo jure prorsus incognita. Ex quibus habes notare duo ad perfectum intellectum dictarum legum. Primum, quod in illis legibus recipiens usucapit triennio, vel præscribit longo tempore, ex illo titulo putativo contra tertium. Secundum, quòd non tamen præscribit condictionem indebiti, qui obligatus est ei à quo recipit, sed etiam rem præscriptam vel usucaptam, & sic dominium ipsum rei una cum possessione tenebitur perpetuo restituere. Similiter habetur in *l. si alienam in princ. & in l. qui alienam. ff. de donat. causa mort. in l. indebiti. versic. pen. ff. de condictione indebiti.* ubi de hoc sunt textus ad literam.

*Præscriptio 30 annorum jure Digestorum incognita.

27. Quod autem dixi titulum putativum operari ad usucapiendum, vel præscribendum, etiam contra illum a quo habetur titulus putativus, intelligo sanè quando aliunde quàm ab illo habetur traditio & possessio rei, puta quia acquirens jam erat possessor, vel possessionem nactus est ab alio, ita intelligitur *d. l. quod vulgo*; aut saltem quando idem dominus ex causa putativa tradens, non tradit tanquam rem suam, sed tanquam rem recipientis, quasi ipso jure, vel aliàs esset jam in eum translatum dominium. Et sic non habet animum illud transferendi, & ita intelligitur *dict. l. pro legato. 1. ff. pro legat. ut etiam declarat gloss. magna. ibi in fin.* alioquin quum traditione etiam circa veritatem causæ & tituli,) erronea, animo tamen dominium transferendi facta, translatum sit dominium in recipientem, frustra de usucapione vel præscriptione talis rei disputaretur. §. *per traditionem Instit. de rer. divis.* Sed quorsum hæc? inquiet aliquis. Respondeo, ad resolutionem analyticam subtilis hujus & difficilis quæstionis: quùm enim hîc Titius habeat justum titulum putativum à vero domino, videri posset frustra disputari de præscriptione, quasi ab initio esset effectus dominus, saltem ex quo dominus prehensum fortè feudum tanquam feudum illi mancipavit, & nedum verbaliter investivit, sed etiam realiter & de facto, dominicam manum suam, & omne aliud impedimentum removendo, rémque tradendo, vel restituendo, per manum suam, vel suorum, reducendo Titium in corporalem possessionem, vel consentiendo, seu permittendo Titium realiter possidere. *l. 2. C. de acquir. vel reti. poss.* Sed non est ita. Tum primò, quia ut dictum est. dominus nullum habuit animum, dominium vel aliquod novum jus transferendi in Titium: unde etiamsi corporaliter per seipsum traderet, quia tamen tradit tanquam rem ipsius Titii ex causa veteri putativa, nihil transfert. *l. 3. §. subtilius ff. de condictione sine causa.*

28. Tum secundò, quia si subtiliter attendatur per hujusmodi renovationem investituræ, & emancipationem etiam corporalem veteris feudi, non dicitur fieri nec permitti traditio vel occupatio feudi, sed retentio & continuatio veteris infeudationis & primæ investituræ corporalis, & per hujusmodi actus, antiquus vasallus non censetur adipisci aliquam possessionem de novo, sed veterem continuare. Secus esset de prima ipsa investitura, quæ fit tum primum cum concessio in feudum est facta, sed nondum fuit executa. Et ideo si verus dominus putans concessionem præcessisse, sed nullam investituram adhuc esse factam, seque obligatum ad illam præstandam, investiat verbo & facto per hanc primam investituram (quæ * sola propria & adæquata est investitura, sequentes enim non sunt nisi renovationes & confirmationes investituræ) transit dominium utile, & omne jus feudi servientis in investitum. Ratio, quia tunc investitor & investitus ita agunt & intendunt respectivè de novo verè transferre, acquirere & disponere. Et tùnc non est inquirendum de præscribendo dominio utili, quod jam est acquisitum, sed benè posset quæri an investitus præscribat condictionem indebiti, quia tenetur rem & possessionem restituere ei qui per errorem putans se ex contractu infeudationis ad hoc obligatum, investivit & tradidit animo se liberandi ab illa putativa obligatione, ut habetur in *l. indebiti & per totum ff. de cond. dict. indebit.* in quo proculdubio dicendum esset quod posset huic actioni præscribere, sed lapsu triginta annorum dumtaxat. Sicut ferè in simili si verus pro solido hæres, putans habere cohæredem, diviserit, & mediam bonorum partem illi tradiderit, citra transactionem, vel rem judicatam, potest condicere. Textus est in *l. cum putarem. ff. famil. hercisc.* verùm hic non est casus, nec scopus quæstionis propositæ, in qua videtur dicendum è converso, quia in hac quæstione agitur de simplici renovatione prætensæ veteris investituræ, in qua nullum transfertur jus, nec dominium Et per quam dominus non intendit de novo tradere, nec de novo investire; sed tantum confirmare & pati, ut infeudatio & traditio, quæ quondam dicitur facta, continuetur & habeat effectum suum antiquum dumtaxat, unde nec videtur negotium aliquod gerere, nec quasi contrahere, cum putativo vasallo, qui per consequens non videtur obligari aliqua condictione indebiti, sicut nec quasi contrahitur, nec hujusmodi condictio oritur, quando res alicui restituitur tanquam sua. Textus *l. si in area. ff. de condict. indeb.*

* Quæ sit propriæ investitura.

29. Ex quibus facilè respondetur ad * d. l. *cum putarem*, de cujus intellectu plenius alibi tradam, quia ibi verus hæres verè contraxit animo principaliter dividendi, & aliquid de novo disponendi, deinde quasi contraxit tradendo solutionis vice dimidiam hæreditatis animo se liberandi ab obligatione contracta ex pacto divisionis, qua efficaciter non tenebatur propter errorem & exceptionem doli. At hic investitor non habuit animum principaliter investiendi, sed prætensam veterem investituram confirmandi & patiendi, nec aliud actum vel dispositũ fuit. Unde non videtur ullo modo quæri posse de præscribendo condictione indebiti. Sed benè de præscribendo dominium utile & jus feudi servientis, quod ratione tituli putativi cum justo errore facti videtur præscriptum per lapsum decem annorum irrevocabiliter absque ulla spe condicendi per dominum condictione indebiti vel sine causa, aut alia actione, sive remedio quocunque, nisi fortè subesset justa quædam causa, puta absentia reipublicæ aut similis ex qua adversus præfatam

* Intellect. *l. cum putarem. ff. famil. hercisc.*

præfatam

præfatam præscriptionem dominii utilis posset in integrum restitutio concedi. Sed rursus istud videtur absurdum & inconveniens, quoniam renovans investituram non habet animum aliud transferendi vel disponendi, nec in aliquo sibi præjudicandi, & tamen magis sibi præjudicaret quàm primo investiens & infeudans animo feudum constituendi de novo, & dominium transferendi. patet, quia illi præscriberetur in totum, & irreparabiliter spatio decem annorum tantum, huic autem propter condictionem indebiti, non præscriberetur nisi spatio triginta annorum. Vide in quot angustias & perplexitates nos traducat, pronunciatum illud juris Romani ab omnibus approbatum, titulum putativum sufficere ad inducendam præscriptionem longi temporis, de quo fusius dicemus *infrà* §. 66. *gloss.* 2. *in verbo. Juste titre.*

30. Tandem concludendo resideo in hac sententia, Sempronio adjudicandas esse petitiones suas, tùm quia constat de defectu tituli Titii. Et si non constaret adhuc ad præsumendum titulum vel præscribendum sine titulo, non sufficit tempus minus triginta annorum cum agatur de gravi præjudicio per notata *suprà eod. num.* 15. *faciunt notata* Anthon. Butrig. Panorm. in *cap. pervenit. de empt. & vendit.* per Felin. & *omnes. in cap. Albericus de testibus.** nec mihi rationabile videtur quòd titulus putativus tantum valeat quantum titulus verus & justus in hoc casu, ubi constat de veritate in contrarium. Tum quòd titulus ille putativus fundatur in errore facti veri domini cui pro regula juris communis licet errorem suum revocare perpetuò donec judicatum vel transactum sit. *l. error facti. C. de jur. & facti ignor.* Tum dato & non concesso quòd Titius præscripserit dominium longo tempore, contra ipsum à quo prætendit titulum putativum, tamen non præscripsit condictionem indebiti, vel sine causa qua obligatus fuit ad restitutionem & repositionem in pristinam causam ; ipsi domino erroneè, indebitè & sine causa investienti extraneum de re sua. Et quamvis in renovatione investituræ non reperiatur adeò formalis solutio, vel quasi contractus, sicut in prima investitura : tamen non potest negari quin dominus renovans investituram dicatur solvere quod debet, & fidem suam liberare ab obligatione qua tenetur in fidem admittere & investire.

*Titulus putativus non debet tantũ valere quantũ titulus verus.

31. Quamvis enim per primam investituram liberatus sit ab * obligatione illa momentanea : non tamen fuit liberatus ab obligatione successiva, quâ tenetur ad continuam renovationem fidei & investituræ, quoties casus accidit, ut in simili notatur per gloss. & doctores in *l. corruptionem. C. de usufr. in l. pluribus in fi. ff. de verb. obligat. text. in l.* 3. §. *dare. ff. de usufr. in l. si hæres ex testamento. ff. de action. empt. quos non inducam ne sim prolixior*, & quæ notant doctores in *l. fidejussor. §. meminisse. ff. de legat.* 1. & maximè Ang. ibi dicens, quòd veritas est ubicunque aliquis obligatur ad actum, qui de sua natura habet successivos effectus, nunquam ille actus impletur momento, nec tollitur obligatio per unum actum *per dicta jura. & l. inter Castellanum. ff. de arbitris*, nec proposito nostro ullo modo obstat communis opinio de qua in d. §. *meminisse.* quia illa non procedit, nisi respectu alicujus extrinseci, & dispositionis separatæ, ut clarè ostendi *infra* § 92. & latiùs in novis intellect. quos circa hoc nuper edidi in *extricatione* 3. *Labyrinthi juris super l. corruptionem C. de usufr.* Et sic verus patronus renovans investituram, verè & propriè debitum impendit, & intendit se liberare ab hac obligatione successiva, pro hoc actu, unde si putat se patronum, & rem esse clientelariam quum non sit, sed sit res pleno jure sua, putat se solvere, & impendere debitum. Igitur tacitum gerit negotium, & quasi contrahit, & per condictionem indebiti repetere poterit hujusmodi admissionem in fidem & investituram, & putativum titulum inde resultantem, cum omni effectu inde secuto sive recipiens medio tempore præscripserit sive non per *l. indebiti, in fi. ff. de condict. indeb.* Clarum est autem hujusmodi condictionem non excludi minori tempore triginta annorum. Ex istis liquet decisio quamplurimarum notabilium quæstionum ut in simili dicam *infra* §. 16.

*Obligatio successiva.

32. Finaliter pro coronide hujus §. quæro cujus naturæ & effectus sit feudum * præscriptione inductum vel auctum? Respondeo, aut præscribitur in augmentum vel additamentum veteris feudi, & indistinctè istud additum est ejusdem conditionis & naturæ, & in omnibus eodem modo regulatur, sicut id cui additur. Et hæc est maxima in jure in omni augmento, ampliamento, sivè supplemento quod venit ad constituendum simpliciter & unum & idem cum primo, & sic accessoriè, sive fiat per contractum, sive per testamentum, sive per legem. Textus in *l. inter socerum.* §. *cum inter. ibi. nec superadditur portio dotis quæ data est additamenti causa. ff. de pact. dot. in l. etiam. C. de jure dot. l. si ergo.* §. *penult. ff. de public. in rem actio. l. si convenerit.* §. *si nuda. ff. de pignor. actio. l. si fundus. in princ. ff. de pignor. in Authent. de æqualit. dot.* §. 1. ubi Ang. notat quòd omne privilegium datum principali porrigitur ad ejus augmentum. Inferens *ad quæst.* 51. quod si princeps concesserit castrum certo territorio mero & misto imperio, deinde auxerit territorium, nihil dicendo de imperio, tamen ad imperium extenditur. Vide dom. Andr. Tiraq. in *repetit. l. si unquam. in ver. donatione largitus num.* 181. ubi multos fideliter ad hoc citat, & ultra eum addo And. de Iser. *in cap.* 1. §. *si quis de manso. de contro. investit. in usib. feud.* Ludov. Roman. *consil.* 345. *circa primum. col.* 9. *verb. quo ad secundum*, ubi vult quòd dispositio quæcunque augmentativa dispositionis præcedentis, etiam si sit stricti juris, ex tacita juris repetitione continet in se eas omnes qualitates & limitationes, quæ continentur in dispositione augmentata, idem Roman. *consil.* 383. *in proposit. col. fin.* Et quod ait Bald. *in rub. de caus. possess. & propriet.* ad finem si statutum venit ad ampliandum jus commune. Idem erit in ampliante, quod in ampliato: hinc decidit Calderi. *in consil.* 32. *sub rubr. de testam.* quòd si statutum augeat legitimam filiorum, habebunt in augmento locum jura communia disponentia de legitima non oneranda. *l. quoniam in prioribus. C. de inoffic. testam.* & seq. Alexand. in *l. si quis prior. col.* 3. *vers. pro hoc adduco. ff. ad Trebell.* & in add. ad Bald. in *l. maximum vitium. C. de liber. præter. vel exhæred.* add. Paul. *cons.* 292. *videtur dicendum libro* 1. *cons.* 418. *dubitatio consistit. libr.* 2. Cæpol. *cons.* 8. *inter criminalia.* Socin. *consil.* 254. *visa considerata. ad fi. consil.* 296. *lib.* 2. quem seq. Deci. consi. 331. *col. fi.* latè Franc. Curt. *senior cons.* 56. *col.* 4. & 5.

* Præscriptione feudũ adquisitum vel auctũ, cujus sit naturæ.

33. Ex quibus patet quàm supinè erraverit Bal. * in *c.* 1. §. *rursus. col.* 2. *de controv. investit.* dum dixit illud quod vasallus ex facti ignorantia præscribit ultra terminos concessionis feudi, non finiri nec reverti ad dominum finito feudo, & seq. Alvarot. ibi ad fi. Franc. Curt. *in tract. feud. part.* 4. *quæst.* 1. *principali. in fi.* sed est falsum per prædicta, nec valet ratio Baldi quòd in ea non habet vasallus jus per titulum authoris, sed per errorem, quia non potest error vel fictio plus operari quàm veritas, nec facit ad rhumbum §. *fin.* * *in l. debitor. ff. ad Trebell.* allegatus per Bald. quia ibi adjudicatio erronea facta matri, non fuit illi facta tanquam hæredi, nec ex causa hæreditaria, sed tanquam extraneæ personæ, prætextu pacti invalidi. Unde ex hac causa adjudicatum non debet imputari in Trebellianicam, quæ est quota pars hæreditatis, at hic vasallus licet acquirat illud augmentum per errorem, tamen non tanquam tertius extraneus, sed tanquam vasallus, & ratione ejusdem feudi acquirit, refe-

* Contra Bal. & seq.

*Intellectus l. debitor. in fi. D. ad Trebell.

rendo ad titulum concessionis vel ampliationis feudi: & sic necessario in eadem causa, & sub eisdem conditionibus acquirit. Et eo ipso quòd præscribendo acquirit, ut habeat in idem feudum, eadem præscriptione patronus acquirit, ut à se teneatur, & revertatur sub eisdem oneribus ejusdem feudi, quoniam in hac materia præscriptio hinc inde reciprocatur, *ut dixi supra eod. num.* 8. in *fi.* non ergo simplex & nudus error, sed causa, qualitas, & titulus erroris debet inspici: & ita debet intelligi *d.* §. *fi. l. debitor.* quod etiam prævidit Accurs. ibi in ver. *hereditatis.* dicens in illo textu esse notandum verb. *de tanquam*, ex quo patet fallacia argumenti Baldi, quia debebat ponere quod vasallus præscripserat ultra terminos concessionis, non tanquam vasallus, nec ex causa & titulo feudi, sed tanquam extraneus, & ex alia causa & titulo, & illo casu benè dixisset. Et contra Baldum in hoc tenent Mart. Laud. Præpos. Mediol. in *d.* §. *rursus per illum text.* quòd indistinctè feudum revertatur cum omnibus suis incrementis.

*Resolutio quæstionis.

34. Ex * quibus concludo, quòd sive alter ex vasallis præscribat partem convasalli, & sic intra terminos concessionis, sive primus vasallus aut subvasallus præscribat ultra terminos concessionis, rem quandam alienam in augmentum feudi, finito feudo sive resoluto jure datoris, aut aliàs reverso, totum simul cum augmento revertitur, aut præscribitur in feudum per se: & tunc si ex forma & modo recognitionum, investiturarum, solutionum & jurium, & cæterorum actuum, & exercitiorum possessionis feudi, appareat certis conditionibus & qualitatibus fuisse possessum, tale censetur præscriptum, quia tantum & tale præscribitur quantum & qualiter possidetur per text. in *l.* 1. *Julianus ait*, & ibi Bart. *ff. de itinere actuque privato c. cum contingat. de deci.* Inno. in *c. tua* 1. *in fi. eo. tit.* Jo. And. in *c. cum ex injuncto. in gloss. fi. de hereti.* Ludov. Rom. in *cons.* 368. *præsens consultatio col.* 3. latè Fely. in *c. auditis. col.* 5. *&* 6. *de præscript.* Si verò clarè non constet de certo modo usus & possessionis, judicatur secundum naturam regularem feudi. Bald. in *l. liberti, libertaque col. pen. versic. quæritur de eo. ff. de operis libert.* ubi dicit quòd cum præscriptio feudi continet quid diffinitum ab homine, continetur id quod est diffinitum à jure vel à consuetudine. * quæ æquiparatur pacto facto simpliciter. Bald. in *l.* 1. *quæst.* 31. *ff. de rer. divis. in l.* 2. *col.* 2. *C. de jure emphyt. l. fi. C. de lib. cau. in c.* 1. *col.* 1. *de capi.* Corrad. idem Bald. Alvar. in *c. fin. de feudo dat. in vim legis commissor. & in d.* §. *rursus. & in c. si quis per triginta. si de feud. defunct. conten. sit.* Alexand. in *cons.* 15. *visis narratis, col. fi. lib.* 5. Jacob. de S. Georg. in *investi. versic. ita quod ipsi investiti ad fin.* Udalr. Zasius in *tract. feudo. part.* 8. *ad fin.*

*Præscriptio æquiparatur dispositioni factæ simpliciter.

35. Vera autem & regularis natura alicujus feudi, est illa quæ determinatur à consuetudine loci, in quo situm est feudum. text. in *c.* 1 *de feudi cognit. in usib. feud. faciunt l. quòd si nolit.* §. *quia assidua. ff. de adili. edict. l. licet. l. circa. C. de locat. cum vulgar.* sicut enim natura non præsumitur separata à subjecto, ita nec communis usus & consuetudo. cui natura inest, inquit Bald. in *l. contractus col. pe. C. de fide instrum.* & informat contractus. Bald. in *l. sed ea. ff. de legib.* & omnem dispositionem. Petr. de Anch. in *repetit. ca. si propter. in fi.* 4. *oppo. de rescrip. in* 6. Jason, Phil. Deci. in *l. certi condictio.* §. *si nummos. ff. si cer. peta. & in l. ut liberis. C. de collat.*

36. Et circa istud advertendum ad duo. Primum, quòd ego intelligo de consuetudine juris, scilicet quæ tanquam lex observatur in loco, non autem de consuetudine hominis seu facti tantum, ut si circumvicini soliti essent sic, vel sic infeudare, vel circumvicina feuda communiter talibus oneribus subjecta essent. Hæc enim consuetudo, seu potius contingentia facti, non afficit aliud feudum, in quo expresè non reperitur. Et hoc quando in loco est certum jus commune vel consuetudo determinata de conditionibus & qualitatibus feudi. Illi enim precise standum est, nisi quatenus specialiter constet aliter dispositum. Secus si in loco non subsistat aliqua consuetudo juris, aut aliud jus commune vel locale, ex quo possit haberi determinatio certa alicujus conditionis, oneris vel qualitatis feudi, tunc enim recurrendum est ad communiter solita fieri, vel præstari in feudis circumvicinis Et illud debet in dubio observari. & ita debet intelligi quod in simili habetur *in cap. sopita. c. super eo de censibus.* de quo etiam tetigi *suprà* §. 2. *gloss. fi. num.* 37.

37. Secundum, quod non debet attendi consuetudo loci dominantis * sed loci feudi servientis, quia in dubio dominus dans in feudum non censetur concedere secundum consuetudinem suam, vel loci in quo commoratur, vel situm est feudum dominans, sed secundum consuetudinem loci, in quo sita est res in feudum concessa, quia de jure in his quæ concernunt rem, vel onus rei, debet inspici consuetudo loci ubi sita res est, sicut in concernentibus contractum, & emergentibus tempore contractus, locus in quo contrahitur, & in concernentibus meram solemnitatem cujuscunque actus, locus in quo ille actus celebratur, ut plenè per Bartol. & omnes in *l.* 1. *C. de sum. Trinitate* & in terminis nostris expresè decidit Bald. in *constit. pacis Constan. in ver. quia controversia.* quod in feudis attenditur consuetudo loci, ubi res est inferens: quod si Imperator concessit mihi Tusco feudum cujusdam castri Alamaniæ, videtur concessum secundum consuetudinem Alamaniæ. Et si Alamanico concessit in Tuscia, videtur concessum secundum consuetudinem Tusciæ: refert & sequitur Matthæ. de Afflict. *decis. Neapolit.* 226. *num.* 5. Et sic quòd alio non apparente debeat inspici consuetudo loci servientis, & non loci dominantis, quantum ad onera debita à re serviente, tenet Chassan. in *consuet. Burgund. eod. tit.* §. 7. *gloss.* 2. *collat.* 1. *quamvis ista non alleget.* Et hæc est veritas, tametsi Joann. Faber dubitasse videatur in *d. l.* 1. *col.* 5. *versic. quid si quis tenet feudum. C. de sum. Trin.* Faciunt quæ dixi *infra* §. 33. *quæst.* 26. *num.* 86. *&* §. 76. *num.* 11. & pro sententia facit optimè *clement.* 1. *de rescript.* ubi de membris agendum est in foro ubi sita sunt & non in foro loci superioris à quo dependent, & per illum text. decidit Franc. de Zabarel. *in clement.* 1. *de jur. patr.* decimas solvendas esse secundum taxam quæ est in loco serviente. Et ita ad primam horum editionem responderunt antiquiores Advocati togati nostri ordinis. qua dom. de Merinville loci dominantis siti sub consuetudine Stamparum juxta rigorem dictæ consuetudinis (postea cognitæ ut dicemus infrà §. 61.) vellet lucrari omnes fructus feudi de Villepreux in agro Parisiensi siti à tempore aperturæ sive reali prehensione, & obtinuit sententia nostra contra dominum directum. Et pariter converso casu pro domino directo: cum dom. Cœnecobius ratione feudi dominantis siti Ambiani, ubi de consuetudine loci non debetur relevium de nuptiis mulieris, sed unicum ratione proprietatis ut in *d. consuetud.* §. 16. *in fin.* qui servatur spreta oppositione: de qua ibi. Tamen etiam contra Cardinalem Ferrariensem exegit duplex relevium à feudo sito in agro Monsterolii inspecta consuetudine loci servientis. de qua in consuetudine Monsterolii. §. 35. 36. facit l. *forma* §. *si verò quis. ff. de censib.* Et ita etiam arresto Senatus nostri judicatum est secundum sententiam nostram, ut supervacua sit disputatio & dubitatio Petri Rat. *in consuetud. Pictonum.* §. 260. Et hinc est quod in reformandis consuetudinibus locorum in quibus hæc etiam jura moderari possunt, vocandi sunt edicto generali, &

*Consuetudo feudi servientis inspicitur.

comparere

comparere possunt & debent domini directi alterius provinciæ à quibus dependent prædia, sita in loco ubi consuetudines reformantur: & si non comparebunt, sibi imputent. Idem expresè cavetur *consuetudine Catalaunensi*. §. 224. & consuetudine *Rhemensi*. §. 138. Sed illæ consuetudines de se non faciunt jus nisi in municipiis & locis sibi subjectis. Nos autem in ratione ipsa & generali observantia vim facimus, & in hoc quod etiam exteri jura prætendentes in locis, vocantur in reformatione consuetudinum ejusdem loci ut diximus.

38. His scriptis alia pulchra & hic satis apposita supervenit quæstio. * Maria Fretin è successione patris habuit feudum sub hac consuetudine, nupsit anno 1516. obiit anno 1626. relicto filio minore: Cujus pater diu sine impedimento, domino silente possedit, & obiit anno sesquimillesimo quinquagesimo sexto: tunc mense Decembri, dominus feudi manum injecit ex defectu hominis, valet prehensio etiam si facta esset infrà quadraginta dies ab obitu patris: quia non est feudum paternum, sed maternum jam dudum per obitum matris apertum, filius adest offerens fidelitatem & fructus à tempore prehensionis cum impensis prehensionis: dominus ait feudum regi more Vulquecini, & proinde oblationes non valere, quia debentur duo relevia quæ non fuerunt oblata. Primum per obitum avi materni ex speciali jure Vulquecini. Secundum, ex nuptiis matris jure communi hujus consuetudinis §. 35. Et sic quod omnes fructus à die prehensionis semper ceciderunt & cadunt in commissum: filius excipit primum relevium annis quadraginta, secundum vero annis triginta præscriptum. Et insuper ait, quod etiamsi non sit præscriptum his releviis, saltem secundo relevio, quod dominus pro isto secundo relevio quod deberi cœpit à marito matris suæ, personalem tantum habet actionem contra hæredes mariti & patris sui qui plures sunt, & quod quando contra eos jure actionis veniet, tunc docebitur de solutione, si temporis præscriptio non sufficiat; sed certè (ut abbreviem) hæc ultima confiscatio nihil valet: quia etiam matrimonio soluto, etiam post obitum mariti, vel etiam eo supervivente uxori, non tenetur dominus via actionis agere contra maritum, & multo minus contra ejus hæredes: sed potest rectà manum injicere feudo, & venire per viam prehensionis, nec est simile de decimis anniversariis, & passivis odiosis decimis quæ à parochis exiguntur, quia nunquam exigi solent anno sequenti. Ideo successor non tenetur de tempore decessoris, nec res quidem: secus hic dominus rescriptum regium impetrat narrans se eo tempore annis minorem fuisse; quo tempore deducto, non superesset tempus præscriptionis nec pro ultimo quidem relevio.

* Thema.

39. Hinc plures insurgunt quæstiones: Prima, An minor ætas domini, horum jurium præscriptionem impediat. Secunda, si impediat, an operetur fructus omnes à tempore prehensionis, domino deberi, saltem pro tempore quo per beneficium restitutionis in integrum admittitur. Tertia, quia filius habet apocham ultimi relevii soluti per patrem suum domino feudi patri actoris, manu ejus scriptam, Sed non audet producere, ne fortè pariat probationem contra se quod feudum petitum sit sub conditione Vulquecini, quia in ea apocha est clausula ratione talis feudi à me moventis usu & more Vulquecini: quæritur an illa clausula faciat fidem contra producentem?

Ad primum videretur quod non, quia * in feudalibus non attenditur alia minor ætas, quàm quæ à consuetudine feudali determinatur, quindecim annorum in fœmina, & viginti in masculo, *infra* §. 21. Contra quam determinationem non datur in integrum restitutio, etiam puellæ quindecim annorum certanti de damno vitando, & indefensæ tutore & curatore carenti, ut diximus *suprà* §. *primo. gloss.* 7. *numero* 5. & infrà. §. 20. *gloss.* 2. *num.* 2. & §. 32. *quæstione* 5. quibus in locis omnem in integrum restitutionem sive ex capite minoris, sive ex capite majoris denegandam docuimus: etiam si agatur de damno vitando; ut in dicto §. 1. *glossa* 7. nedum si de lucro captando, ut in dicto §. 20. *gloss.* 2.

* Ætas minor domini utrùm impediat horum jurium præscriptioné.

40. Quibus non obstantibus dicendum dominum feudi in proposita specie restitui posse in capite minoris ætatis, quia agitur de relevio quæsito, & sic de lucro jam quæsito & radicato, quod perdere damnum est, *lege prima*. §. *si quis propter. junct. gloss. in verbo. per in integrum restitutionem. ff. de itinere act. uque privato* Jason. *lege si quis in conscribendo. col.* 3. *C. de pact. lege reprehendenda. C. de instit. & substit. sub condit. facta*. Philipp. Decius *lege* 1. *collat.* 1. *C. eodem tit.* Alexand. *consil.* 89. *num.* 13. ubi in annotat. dixi *lib.* 2. & ut sit merum lucrum, tamen erat certum & simpliciter quæsitum, & sic minor restituitur: imò etiam major restitueretur dicta justa causa ex clausula generali *legis* 1. *ff. ex quibus caus. major*. & dixi infrà §. 21. *col. ultim. versicul. secundo casu*.

41. Secus si ageretur de quærendo lucro incerto, vel de lucro à consuetudine vel statuto limitato, cujus conditio deficit vel de pœna non irrogata ut in *lege sed ea lege. ff. de serm. exportandis*.

Ex quibus patet solutio ad secundam quæstionem, videlicet * fructus non deberi à tempore dictæ oblationis quantumvis beneficio restitutionis in integrum domini, oblatio vasalli declarata sit insufficiens. Quia interim ante restitutionem in integrum petitam & obtentam adversus præscriptionem releviorum, oblatio erat sufficiens: non enim tenebatur offerens adversario offerre restitutionem in integrum.

* Ætate minore domini impediente præscriptionem, utrùm fructus prehensi restituendi sint.

42. Inspicitur enim status præsens nec curatur de restitutione in integrum donec sit adjudicata. textus in *lege ergo*. §. *primo si is qui in integrum. ff. de fideicommiss. libertat. lege exceptiones quæ in fin. de exception. & præscription*. Baldus. *lege ultim. in fin. C. de compensat.* Paul. *consilio* 52. *in fine libri primi*. Jason. *lege* 2. *in fin. C. qui admitt. l. bonor. possess. l. non quocunque*. §. *primo in fine. ff. de leg.* 1. Alciat. in *tractation. de præsumption. Reg.* 3. *præsumption.* 36. & Andr. Tiraq. in *tract. retra. proximitat*. §. 32. *num.* 58. & quæ dixi infrà §. 189. Facit pulchrè quod notant Bartol. & omnes in *l.* 1. *in primo effectu vulgaris. ff. de vulgari & pupillari substitione*.

43. Adverte, hæc ratio benè procedit quoad primum relevium, à quo usque ad manus injectionem lapsi sunt quadraginta anni, & ex hypothesi etiam deducto tempore pupillaris ætatis domini supersunt triginta anni, & sic necesse est eum niti mero beneficio restitutionis in integrum ad deducendum reliquum tempus minoris ætatis, quo ipso jure prescriptio tricenaria currit, quamvis sub beneficio restitutionis. *l. ultim. C. in quibus causis restitut. in integr. non est necess.* & sic aliud videtur respectu relevii secundi à quo formato vix sunt triginta anni usque ad prehensionem, & sic deducto tempore quo dominus impubes fuisse probatur, quo ipso jure præscriptio non cucurrit, nulla erat præscriptio, nec dominus aliqua restitutione in integrum indigebat. Cum ergo mero jure & effectu relevium secundum deberetur tempore oblationis, & tamen non fuit oblatum: sequitur omnes fructus à tempore prehensionis mero lucro patrono cedere.

44. Quibus non obstantibus idem dico quia cum lapsi essent circiter triginta anni, vasallus justam causam habuit relevium illud ignorandi, vel existimandi antiquatum esse solutione vel præscriptione: nec tenetur esse sollicitus de replicationibus, quæ domino ex speciali causa vel circumstantia competere possunt, exceptione in jure & regula communi fundata, &

hoc tam juſtum quàm æquum eſſe dico : præſertim ad evitandam pœnam odioſam commiſſi fructuum. In quo ſatis eſt probabilem culpam vel moram efferenti imputari poſſe : ſed non eſt mora nec culpa obmiſſione eorum quæ ante triginta annos contigerunt, quorum non modo juſta eſt ignorantia, ſed juſta cauſa putandi antiquatum vel remiſſum eſſe : ubi enim actio ex regula communi deficeret, multo magis prehenſio aut jus ab executione inchoandi : excuſatur enim is, qui in regula communi fundatam habet intentionem. Petr, Ancharan. in *repetitione Rubr. de regul. jur. in 6.* latè Jaſon. *lege ſecunda, collat. ſexta, ff. ſi quis cautio.* Philipp. Decius *cap. in præſentia. col. ſeptima, de probationibus* : ubi in annotat. tetigi, & ad eundem Decius *conſilio 517. numero quinto*, & ad Alexand. *conſilio 79. numero 5. libro 7.* facit Alexand. *conſilio 76. in fin. eo lib. 7.*

* De apocha ultimi relevii, cujuſque utilitate & effectu.

45. Ad tertiam quæſtionem quamvis reo opus ſit* apocha, quoad evitandum commiſſum fructuum, tamen opus eſt quantum ad relevium illud ſecundum : ſed ſi eam producat, videtur in futurum perpetuum ſibi præjudicium facere reſpectu oneris & conditionis Vulquecini, per ea quæ diximus *ſupra* §. 8. *num.* 36. etiam nudum exemplum vel mere privatam ſcripturam fidem facere contra producentem. Quibus nonobſtantibus dico, quod nullam fidem, nullum præjudicium faciet contra producentem, de hoc prætenſo onere Vulquecini, & hoc quadruplici peremptoria ratione. Prima, quia dicta clauſula adjectitia eſt prorſus impertinens ad apocham relevii, de quo in dicta apocha, non enim in ea agebatur de liberatione aut ſecuritate ſoluti vel gratis remiſſi relevii ex capite ſucceſſionis matris patri ſuo in linea directa more Vulquecini ſuccedentis. Quo caſu rebus & factis ipſis, dicta apocha implicat recognitionẽ factam à vaſallo de dicta qualitate & ſervitute Vulquecini: ſed tantum agebatur de liberatione & ſecuritate relevii debiti ex capite nuptiarũ matris, in quo primo qualitas Vulquecini prorſus eſt impertinens. Secundo non implicat, nec factum nec conditionem vaſalli, ſed duntaxat ſimplicem incidentem & impertinentem aſſeverationem patroni.

46. Jam ergo ſtat prima ratio quæ peremptoria eſt, etiamſi ſola eſſet de impertinentia : qualitates enim impertinentes & verba enunciativa quæ non faciunt ad rem qua de tunc agitur nullam fidem faciunt : etiam contra ipſum ſcribentem vel loquentem. Et conſequenter nec contra producentem. textus in *l. non epiſtolis C. de probationibus.*

47. Secunda ratio peremptoria, quia etiamſi ea clauſula & enunciatio pertinens eſſet ad negotium dictæ apochæ, id quod non : tamen non probaret etiam contra ipſum ſcribentem & aſſirmantem, niſi ad finem & validitatem actus in dicta ſcriptura contenti tantum, & qui tunc principaliter gerebatur. textus in *lege penultima. C. de contrahend. & committend. ſtipulationibus.* Secus ſi de ipſo enunciato poſtea & principaliter & per ſe agatur, quia tunc enunciatio illa quamvis pertinens fuerit, non tamen facit plenam fidem contra ipſum enunciantem vel ſcribentem : ſed duntaxat indicium vel quandoque ſemiplenam probationem, *cap. illud ubi. Hoſtienſ.* Anton. Butrigar. Panorm. Felin. hoc tradunt. Alex. latè *conſil.* 21. (ubi in annotat. dixi) *lib.* 1.

48. Tertia ratio peremptoria, quia jam hic eſt una alia & longè diverſa inſtantia in qua de alia re agitur, & ſic utcunque dicta apocha ſolemnis fuiſſet, etiam ſi coram publicis perſonis confecta fuiſſet : tamen plenam fidem non faceret reſpectu dictorum verborum enunciatorum, in alia & diverſa inſtantia. *l. ſed an eandem. ff. de exceptione rei judicata.* Quanto minus enunciatio impertinens privatæ ſcripturæ extrajudicialis?

49. Quarta ratio peremptoria, quia ut jam tetigi in dicta apocha ſolus dominus loquitur : & ſic contra eum & non pro eo quod contentum eſt interpretatur, *l. veteribus, ff. de pact. lege Labeo, ff. de contrahend. emptione & venditione. l. ſæpe. ff. de verbor. ſignificat.* & inſuper ſolus aſſerit, ipſe enim ſolus eam clauſulam Vulquecini appoſuit, & conſequenter reus eam producendo nullo modo fatetur veritatem dictæ clauſulæ ſeu ſervitutis Vulquecini : ſed duntaxat fatetur quod tempore dictæ apochæ dominus feudarius qui eam dictabat vel ſcribebat, aſſeruit ſe habere jus vel ſervitutem Vulquecini, quæ confeſſio nihil eſt; quia ſicut referens blaſphemiam, non blaſphemat *gloſſ. in lege gallus. §. idem credendum. verbor. pronepos in fin.* & ibi Angelus Imol. Alexander, *ff. de liber. & poſthum.* Ita vaſallus qui tunc non approbavit dictam aſſertionem feudarii prout non præſumitur approbaſſe : multo minus confitetur hodie eam eſſe veram, quantumvis producat ſcripturam in qua continetur quod feudarius ita affirmabat.

50. Ex quo enim non apparet reum conſenſiſſe, ut non præſumitur, feudarius non fuit conſtitutus in aliqua quaſi poſſeſſione, niſi forte prout ait Innocent. *in cap. olim de reſtitutione ſpoliat.* quod poſſidebat labia ſua, quod eſt liquidum : Ita enim moriones & mendaces ſunt in quaſi poſſeſſione irridendi & mentiendi : & ſic productio dictæ apochæ reum liberabit à relevio ultimo : alioquin jure communi hujus conſuetudinis debito, nec tamen ei præjudicabit in qualitate & onere Vulquecini, nec in poſſeſſorio, nec in petitorio. Succubuerat reus in prætorio Caſtelleti Pariſienſis : appellavit ad Senatum in quo cum diviſæ fuiſſent æqualiter ſententiæ, judicium tandem in claſſe quam vocant conſilii abſolutus fuit.

51. Accipe aliam deciſionem practicam. Dominus de ſainct Cyr habens latifundium in feudum dedit membrum unum ſeu partem domanii in dotem filiæ, cujus hæredes & deſcendentes fidem fecerunt, & jura ſolverunt ſuperiori tanquam de feudo ſeparato : nunc poſt centũ annos membrum illud ſucceſſione vel aliàs revertitur ad hæredes concedentis, à quo dominus feudi petit relevium, ſive jure actionis, ſive via prehenſionis, non refert in præſenti : hæres ait ſe tantum recuperaſſe partem antiqui feudi ſui, & reunivíſſe, & docet de origine totius, unum & idem feudum fuiſſe, & ſic habet intentionem fundatam in antiquo ſtatu rei, & antiquis inveſtituris quæ ſunt de nonaginta vel centum annis, quid juris? Breviter, multum refert an patronus fundet ſe in præſcriptione temporis ut per notationem quinquageſimam ſecundam, an verò in diſmembratione de qua expreſsè vel tacitè doceat. Expreſsè quidem ſi avus vel proavus hujus hæredis filiæ ſuæ dederit, ad onus quod ratione hujus portionis diviſim in dotem aſſignatę, filia faceret fidem & jura patrono, jam enim eſt diſmembratio expreſſa ex parte vaſalli, quam conſecuta eſt approbatio patroni, qui ſeorſim in fidem recepit dictam filiam & ejus deſcendentes ſucceſſivè, & ſic expreſſo conſenſu utriuſque partis de hoc membro factum eſt feudum unum ſeparatum, & ſic non poteſt amplius reuniri nec confundi cum antiquo feudo, ſolo facto vaſalli, ſive facto vel conſenſu patroni qui poteſt hoc impedire & fidelitatem & jura ſeorſum exigere. Idem ſi de tacita diſmembratione probet, ut quia non appareat quomodo, nec quo onere membrum iſtud conceſſum olim fuerit filiæ : ſed hæredes concedentis fidelitatem & jura fecerunt de reſiduo tantum : non facientes mentionem de illo membro, nec ponentes illud in ſuo catalogo, hæredes autem filiæ homagium fecerunt de hoc membro, ut de feudo ſeparato.

52. Jam iſtud non eſt allegare nudam præſcriptionem temporis, quam ſolam hic paragraphus exclu-

dit: sed verum titulum & negotium gestum, quod ex istis tacitis actibus juncta præsumptione, quæ resultat ex longo tempore, satis probatur. Secus ergo si utroque & expresso & tacito deficiente titulo, patronus contra hæredem concedentis solam præscriptionem temporis allegет, vel non probet expressam aut tacitam dismembrationem concedentis qui semper respectu patroni tenuit titulum feudi in antiquo statu suo, nihil mutando de investitutis & catalogis antiquis, & sic remansit tanquam vasallus totius, & multo fortius si apparet quod concedens dederat filiæ ut teneret in feudum, vel in censum à se vel aliàs retinendo fidelitatem totius, & recognoscendo superiorem de toto tanquam de unico solito feudo ut prius: tunc enim mansit unicum feudum, nec ipse hæres tenetur ad nova jura ratione hujus recuperationis. Tametsi interim patronus seorsim à successoribus dictæ filiæ, qui non potuerunt concedenti præjudicare, nec contra veterem vasallum suum potuit dominus feudi lapsu temporis usurpare. Faciunt notata *infrà* §. 51. *quæst.* 6. & 7. hæres ille erat præses libellorum supplicum palatii Senator antiquus, qui me de hac quæstione ante 24. annos consuluit.

* Olim hic articulus fuit octavus: valde tamen per novam consuetudinem immutatus. Verum hic articulus per novam consuetudinem ita mutatus sequitur.

§. XIII.*

LE fils aisné prend pour son droict d'aisnesse, le principal manoir, avec le jardin selon sa closture tenuë en fief. Et s'il n'y a point de jardin, un arpent de terre, ou le vol d'un chapon tenu en fief, au joignant de ladite maison.

AU fils aisné appartient par preciput le Chasteau ou manoir principal & basse-court attenant & contiguë audit manoir, destinée à iceluy: encore que le fossé du Chasteau ou quelque chemin fust entre-deux. Et outre luy appartient un arpent de terre de l'enclos ou jardin joignant ledit manoir, si tant y en a: & si ledit enclos contient davantage, l'aisné peut retenir le tout en baillant recompense aux puisnez de ce qui est outre ledit arpent en terres du mesme fief, si tant y en a: sinon en autres terres ou heritages de ladite succession à la commodité des puisnez le plus que faire se pourra, au dire de prud'hommes. Et s'entend l'enclos ce qui est fermé de murs, fossez, ou hayes vives.

Epitome.

IN hoc §. & quatuor immediatè sequentibus & in §. 19. 68. infrà eodem & infrà tit. 11. §. 126. 134. & in tit. 13. §. 148. tractatur de jure primogenituræ. Et cum non habeat locum nisi in materia successionis directæ, mirum videtur cur in majori parte tractatur sub hoc tit. & non potius sub titulo 11. de successionibus. Sed ratio in promptu est, quoniam istud jus non consistit nisi in rebus feudalibus duntaxat, vel in alaudiis habente jurisdictionem, censum vel subfeudum adhærentia. Non intendo justum * tractatum, nec universam materiam hujus prærogativæ huc deducere, quum super hoc præ manibus extent domini * Joannis Cirii in supremo Parisiorum Senatu consiliarii meritissimi libri tres: Et novissimè doctissimus ille Andreas Tiraquellus tractatum primogenitorum longè (quod reor nec enim vidi) locupletissimum absolverit, & propediem in communem omnium utilitatem editurus sit. Ea vero quæ ad horum §§. intellectum & quæstionum occurrentium resolutionem pertinebunt, quàm brevius & dilucidius licebit prosequemur: quod ut ordinatiùs fiat, expediemus primo concernentia personam ipsam primogeniti, in glossa 1. deinde concernentia ipsum jus primogenituræ, in glossa 3. Reliquum apparatus & quæstionum in cæteris glossis, & §§.

* De jure primogenituræ scripsit Martinus de Canariis.

* Do. Jo. Cirii. dom. Andr. Tiraq.

SUMMARIA GLOSS. I.

1. *Q. 1. Quis sit primogenitus & quomodo accipiatur.*
2. *Sex requisita ut sit locus huic juri primogenituræ.*
3. *Q. Quid si nescitur uter duorum filiorum prior natus sit?*
4. *Si dispositio de uno tantũ loquatur, plures concurrentes mutuò se impediunt.* *Gratificatio non habet locum nisi in casibus à jure expressis.*
5. *Resolutio quæstionis 2.*
6. *Quasi possessio primogenituræ liberat ab onere probandi, & illud transfert in adversarium.* *Dummodo sit quæsita de consensu vel patientia ejus ad quem pertinet.*
7. *Cæteris paribus ad judicium sortis devenitur.*
8. *Reprobatur communis distinctio de quæstione juris & facti.*
9. *Qui vult admitti ut talis, prius talem se esse probare debet.* *Qualitas personæ est magis substantia quàm qualitas.*
10. *Æqualitas fratrum favorabilis*
11. *Consuetudo refertur ad primogenitum qui tempore successionis invenitur.*
12. *Qui debeant admitti ad sortis jactum.*
13. *Varia sortis acceptio in jure.*
14. *Triplex sortis species apud Theologos.*
15. *Sortilegium semper in malum accipitur.*
16. *Sorti vel fato fidem adhibere, illicitum.*
17. *Fatum ethnicè acceptum quadruplicem implicat errorem, primus in attribuendo syderibus defectus inferiorum ex necessitate.*
18. *Secundus, in subjiciendo illis actus voluntatis hominum.*
19. *Tertius, in abrogando liberum arbitrium,*

20. *Quartus, derogando potestati & providentiæ Dei.*
21. *Certitudo & infallibilitas præscientiæ & providentiæ Dei, non excludit libertatem ab arbitrio hominis, nec contingentiam à rebus.*
22. *Sors septimo accipitur pro gratia divinæ electionis.*
23. *Sors secundum nostram & communem acceptionem regulariter permissa.*
Ubi delectus est, sors cessare debet.
24. *Quæstio contendentium de Papatu sorte finiri potest.*
Non est locus sorti quando agitur de præjudicio tertii.
25. *Etiam furiosus succedit in jure primogenituræ.*
26. *Quid in regno vel imperio?*
27. *Q. 3. Si primogenitus sit inhabilis, habetur pro mortuo, secus si incapax.*
28. *Q. 4. Quid si primogenitus abstinet ab hæreditate?*
29. *Quo jure portio abstinentis accrescat.*
30. *Primogenito abstinente cæteri æqualiter dividunt.*
Primogenitus abstinens retinet verum & integrum jus primogenituræ, exceptis rebus hæreditariis.
31. *Q. 5. Quid si primogenitus post obitum patris ante aditam hæreditatem moriatur absque liberis?*
32. *Tempus obitus & debitæ successionis præcisè attenditur quantum ad jus & modum succedendi.*
33. *Q. 6. Quid in adoptatis vel arrogatis?*
Quid de dato in adoptionem extranei.
34. *Q. 7. De legitimatis per subsequens matrimonium.*
Matrimonium intermedium non impedit legitimationem prolis.
Nimia & rigorosa subtilitas non admittitur contra æquam & communem sententiam.
35. *Legitimatio etiam per sequens matrimonium non trahitur retro in præiudicium tertii.*
In illo radicatur jus primogenituræ qui prior jura legitimationis & agnationis assecutus est.
36. *Etiam ad dignitates & regna & ea quæ jure contractus vel investituræ deferuntur, prodest legitimatio per subsequens matrimonium.*
Sed non prodest ubi requiritur esse legitime natum.
37. *Inter plures simul legitimatos antiquior habet ius primogenituræ.*
Legitimatio trahitur retro in quibus non est alii ius quæsitum.
38. *Q. 8. Quid de legitimato per rescriptum?*
Legitimatus specialiter ad feuda non censetur legitimatus ad dignitates feudales.
39. *Quòd naturalis non possit legitimari ad feuda, contra glossam communem.*
Nisi in feudis hæreditariis, in quibus sufficit generalis legitimatio.
40. *Nulla legitimatio (excepta ea quæ fit per subsequens matrimonium) prodest in feudo vel emphyteusi, quæ lege contractus deferuntur.*
41. *Legitimatus per rescriptum, non habet jus primogenituræ, imò non potest plus capere, quàm ex legitimis minus habens.*
42. *Differentia inter legitimatos per oblationem curiæ, & legitimatos per rescriptum.*
43. *In hoc regno non solent concedi plenæ legitimationes.*
44. *Legitimatus est verè legitimus, & excludit substitutum in defectum filiorum legitimorum.*
45. *An legitimatus comprehendatur in statuto excludente filias stantibus filiis legitimis.*
Dic quod non, infrà eodem num. 40. & 50.
46. *Naturalis non potest jure communi legitimari per principem stantibus legitime natis.*
47. *Etiam plenissime legitimati non debent præferri, nec quidquam habere ultra legitimatos.*
Legitimati debent reverentiam legitime natis.
48. *Nova resolutio. Quando interpretatio passiva locum habeat in statutis.*
49. *Satutum loquens de filiis legitimis debet intelligi de legitimis jure communi.*
Quidam enim sunt legitimati de jure communi, quidam jure speciali, quidam contra jus.
50. *Improbatur opinio Alberici Bru super*

statuto excludente fœminas.

51. *Q. 9. Legitimato per rescriptum, si solus sit, competit jus primogenituræ.*

52. *Ampliatur nedum in plene legitimato, & natalibus restituto sine restrictione, sed etiam in legitimato sub modificationibus solitis in cancellaria.*

Augmentum legitimæ habet locum etiam in filiis legitimatis.

53. *Quàm sit debile jus primogenituræ legitimati per rescriptum, etiam deficientibus legitimis.*

54. *In omnibus concernentibus futuram successionem voluntas est ambulatoria.*

55. *Q. 10. Legitime natus habet jus primogenituræ, privative ad prius legitimatum, & prius natum.*

56. *Q. 11. Natus ante regnum à patre adeptum, proprie filius regis dicitur.*

57. *Natus ante investituram, tamen in ea comprehenditur.*

Natus ante nobilitationem patris, non est nobilis.

GLOSS. I. IN VERBO

Le fils aisné.

CIrca personam quæritur primò, quis sit primogenitus?

* Primogenitus quis dicatur.

1. Etymon verbi indicat * eum esse qui primò natus est: & hoc vult Bald. in *l. cum antiquioribus. col. 4. vers. 1. præmisso. C. de jure delib.* unde verè & naturaliter is est primogenitus ante quem nemo natus est, sive alius post eum natus sit, sive non. Textus in *cap. Ioseph de verb. sign. l. proximus. l. proximi. ff. eodem tit. l. qui duos. ff. de reb. dub.* Et verbum primogenitus per se sumptum in genere & incomplexè, supponit pro quocunque qui natu antiquior sit alio vel aliis, sive sint ab eodem parente geniti, sive penitus extranei: & idem est quod ætate major. Et refertur oppositivè & immediatè ad posteriores & inferiores ætate. Et non sic accipitur hîc. Junctum verò cum hoc verbo, filius, & sic coarctatum ad speciem, stat pro antiquiore natu inter eos, vel respectu eorum duntaxat, qui sunt ab eodem parente geniti, non tamen principaliter refertur ad secundò, tertio, vel posteriùs genitos, quia sive sint aliqui posterius geniti, sive non, nil refert: non igitur refertur ad prioritatem: sed ad ipsam simplicem (ut ita loquar) prioritatem nativitatis. Itaque sufficit nullum extare prius natum, vel genitum ab eodem parente. Unde etiam unicus filius benè dicitur primogenitus, & habet jus primogenituræ in bonis & successione parentis sui, quod non est sine magno effectu, ut patet *infra eodem gloss. quæst. 3. num. 22.* Et sic ad esse primogeniti requiritur quòd hæc negativa neminem in priori nativitate præcedere, sit vera actu.

2. Et sufficit quod hæc affirmativa, alios esse posteriores in nativitate, sit vera vel actu, vel habitu, seu aptitudine.

* Sex requiri in hoc §.

Et pro summario totius materiæ primogenitorum consuetudinis nostræ, nota quòd ad hoc ut habeat locum jus primogenituræ, de quo in hac consuetudine, sex requiruntur. Primum, quòd agatur de hæreditate alicujus ascendentis in linea directa, quia in successione descendentis vel cujuscunque collateralium non est locus huic prærogativæ, quæ etiam non habet locum, nisi in his quæ jure hæreditario, & universalis successionis acquiruntur. Secundum, quòd sit filius illius ascendentis, vel nepos ex filio cum repræsentans, veniens ad successionem. Tertium, quòd sit masculus; ne quispiam causari possit, masculinum concipere fœmininum. Quartum, quòd sit primus natu, sive quòd non habeat aliquem prius se natum ex defuncto parente, de cujus successione agitur. Quintum, quòd non sit adoptivus, legitimatus, vel arrogatus, sed naturalis & legitimus filius. Sextum, quòd in illa hæreditate sint feuda. Septimum addi potest, ut illa bona feudalia sint sita intra præsidatum hujus urbis & fines hujus consuetudinis: quia notorium est quòd determinatio certi juris primogenituræ facta per hanc consuetudinem, non potest habere vim respectu bonorum quæ sunt extra territorium suum, sicut nec determinationes primogenitorum aliarum consuetudinum habent locum in bonis in hoc præsidatu sitis. Sed sui cujusque loci consuetudo servanda est, quoad bona in eo sita, ut satis amplè diximus. *supra in proœm. gloss.* 1. & effusè tradit Joann. Ciri. in *tract. primogen. l. 2. quæst.* 8. 9. & 10.

* Primogenitus quis censeatur ex duobus eodem partu editis.

3. Quæro secundò, si sint duo filii æqualis ætatis * eodem conceptu & partu editi, sed nescitur uter prior ventrem maternum exierit? In hac quæstione tantum resolutivè procedam, sine relatione opinionum & conflictu argumentorum, quum id copiosissimè præstiterit Joann. Ciri. in *d. tract. lib. 1. à quæst. 6. usque ad 11. inclusivè*, ubi quatuor diversas refert opiniones, quibus hinc inde discussis & reprobatis tandem in quæstione 11. concludit per 4. conclusiones. Prima, quod ubi in geminis est qualitatum naturalium disparitas, is præferendus est, qui melius à natura dotatus est, eo quod is citius uterum matris præsumatur exivisse, puta masculus, si sint disparis sexus, & robustior, si ambo sint masculi. Secunda, quod si sint pares in qualitatibus & dotibus naturalibus, uterque primogenitus sit censendus in rebus divisibilibus, ut sunt regulariter omnia feuda, regalibus & dignitatibus exceptis. Tertia, quod in indivisibilibus, ut sunt regnum & feuda dignitatum præferendus sit possessor. Quarta, quod neutro possidente sit locus gratificationi. Judicium autem sortis prorsus abhorret. Ego vero ut liberè quod verum sentio proferam, secundam & quartam conclusiones puto non posse subsistere.

* Quando dispositio non sonat nisi de uno: plures concurrentes mutuo se impediũt.

4. Secundam non, * quia consuetudo non intendit vocare nisi unum duntaxat, & priorem natu filiorum ad jus primogenituræ: cæteros excludit, unde si inter plures filios duo sint ejusdem ætatis, & sit incertum uter prior natus sit, non debet uterque admitti, cum hoc sit contra intentionem consuetudinis, sed potius deberet uterque excludi cum neuter habeat intentionem fundatam, nec possit ostendere se esse vocatum à consuetudine. Et sic illi duo absque ulla prærogativa succederent æqualiter cum reliquis natu minoribus, & de hoc videtur textus expressus in *l. si fuerint sibi vel ei qui maximus natu est & duo pares ætate sint. ff. de rebus dub.* & expressa theoria. Bartol. post Guill. de Gug. in *l. idem erit. ff. de stat. hom.* dum respondent objectioni. *l. cum inter. C. de fideicommiss. libert. ad hoc. l. cum ex pluribus. ff. de manum. testam. l. duo sunt Titii. ff. de reb. dub. l. qui solvendo. cum l. seq. ff. de hæred. instit.* Quartam non, quia * gratificatio non conceditur uni inter alios, nisi ubi in jure est expressum. Joann. Andr. in

* Gratificatio regulariter non habet locum.

cap. in nostra. in not. de testim. Franc. Aret. *cons.* 342. *ex Eto. col. penult. num.* 13. sed nec jure, nec consuetudine cavetur patrem vel matrem, aut alium ascendentem posse gratificari inter duos filios æqualis ætatis, & alteri jus primogenituræ adjudicare, cum incertum est uter prior natus sit, imo videtur potius prohibitum per nostram consuetudinem, quæ vetat patrem aut matrem unum ex filiis sibi succedentibus, præ alio, vel aliis quocunque modo honorare, *infrà* §. 124. Cum igitur stante dubio isti duo filii sint æquales, si parens alterum præeligeret, non posset negare quin alterum alteri præferret, quod non potest, de quo plenius dicemus in *d.* §. 124. Eadem ratione non obstat quod scribit Joann. Andr. *in addit.* ad Speculat. in *rub. de feud. collat.* 4. *versicul. ego autem hoc casu*, ubi vult quod in feudo indivisibili, si dubitetur uter sit primogenitus, recurrendum ad patronum, qui poterit honestiori & prudentiori illud assignare, & si pares sint, alteri cui libuerit gratificari. Refert & sequitur Joann. Lup. vir doctus Hispanus *in repet. cap. per vestras char.* 99. *col.* 4. *ver. ad prædictorum.* Idque confirmat exemplo regis David qui Salomonem iuniorem prætulit regno, excluso Adonia filio majore natu. 1. *Reg.* 3. Parique exemplo Roboam, qui Abiam constituit in capite ducem super omnes fratres suos, & regnare post se fecit. *secundo Paralipom.* 11. 12. 13. ubi tamen non apparet dictum Abiam fuisse primogenitum. Sed certè, ut inquit Joann. Imol. in *l. stipulatio hoc modo concepta. ff. de verbor. oblig.* exempla sacræ scripturæ non sunt in judicando pro lege alleganda: cum ex speciali placito, & providentia Dei processerint. ut quando Isaac præposuit Jacob Esau, *Genesis* 27. Rursus dum Jacob præposuit minorem majori, *Genesis* 48. ubi cancellatis seu transpositis manibus transtulit jura primogenituræ à Manasse filio primogenito Joseph, in Ephraim minorem natu. Testantur enim Theologi, hoc factum occulto instinctu Spiritus sancti: quod Joannes Andreas & alii sequuntur *in cap. licet de voto.* hinc ait Bald. *in consil. incip. Quod pro regula, quod est consil.* 143. *lib.* 1. secundum veterem impressionem, *& consil.* 175. *lib.* 2. secundum novam. *ad fin. col.* 1. quod si non essemus in terminis divinæ dispositionis, jus esset dicere, quod testamentum Isaac non valuisset, sed quod Esau remansisset jus suum. Præterea formaliter respondeo, quod in veteri testamento regnum ita proprium regum reputabatur, ut in quem vellent eis transferre liceret. Cum igitur dicta opinio Joannis Andreæ jure non probetur, quamvis aliàs in se satis rationabilis sit, tamen in illis patrimonialibus feudis de quibus loquimur, non puto standum nisi de consensu expresso vel tacito partium. Tum quia non tenetur quis jus suum committere voluntati alienæ, tum quia qui ad gratificationem patroni, & sic certi hominis prior provocat, suspectum se patroni præoccupati favoris adversario facit. In feudis autem regalibus à supremo monarcha immediatè moventibus procedere potest opinio Andreæ, ut dicto casu tanquam supremus judex gratificari possit, siquidem in eo, quum sit summus justitiæ vigor, cessat omnis suspicio. *l. prohibitum. C. de jure fisci. lib.* 10. Itaque in hac nostra quæstione feudisque patrimonialibus sic * puto dicendum.

* Resolutio quæst. 2.

5. Aut apparet uter sit habilior, fortior & robustior, aut non. Primo casu, ille præsumitur prior natus *arg. d. l. si fuerit. in fin. ff. de reb. dub.* Bald. in 1. *const. ff.* §. *itaque. col.* 2. Feli. in *cap. capitulum S. Crucis col.* 6. *de rescrip.* quod intelligo primo, dummodo differentia habitudinis sit magna vel notabilis, secus si modica, quia modicus excessus, vel defectus non est in consideratione. *l. quamvis. ff. de condi. & demonstrat.* & parum, & nihil æquiparantur *Instit. ad legem Falc. in princ.* ubi nullo vel modico lucro. in *cap. licet causam.* §. *quanquam versicul. nulla vel modica. de probat. gloss.* 1. *in princip. cap. si proponente. de rescrip.* Bald. in *rub. An mutus vel alias imperfect. in usib. feud.* Hippol. de Marsil. *sing.* 276. Secundo, intelligo dummodo illa habitudo bona vel mala procedat à natura: non autem à casu, unde si alteri contigerit deterior habitudo vitio nutricis, vel lapsu, aut alio casu, & hoc constet: non debet sibi nocere, nec alteri prodesse, quantum ad hanc præsumptionem, quoniam habitudo ex qua præsumptio prioris, vel posterioris nativitatis elicitur, debet considerari verisimiliter habita ratione ad tempus nativitatis ad quod refertur, & de quo disputatur. *argum. l. Titius. de militari testam. cum similibus.* Secundo verò casu, quando non apparet de illa habitudine, & tunc subdistinguo. Aut alter est possessor, sive in * quasi possessione primogenituræ: Aut neuter est in illa quasi possessione. Primo casu, possessor vel quasi præfertur, quoniam eo ipso quod possidet, etiam si nihil aliud doceat, plus juris habet alio non possidente, & remanere debet in possessione cum effectu, donec adversarius se prius natum probet, §. *retinendæ.* in fin. Instit. *de interdic. l.* 2. *ff. uti possid. l. fin. ff. de rei ven.* Et hoc videtur tenere glossa in *d. l. idem erit. in fin.* & fuit opinio Jacob. de Aret. & Jacob. Butr. secundum Alberic. ibi: quod amplio, nedum si jam delata & adita hæreditate, sit possessor principalis mansionis & juris præcipui tanquam primogenitus, sed etiam si tantum habeat simplicem quasi possessionem juris primogenituræ, ante aditam hæreditatem, vel adhuc vivo communi parente. Hæc enim quasi possessio indubie sufficiet, ad accipiendum in hæreditate delata vel deferenda omne jus primogenito attributum.

* Quasi possessio juris primogenituræ.

6. Ratio, quia hæc quasi possessio quum consistat in juribus circa personam, sufficit ad transferendum onus probandi contrarium in adversarium. textus in *l. circa. & ibi Bar. ff. de probat. l. liberis in fin. ff. de lib causa.* & maximè attento quod huic quasi possessioni non repugnat originalis status personæ vel rei, nec aliqua præsumptio juris, sed hic status seu qualitas primogenituræ inest, vel apta est inesse ab origine personæ, vel non: unde etiam in realibus liberaret ab onere probandi, & illud transferret in contradicentem, ut decidit Bartol. in *l. si prius. col.* 9. *in* 5. *op.* 3. *partis. ver. ut igitur.* & ibi Paul. Alexand. Jason. *col.* 10. *num.* 35. *ff. de oper. not. nunt.* Jason. in *l. si potest. col.* 8. *num.* 57. *ff. de acquir. vel amit. hered.* Bald. *consil.* 351. *in bonis feudalib. col.* 1. *lib.* 1. & fusius diximus *infrà tit.* 3. *in rubr. facit notabile.* dictum Salic. in *l. non epistolis. in fin. C. de probat.* quod sola quasi possessio fraternitatis sufficit ad obtinendum hæreditatem alicujus defuncti, sine liberis, de cujus veritate dicemus *infrà tit.* 13. §. 63. Hanc conclusionem limito, seu potius declaro, dummodo ista quasi possessio primogenituræ sit quæsita de consensu vel patientia ejus ad quem pertinet; puta judicio & contractu parentis communis qui alterum semper habuit, & reputavit pro antiquiore & prius nato. Vel si parens indifferenter se habuit ex recognitione vel patientia adversarii qui recognovit istum tanquam primogenitum, vel scienter passus est eum pro tali se gerere seriose, & in actibus qui non possunt fieri citra jus, & nomen primogeniti, non per modum familiaritatis, aut simplicis honorificentiæ, vel alterius civilitatis prout latius de acquisitione, amissione, & effectu quasi possessionis, dicemus *infrà rubr.* 3.

7. Secundo vero casu subdistinctionis quando neuter est possessor, nec in quasi possessione primogenituræ, nec volunt invicem cedere, aut aliter convenire. Et tunc dico quod forte dirimendum est, per textus in *l. si qui sunt. versic. si autem. ibi, sortiri eos oportet, aut ex consensu vel suffragio & ff. fam herc. l. fin.* §. *sancimus. C. communia. de legat. l. generaliter.* §. *proinde versicul. quid ergo statuetur, ff. de fideicommiss. liber. Instit. de leg.* §. *optionis. eodem facit l. sed cum ambo. ff. de judic.* in tantum quod etiam altero provocante ad divisionem, tamen nisi utroque consentiente non debet (etiam in rebus divisibilibus) dividi jus primogenituræ, hoc enim

enim eſſet tum contra naturam juris primogenituræ, quod unum tantum primo natum præſupponit, & illi ſoli debetur, tum contra ſubſtantiam ſeu veritatem naturalem ipſius primogenituræ, quæ non poteſt accidere, nec competere niſi uni, quum per naturam impoſſibile ſit ambos ſimul uno impetu de utero matris proceſſiſſe, *l. Arethuſa. ff. de ſtatu hominum.* tum contra intentionem conſuetudinis, quæ noluit iſtud jus deferri, niſi uni ſoli. Itaque provocantem ad judicium ſortis audiendum puto, & alterum ad hoc compellendum, etiam ſi offerat dividere per medium, & alioquin fieri poſſit diviſio. Hanc concluſionem amplio etiam ſi alter haberet ſimplicem electionem & gratificationem parentum, quia in terminis hujus conſuetudinis non attenditur per ea quæ plenè dixi *ſuprà eadem gloſſ. num.* 4. quicquid voluerit Joann. Citi. in *loco præalleg.* poſt Bald. in *l. in quib. ad fin. C. de ſecundis nup.* Cardin. Alexand. in *cap. per venerabilem. §. cum autem. col.* 27. *num.* 44. *verſic. & nota. qui fil. ſint legit.* & alios quos citare non libet; quia non loquuntur in terminis noſtræ conſuetudinis. Et adverte, notanter dixi ſimplicem electionem & gratificationem, quæ præſupponit dubium, & cadit in advantagium (ut vulgari ſermone utar.) Secus ſi parentes * atteſtati fuiſſent pro certo hunc prius fuiſſe natum, hoc enim (modo aliud in contrarium non appareat) ſufficere puto ad probationem prioris nativitatis: & ſic non eſſemus in dubio. Amplio, etiamſi dicta affirmatio parentum non fuiſſet facta in judicio ſolemniter, ſed extra judicium coram honeſtis perſonis, juxta textus, & quod ibi notat Ang. in *l. quæro. ff. de ædili. edict.* In iſtis enim ſufficiunt probationes (quales haberi poſſunt juxta Lap. de Caſtello. *alleg.* 94. Alexand. *conſil.* 53. *lib.* 2. *conſil.* 121. *lib.* 3.

* Affirmatio parentum probat.

8. Sed contra hanc meam concluſionem fortiter opponitur. Primo, quod iſta quæſtio facti potius eſt quam juris, inquit Ulpi. in *l. idem erit. ff. de ſtatu. hominum.* ubi verbum, potius, electivè non comparativè ponitur. Et quod quæſtio vel dubium facti * nunquam ſorte dirimitur, ſed tantum quæſtio juris, ut tenet gloſſa in *l. unica. in ver. prohibebit. in fin. C. ut poſſidetis*, quam ſeq. Cyn. Bartol. Bald. Salic. Angel. & omnes ſcribentes *ibi.* Alberic. Jaſon. in *l. fin. in princ. col.* 1. *C. communia de legat.* Bartol. in *l. ſi duo. in princ. col.* 2. *ff. uti poſſid.* Imol. Paul. Alexand. in *l. hujuſmodi. §. fin. ff. de legat.* 1. & omnes ferè canoniſtæ in *cap. licet cauſam de probat.* Felin. in *cap. capitulum S. Crucis. col. fin. de reſcript.* Steph. Conſtant. in *tract. de Ludov. col.* 25. Reſpondeo, primam partem hujus diſtinctionis, videlicet quæſtionem facti ſorte non dirimendam, nullo jure probari, imò eædem rationes quibus in dubio juris ad judicium ſortis recurritur, æquè militant in dubio facti, quod aliter non poteſt ita commodè explicari, puta ut ambitionis vel gratiæ ſuſpicio auferatur, quam rationem reddit textus in *d. l. generaliter verſicul. quid ergo. ff. de fideicommiſſ. libertat.* & ut altercatio finiatur *d. l. fin. C. communia de legat.* Igitur ſicut volunt doctores in dictis locis dubium juris ſorte dirimendum, ſaltem altero ad id provocante, quando diſcordant in præjudicium ipſorum, & non in præjudicium tertii: idem eodem caſu, ut in concluſione noſtra dicendum eſt in dubio facti, & ita tenent Phil. Decius in *d. cap. licet cauſam. col.* 18. *num.* 28. & verum puto, turbæ vero contra opinantium oppono *cap. ego ſolus. 9. diſtinct.*

* Sorte an dirimatur dubium facti ut juris.

9. Secundo opponitur, qui * vult admitti ut talis, neceſſario prius docere debet ſe eſſe talem. *textus in l. non ignoras. C. de his qui accuſare non poſſunt.* Et maximè quando qualis nedum eſt cauſa introducendæ petitionis, ſed etiam pronunciationis diffinitivæ, ut hic. Sic qui fundat intentionem ſuam in determinato nativitatis tempore, niſi illud probet ſuccumbit. *l. matrem. C. de probat.* Et quandocunque certa qualitas eſt productiva alicujus effectus ad hunc conſequendum, neceſſe eſt, ut illa qualitas articuletur & probetur. *l.* 4. *§. docere.* ubi not. Angel. *ff. vi bonor. raptor. l.* 1. *§. ait Prætor. ff. ne quid in loco publ. l. penult. §. docere. ff. ne quis eum qui in jus voc. eſt vi eximat. l. cum actum. ff. de neg. geſt. l. ſi forte in fin. ubi Bart. ff. de caſtren. pecun.* Ioann. Andr. in *cap.* 1. *de homicidio. in* 6. Bartol. in *l.* 1. *§. idem quæſitum. ff. de aqua quotid. & æſtiv.* in *l. non ſolum. §. ſed ut probari.* & ibi Jaſon. *ff. de oper. novi nunt.* Igitur cum eſſe prius natum, ſit * qualitas non multiplicabilis, ſingulariter & præciſè prærequiſita ad obtinendum beneficium primogenituræ: neceſſario ante omnia probari debet. Et maximè quum juxta Bald. in *cap. ſeries de teſtibus.* ſit potius ſubſtantia quàm qualitas, quia reſpicit electionem & deſignationem unius certæ tantum perſonæ. Unde non ante quærendum eſt de re & jure primogenituræ, quam perſona certa appareat cui detur, *l. quidam referunt. ff. de jure codicill.* Cum igitur neuter doceat ſe eſſe illam perſonam, uterque debet excludi *per dict. l. ſi fuerit ff. de rebus dub. cum aliis nuper allegatis ſuprà eodem num.* 3.

* Talem ſe probare debet qui vult admitti ut talis.

* Qualitas perſonæ eſt magis ſubſtantia quã accidens.

10. Confirmatur, quia conſuetudo de jure primogenituræ eſt exorbitans & contra jus commune, & videtur tam odioſa & reſtringenda, quàm fratrum concordia & æqualitas (cui derogat) eſt favorabilis & ampliãda, ut dicetur *infrà eodem gloſſ.* 4. Igitur ut habeat locum, liquidiſſimè conſtare debet de terminis & perſonis in quibus loquitur, ut in ſimili ait Bald. in *l. in teſtamento.* 1. *ff. de condi. & demonſtr.* per illum text. in *l. Titius, in fin ff. de lib. & poſthum. in l. unica. in* 3. *oppoſ.* & ibi Jaſon *col.* 2. *C. de his quæ pœnæ nomi.* alioqui procliviores * eſſe debemus ad filiorum æqualitatem per quam reducimur ad naturam & jus commune. *argum. gloſſ. & doc. ibi in cap. ſtatutum de præbend. in* 6. *in l. ſi unus. §. pactus ne peteret. ff. de pact.*

* Æqualitas inter filios quã tum fieri poteſt ſervanda.

Hæc multum urgent, nec poſſent evadi dicendo, quòd hic certum eſt unum primum natum, & illi iſtud jus ipſo jure per hanc conſuetudinem acquiſitum, ut infrà *in gloſſ. ſeq.* ut ſic non agatur de acquiſitione, ſed de conſervatione juris: quia etiam in *d. l. ſi fuerit. & l. cum ex plurimis*, agitur de legato directæ libertatis, quæ ipſo jure acquiritur. *§. qui autem, Inſtit. de ſing. reb. per fideicommiſſ. relict.* & teſtator ſenſit de certo homine, & tamen non ſufficit in rerum natura conſtare quis ille ſit, *ut §. pen. Inſtit. de verbor. oblig.* ſi nobis incertus ſit, ita quòd perit libertas, res omnium rerum longè favorabiliſſima. *l. libertas omnibus. ff. de regul. jur.* quanto magis ſatius ſub eadem incertitudine perſonæ peribit jus primogenituræ?

11. Tamen ſuſtinendo concluſionem, dico quod conſuetudo non præciſè reſpicit illum tantum, qui primo natus eſt, nec ſentit omnino de certo homine ab ipſo initio nativitatis, ſed de certificando tempore delatæ hæreditatis, & juris primogenituræ cum effectu acquirendi. Dum ergo inſtatur ſic, in hoc caſu duo ſimul concurrunt, & conſuetudo de uno certo tantum ex illis ſentit, iſque nobis incertus eſt: Reſpondeo, conſuetudo non præciſè ſentit de illo quem in rerum natura certum eſt prius natum fuiſſe, ſed de illo etiam qui fuit poſterior natu, ſed priore deficiente efficitur primus. Si enim deficiente illo quem priorem natu conſtat, ſequens obtineat jus primogenituræ, multo fortiùs cedente vel gratificante illo de quo dubitatur prior ſit, necne, ſed judicio ſortis victus cedat alteri. Igitur non perit jus primogenituræ, ſed victori remanet.

12. Et nota quod * ſors mittenda eſt inter ipſos duos tantùm de quibus dubitatur uter ſit prior, non autem debent ad ſortem admitti reliqui filii quos conſtat eſſe poſteriores; nec eſt ſimile de præmio propoſito primo pervenienti ad bravium, quando duo ſimul ante alios pervenerunt: quo caſu iterum eſt currendum, & nedum illi duo, ſed etiam reliqui omnes debent æque admitti ad curſum, ut eſt opinio Cyn. in *proœm. ff.* Angel. Alexand. in *l. cum qui noviſſimus. ff.*

* Sors inter quos hic admittenda.

ad Senat. Trebell. Felin. in *cap. capitulum S. crucis. col.* 18. *de rescript.* Anth. Corf. in *tract. de bravio.* ubi hanc dicit communem esse sententiam quam (tametsi dom. Joann. Ciri. *in tract. primog. lib.* 1. *quæst.* 9. *collat. fin.* eam reprobet) veram puto, quia tunc constat ambos simul pervenisse, & neutrum alterum præcedere. Et quum præmium uni soli, & omnes præcedenti, sit propositum, & certo constet nullum hoc fecisse, nullum cæteros omnes post se reliquisse, apparet conditionem nullo modo esse impletam, & nullum victorem, nullum victum esse, nulli jus bravii quæsitum, & sic nihil cæteris obstare. At in casu nostro certo constat alterum amborum prius natum, & à consuetudine vocatum; & illi soli hoc jus acquisitum esse, reliquos autem ætate posteriores constat esse exclusos à jure primogenituræ, unde non debent admitti ad sortem, sed soli illi debent admitti, de quorum prioritate & acquisito jure dubitatur, & sic patet ratio differentiæ.

* Sortium usus an licitus sit.

13. Tertio opponitur à quibusdam* sortem execrandam, & illicitam esse, & a probis viris alienam. Et ut plenius intelligatur hæc materia, atque in præparationem plurium circa sortem quæstionum, quas infrà in locis opportunis tractabo: paulò altiùs attingam, quàm legum aut canonum interpretes hactenus soliti sint, qui ex ignorantia theologiæ, cæterarumque bonarum artium incuria, sæpe in errore deprehenduntur.

*Sortis vocabulum ambiguū.

Et præmitto ad intellectum verbi, & præcavendam fallaciam æquivocationis, & analogiæ, quod * sors quatuor modis accipitur secundùm gloss. *in proœm. Clement. in versic. sortis.* Et Henr. Bohic. in *cap.* 1. *in* 2. *quæst. de sortileg.* Et pleniùs cæteris declarando reperio in jure accipi quinque modis.

* Prima sortis acceptio.

Primò, pro particulari & fortuito casu vel eventu ejus quod fit ab homine ad discernendum per eventum fortunæ, quid cui sit adhibendum vel assignandum. Et hæc est propria, & magis communis significatio. Et ita accipimus hic in quæstione nostra, & sic capitur in *d. l. fin. cap. communia. de legat. & aliis allegatis supra eodem num.* 7. *& in d. cap. sors.* 26. *quæst.* 2. Et hanc vocant theologi scholastici * sortem divisoriam: dicunt* enim (ut obiter istud declarem) triplicem esse sortem, videlicet prima divisoria, cùm inquiritur quid cui sit adhibendum, sive agatur de patrimonio, sive de honore, sive alia re. Et de hac loquimur in hac prima acceptione. Secunda consultoria, cum inquiritur quid sit agendum vel fugiendum, tanquam bonum tutum, utile, vel contra, sub ratione consilii.

*Sors divisoria, consultoria, divinatoria.

* Sors triplex apud theologos.

14. Tertia divinatoria, cum inquiritur cognitio futurorum, vel alicujus futuri sub ratione simplicis scientiæ vel prudentiæ, & idem si alicujus occulti de præsenti vel præterito. Et harum sortium eventus expectari vel inquiri potest à triplici causa, scilicet cœlo, fortuna, vel spiritu. Cùm autem expectatur à cælo, sive ab astris, vel à spiritu dirigente, nihil ad præsens institutum, & nimis etiam prolixum foret, quare remitto ad S. Thom. in 2. 2. *quæst.* 95. *art.* 6. & ejus compilatores, Alberic. in *dictiona. ver. sortilegium. sum. Silvestri. in ver. superstitio. quæst.* 9. Cùm autem expectatur à simplici æqualis fortunæ casu, tunc aut agitur de sorte consultoria, vel divinatoria, & palam est tali modo quærere consilium in dubiis agibilium, vel cognitionem occultorum, vanum & superstitiosum esse, & sortilegio accedere, nec ultrà de hoc loquor, quia nec ad rem nostram pertinet. Aut agitur de sorte divisoria, & de illa loquimur in quæstione nostra & in hac prima acceptione, & dicemus explicatis acceptionibus termini.

* Sors pro fortuna.

Secundo modo accipitur generaliter pro * fortuna, conditione vel statu cujusque, bono vel malo, prospero vel adverso: & ita capitur in *d. proœm. Clement. ver. & licet. & in l. fin. ibi, quos sors damnaverit humilior. C. de spectacul. lib.* 11. *& in Authent. quibus modis natu. effec. sui. §. generaliter. ibi tanquam sortem metuentem paternam.* In Græco enim Novellarum Justiniani Codice in titulo, περὶ τῶν νόθων, id est, de spuriis sive naturalibus: qui est titulus, qui in nostris authenticis inscribitur *quib. mod. natu. effic. sui. in* §. allegato ita scriptum est, ἴσως καὶ τύχην δεδιότα πατρῴαν, id est forte paternam etiam reveritum fortunam. ut eleganter *& ad verbum vertit Greg. Haloander.*

* Sors pro sortilegio & divinatione.

15. Tertiò pro sortilegio, * aut divinatione, quod est damnatum, illicitum, & prohibitum, sive fiat pro præterito, sive pro futuro agnoscendo, cum tacito vel expresso dæmonis pacto. 26. *quæst.* 2. *cap. hi qui. cap. illud. cap. qui sine salvatore.* 2. *quæst.* 3. 4. 5. *&* 7. *per tot. cap.* 1. *&* 2. *de sortileg. l. nullus. l. nemo. C. de malefic. & mathema.* Et hujusmodi sortilegia tanto sunt execrabiliora, & periculosiora, quanto sanctius, & religiosius observari videntur, & quanto plura miscentur bona de se sancta & honesta, ut jejunium, castitas, oratio dominica, evangelii lectio, vel dilatio, ut inquit Joan. Gerson. *in trilog. astrolog. theologi. proposit.* 21. dicens post beatum Augustinum, hujusmodi sortilegia & observationes superstitiosas, tanto magis suspectas & fugiendas esse, quanto sæpius videntur suum sortiri effectum. Hæc autem expedit nescire potius quàm scire. *l. pen. C. de malefic. & mathemat.*

* Sors pro pecunia principali respectu usurarum.

Quartò pro* capitali, sive pro pecunia prima & summa principali quæ mutuatur, vel in societatem aut aliam conventionem deducitur, *ut cap.* 1. 2. *cap. conquestus. de usur. l. acceptam, & per tot. C. eodem.*

* Sors pro hæreditatis portione.

Quintò pro parte seu portione* hæreditatis vel patrimonii. *c. cleros.* 21. *d. c. cum secundum Apost. de preb.* unde sortes vocabantur, partes terræ Palestinæ, tribubus filiorum Israel distributæ, & tribus Levi jussa est non habere sortem inter fratres suos; eo quod ipse dominus ejus sors & hæreditas esset, & quod Levitę cæterarum tribuum decimis & oblationibus sustentari & contentari debebant, ut textualiter habetur *Numer.* 18. *& Deuter.* 18. Unde consortes dicuntur qui fundum, hæreditatem vel aliam rem communem habent. *l.* 1. *&* 2. *C. de consort. ejusdem lit.*

*Sors pro fato.

16. Extra materiam juris capitur aliquando, & sexto pro* fato seu fatali necessitate secundum Papiam, quem refert Luc. de Pen. in *l. a. col.* 2. C. *quando & quibus quarta pars lib.* 10. Et sic fidem adhibere sorti vel fato, peccatum est & erroneum in fide. 26. *quæst.* 7. *non observatis, &c. seq.* Et erat error gentilium, & quorumdam philosophorum ethnicorum, qui putabant cuncta etiam particularia subdi & fieri fato, quod reducebant ad vim positionis siderum & constellationum, secundum quam asseverabant omnia necessariò evenire in his inferioribus, quod est alienum à fide catholica, & acerrimè confutatur per beatum Augustinum in *lib.* 3. *de civit. Dei. & latissimè S. Thom. in lib.* 3. *contra Gentil.* quia hoc modo accipiendo * fatum nihil est in veritate, sed est quadruplex error.

* Fatum ethnicè acceptum quadruplicem implicas errorē.

17. Primus in attribuendo corporales effectus istorum inferiorum corporibus cœlestibus, ex necessitate & incommutabili eventu. Licet enim cæli & astrorum influxus operentur in corpora inferiora dispositivè & inclinativè, ita ut S. Thom. concedat in *d. lib. cap.* 92. quod ex dispositione relicta in corpore ex fœlici radiatione syderum in genitura, aliquis dicatur nedum benè aut malè fortunatus, sed etiam benè aut malè natus, tamen negat & clarissimè refellit in *c.* 86. *dicti libr.* ullam induci necessitatem, quia nedum illi syderum influxus non operantur necessariò, sed sæpe partim frustrantur effectu suo, partim aliud etiam quandoque contrarium operantur casualiter, propter concursum & impedimenta concurrentium causarum inferiorum, *ut probat S. Thom. in cap.* 86. *dicti lib.*

18. Secundus, in subjiciendo illis etiam actus voluntatis & electionis hominis in quam nihil possunt imprimere etiam substantiæ ipsæ separatæ, ut sunt Angeli.

* Solus Deus in mentem & voluntatē hominis poteſt.

geli. Sed * ſolus Deus poteſt movere voluntatem noſtram, quod intelligitur per modum agentis & imperantis etiam ſine nobis, quamvis illam non moveat abſque electione noſtra, ſed per modum ſuadentis: benè poteſt moveri ſive allici ab Angelis per modum intellectionis, & indirectè à corporibus cœleſtibus inclinari ad aliquid per modum motus & paſſionis, quam cauſant influendo, & fœliciter vel ſecus alterando in corporibus noſtris, organis & potentiis nedum naturalibus & vegetativis, ſed etiam ſenſitivis, ut ſunt imaginatio, vis memorativa, & cogitativa, quæ conſiſtunt in vi & organo corporeo, & ſine quibus intellectus noſter, licet non ſit virtus corporea, non poteſt operari. *S. Thom. cap.* 84. *d. lib.* 3.

* Liberum arbitrium.

19. Tertius conſequenter in abrogando liberum noſtrum arbitrium quod eſt * liberum ad bonum & malum: ad bonum tamen auxilio gratiæ Dei, ut plenè & catholicè per S. Aug. in lib. *de ſpirit. & littera.* & in *epiſtola adverſus Pelagianos.* & in *lib. de gratia & libero arbitrio patet. Eccl.* 15. Deus ab initio conſtituit hominem, & reliquit illum in manu conſilii ſui, *& ibi gloſſ.* 1. id eſt in libertate arbitrii. Et ne extra metas inſtituti nimis extendar, remitto ad Magiſtrum ſentent. *lib.* 2. *diſt.* 24. 25. *&* 26. *ad. S. Thom.* 1. *part. d.* 83. *art.* 1. 2. *&* 3. & ad piam & eruditam diatribam magni Eraſmi adverſus Lutherum.

* providētia Dei.

20. Quartus, in derogando ſummæ poteſtati & univerſali * providentiæ Dei, quæ *Sap.* 8. attingit à fine uſque ad finem fortiter, id eſt primis creaturis, uſque ad infimas earum, & omnia & ſingularia contingentia, etiam electiones & voluntates hominum immediatè complectitur, & * ejus nihil eſt fortuitum, nihil caſuale, nihil neceſſarium, vel fatale. S. Thom. *d. lib.* 3. *c.* 75. 85. *&* 95. Joan. Gerſo. *part.* 3. *de conſo. Theo. lib.* 2. *pro.* 4. Hinc D. Auguſtin. 3. *de Trin.* dicit, nihil fit, nec viſibile, nec intelligibile in mundo, quod non de aula ſummi imperatoris (ſcilicet Dei) aut jubeatur, aut permittatur ſecundum ineffabilem juſtitiam pœnarum & præmiorum, gratiarum, & meritorum. Idem 9. *de civit. Dei.* dicit: providentia Dei ſummi, & non fortuita temeritate regitur mundus: *&* 10. *de civit. Dei* refert Platonem dixiſſe, omnia etiam terrena pertingit Dei providentia.

* Dei reſpectu nihil fortuitum vel caſuale, nihil neceſſarium.

* Præſcientia Dei nō excludit libertatem arbitrii nec cōtingentiam rerum.

21. * Nec tamen certitudo & infallibilitas ejus præſcientiæ & providentiæ excludit libertatem ab arbitrio hominis, nec contingentiam à rebus. Quæcunque enim liberè à nobis fiunt vel contingenter accidunt, Deus ab æterno prævidit & præordinavit, ſic liberè vel contingenter fieri: ita S. Thom. contra Gentil. *lib.* 1. *c.* 86. *& lib.* 3. *c.* 73. & 94. Joan. Picus ſui ſæculi lux, *lib.* 4. *c.* 4. *contra Aſtrologos* & de iſta æternæ præcognitionis, & præordinationis Dei liberique noſtri arbitrii concordia, lege ſi vacat locum uberrimum apud antiquum & celeberrimum Eccleſiæ doctorem Euſebium Cæſarienſem *de præpar. Evangel. lib.* 6. *c.* 5. Itaque ſors vel fatum in hac 6. acceptione nihil eſt. Sed accipiendo prout ſummus ille ὁ ὀρθόδοξος φιλόσοφος, Severinus Boëtius, *de conſolat. Philoſ. lib.* 4. *proſa.* 6. quod fatum ſit inhærens rebus mobilibus diſpoſitio, per quam providentia ſuis quæque nectit ordinibus, nullus eſt error, ſed veritas amplectenda; quum nihil aliud ſignificet quàm ordinem cauſarum à Deo proviſum & ordinatum. Sed quia cum infidelibus, nec nomina debemus habere communia, ne ex conſortio nominum poſſit ſumi erroris occaſio, nomen fati non eſt à fidelibus uſurpandum, ne videamur illis aſſentiri, qui malè de fato ſenſerunt, omnia neceſſitati ſubjicientes; unde propter hanc æquivocationis fallaciam & periculum ait Auguſtinus *in* 5. *de civit. Dei*: Si quis virtutem vel poteſtatem Dei nomine fati appellat, ſententiam teneat, linguam corrigat. Hæc S. Thom. *d. libro* 3. *c.* 93. *& in part.* 1. *qu.* 116. per totum; Bonaventura *lib.* 2. *ſentent. diſtinct.* 14. *qu. fin.*

* Sors pro gratia electionis ſeu prædeſtinationis.

22. Aliter & * ſeptimo ſors accipitur metaphoricè pro gratia Dei, qua ſalvamur, ut *in Pſal.* 30. *circa medium*, *ibi*, *in manibus tuis ſortes meæ.* (Adverte tamen quia non ignoro nuper Joann. Campenſem Hebraicæ linguæ peritiſſimum *in ſuo Pſalmorum Enchiridio*, loco dictorum verborum vertiſſe, in manu tua fata mea ſunt, quæ eſt catholica fati relatio per prædicta, cæterum de litera non eſt præſentis ſpeculationis) quem locum enarrans Auguſtin. in *ſerm.* 2. *col. fin.* ait non in manibus hominum, ſed in manibus tuis, & ſtatim quærit, quæ ſunt iſtæ ſortes? Et reſpondet, ſortes, dixit, quantum exiſtimo, gratiam, qua ſalvati ſumus; quare ſortis nomine appellat gratiam Dei; quia in ſorte non eſt electio, ſed voluntas Dei. Nam ubi dicitur, iſte facit, ille non facit, merita conſiderantur. Quando autem Deus nulla merita noſtra invenit, ſorte voluntatis ſuæ nos ſalvos facit; quia voluit, non quia digni fuimus, hæc eſt ſors, &c. Et ibidem exponens Auguſtin. illud Petri in Simonem Magum *Actor.* 8. quia exiſtimaſti donum Dei pecuniâ comparari, non eſt tibi ſors, neque pars in fide hac, id eſt, non pertines ad iſtam gratiam, quam gratis omnes accepimus, qui pecunia te putas poſſe emere quod gratis datur: ex eo autem quod gratis datur, ſors vocatur. Hæc beatus Auguſt. Eccleſiæ illuſtrator, & clarè oſtendit Apoſtolus *ad Epheſ. cap.* 1. dicens: in qua etiam & nos ſorte vocati ſumus, prædeſtinati ſecundum propoſitum ejus, qui operatur omnia ſecundum propoſitum voluntatis ſuæ. Hæc habui de ſortis acceptionibus ſemel diſſerere; in quibus ſi ſuſcepti inſtituti metas quodamtenus exceſſero, nihil tamen oſtentationis, aut multiloquii cauſa ſcripſi, ſed per occaſionem impulſus quàm brevius potui ſelectiora quædam ex multis complexus ſum.

* Sortium uſus an prohibitus.

23. Ut tamen ad oppoſitionem tertiam revertamus, * ſors de ſe ſit mala aut prohibita; ex prædictis patet non ſupereſſe quæſtionem, niſi in prima acceptione, videlicet in diviſoria, in qua ſimplex fortunæ caſus ad aliquid eligendum accipitur. In qua breviter dicendum quod de ſe nihil habet mali, nec illicitum eſt ea uti, ut declarat Auguſt. in *d. Pſal.* 30. *& tranſumptive in c. ſors* 26. *qu.* 2. & ita tenent Theologi; nec eſt vanum ſed prudens conſilium ſorte determinare dubitationem quæ alias commode dirimi nequit: ut de facto conſuluit Auguſt. in Epiſtola ad Honoratum, cum dubitaretur inter Sacerdotes tempore perſecutionis, qui deberent fugere, qui verò reſidere, ut refert *gloſſ.* 26. *quæſt.* 2. *in ſumma.* an autem ſi non ſit de ſe mala, ſaltem ſit prohibita, Bald. in *l.* 2. *C. quand. & quibus quarta pars*, *lib.* 10. tenet generaliter & regulariter quòd ſic; niſi in caſibus à jure expreſſis, & ſeq. Jaſo. in *l. fi. col.* 1. *C. communia de leg.* ſed hoc nullo jure probatur. Et meritò reprobatur per Alexand. in *l. hujuſmodi* §. *fin. ff. de legat.* 1. Et eſt communis & vera opinio * licere uti ſorte, etiam de jure canonico, niſi in caſibus à jure prohibitis, ut tenet Joan. Faber *d. l. fi. in princip. gloſſ. & doctores in d. c. fin. de ſortil.* ubi prohibetur in * electionibus eccleſiaſticis. Ratio, tum ne aſſumatur indignus, tum ne inde oriatur & ſerpat ſuperſtitio apud imperitos, quaſi ille ſupra quem ceciderit ſors, ſit electus & approbatus à Deo ſicut Mathias: cujus oppoſitum poteſt contingere, nec privilegium primorum Apoſtolorum quos conſtat Spiritus ſancti gratiâ afflatos & inſpiratos fuiſſe, pro communi lege ab aliis uſurpandum eſt *c. non ſtatim. c. non exemplo.* 26. *quæſt.* 2. Nec obſtat quòd ſcribitur Proverb. 17. Sortes mittuntur in ſinu, ſed à Domino temperantur: quia hoc verum eſt reſpectu ineffabilis providentiæ Dei, penes quam nihil

* Sors regulariter permiſſa.
* In eccleſiaſticis prohibita.

est fortuitum, ut diximus, sed ex hoc non innotescit nobis quæ sit voluntas Dei, vel veritas ejus quod inquiritur, & tali modo eam inquirere sine speciali revelatione esset tentare Deum, & illicitum; nec exempla veteris Testamenti in quibus occulta veritas sorte fuit deprehensa, ut Josue 7. 1. *Regum* 14. & Jonæ 1. trahenda sunt in consequentiam, ut in simili ait Joan. de Imol. in *l. stipulatio hoc modo concepta ff. de verb. obligat.* Tum quia * quæ intellectu & rationis delectu fieri oportet, non debent casui & fortunæ subjici, ut per Bald. *in const. Digestorum §. itaque ad finem.* Et quod in beneficialibus & ecclesiasticis non sit locus sorti, tenet Cardi. Zabarella in *c. licet causam col. fin. de proba.* Sed extra ea, & cessantibus prædictis inconvenientibus, & ubi relicta omnia sunt æqualia rationabiliter sorte discerni potest.

* Sors cessare debet, ubi delectus est.

24. Imò etiam subortum* schisma inter contendentes de Papatu, data paritate probationum sorte dirimi posset, ut tenet Cardi. Zab. in *cap. licet ex quadam de elect. & in consil.* 150. *quæsitum sæpe. in fin.* quem seq. Petr. de Monte. in monarchia in 6. & ultimo modo tollendi schismatis: & Felin. in *c. capitulum S. Crucis in fin. de rescript.* quod ego intelligo de consensu universalis Ecclesiæ, seu concilii generalis, vel dominorum cardinalium, Ecclesiam quantum ad hoc repræsentantium, cujus principaliter interest, per ea quæ tradunt Alb. Joan. Fab. Bar. Bal. Sal. Phil. Cors. Jas. in *d. l. fin. in princ. C. communia de legat. & omnes scribentes in d. l. hujusmodi in fin. ff. de leg.* 1. & in *§. licet causam de probat.* * Tunc locum esse judicio sortis inter aliquos, quando contendunt in eorum præjudicium tantum. Secus si agatur de præjudicio tertii; unde ex eo quod dixi locum esse sorti inter privatos, & in patrimonio privatorum, non debet continuò idem intelligi si ageretur de regno inter duos ejusdem ætatis & paritatis filios regis, quum enim magis versetur interesse subditorum ac regni & reipublicæ, rationabile est non fore locum sorti, nisi saltem de consilio & assensu procerum & statuum regni, ut sentit Bald. in *l. ex hoc jure. quæst. 5. ff. de justit. & jure.* & alibi sæpe, non tamen quæstiones regnorum (altius ingenium & profundius examen requirentes) tam brevi & incidenti verbo decido. An autem judicio sortis læsus provocare, aut alio remedio sibi consulere possit, *dicam infra* §. 147. Non me fugiebat interea, sortem ultra prædicta alio etiam modo vulgò accipi: videlicet pro ludo talorum vel alearum. Sed hanc acceptionem, quòd à propria & genuina significatione; & à doctorum usu sit aliena, contempsi: nec enim imperitorum usus consuetudinem sermonis facit, teste Fabio. *Instit. orato. lib.* 1. *c.* 2. Tum ludus ille tametsi vilis, sub sorte divisoria, & in prima acceptione satis continetur, non enim de se malus est, nec illicitus, sed propter vanitatem ineptam luxumque nimium abutentium justè prohibitus est in *l. fin. C. de impen. & sumptib. funerum*, & sicubi infra locus inciderit, conclusiones resolutivas illius materiæ trademus.

* Sorte schisma dirimi potest.

* Sorti nō est locus quando agitur de præjudicio tertii.

25. Secundo quæro, Quid si * primogenitus sit mente captus vel furiosus? Et videtur quod non habeat istud jus primogenituræ, quum non consistat nisi in feudis in quibus non succedit penitus inhabilis, *c. unico, an mutus vel alias imperfect. in usib. feud.* Contrarium est dicendum, quia feuda regulantur apud nos sicut patrimonialia. Sed in successione patrimonialium, furiosus etiam à nativitate, aut aliter imperfectus, non est in aliquo deterioris conditionis, sed habet etiam jura suitatis. textus in *l. 1. & per to. de bono. possess. furioso, infanti ff. in §. sui. Instit. de hæred. quæ ab intest. defer. l. fi. §. tali C. de curato. furio.* Ergo sicut succedit in hæreditate etiam respectu feudalium, ita succedet in isto jure primogenituræ quod jure hæreditario defertur, & est persona habilis, sive jus primogenituræ consistat in feudalibus tantum, ut in nostra consuetudine, sive etiam in aliis patrimonialibus. Et hæc est veritas, quicquid scripserit Socinus *in cons.* 47. *Facti narratione col.* 1. *lib.* 3. ubi tenuit quòd demens seu mente captus, licet aliter non furiosus, non succedat in jure majoritatis seu primogenituræ, nedum in feudalibus aut aliis habentibus dignitatem annexam, sed nec in cæteris bonis patrimonialibus seu allaudialibus: quod ultimum etiam in terminis juris communis est falsum, & contra opinionem Inno. Gemi. Phil. in *c. grandi. de supplend. negli. prælat.* & omnium doctorum ubique. Quare hanc opinionem Socini meritò reprehendit Joan. Citi. in *d. tract. primogen. lib.* 3. *quæst.* 6. *ubi etiam in lib.* 1. *quæst.* 5. transeundo cum communi doctorum opinione sentit aliud esse in regno vel principatu, in quo vult procedere opinionem Baldi in *d. c. unico. an mut. vel alias imperfect.* quod si vitium sit natale, hoc est nativum, & perpetuum, secundogenitus sit rex vel princeps, & sic habeat jus primogenituræ: Si verò ex postfacto accidentaliter supervenerit, postquam jus primogenituræ in persona sua fuit radicatum, nihilominus succedat etiam in regno, sed detur curator juxta *cap. grandi. de supplem. negli. prælat. in* 6. Idem Bald. in *c.* 1. *in fi. princ. de success. feud. in usib. feud.* & in *Auth. hoc amplius col.* 2. *C. de fideicommiss.* Alvaro in *§. mutus. ad fi. versic. quid si statutum. in tit. Episc. vel Abb. in usib. feud.* Matt. Laud. in *tract. primogem. char. ult. versic. Rursus quærendum.* Jacob. *in invest. feud. versic.* 1. *col.* 3. *versic. sed quid si.*

* Primogenitus utrū esse desinat quis ob furorem & mentis alienationē.

26. Fortius tenet & se consuluisse dicit Zasius *in tract. feud.* 8. consuetudinem, quod primogenitus solus in dignitatibus succedat, debere intelligi si sit aptus: alioquin non præcisè secundogenitum, sed aptiorem, & saluti Reipublicæ & quieti subditorum utiliorem præferendum, & posse deligi à patre. Et istud consilium quod in se optimum & sanctum posset planè forsan procedere, in dignitatibus Germaniæ, dependentibus ab Imperio, quod non est hæreditarium nec successivum sed electivum, * Sed in supremo regno Franciæ firmat dom. Jo. Igne. *in disput. an Rex Franc. recognosc. Imperat. coll.* 3. 8. quod etiam à nativitate demens succedat, & quòd propter hoc, regnum & jus primogenituræ non auferantur ab eo: sed detur curator: quia licet regnum Franciæ non sit hæreditarium, patrimoniale, vel feudale: est tamen successivum, nec jure hæreditario, sed jure sanguinis & agnationis masculinæ defertur, & debetur proximiori sanguinis masculi in infinitum, licet non sit hæres sicut jura competentia agnatis in *l. vel quæ. ff. de religio. & sumpti. fu. l. Jus sepulchri. C. eo. l. pro hærede, §. si quid tamen. ff. de acqui. vel amitt. hæredit. l. si operarum ff. de oper. libert.* Et mero jure verius videtur & etiam utilius: quo lex regni, qua stat triumphans corona Franciæ, nec hujus tantæ causæ prætextu alterabilis, immota perpetuò inviolabilisque vigeat & prosperetur. Si qua tamen necessitas reipublicæ urgeret, non puto illo furioso superstite jus ipsum, titulum vel regnum, etiam ad secundogenitum (nedum ad extraneum) deferendum: nisi de consensu & authoritate procerum, & statuum totum regnum repræsentantium, *ut in c. alius.* 15. *qu.* 6. Sed bene administratio nomine officii vel regentis, ad proximiorem ad hoc idoneum defertur, nec quantum ad hoc regulariter nisi propter emergens dubium, aut discordiam requiritur advocatio statuum regni. Si quæris de his latiùs audire, remitto ad Joan. de Ter. Rub. con. Rebel. Franc. *tract.* 2. *art.* 1.

* Quo jure Imperium, & quo jure regnū Frāciæ deferantur.

27. Tertio quæro, quid si non sit furiosus, sed taliter * inhabilis quod non potest venire ad successionem? Et proculdubio secundogenitus sive

* Primogenito inhabili se-

cundogenitus fit primogenitus.

* Inhabilis habetur pro mortuo, nec facit numerum.

immediatè sequens filius, obtinebit solidum & verum jus primogenituræ, quia consuetudo loquens de primogenito, intelligitur de habili ad succedendum. Et sic * inhabilis non facit numerum, sed habetur pro mortuo vel nullo, textus in *l.* 1. §. *fi.* & ibi Bart. *ff. de bo. poss. contra tab.* Bald. *in consi.* 2. *viso statuto. lib.* 2. secundum veterem impressionem, & secundum novam est *consi.* 3. *lib.* 4. ubi decidit quòd statutum civitatis Cortonæ, quòd mulier à patre vel matre dotata neutri succedat superstite fratre, intelligitur de fratre successibili; unde frater consanguineus tantum, non excludet sororem dotatam à successione matris ipsius sororis. Sive igitur prior natu sit inhabilis, propter delictum, sive ingratitudinem, sive religionis professionem, sive alias quovis modo, dummodo ipso jure sit incapax: fit locus posteriori natu, qui obtinebit verum & solidum jus primogenituræ, puta si prior natu ante mortem patris, passus sit mediam vel maximam capitis diminutionem, vel si ex vera & justa causa exhæredatus sit, ut dicemus *infrà eod. gloss.* 3. 4. *&* 5. *num.* 12. Si autem non esset inhabilis ipso jure, sed indignus & per sententiam privandus, non fieret locus posteriori natu: sicut nec cæteris liberis accresceret portio prius nati, quæ non deficit ipso jure, sed ab eo aufertur, & in fiscum tota devolvitur, ut plenè dicemus infra, §. 122. & §. 127.

* primogenito abstinẽte à successione, an primogenitura soli secundogenito proximo accrescit, an verò cæteris aliis omnibus.

28. Quarto quæro, primogenitus est habilis, tamen non venit ad successionem, ideo quia vult * abstinere, & de facto abstinet à successione patris vel matris: utrùm jus primogenituræ transeat ad filium secundo genitum immediatè venientem & succedentem? Et videtur quòd sic: & quòd verum solidumque jus primogenituræ obtineat pluribus rationibus. Primò, quia si antiquior abstinet, clarum est quòd nullomodo habet istud jus primogenituræ: quoniam non potest competere nisi hæredi & jure hæreditario. Igitur ille abstinens nullomodo potest dici, nec censeri primogenitus; si enim re & effectu careat, carere debet & nomine. *l. à nullo. C. de feriis gloss.* 1. *in c. admonere* 33. *quæst.* 2. Secundò filius immediatè sequens & succedens patri vel matri, nullum habet ante se in ista successione, ergo est antiquior & primus filius genitus & succedens: & sic quantum ad hanc successionem verificatur in eo nomen & qualitas primogeniti expressa per hanc consuetudinem: & per consequens habet verum & solidum jus primogenituræ, & secundum verba, & secundum mentem hujus consuetudinis, quæ defert istam prærogativam soli antiquiori natu filiorum masculorum venientium cum effectu; ut patet in *textu hujus* §. *& sequentium*, sed iste est antiquior natu filiorum & succedentium, igitur, &c. In contrarium videtur quòd primo abstinente non transeat ad secundogenitum vel alium filiorum jus primogenituræ, sed quod hoc casu omnes cæteri filii & filiæ succedant æqualiter omni primogenitura cessante, per text. infrà §. 127. ubi dicitur quòd uno ex filiis abstinente, jus quod ad alium pertineret si non abstineret, accrescit cæteris succedentibus. Et ille text. simpliciter & generaliter loquitur, & sic simpliciter & generaliter debet accipi. Igitur quodcunque jus alias competiturum cuicunque abstinenti: simpliciter & indistinctè accrescit cæteris succedentibus. Igitur necessariò fatendum est quòd omne jus & omnis portio deficiens, non accrescit uni, sive secundogenito, sive alii, sed pariter omnibus succedentibus, omnes enim ad portionem deficientem debent admitti per illum text. igitur secundogenitus non subrogabitur nec succedet solus in jure primogenituræ & portione primogeniti abstinentis, sed omnes simul confusa primogenitura succedent. Et videtur ille text. sufficiens & inevitabilis ad decisionem hujus quæstionis.

29. Sed rectè & subtiliter perpendendo text. *d.* §. 127. nullo modo obstat, & illi facillimè potest responderi, quod illa verba, *Accroist aux autres*, id est accrescit cæteris, intelliguntur civiliter, & secundum regulas juris communis, id est accrescit ipsi hæreditati, & massæ successionis, ad quam remoto abstinente de medio, soli vocantur cæteri qui successionem agnoscunt, ut succedant secundum qualitatem & conditionem suam, & secundum naturam successionis devolutæ, perinde ac si ille abstinens nunquam fuisset in numero, vel rerum natura, prout etiam abstinens habetur pro mortuo quantum ad illam successionem, ut notant scribentes in *l.* 1. §. *fi. ff. de bonor. possess. contra tab.* Ita quod portio * abstinentis accrescit cæteris, non aliquo jure transfuso vel transmisso ab abstinente, sed tanquam jure derelicto à defuncto jacente & reperto in sua successione, & sic in jure & portione deficiente, ipsi soli defuncto immediatè succeditur; & non ipsi abstinenti. Igitur liquet quod ista portio deficiens accrescens cæteris, non intelligitur illis accrescere, nisi illo & eodem modo quo succederent defuncto, si abstinens non esset in rerum natura: ad quod facit textus in *l. cum ex filio.* §. *fi. ff. de vulg. & pup. sub.* sed si ille abstinens non fuisset tunc in rerum natura, isti cæteri succederent sub forma hujus §. videlicet jure primogenituræ spectante ad filium majorem natu inter eos, quæ est forma succedendi ab intestato secundum quam generalitas *d.* §. 127. debet intelligi ut etiam diximus *eodem suprà* §. 9. *in gloss.* 4. *num.* 2. & facit famigerata illa theorica Petr. de Ancha. in *l. tres fratres ff. de pact. quam plane explicabimus. inf.* §. 137. Rursus pro isto secundogenito facit quod primus nullum præstat obstaculum in hac successione, ut est notum, & sic secundus habetur pro primo, imo est verè primus, ex quo nullum habet ante se. Nec obstat quod primus est naturaliter primogenitus, quia ex quo non agnoscit successionem, & per consequens nec jus primogenituræ agnoscit, sed abstinet: nedum nomen primogeniti non est in consideratione, sed relinquit locum vacuum sequenti per textum in *simili in l.* 2. §. *sed si non sint. ff. ad Tertull.* ubi dicitur quod nudum nomen sui hæredis non tenet locum, nec impedit quin mater succedat, quamvis suo hærede abstinente, remaneant aliquæ reliquiæ suitatis, ut notant doctores in *l. si filius, ff. de liberis & posthum.* Et hanc partem tenet Guill. Benedict. in *repet. ca.* Raynutius in *ver. in testam. relinq.* 1. *num.* 156. Et videtur tenuisse Marti. Laud. in *tract. primogenitur. char.* 3. *versic. quæro an primogenitus.* ubi advocat. Bald. in §. *præterea. quib. mod. feud. amitta.* ubi Bald. loquitur in longè diversis terminis.

* Quo jure portio abstinentis accrescit.

Solutio.

30. Quibus non obstantibus veritatem puto, in hoc themate reliquos filios, & filias, æqualiter sine aliqua prærogativa primogenituræ succedere: quia quum extet primogenitus habilis, nullus reliquorum potest dici nec censeri primogenitus. Nec obstat quod abstinendo ab hæreditate habetur pro mortuo quantum ad jus primogenituræ: quia verum est quantum ad effectum consistentem in jure hæreditario, non autem quantum ad alios effectus, puta quoad honores, insignia integra familiæ, & alia quæ citra jus & nomen hæredis haberi possunt. Et sic * remanet verè re & nomine primogenitus: quamvis omittendo hæreditatem omittat lucrum in hæreditate duntaxat consistens, si enim esset concessum feudum vel emphyteusis alicui ex liberis, ita ut primogenitus totum obtineret, devolveretur ad primogenitum, tametsi paternam hæreditatem repudiantem. Cum igitur nulli cæterorum competat vera appellatio primogeniti, cessat inter eos jus primogenituræ, non ex eo quod nihil accreverit singulis, vel singulis non uni soli accreverit: sed ex eo quod nullus eorum est primogenitus

* primogenitus remanet licet abstineat ab hæreditate.

defuncti, nec ſufficit ſecundogenitum eſſe primogenitum reſpectivè ad ſequentes ſe: quia hujuſmodi relatio debet fieri ad parentem de cujus ſucceſſione agitur inſpecto tempore mortis, ut patet per hunc *text.* & diximus in *princ. hujus* §. Ad hæc faciunt quæ dicemus *infrà eod. gloſſ.* 3. *qu.* 5. *num:* 26. fortaſſe multis abſurda videbitur hæc mea nova opinio. Quare in mentem vonit eam confirmare per locum ab *. abſurdo, quod ferè ſemper neceſſe erit incurrere, ſi priori opinioni locus ſit. Non enim ſolet accidere primogenitum aliàs habilem, abſtinere ab hæreditate parentis ſaltem opulenta: niſi cum amplâm habuerit donationem ab eodem parente: quæ longè excedet, ſaltem adæquabit portionem omnem, una cum jure primogenituræ, quam laturus erat ſuccedendo & conferendo. Et ſic tum demum abſtinebit, cum integrum jus primogenituræ, & ultra, vel æquipollens, jam conſecutus eſt. Et nihilominus ſecundogenitus adhuc integrum aliud jus primogenituræ perciperet in reſiduo: & ſic in effectu jus præcipui & primogenituræ, bis evelleretur in eadem ſucceſſione, contra mentem & intentionem hujus conſuetudinis, & in exinanitionem reliquorum liberorum, quod eſt abſurdum & iniquum: & latius refelli poſſet hæc iniquitas, præſertim ex his quæ ſcripſi in pulchra *quæſtione infrà* §. 124. ſuper donatione magna avi, alteri ex nepotibus præmortui filii, non veniente ad ſucceſſionem: contendente tamen altero nepote ſolidam & integram portionem, in locum præmortui patris, quem in ſolidum vult repræſentare. Sed quia iſtud argumentum, licet militet ut plurimum, non tamen generaliter, prout generalis eſt noſtra concluſio, ſiſtendum eſt in ratione quam dixi.

* Argumentum ab abſurdo neceſſarium.

31. Quinto juxta hæc quæro, Quid ſi eodem themate retento, ille primogenitus medio tempore moriatur abſque liberis, id eſt poſt obitum patris, & antequam reliqui filii hæreditatem patris adierint? Et videtur ſaltem hoc caſu locum eſſe priori ſententiæ; quia deficit ratio fundamentalis deciſionis noſtræ: quæ eſt quòd ipſe ſecundogenitus habet alium ante ſe, qui eſt verus & naturalis primogenitus, & qui per abſtentionem paternæ hæreditatis non deſinit eſſe filius primogenitus, nec in ſe, nec quoad omnia alia jura & honores primogenituræ: Modò mortuo illo primogenito ceſſat hæc ratio, quia jam iſte quondam ſecundus eſt primus: & nullum habet ante ſe, in quo reſideat aliquod ſive jus, ſive nomen, ſive veſtigium primogenituræ: & ad eum recidit & inſigniorum plenorum honos, dignitas, & antiquitas domus & familiæ. Igitur ſine rivali & controverſia eſt verus primogenitus per rationes ſuprà pro hac parte adductas. Quibus non obſtantibus adhuc idem puto quod in præcedenti quæſtione, quantum ad bona dictæ ſucceſſionis paternæ ut debeant dividi æqualiter, ſine aliqua prærogativa primogenituræ. Aut enim dictus primogenitus antequam moreretur expreſsè abſtinuit ab hæreditate patris, & illi renunciavit aut deceſſit ante abſtentionem & aditionem. Primo caſu ut eſt in themate, & tunc ex tunc omnis portio quam habiturus erat in hæreditate defecit, & accrevit æqualiter cæteris, quibus extunc fuit acquiſitum jus incommutabile in viriles, & æqualiter ſuccedendi, quod non poteſt in aliquo mutari vel alterari, per ſupervenientem mortem abſtinentis vel renunciantis. Tum non ſufficeret aliquem factum eſſe primogenitum poſt obitum patris etiam ſtatim, ſed neceſſario requiritur quòd illa qualitas inſit tempore mortis patris, & delatæ ſucceſſionis.

* Qualitas primogenituræ debet ineſſe tempore obitus parentis.

32. Tempus * enim obitus & delatæ ſucceſſionis ſemper præcisè attenditur quantum ad jus & modum ſuccedendi, per jura vulgata, & etiam ad tempus obitus referuntur verba hujus conſuetudinis, ut patet *in* §. *ſequentibus*. Et ſic qualitas juncta verbo intelligitur, ſecundum tempus: verbi juris vulgaris benè verum eſt, quòd quantum ad actus futuros, & jura de novo acquirenda, iſte ſecundogenitus amodò cenſebitur primogenitus, & habebit, ſi qua ſint, & obveniant alia jura primogenituræ. Unde ſi poſtea contingat fortè matrem, vel alium aſcendentem decedere, proculdubio erit verus & effectualis primogenitus, inſpecto iſto tempore mortis; vel ſi caſtrum, aut aliud ſit legatum primogenito, dicta domus ſpectabit ad iſtum, ex quo tempore mortis teſtatoris, præmortuo dicto quondam primogenito, & ſic inſpecto tempore quo dies legati cedit, iſte invenitur primogenitus. Idem in his quæ jure contractus ad primogenitum deferuntur, ut debeat inſpici tempus extantis conditionis, & devolutionis. Similiter de cætero inſignia plena, & dignitas antiquitatis, quæ habent effectum ſucceſſivum, & quæcunque de jure, vel de conſuetudine publica, vel privata familiæ, ſpectant ad primogenitum, vel antiquiorem ad hunc devolvuntur. Sed de his quæ habent velut actum momentaneum, & jam radicata & acquiſita ſunt, nihil poteſt immutari. An autem illud quod devolvitur ex legato, vel contractu, ſi primogenitus non ſit præmortuus, ſed ſupervivat & repudiet, efficiatur caducum, vel ad quem devolvatur; dicam infra ſuo quoque opportuno loco, ne ſim hic nimius & exuberans. Secundo verò caſu quando ille primogenitus deceſſit poſt patrem, neque repudiata, neque adita hæreditate patris, & tunc cum ipſo jure fuerit hæres & ſaiſitus, portionem ſuam, vel ignorans tranſmiſit ad quoſcumque hæredes *ut dicemus infra* §. 132. Et ſic ſua portio non eſt de ſucceſſione patris, ſed de ſucceſſione collaterali iſtius, & feudalia portionis ſuæ debent inter fratres dividi æqualiter: vel ſi ſuperſit unus tantum frater, ille totum illud obtinebit (excluſis ſororibus) non tanquam hæres patris ſed tanquam hæres fratris ut infra §. 25. Reliqua viriliter dividuntur. Quæri poſſet quid de clerico, vel religionem profeſſo? Sed cum hodie notum ſit omnibus, illum eodem jure quo laicus quantum ad iſta cenſeri; hunc verò omnino eſſe inhabilem ut infra §. 152. non opus eſt aliis verbis, quibus tamen audire libet, videant Jo. Cirium in *tract. primog. lib.* 1. *quæſt.* 24. & *lib.* 2. *quæſt.* 11.

33. Sexto quæro, quid de filio * adoptato judicis authoritate, vel arrogato principis authoritate? Et cum iſtud jus primogenituræ reguletur ſecundum habilitatem ſuccedendi, videtur quod intantum ſint capaces juris primogenituræ in hæreditate civilis parentis, inquantum ſunt illi ſucceſſibiles, ſeu jure communi ſuccedere poſſunt, & ſuccedunt ab inteſtato etiam una cum naturalibus & legitimis liberis, dummodo ante mortem parentis civilis non fuerint emancipati. §. *ſed ea omnia Inſtit. de hæredit. quæ ab inteſtato. defer. l. fin. C. de adopt.* ergo ſunt capaces juris primogenituræ ſicut alii, & ſic ſi antiquiores ſint adoptione quàm alii nativitate, obtinent jus primogenituræ, quaſi prius geniti, ſcilicet civiliter. * Contra dicendum eſt: quòd conſuetudo loquens ſimpliciter de filio, intelligitur de naturali, non autem de legitimo tantum & ficto, *l. fin. C. de his qui ven. ætat. impetraver. l. fideicommiſſum. ff. de condit. & demonſtrat.* nec adoptivus nec arrogatus venit appellatione filii ſimpliciter, quum non ſit natus ex viro & uxore. *l. filium definimus. ff. de his qui ſunt ſui vel alieni juris.* Quanto fortiùs hic ubi non loquitur ſimpliciter de filio, ſed de primogenito, quæ qualitas præcisè eſt naturalis, nec poteſt convenire adoptato vel arrogato, qui non poteſt dici genitus, ſed per fictionem aſcitus? Facit quod Georg. Nata. in *tract. ſtatu. excl. fœmin. part.* 3. *qu.* 3. & Albert. Bru. *eo. tract. art.* 12. *qu.* 1. concludit ſtante ſtatuto quòd ſtantibus filiis legitimis, filiæ non ſuccedant: filius adoptivus vel arrogatus non excludet eas, quia non comprehenditur in ſtatuto: ſed ſuccedent ſimul ſicut in caſu relicto

* Adoptatus utrùm ſuccedat in jus primogenituræ.

* Adoptati vel arrogati nullum habens jus primogenituræ.

dispositioni juris communis. Et sic concludo, quod si est unus masculus naturalis & legitimus quantumcumque post adoptionem alterius genitus, obtinebit verum jus primogenituræ, & si non sit nisi filius adoptatus, quantumcumque primo loco etiam expressè cum omni jure primogenituræ hæres institutus, & filiæ naturales & legitimæ etiam post adoptionem genitæ, cessabit jus primogenituræ, & omnes succedent æqualiter. Et sic est casus in quo in successione directa succedit masculus, & tamen nullum est jus primogenituræ. Simile vidisti *suprà ead. gloss. quæst.* 4. & 5. alium casum videbis infra *eadem gloss. quæst.*7. Et æquè eodem casu succederet adoptivus in feudis, etiam antiquis hæreditiis, sicut in reliquis mobilibus aut acquestis, prout & naturalis simpliciter legitimatus, de quo latiùs dicemus *infra* §. 122. Non obstat §. *adoptivus, si de feud. defunct. content. sit inter. domin. & agna. in usibus feud.* quia apud nos non habet locum, quum feuda sint patrimonialia. Et hoc in feudis hæreditariis: secus in feudo vel emphyteusi concessa alicui & ejus liberis, & sic jure contractus devolvitur ad comprehensos in investitura, etiamsi non sint hæredes: quia in illis adoptivus nullomodo succederet, quum non comprehendatur in verbis contractus, quę de naturalibus & legitimis intelliguntur, non de legitimis tantum, ut plenius dicemus infra d. §. 122. Ubi etiam resolutivè tractabimus an & quando adoptivi seu legitimi tantum succedant, & an sint saisiti, seu in eos continuetur possessio per consuetudinem.

Sed è converso quæri posset, an hæc consuetudo haberet locum in filio, nedum emancipato, sed dato in arrogationem * extraneo patri? Et dicendum est indubitanter quòd sic: quia non ideo minus succedit patri naturali, & propinquis conjunctis per eum, & illi succeditur: & omnia jura successionis agnationis & cognationis hinc inde integra servantur. §. *sed ea omnia Instit. de hæreditat. quæ ab intestat. deferuntur. l. penult.* §. *sed si quidem*, C. *de adopt. in Auth. de hæred. ab intest.* §. *nullam collat.* 9. hinc vult Alber. Brun. in *d. tract. stat. excludi fœmin. art.* 12. *quæst.* 1. filiam excludi per filium ab extraneo arrogatum stante præfato statuto.

* De arrogato ab extraneo patre.

34. Septimo quæro quid de naturali prius nato, * deinde post nativitatem legitimorum per subsequens matrimonium legitimo? Hæc quæstio habet duo principalia capita: Primum an aliud matrimonium intermedium impediat istam legitimationem prolis. Secundum, dato quòd non impediat, an ista legitimatio trahatur retro, ita quod prius naturaliter nati, sed postea legitimati, præferantur legitimè nati in quocumque jure primogenituræ vel majoratus? Et quia hæ quæstiones plenissimè & utrimque ab antecessoribus disputatæ sunt, ut per Joan. Andr. in *mercuria. cap. sine culpa de re juris. in* 6 Anthon. de Rosell. & Ludov. de Sar. in *tract. legitimation.* Præpos. in *cap. per venerabilem.* §. *quod autem. qui fil. sint legit.* & novissimè per dom. Joan. Ciri. *in tract. primogen. lib.* 1. *quæst.* 14. omissis argumentis resolutivè brevitérque procedam.

*Legitimatus utrum consequatur jus primogenituræ & præferatur legitimis.

Et quantum ad primum, sit conclusio, quòd * matrimonium intermedium non impedit legitimationem prolis per subsequens matrimonium. hanc enim vim, priorem legitimandi prolem, jura concedunt matrimonio indistinctè, non distinguendo an aliquod medium matrimonium intercesserit vel non: vel an alia subsit legitima proles vel non, ut patet in *l. D. Constantini, C. de natura. liber. in Auth. de incest. & nefar. nupt.* §. *dubitatum. collat.* 2. *in cap. tanta. qui fil. sint legit.* imò videntur expressè & determinatè concedere etiam stantibus legitimis interim, & sic ex matrimonio intermedio natis; ut est text. in *Authen. quib. mod. natu. effi. legi.* §. *si vero solummodo. in fin. col.* 6. Sed quia ille text. posset cavillari, si quis subtiliter argutari vellet quòd clausula *nisi forsitan, in dicto* §. non est dispositiva, sed merè relativa ad constitutiones vel leges præcedentes, sufficiunt jura præallegata cum ipsius rei æquitate & communi sententia, * contra quam nimia & rigorosa subtilitas non est à consulentibus & judicantibus admittenda, teste jurisconsulto in *l. sicut* §. *si debitori. ff. quibus modis pign. vel hyp. sol. & Accurs. in tit. Episcop. vel Abbat. in verb. feudum in usib. feud.* Et hæc est vera, communis & in usum recepta sententia, quam tenent Goffrid. in *sum. de fil. presb. verb. quid sit natus.* Hosti. in *sum. eod. tit.* §. 2. *in fin.* Richar. Malumb. in *disput. incip. in quibusdam provinciis.* Joan. An. Phi. Franc. in *d. c. sine culpa.* Anthon. Butrig. & cæteri in *d. cap. tanta her. in l. cum quis, C. de natura. liber.* Bartol. & omnes scribentes in *l. gallus*, §. *& quid si tantum, ff. de lib. & posthumis.* Antho. de Rosel. in *d. tract. char.* 4. Foria de S. Petr. in *disput. incip.* Baron. in 1. *dub. col.* 5. & 6. & omnes quotquot legisse recordor, excepto Ludov. de Sar. in *tract. de legitimatio. in cap. de legitim. per matrim. quæst.* 2. *chart* 5. & 6 cujus opinio tanquam minus æqua & saturnina rejicienda est, & omnino secundum opinionem canonistarum & communem, ad hujusmodi legitimationem sufficiunt duo extrema, videlicet coitum potuisse per consensum esse uxorium: & matrimonium postea secutum, ut tradunt in locis prædictis.

* Matrimonium intermediũ non impedit legitimationem.

* Contra communẽ & æquam sententiam non est subtilitas admittenda.

35. Quantum ad secundum, sit conclusio, quòd hujusmodi * legitimatio non trahitur retrò, in præjudicium eorum qui jam fuerunt nati vel effecti legitimi, & quibus hac ratione fuit aliquod jus quæsitum: unde si filii Titii essent substituti, & tempore purificatæ conditionis extent filii Titii ex legitima uxore, & naturalis ex concubina ante matrimonium habita, soli tunc legitimè nati vocabuntur ad hæreditatem vel fideicommissum, sive ad substitutionem directam, vel obliquam, naturalibus in perpetuum exclusis, etiam si postea legitimarentur mortua uxore Titii, & vetere concubina per eum in uxorem assumpta. Et est ratio quia quamvis sequens matrimonium faciat eos verè & propriè legitimos, verum est ut ex nunc tempore scilicet contracti matrimonii: non autem facit eos verè legitimos retrò, sive in præteritum, à tempore nativitatis. Text. in *d. c. tanta.* ibi post contractum matrimonium. Tum constat quòd verè adusque fuerunt illegitimi, & impossibile est facere quin tales fuerint, quum ad præteritum statum immutandum nulla sit potentia etiam divina secundum Philosophum, & in *l. in bello.* §. *facta autem, ff. de captiv. & postliminio reversf.* Sed benè potest lex ex nunc fingere, prout fingit, retrò in præteritum eos fuisse legitimos, in *Auth. quibus mod. natural. effici. legitimi sit igitur collat.* 6. *l. interdum. l. fin. ff. de natalib. restitut.* & est * fictio translativa de tempore ad tempus: hæc autem fictio nihil immutare vel auferre debet de jure aliis quæsito. *cap. quamvis de rescript. in* 6. & expressè patet per *text. in Auth quibus mod. naturales effi. legiti.* §. *licent. ibi de cætero &* §. *sic igitur ibi. & hoc facto ex inde collat.* 6. *& in d.* §. *sit igitur, ad fin. ibi quo facto ex hoc.* Et hæc est potissima & punctualis ratio decisiva in qua cæteris omissis resideo.

* Legitimatio non trahitur retro in præjudiciũ tertii.

* Fictio translativa.

Et sic patet decisio quæstionis nostræ, quòd isti legitimato etiam per subsequens matrimonium, quod legitimat quoad omnia. ut notatur in §. *naturales si de feud. defuncti cont. sit inter dom. & agna. in cap. innotuit. de elect.* non competit jus primogenituræ: quamvis ætate sit antiquior, sed legitimè nato, qui primus suus & legitimus natus est patri suo. Et sic in eo primum radicatum est jus primogenituræ, quod semel quæsitum non aufertur, sed transmittitur secundum ea quæ dicemus infrà §. 134. Nec obstat quòd non est primogenitus naturaliter, * quia quantum ad effectum & assecutionem juris de quo agitur, est verè & non fictè primogenitus, id est, primo legitimus & agnatus, genitus, & prior jura legitimationis, agnationis & suitatis assecutus, in qua prioritate jurium radicatur

*Quis verè primogenitus.

istud jus, & sic non obstat quod alter prius natus fuit naturaliter: quia hoc non sufficit ad obtinendum jus primogenituræ, sed requiritur quòd etiam priùs fuerit legitimus suus hæres & successibilis patri.

* Legitimati in dignitatibus & regalibus utrum succedant.

36. Et hæc vera sunt nedum in patrimoniis privatorum, sed etiam in * dignitatibus regalibus, & regnis, nedum in his quæ jure hæreditario, sed etiam multo fortiùs in his quæ jure investituræ vel sanguinis deferuntur; & ita tenent Bartol. Brixi. *in dominica. qu.* 55. *incip. aliquis habuit.* Bartol. Bald. Ang. Pan. Alex. Jas. Fort. Grat. *collat.* 98. *& omnes in dict.* §. *& quid si tantum.* Joan. And. Phil. in *cap. sine culpa.* & ipsius Joan. And. compilator Alberic. in *l. cum quis*, *C. de natura. lib.* Bald. in *tract. statu. in ver. primogenitus.* Petr. Ancha. Card. Flo. & omnes in *d. cap. tanta. Bald. in l. cam quam. collat.* 9. *de fideicommiss.* Bald. Saly. in *l. quotiens, C. de rei vend.* & ibi Jas. *collat.* 8. *num.* 40. Panorm. *cons.* 4. *videtur. lib.* 1. Matt. Laud. *in tractat. primogen. char.* 4. *ver. ex quibus.* & plurimi alii quos præfati adducunt ne super vacuis allegationibus chartas expleam; & ita dicendum est, quamvis contrarium teneat Bartol. sibi contrarius in *d. Auth. quibus mod. natur. effic. sui* §. *tribus in fin. Florian. de sancto Petr. in disp. incip. baro. in* 2. *dubio.* Nec est differentia, an statutum vel consuetudo dicat; primogenitus simpliciter, vel primogenitus legitimus; quamvis Anthon. Rosell. in *tract. legitim. lib.* 1. *in cap. de causa finali in fin.* magnam differentiam faciat, & velit in primo casu, prius naturaliter genitum post nativitatem legitimi, legitimo præferri, quod falsum est, & irrationabile; quia verbum *filius*, aut verbum *primogenitus*, prolatum à lege, intelligitur de legitimo, & non de naturali tantum: licet non exprimat verbum legitimus. Textus in *l. generaliter*, §. *cum autem. de instit. & substit.*

* Legitimati & legitimè nati differentia.

Secus autem si statutum loqueretur de * legitimè nato: tunc enim legitimatus etiam per subsequens matrimonium nunquam admitteretur ad tale jus, contra jus commune delatum, quia non est legitimè natus secundum Anthon. de Rosell. in *d. loco.* Ludov. de Sa. *eodem tract. char.* 7. Super quo resolutionem novam tradam ad concordiam multarum opinionum infra §. 122. *gloss.* 1. nec est ille articulus de legitimè nato præsentis speculationis: quia nostra consuetudo loquitur simpliciter de filio primogenito. Unde ille est primogenitus qui prior legitimitatis & successibilitatis jura habuit: & sic si stante masculo legitimo, antiquior naturalis legitimetur, non habet jus primogenituræ quia erat præoccupatum per legitimè natum & ei acquisitum. Si autem erant tantum filiæ, sine dubio acquiret jus primogenituræ; quum nulli adhuc sit quæsitum. Nec censetur auferri aliquid à supervenientibus masculis legitimè natis: quia & in nativitate & in legitimitate ille est prior istis.

* An sit repetire jus primogenituræ inter plures simul legitimatos.

37. Sed quid si non supersunt filii legitimi, vel non sunt nisi filiæ, sed sunt * plures masculi naturales ejusdem matris, qui per subsequens matrimonium eodem momento simul legitimantur, an antiquior natu habebit jus primogenituræ? Videtur quòd non ex eo quod diximus attendi prioritatem legitimitatis, & non sufficere solam proprietatem nativitatis naturalis. Sed iste licet antiquior, non est prior aliis in legitimitate. Et quum constet neminem eorum esse in ea priorem alio, sed omnes simul concurrere, videntur cessare termini consuetudinis, ex quo constat nullum eorum priorem alio: & sic quod nec judicio sortis sit locus, sed omnino deficiat jus primogenituræ, & æqualiter sit succedendum & dividendum. Et ita tenet Anthon. de Rosell. *in loco proximè allegato in fine.* Quibus non obstantibus, contrarium puto, quòd antiquior sit primogenitus & verum solidúmque jus primogenituræ obtineat. Ratio quia hujusmodi legitimatio retrahitur & fingit legitimè natum in commodum legitimati quando alii non est jus quæsitum, ut supra annotavi, & tenent omnes scribentes in *l. Gallus*, §. *& quid si tantum.* * Sed tempore legitimationis nulli est quæsitum jus primogenituræ: ergo acquiritur prius nato naturaliter, quia fingitur prior & ante alium fuisse legitimus & successibilis, & hoc sufficit ad obtinendum omne jus quod habuisset si tempore nativitatis fuisset legitimè natus, dummodò illud jus non sit alii acquisitum ut in præsenti casu.

* Legitimatio trahitur retro in quibus alii jus non est quæsitû.

* Legitimatus per rescriptum principis utrum consequatur jus primogenituræ.

38. Octavo quæro quid de * legitimo per rescriptum principis? Et primo videndum est an legitimati per rescriptum sint successibiles? Sed videtur frustra de his disputari: saltem respectu bonorum feudalium, in quibus naturales non succedunt, etiam si sint plenè legitimati per rescriptum principis. Textus in §. *naturales, si de feud. defun. conten. sit inter dom. & agna.* & hoc nisi specialiter & expressè legitimetur ad feuda, & si legitimetur per Comitem Palatinum vel alium habentem potestatem ab Imperatore vel Principe, requiritur specialis clausula legitimandi ad feuda, in privilegio seu concessione potestatis, & in ipsa legitimatione: alioquin talis legitimatus non est successibilis nisi ad alaudalia & paganica, & non ad feudalia, & ita determinat Signoro. de Homed. in *cons.* 218. *quidam*, ubi dicit in *col.* 2. quod in privilegio sui comitatus apponi fecit nominatim de specialitate & potestate legitimandi quoad successionem feudorum cum derogatione *d. cap. naturales*, & idem volunt gloss. And. de Iser. Bald. Alvar. Præpos. in *d. c.* Alex. *cons.* 2. *visis codicillis*, *collat.* 14. *lib.* 1. quod est repetitum *cons.* 87. *lib.* 2. Franc. Aret. *cons. penult. in fine.* Franc. Curt in *cons.* 1. *col.* 6. *cum tribus sequ.* & est communis opinio. Adverte tamen quod legitimatus * simpliciter ad feuda, non censetur legitimatus ad dignitatem feudalem, & legitimatus ad dignitates, non tamen censetur legitimatus ad regales, nec ad regnum, secundum Bald. in *l. cam quam. collat.* 9. *C. de fideicom.* quem sequitur Matt. Laud. in *d.* §. *naturales arg. cap. ad aures de rescriptis*, *cap. fin. de prab. extra cap. cum in illis, de prab. in* 6. Adverte etiam quod secundum Bald. & Barba. in *addit. ad eum. d.* §. *naturales* non requiritur specialis derogatio sive clausula non obstante d. §. *naturales*: sed sufficit quod expressè, & sic ex certa scientia legitimetur ad feuda, quia ille §. non continet clausulam derogatoriam ad rescripta, juxta notata in *l. fin. C. si contra jus vel util. publ. in cap. nonnulli.* per Fel. & Canonistas *de rescript.* & in *l. si quis in princip. testamenti.* per dictum Bartol. & alios, *ff. de leg.* 3. & idem volunt Marti. Laud. Alvaro Præpos. in *dict.* §. Rapha. Cuman. in *cons.* 158. *col.* 2. Francisc. Curt. in *tract. feud. part.* 3. *quæst.* 17. ubi falso allegat Baldum in diversam sententiam.

* Legitimatus specialiter ad feuda non censetur legitimatus ad dignitates feudales.

39. Sed certè cum deficientibus legitimis, feudum sit reversurum ad dominum cui competit istud jus tanquam jus formatum & causatum è contractu & infeudatione cui non potest etiam Imperator aut summus princeps derogare, etiam cum clausula non obstante per notata in *l. quoties*, *C. de precibus imper. offeren.* sequitur * falsam esse gloss. in §. *naturales.* & communem opinionem, & quod non potest illegitimus succedere in feudis, etiam si expressè ad ea, & cum clausula derogatoria sit legitimatus, nisi fuerit legitimatus de consensu domini, vel nisi ipse legitimus sit dominus directus feudi, & ita tenet Saly. in *consil. incipiente Comes Palatinus.* & in quadam disputatione incip. *Mediolanensis.* refert & sequitur Alex. in *consil.* 60. *visa legitimatione*, *col.* 1. *lib.* 2. Anthon. de Rosell. in *d. tract. de legit. lib.* 2. *col. penult. vers. sed ulterius.* Card. Alex. in *cap. per venerabilem.* §. *quod autem col.* 28. *num.* 61. *versic. sed quæro sub hac.* ubi adducit gloss. in *c.* 1. *de natura. succe. feud. in usibus feud.* quæ nihil facit. Sed adhuc eadem ratione dicendum est non sufficere consensum solius domini, nisi quando agitur de ipsius tantum præjudicio, ut puta in feudo novo. Secus si feudum esset antiquum, quia tunc requireretur consensus filiorum & agnatorum legitimorum.

* Naturalis non potest legitimari ad feuda contra cômunem sententiam.

legitimorum, quorum interest, quia ad eos feudum esset reversurum, alioquin eis non præjudicaret legitimatio: & ita tenet Ludov. de Sar. in *d. tract. col.* 59. *qu.* 10. & expressius Udal. Zasius in *tract. feud. part.* 8. *col. antepenult.* nisi ex aliqua causa justa vel reipublicæ necessaria: ex qua princeps potest auferre jus alienum. Et verum puto in terminis dicti juris feudalis. Et sic concludo quod gloss. *d. cap. naturales*, non est vera, nisi in feudis impropriam naturam habentibus, quæ aliter transirent ad quoscumque extraneos hæredes; unde decidit Rapha. Cuma. *in cons.* 168. *reverendus pater*, quod in feudo recepto pro se & suis hæredibus, succedit legitimatus per rescriptum, *seq.* Jason. in *l. qui se patris, col.* 3. *num.* 14. *C. unde liberi.* Idem vult Socin. in feudo concesso alicui, pro se & suis hæredibus, vel quibus dederit, quo * casu videtur data generalis & libera potestas alienandi secundum Albert. in *l. fin. C. de jure emphyt.* Ita Socin. in *consil.* 3. *in causa domini Guid. col. fin. lib.* 3. & tunc puto quod sufficit legitimatio generalis, etiam nulla facta mentione de feudis, vel jure feudorum, ex quo talia feuda in successione non differunt, nec habent discretam naturam ab aliis rebus patrimonialibus; quapropter ita dicendum est apud nos legitimationem generalem extendi etiam ad feudalia, quum regulentur ut patrimonialia.

* In feudis hæreditariis sufficit legitimatio generalis.

40. Non tamen præfata inquisitio est inutilis, sed eam propter feuda quædam, quæ non sunt hæreditaria, sed lege contractus & investituræ deferuntur ad aliquos de certa linea. In his enim nulla prodest legitimatio nisi obtenta de consensu nedum patroni, sed etiam omnium de linea, quorum interest. Et hoc excepta sola legitimatione per subsequens matrimonium, quia plenissimè & mero jure restituit, & habilitat ad omnia ut dictum est in quæstione præcedenti, & idem * in emphyteusi concessa alicui & liberis vel descendentibus, etiam si non sit dictum legitimè natis: imò etiam si nulla mentio legitimitatis facta sit: & etiam si sit emphyteusis nedum ab ecclesia, sed etiam à privato concessa, ut latius si opus sit loco opportuniori deducam, pro nunc do tibi ad hoc duo pulchra consilia Petr. Ancha. videlicet *consil.* 308. *prima facie.* & *consil.* 427. *circa primum.* His incidenter & brevius, ut mihi videtur, quam pro magnitudine par erat prælibatis.

* Etiam emphyteusis privati non transit ad legitimatos per rescriptũ.

41. Accedendo ad resolutionem quæstionis nostræ videtur, legitimato per rescriptum competere jus primogenituræ, quum sit æquè successibilis in feudis nostris, atque in cæteris bonis. Et hoc in eisdem casibus dumtaxat, in quibus in quæstione præcedenti dictum est legitimato per matrimonium jus istud competere, videlicet quando tempore legitimationis nullus subest filius masculus & legitimus a quo jus primogenituræ sit præoccupatum: vel si quis tunc adfuerit, tamen postea ante delatam & aditam per eum hæreditatem sublatus est de medio quocumque modo. Contrarium decidit subtiliter & acutè Joan. Ciri. in *d. tractatu lib.* 1. *q.* 13. *col. pen.* per accuratissimam utrimque disputationem, quod * taliter legitimatus nullam habeat prærogativam primogenituræ, nec plus possit capere in quibuscumque bonis successionis, quam unus ex legitimis minus habens accipiat: & movetur per textum ad hoc expressum in §. *& quoniam varie. versic. ita tamen in Auth. quibus mod. nat. effician. sui. collat.* 7. & adducit Bald. in *cap. per tuas, de major. & obed.* ubi dicit quòd legitimati non sunt de stirpe, nec toti stirpi attinent, in *d. Authent.* §. *filium vero.* ideo non sunt nobiles, nec eis potest relinqui, nisi quantum ulli legitimato cui minus relinquitur, *d.* §. *& quoniam.* Et sic debere intelligi privilegium Imperatoris quod succedant cum legitimis: si enim statuto cavetur quòd filia non succedat nisi in uncia, ista fœmina limitat masculum legitimatum, ut non possit plus consequi, sive ex testamento, sive ab intestato: refert & sequitur Alexand. in *l. necessariis, collat. fin. ff. de acquirend. hæred.* Et hæc opinio est æqua & rationabilis in se & summè notanda, adde quod idem dictum Bald. refert Alexand. in *l. ex facto*, §. 1. *in fin. ff. ad Trebellia.* ubi tamen dicit se hoc non ponere pro constanti.

* Legitimatus per rescriptum non habet jus primogenituræ.

42. Et etiam ejusmodi opinio prima facie non videtur juri consona, nec meruit allegari *d.* §. *& quoniam varie*; quia non loquitur in legitimatis per principem, sed solum per oblationem curiæ. Multo minus adduci possunt Bald. & Alexand. *ubi suprà* quia expressè limitant & restringunt dicta sua ad legitimatos per oblationem curiæ tantum, ut etiam intelligit Jason in *l. unic. col.* 11. *C. quan. non peten. part. petentibus accre.* sentientes * aliud esse in legitimatis per rescriptum principis, nec mirum, quum inter eos sit maxima differentia. Nempe legitimatus per oblationem curiæ soli patri agnascitur, non avo, nec cæteris ascendentibus, nec aliis agnatis vel cognatis, quorum respectu remanet prorsus illegitimus ut prius, text. in §. *filium vero. d. Authent. quibus mod. natur. effi. sui.* At legitimatus per rescriptum legitimus est nedum patri, sed omnibus ascendentibus agnatis, cognatis & propinquis per text. in §. *illud tamen eod. tit. in* §. *sit igitur licentia. in Auth. quibus modis naturales effic. legit. col.* 6. *ibi nihil à legitimis differentes, &c.* Ita tenet Speculator in *tit. de success. ab intesta. versi. quid de legitimatis*, & ibi Joan. Andr. in *add.* Anton. de Rosel. in *d. tract. char. pen. versi. sed quæro an legitimatus per rescriptum agnascatur.* Ludovic. de Sard. *eodem tract. char.* 15. *qu.* 8. ille non efficitur verè legitimus, sed solum fictè, & quoad quid. *d.* §. *filium vero, ibi. per machinationem.* At iste restituitur illi legitimitati, quam legitimè nati habent, (sicut libertus qui restitutus natalibus redditur naturali ingenuitati) & verus legitimus efficitur, *ut in text. præallegatis*, & ut decidit Bartol. in *repetit. l. si is qui pro emptore, col.* 8. *num.* 17. *& ibi Jason. coll.* 47. *& sequent. ff. de usucapion.* Bald. in *l. manumissiones, coll. prima, ff. de justi. & jure.* & patri agnascitur suus hæres, sibique debetur legitima, & de necessitate debet institui, alioquin tanquam præteritus rumpit testamentum. Alexand. Jason. in *rubr. ff. de lib. & posthum.* quæ non habent locum in legitimato per oblationem curiæ. Et fusius dicam. *infra* §. 122. Unde ex dicto §. & *quoniam varie*, loquente in legitimato per oblationem curiæ & sic in fictè legitimato tantum, ut tradit idem Ciri. *in dicto tractatu lib.* 1. *quæst.* 15. nihil potest inferri ad legitimatum, & restitutum per rescriptum. Quid igitur dicendum?

* Differentia inter legitimatũ per oblationem curiæ & legitimatum per rescriptum.

43. Et pro clariori resolutione, fingamus patrem duas puellas ex legitimo matrimonio habentem, & quendam spurium vel naturalem tantum, qui legitimationis diploma obtinet à principe, dicemusne huic tanquam à consuetudine vocato, acquiri jus primogenituræ in bonis patris, cum illud jus non reperiatur ab alio tunc præoccupatum? Quid si illæ filiæ præclaros sponsos invenerint, spe futuræ successionis paternæ, quæ fortè non consistit nisi in multis opulentis feudis? Et certè durum iniquúmque videtur earum spem per hunc modum à dimidia redigi infra quartam. Quod si negemus legitimato per rescriptum acquiri jus primogenituræ, quasi de tali consuetudo nostra non intelligatur: eadem ratione idem dicendum erit, etiam si tempore legitimationis nulli suberant filii legitimi nec masculi nec fœminæ: ita quod superveniens masculus legitimè natus præferatur ei in jure primogenituræ, quod absurdum videtur: quum ille sit prior & in nativitate & in legitimitate, suitate & quasi debito legitimæ. Jus autem primogenituræ instar legitimæ habet, ut dicemus *infra eodem gloss.* 3. *q.* 1. Et ne diutius suspensum lectorem detineam in hac argumentosissima quæstione; * Concludo legitimato per rescriptum nunquam competere jus primogenituræ, stantibus liberis legitimè natis, sive masculis, sive fœminis tantùm: sive natis tempore legitimationis, sive postea conceptis & natis; & hoc in hoc regno est indu-

* Conclusio.

bitatum ſecundum communem curſum hujuſmodi legitimationum, quæ nunquam conceduntur in forma plenæ reſtitutionis natalium, ſed potius diſpenſativè, ſaltem cum clauſulis modificativis, videlicet dummodò ſi ſint aut ſuperveniant legitimè nati non coæquentur eis: vel dummodo de eorundem parentum vel hæredum proceſſerit voluntate, de quorum tenoribus & effectu dicemus in *d.* §. 122. ubi proprius eſt locus: verum quia principis poteſtas non eſt alligata formis & limitibus aſſuetis: quin poſſit ſi libeat plenè legitimitati reſtituere, ſine ulla modificatione & reſtrictione: ideo remanet dubium quæſtionis noſtræ diſcutiendum in puncto juris: quid ſi eodem retento themate plena & integra legitimatio, ſine limitatione concedatur à principe? Et ſupponitur eam validam, & non ſurreptitiam ut mentione facta de duplicitate illegitimitatis, vel aliis filiis legitimis, ſi qui ſint, & aliis qualitatibus notabiliter retrahentibus à legitimatione ut dicemus in *d.* §. 122.

44. Et primò videtur quòd habeat jus primogenituræ, nedum quando non ſunt niſi filiæ, ut in themate, ſed etiam concurrentibus aliis maſculis poſtea legitimè natis, & quòd ſit illis jure primogenituræ præferendus quia poſt * legitimationem ſtatim & naturalia & civilia jura in eo concurrunt, *l. cum adoptivis*, §. *omnia igitur*, *C. de adopt.* Et eſt vere filius legitimus, & prior nativitate & legitimitate. Et comprehenditur in omni diſpoſitione loquente de filio vel filiis ſimpliciter, vel etiam addito verbo legitimo vel legitimis, vel etiam verbo naturalibus & legitimis. Sive enim ſit teſtamentum continens ſubſtitutionem ſi quis deceſſerit ſine filiis naturalibus & legitimis, legitimati per reſcriptum faciunt deficere fideicommiſſum & in totum excludunt ſubſtitutum, ut tenent Jacob. de Aret. quem ſeq. Joan. And. in *addition. ad* Specul. *de ſucceſſ. ab inteſta. ad fin.* Alberic. Alexand. Jaſon. in *l. generaliter.* §. *cum autem*, *C. de inſtit. & ſubſtit. ſub condit. fact.* Angel. in *diſput. incip. nobilis quidam genere. col. 2. & 3.* Petr. Anchar. in *repet. cap. canonum ſtatuta. quæſt.* 14. *col.* 37. ubi dicit ſe bis ita conſuluiſſe, ut patet in *ſuo conſilio* 225. *prima facie* Joan. de Imol. in *l. ex facto*, §. *ſi quis rogatus*, *ff. ad Senatuſconſ. Trebel.* ubi atteſtatur hanc eſſe communem ſententiam, latè Alexand. *conſilio* 2. *viſis codicillis*, *lib.* 1. quod eſt repetitum in *conſilio* 87. *lib.* 2. *conſilio* 92. *viſo themate in fin. lib.* 4. *conſilio* 5. *attentis narratis*, *lib.* 7. Cardin. Alexand. poſt Anthon. de But. *in cap. per venerabilem*, §. *quod autem num.* 102. *col.* 89. *& ſequ. qui filii ſint legitimi.* ubi etiam *col.* 94. *num.* 104. dicit aliud eſſe in ſubſtitutione facta ſub conditione, ſi deceſſerit ſine filiis legitimè natis, & benè: ſive in contractu aut ſententia arbitri: ut decidit Angel. *conſilio* 71. *arbiter.* quòd ſententia arbitri de ſolvendo penſionem annuam alicui & filiis ſuis legitimis & naturalibus, intelligitur etiam de legitimatis per Comitem Palatinum: ſive de lege, ſtatuto aut conſuetudine.

* Legitimatus eſt vere legitimus, & in omni diſpoſitione venit appellatione filii legitimi.

45. Hinc in fortioribus terminis tenet Bald. in *l. eam quam*, *collat.* 6. *verſicul. item fuit quæſitum*, *l. cum acutiſſimi*, *collat.* 1. *verſicul. quæro nunquid*, *C. de fideicommiſſ.* quòd * ſtante ſtatuto ut extantibus maſculis naturalibus & legitimis fœminæ non ſuccedant: excluduntur etiam per legitimatum: nec dicitur tale ſtatutum extendi ad legitimatos, ſed potius ipſa legitimatio ab habente poteſtatem facta, extendi ad ſtatutum, quod ab ea recipit interpretationem paſſivam. Idem vult Paul. in *l. ſed ſi hac*, §. *patronum.* 1. & ibi Socin. not. 8. *collat.* 3. & Jaſon. *ff. de in jus vocando.* Paul. in *l. ſi ita quis*, §. *is cui*, *ff. de legatis ſecund. Et in rubric. C. de jur. aur. annulor. & in conſilio* 27. *dicendum eſt collat.* 1. *& fin. conſilio* 34. *ſupra* 1. *col.* 2. *&* 3. *conſilio* 102. *videndum eſt lib.* 2. Alexand. in *conſilio* 60. *viſa legitimatione*, *collat.* 2. *verſicul. iſtud*, idem *libro ſecundo.* Anthon. de Roſell. in *d. tract. lib.* 1. *de cauſa finali collat.* 1. *verſic. ſed hic quæro an ſtante ſtatuto.* Et in lib. 2. *de cauſa effect. collat.* 6. *verſic. ulterius quæro*: ubi ſe referendo ad dictum librum primum, expreſsè & determinatè tenet quod ſuccedat & præferatur in jure primogenituræ, quamvis nonnulli (ſed erroneè & forte ex auditu aut non perſpecto libro) advocent eum in oppoſitum. Franc. Aret. Phil. Cor. in *l. liberos*, *C. de collat.* Aretin. in *l. gallus*, §. *ſi ejus*, *ad fin. ff. de lib. & poſthumis.* Socin. *in repetit. l. cum avus*, *collat.* 27. *verſic. præterea ſtatutum*, *ff. de condit. & dem.* & in *conſil.* 63. *collat. antepenult. conſil.* 65. *ſuper propoſita. collat.* 3. *lib.* 3. *Jaſ. in l.* 2. §. *prætor ait. in fin. ff. de in jus vocand. l. cum filiofamilias collat. ult. ff. de legat.* 1. *l. generaliter*, §. *cum autem*, *collat. fin. C. de inſtit. & ſubſtit. l.* 1. *col.* 2. *verſicul. hoc eſt quod ſtante. C. de bon. poſſeſ. contra tabul. & in dicta l. cum acutiſſimi*, ubi dicit ſe bis ita conſuluiſſe & judicatum fuiſſe: tamen inter ſua conſilia non reperi niſi unum conſilium ad hoc, videlicet *conſil.* 68. *lib.* 2. Phil Deci. *conſil.* 365. *col.* 2. *num.* 7. Et pleniſſimè Albert. Bru. in *tractatu. ſtatu. exclu. fœmin. art.* 12. *quæſt.* 4. Secus ſi ſtatutum loqueretur de filiis legitimè natis, & ſic requireret legitimum ſtatum tempore nativitatis ut notatur in *locis præall.* maximè per Alex. in *d. conſ.* 5. *lib.* 7. Igitur multo fortius plenè legitimatus per reſcriptum comprehenditur in conſuetudine noſtra: quæ ſimpliciter loquitur de filio primogenito, cui tantum confert certum limitatum jus præcipui in honorem primogenituræ nullomodo excludendo reliquos filios ſive maſculos ſive fœminas à ſucceſſione, nec eorum legitimam minuendo.

* An legitimatus habeat beneficium ſtatuti excludentis filias? dic quod non, ut infra eodem num. 48.

46. Contrarium tamen nedum mera æquitate, ſed etiam mero jure verius puto, quia quamvis legitimatio per ſubſequens matrimonium etiam extantibus aliis filiis legitimis ſit favorabilis tanquam à jure communi conceſſa & approbata, ut per ſcribentes in *d. cap. tanta & in d.* §. *naturalis*, * tamen legitimatio per reſcriptum ſaltem concurrentibus aliis filiis legitimis eſt odioſa, & à jure reprobata & prohibita text. in §. *ſi quis ergo filios legitimos non habens*, cum ſeq. in *Auth. quibus modis natur. effi. ſui. & in* §. *liceat igitur. ibi, ſi legitimam non habeat ſobolem, & in* §. *ſequ. in Authent. quibus modis natur. effi. legitimi.* Et adhuc ſi non ſuperſint niſi ſoli filii naturales prohibentur legitimari per reſcriptum, ſi honeſtè poſſint legitimari per ſubſequens matrimonium, ut volunt *text. præfati.* Ita quòd unà cum legitimis non debent admitti naturales, niſi per oblationem curiæ à patre factam, vel per ſubſequens matrimoniũ tantum ſint legitimati. §. *ſi vero plurimis, verſic. omnino quibus mod. natur. effic. ſui.* Et ita quòd etiam vivente patre, ad ejus ſupplicationem legitimati, non poſſint ſuccedere extantibus legitimè natis, tenent Bart. in *Auth. Item ſi quis*, *C. de natur. liber.* Bald. in *Auth. præterea*, *C. eodem.* Alexand. *conſil.* 187. *videretur*, *col.* 2. *lib.* 5. Jaſon. in *l. gallus*, §. *& quid ſit tantum*, *lect.* 2. *col.* 26. *ff. de lib. & poſthum.* & ad hoc ut poſſint concurrere cum legitimis requiritur quòd legitimatio contineat clauſulam derogatoriam & correctivam ad dicta jura. Et ſic talis legitimatio eſt valde exorbitans & odioſa, unde quàm ſtrictiſſimè fieri poteſt interpretari debet dummodo aliquid operetur per notata in *l.* 4. *fin.* §. *totiens. ff. de dam. infect. in l. fin.* §. *in computat. C. de jure deliberandi.* Cum autem ſatis operetur ſi concurrant cum legitimis, abſque eo quòd eis præferantur: ſed obtinendo tantum quantum legitimorum minus habens: ita debet intelligi & accipi ut plus capere non poſſint: quum enim per jus commune in totum hoc caſu repellantur, & cõtra ejus ſpecialem diſpenſationem vel derogationem admittantur, ſatis eſt eos tantum conſequi quantum conſequuntur legitimati per oblationem curiæ, qui de jure communi ad ſucceſſionem inteſtati vocantur, & tamen prohibentur plus capere quàm unus legitimè natorum minus capiens, §. *& quoniam varia quib. mod. effi. ſui.* Et ita non per nudum text. *dict.* §. *& quoniam varia*; ſed per inductionem prædictam dicendum puto.

* Naturalis non poteſt jure communi legitimari per principem ſtantibus legitimè natis. Inductio deciſiva.

Et quod

Et quod dispositio dicti §. *quoniam varia versic. ita tamen*, loquens de legitimatis per oblationem curiæ, æquè habeat locum in legitimatis per rescriptum, casu quo possunt concurrere cum legitimis, tenet Angel. *expresse in d. §. quoniam varia. & sentit in §. tribus in fin. eodem tit.* Ludo. Rom. in *l. necessariis. ff. de acquirend. hæred.* Anthon. de Rosell in *dicto tract. lib. 3. col. fin. Franc. Curt. senior consil. 16. col. 3. consil. 35. col. 4. consil. 73. col. 16.* Jason. in *repetit. l. si is qui pro emptore, col. 54. ff. de usucapio. in consil. 68. col. & si lib. 3.* Guilhelmus Benedictus in *repetit. cap.* Raynutius in *verbo & uxorem nomine Adalasiam num.* 205.

* Etiam plenè natalibus restituti per principem non debēt præferri nec aliquid habere ultra filios legitimè natos.

47. Ex quibus concludo quod plenè legitimatus per rescriptum nedum legitimatione collativa, ut loquitur Anthon. de Rosell. in *d. lib. 3. collat. fin.* sed etiam plenissima & restitutoria * natalium, non potest in bonis & hæreditate parentis aliquod jus primogenituræ, vel aliam meliorem conditionem habere, ultra filios legitimè natos sive jam nati fuerint tempore legitimationis, sive postea supervenerint. Nec absurdum est quod jus primogenituræ acquisitum huic legitimato qui tunc solus erat, auferatur ei per supervenientiam masculi, vel etiam solius fœminæ legitimæ. Tum quia satis favorabiliter & benignè tecum agitur, quod legitimatio sua nativitate legitimi non revocatur, sed conservatur, ut cum eo æqualiter admittatur, ut dicemus in *d. §. 122.* Tum quia multo absurdius esset eum legitimè natis præferri. *§. tribus in fin. quibus modis nati effi. sui.* Plus voluit Baldus in *cap. per tuas de majori. & obedientia*, quod * omnes, legitimati debent reverentiam legitimè natis; nec debent eis æquari, nec sedere ad unam mensam: unde falsa est opinio dicendum statutum vel consuetudinem excludentem fœminas stantibus masculis naturalibus & legitimis, verificari habere locum, etiam in filio legitimato per rescriptum. * Nec obstat quod hæc consuetudo vel statutum potest recipere interpretationem passivam a legitimatione, quod est fundamentum Baldi, quia fateor hoc esse verum, quando ex hoc nihil sequeretur absurdum, vel contra jus commune: secus quando absurditas vel juris communis derogatio induceretur & multiplicaretur ut in casu præsenti, quia primò derogatur juri communi per hujusmodi legitimationem in quantum legitimatus admittitur cum legitimè natis quod erat à jure prohibitum: si autem eis adhuc præferretur jam secundò & gravius derogaretur juri communi, unde consuetudo non debet extendi etiam passivè ad tam multiplicem juris communis correctionem: sed potius restringi, ne tot specialia, & juri repugnantia, in eadem persona admittantur.

* Legitimati debēt reverentiā legitimè natis.

* Modificatio de statuto excludente fœminas.

* Quando passiva interpretatio locum habeat in statutis.

48. Et super hoc notabili puncto dum quæritur, quando * interpretationi passivæ locus sit, distinctionem quandam in registris & theoriis meis collegi: quæ omisso apparatu breviter induci potest ad resolutionem conclusivam præsentis materiæ, sic ad casum subjectum applicando ut sequitur: Aut statutum vel consuetudo loquens de filio, vel filiis simpliciter, non est exorbitans, nec contra jus, ut dum disponit quod inter filios & filias sit æqualis successio, & repræsentatio in linea directa: & tunc recipit extensionem passivam à legitimatione, ut habeat locum in legitimato, dummodo sit plenè, & sic verè & non fictè & quo ad quædam tantum legitimatus, tunc enim non extenderetur passivè, nisi in his dūtaxat in quibus data est legitimatio, seu potius dispensatio. Aut est juris correctoria & exorbitans: & tunc aut extensio passiva non inducit novam correctionem juris, & sit hæc extensio, unde nullis extantibus filiis legitimè natis, legitimatus per rescriptum, intelligitur contineri in hac consuetudine, & habebit locum juris primogenituræ, sub modificatione eorum quæ dicam infrà §. 122. *gloss.* 1. & infrà *eadem gloss. in fin. quæst. sequenti*, quod non est sine effectu ut dicetur in *eodem gloss.* 3. Aut per extensionem passivam inducitur nova juris correctio: & tunc ne multiplicetur inconveniens, non debet fieri ut in casu præsenti legitimatio concessa stantibus filiis legitimè natis, in hoc eo ipso corrigit jus commune: si autem extenderetur ad prælationem & prærogativam datam ab ista consuetudine, adhuc amplius corrigeret, & esset secunda & multiplicata derogatio juris, quod est evitandum per jura vulgata. Et sic concludere soleo, quod * de exorbitanti ad exorbitans, non fit passiva interpretatio, vel extensio, quod singulariter nota ad materiam *l. omnes populi. ff. de justit. & jure. & l. prima, C. de summa Trinitate & cap. 1. de constit.* nondum enim legi nec audivi ab aliquo dictum aut scriptum, & quamvis dom. Jac. Zochus, *in cap. per venerabilem, qui fil. sint leg.* post longam disputationem, in sua distinctione videatur idem sentire, tamen non attingit quod brevi compendio ex hac consideratione nostra habetur expressum.

* De exorbitanti ad exorbitans non fit passiva interpretatio.

* Quidam legitimati de jure cōmuni, quidam de jure speciali, quidam contra jus.

49. Ad hæc facit optimè quod consuetudo vel statutum loquens de filiis legitimis, * debet intelligi de legitimis de jure communi, ut sunt nati ex viro & uxore, qui antonomasticè sunt legitimi: & etiam per subsequens matrimonium legitimati, qui verè & de dispositione communi utriusque juris, sunt quod ad omnia legitimi: sed non de legitimis de jure speciali tantum, quales sunt per rescriptum principis legitimati: saltem concurrentibus aliis legitimè natis, tunc enim illi legitimati non tam sunt de jure speciali, quàm contra jus legitimati: deficientibus enim legitimè natis, tunc legitimati censentur legitimi de jure speciali, sive ex privilegio specialiter concesso. Extantibus verò legitimè natis sunt legitimi contra jus & prohibitionem juris. Unde de talibus non debent verba consuetudinis vel statuti intelligi: sed benè intelliguntur de legitimatis per subsequens matrimonium, & sic de jure communi. Et hæc est ratio Anthon. Butr. *d. cap. per venerabilem, char. pri.* ubi ita optimè decidit per hanc rationem: quæ indubitanter procedit quando illud statutum vel consuetudo est exorbitans à jure communi, ut in casu nostro. Et hoc modo capiendo veram mentem Anthon. Butrig. reducitur & concordat cum theoria & distinctione nostra. Facit quod verba consuetudinis, vel statuti, debent intelligi in potiori significato, videlicet in filio qui est verè naturalis & legitimus ex origine, & non ex accidenti, *l. fin. C. de his qui veni. ætatis impet.* Et secundum nostrum usum loquendi, qui est, quod appellatio filiorum intelligitur de natis ex viro & uxore, & non de legitimatis. Et ita in dispositionibus testatorum decidit Cardin. Alexand. in *d. cap. per venerabilem. §. cum autem, col.* 90. Et hæ duæ fuerunt rationes Pauli Castrensis, qui sibi contrarius sed melius examinans tenet hanc partem in *d. l. fin. & in l. cum acutissimi. C. de fideicommiss. & in l. ex facto. §. si quis rogatus. ff. ad senatusconsult. Trebell. & in consil. 180. super eodem, collat. fin. lib. 1. consil. 252. quæstio ista, lib. 2. consilio 343. circa primum, collat. fin. lib* 2. Tamen rationes suæ per se non sufficerent quia *d. l. fin. de his qui veniam ætatis impetrant*, loquitur in eo qui etiam secundum statum de præsenti, non est verè, sed fictè tantum, & quoad quædam, legitimæ ætatis, sed iste legitimatus quod ad statum de præsenti, est verè & non fictè legitimus. Et nota quod illud de communi usu loquendi deberet ita plenè & clarè probari, ut appareret etiam statuentes verisimiliter in hoc facere vim & differentiam. Sed quæ adduxi satis superque sufficere videntur, etiam citra allegationem & probationem communis usus loquendi.

50. Eandem partem, quod hujusmodi statutum vel consuetudo non habet locum in legitimato per rescriptum, tenet Baldus in *consil. 214. quidam habet lib. 2.* Angel. *cons. 76. posito pro constituti. collat. 2. versic. venio ad tertium.* Bened. Plumbi, in *disputatio. incipi.* Statuto Pisano. in 4. *dubio.* Anthon. Butrig. in *cap. tanta. &*

in cap. per venerabilem char. pen. qui filii sint legit. & ibi Cardin. Alexand. §. *quod autem char.* 27. Imol. Rapha. Curt. in *l. si ita quis* §. *ultim. ff. de legat.* 2. Raph. Fulg. in *l. fin. ff. de justi. & jur. & cons.* 62. *stante statuto.* Ludov. Roman. in *l. necessarius. ff. de acquirenda hared. & in l. si is qui pro emptore col.* 10. *ff. de usucap.* Alexand. in *cons.* 60. *visa legitimatione col.* 3. *lib.* 2. *in l. gallus.* §. *si ejus in fin. de lib. & posthum.* & Socin. *eadem l.* §. *& quid si tantum col. penult. cons.* 246. *eleganter col. penult. lib.* 2. quod reperitur inter consilia Franc. Cur. senioris *cons.* 18. & idem Curtius plenissimè & accuratissimè in *cons.* 13. 16. 35. *&* 74. Vincen. Para. *inter consilia.* Curt. *cons.* 17. Georg. in *cap. quamvis col* 44. *versicul. Secundo quaro, de pactis m* 6. Jason latissimè in *repetit. d. l. si is qui pro emptore col.* 62. *cum tribus col. sequent. ubi melius & pressius examinat & pracedentes suas lectiones consiliaque contraria* expresse retractat. Phil. Decius in *l. liberos, in fin. C. de collat. l.* 1. *col.* 4. *versic. tertio, intelligitur. C. de bonor. possess. contra tab. & consil.* 52. *per totum, consil.* 155. *col.* 3. *consil.* 275. *col. penult. & seq. cum addi. ad illud consilium*, ubi dicit hanc esse communem sententiam. Guill. Benedic. in *repetit. cap.* Raynutius, in *verb. & uxorem nomine* Adelasium. *num.* 206. *dom.* Andr. Tiraq. in *repetit. l. si unquam in ver. susceperit liberos num.* 81. ubi dicit tenentes hanc sententiam numero & ratione vincere. Et verum est ut satis liquet per prædicta, quicquid quantumvis abundè & accuratè scripserit Alber. Brut. in *d. tract. statu. exclud. fœmi.* Et quamvis Georg. Nata, in *eodem tract. part.* 3. *quæst.* 2. & Joan. Campez in *eodem tract. quæst.* 39. nihil affirmare ausi fuerint. Et sic est expedita hæc quæstio. In qua si prolixior fui, scio tamen me nonnulla resecasse, eo quod ad resolutionem non videbantur necessaria: tametsi non essent inutilia: nisi fortè utiliorem aliarum quæstionum resolutionem prolixitate sui impedirent.

* An legitimato per rescriptum si solus sit competat jus primogenituræ.

51. Nono subsequenter quæro, quid si legitimatus * per rescriptum est solus, an habeat istud jus primogenituræ? Id enim etiam in unico filio est efficax, ut infrà eod. gloss. 3. Et videretur quod non, primò propter communem sententiam tenentium hujusmodi statuta loquentia de filiis simpliciter, vel de legitimis filiis debere intelligi in potiori significato de legitimis origine & non ex accidenti, pro quo optimè omnium facit textus in *l. filium. ff. de his qui sunt sui vel alieni juris*, ubi Jurisconsultus definit filium, eum qui ex viro & uxore ejus nascitur. Sed constat istum non fuisse natum ex viro & uxore: imò parentes sui nunquam fuerunt invicem vir & uxor, definitio autem maximè legis dat propriam significationem & acceptionem verbi. Baldus in *l. maximum vitium, collat.* 2. *C. de lib. prat. vel ex haretatis.* Et sic huic legitimato non convenit, nec nomen nec appellatio filii. Tum per id quod quidam volunt augmentum legitimæ de quo in *Authentica. novissima. C. de inoffic. testam.* non habere locum in filiis arrogatis, nec in naturalibus legitimatis, ut refert Albert. Brun. in *d. tract. art.* 12. *quæst.* 4. Sed istud jus primogenituræ de quo agitur, nihil aliud est quàm quoddam argumentum legitimæ filii primogeniti, ut infrà *eodem gloss.* 4. Quibus non obstantibus dicendum quod habet verum & solidum jus primogenituræ. Ratio patet per theoriam meam præcedenti quæstioni insertam: quia ex quo non sunt alii legitimè nati: iste est legitimus de jure communi, vel melius de jure speciali à jure communi approbato, cui nulla opponitur prohibitio juris communis. Et sic quum hæc legitimatio non sit exorbitans, nec derogatoria juris communis, extenditur ad consuetudinem nostram, quæ ab ea accipit interpretationem passivam.

52. Amplio nedum in plenè natalibus restitutis per legitimationem restitutoriam: sed etiam in habilitato, vel dispensato ad successionem per legitimationem modificatam: quæ est in usu communi & stylo ordinario seu protocollo (ut vocant) cancellariæ regiæ, quamvis enim talis absolutè loquendo, non sit verè, sed fictè tantum legitimus: tamen quod ad eum qui est legitimatus, habetur pro vere legitimo. Et consuetudo nostra in illo verificatur hoc casu. Tum in isto casu consuetudo ista non ita videtur exorbitans, ex quo deficientibus aliis filiis nullam inter eos inducit inæqualitatem. Tum hoc casu cessant omnia inconveuientia, de quibus in quæstione præcedenti, unde patet falsam esse opinionem, quod * augmentum legitimæ factum per jura Authenticorum, non habeat locum in legitimatis: quia imò habet locum: & eis debetur jure naturæ, ex quo in eis concurrunt utraque jura & naturæ, & legis civilis, *l. fin.* § *ante omnia. C. de adopt.* quia augmentum legitimæ non est exorbitans, sed favorabile. Non obstat, *d. l. filium*, quia ibi non ponitur definitio, sed quædam descriptio à præsumptione sumpta.

* Augmentum legitimæ habet locum etiā in filiis legitimatis.

53. Hic autem supponitur de veritate filiationis constare. Advette tamen ad hanc ampliationem ad modificatè legitimatum: ut ponderes illa verba *quo ad ea*, sive *quatenus*, quia communiter apponitur illa clausula, dummodo de eorundem scilicet parentum vel aliorum ad quorum successionem habilitatur, voluntate processerit: & sic non fit legitimus nec suus hæres patri vel matri nisi voluerint. Unde nedum inter vivos, sed etiam ultima voluntate, possent eum excludere à bonis suis & successione, & etiam si semel consensissent consensum revocare sive in toto, sive in parte. * Et per consequens poterunt in testamento vel codicillis de jure primogenituræ disponere tam tacitè quàm expressè: tam directò, quàm per indirectum legando res illi juri subjectas, vel hæreditatem legatis exhauriendo; quod non possent facere respectu legitimè nati, ut infrà *eodem gloss.* 3. *quæst.* 3. Et sic jus primogenituræ in taliter legitimato est multum debile, & carens omni virtute & effectu, nisi fingantur alii casus ab extrinseco: puta si statuto vel pacto majorum esset cautum quod semel deputatum juri primogenituræ non posset alienari, sed reservaretur futuris primogenitis, vel si per statutum portio juris primogenituræ esset immunis ab omni onere & peræquatione, aut simile, alioquin in terminis nostræ & similis consuetudinis, frustratorium est inquirere de jure primogenituræ legitimati per rescriptum secundum formam cancellariæ Franciæ, etiam deficientibus aliis liberis. In omnibus enim quæ concernunt futuram alicujus successionem, consensus & voluntas ejusdem mutabilis est & ambulatoria usque ad mortem *per l. fin. C. de pact. l.* 4. *ff. de adimend. legat. & plenè deducam infra* §. 122. in reliquo materiæ legitimationum, celeriter hic transeo quia plenè traditur in d. §. 122.

* In omnibus concernentibus futuram successionem voluntas est ambulatoria.

54. Decimo subjunctim quæro, conclusimus suprà in quæst. 8. indistinctè stantibus filiis legitimè natis, supple & venientibus ad successionem, nullum jus primogenituræ competere legitimato per rescriptum. Quid si supersit masculus legitimè natus, sed * post legitimationem naturalis natus, an iste habet jus primogenituræ? Et videtur quod non: quia non est primogenitus nec nativitate, nec legitimitate, quippe qui in utroque præcedatur à legitimato, cum ergo in eo non verificentur verba consuetudinis, non videtur vocatus, nec posse prætendere hoc jus, quamvis enim non competat legitimato, hoc nihil est, ex quo non apparet competere huic secundogenito, & sic remanebit successio in terminis & dispositione juris communis: ut æqualiter dividatur. Tum in dubio venit judicandum pro ista æqualitate, per quam revertimur ad jus commune. Contrarium puto: iste enim genitus post dictam legitimationem, est verè primogenitus respectu dicti legitimati: patet, quia ille legitimatus nunquam fuit legitimè natus, nec de jure communi pro tali habitus. Et sic * ipse secundogenitus solus est primus legitimè natus, cum nullum talem habeat an-

* Legitimatus per rescriptum utrum in jure primogenituræ legitimis postea natis præferatur.

* Legitimè natus habere jus primogenituræ licet supersit alius prior natu & legitimatione.

te se: ergo est verus primogenitus secundum verba & mentem hujus consuetudinis, quæ loquitur & intelligitur solum de primo legitimè nato, vel qui de jure communi habetur pro primo legitimè nato, ut est legitimatus per subsequens matrimonium indistinctè, vel qui de jure speciali, & permissione juris communis pro tali habetur ut legitimatus non extantibus legitimè natis. Nec obstat quod legitimatus sit prior in nativitate & legitimitate, quia non est prior in legitimitate * originaria, & naturali, imò nec legitimitate superinducta de jure communi, vel de jure speciali absque derogatione juris communis: quarum legitimitatum una est requisita ad mentem & effectum hujus consuetudinis. Sed est legitimus sive verè sive fictè, legitimitate quadam extraordinaria, & odiosa contra juris expressam prohibitionem, ex dispensatione vel derogatione legum superintroducta: quæ non sufficit ad assequendum beneficium hujus consuetudinis, nec ad legitimandum vel justificandum qualitatem primogenituræ ab ea requisitam, & intentam: non autem adduxi illam rationem quod legitimatus per rescriptum, esset inhabilis ad jus primogenituræ, & sic minimè computandus in numero suitatum ad hoc: quia falsum est cum esse inhabilem quum sit successibilis: non igitur excluditur à jure primogenituræ propter inhabilitatem sed ne nimium præjudicetur legitimè natis, & quod eorum favore prohibeatur plus capere, quam unus eorum minus habens: multumque favorabiliter secum agatur: si sit eis, vel uni eorum æqualis. Et hæc decisio procedit nedum in legitimato modificatè, sed etiam in plenè restituto natalibus.

* Quadruplex legitimitas.

55. Undecimo quæro si sunt duo filii legitimè nati, unus natus * ante feuda acquisita à patre, alter natus post: Utri competat jus primogenituræ in illis feudis? quia hæc quæstio modicam vel nullam habet dubitationem, & copiosè disputata & optimè resoluta est per dom. Joann. Cir. in *d. tract. lib. 1. quæst. 12.* solum concludam cum eo post Saly. & Joan. Fab. in *l. imperialis. C. de nuptiis*, indistinctè jus primogenituræ ad primonatum pertinere, sive feuda sint antiqua, sive noviter quæsita, sive inter privatos, sive inter principes etiam de regno: quia * natus ante regnum patri acquisitum nihilominus dicitur primogenitus filius regis & præfertur natis post adeptam dignitatem regiam. Et ultra allegata per Ciri. ibi quæ nolo transcribere, adde quod idem tenent Franc. Naza. de Ripa in *cap. inter cæteras, col. 3. num. 15. de rescript.* Guilielm. Benedic. in *repetit. cap.* Raynutius in *verb. in eodem testamento relinquens 1. num. 201 versicul. alii dicunt.* Et reddunt rationem, quia sufficit quod sit & dicatur primogenitus vasalli, Baronis, vel Regis, tempore mortis, vel successionis delatæ, quoniam quando qualitas adjicitur verbo à quo dispositio sumit effectum, sufficit talem qualitatem adesse tempore quo illa dispositio sortitur effectum, per Bart. in *l. ex facto ff. de vulg. & pupill. subst.* Verùm quia jus primogenituræ sortitur aliquem effectum, & radicatur etiam vivente patre, melior est ratio, quia statim quod pater acquirit etiam de novo, feudum, ducatum, vel regnum, statim filius antiquior, quem tunc habet, & qui est suus primogenitus, incipit esse primogenitus vasalli, ducis vel regis, & sic statim in eo primitus & ante alios radicatur, sive jam radicatum jus primogenituræ qualificatur & informatur à superveniente patris dignitate. Et hanc rationem solitus sum opponere nimium * scrupulosis, nec valentibus sequestrare intellectum à phantasia, nec discernere abstractum à concreto, non enim ipsa dignitas vel alia qualitas personæ, sed persona ipsa generat. Et sic * ad esse primogeniti non concurrit aliud, quàm prioritas geniture, seu nativitatis legitimæ: idipsum ergo solum attenditur, dum quæritur quæ sit persona primogeniti: dum autem quæritur quod sit objectum primogenituræ, & in quibus bonis vel rebus effectum suum operetur, attenditur tempus quo debet sortiri effectum, puta mortis patris & delatæ successionis.

* Natus ante feudū acquisitū à patre utrū præfertur jure primogenituræ in feudo aliis post feudū acquisitū natis.

* Natus ante regnū à patre adeptum propriè filius regis dicitur.

* In crassos & scrupulosos.

* Ad primogenituræ essentiā quid requiratur.

56. Quid enim si rex de novo aliquem militem investivit de baronia vel comitatu pro se & filiis suis naturalibus & legitimis, ita ut primogenitus præferatur: numquid in hac investitura comprehenditur primogenitus investiti dudum legitimè natus? Et proculdubio dicendum est quod sic, ut merito rejicienda sit opinio Bartol. Bald. & seq. in *d. l. Imperialis.* Philipp. Decius in *d. cap. inter cæteras. collat. 1.* Franc. Curt. in *notab. 50.* Vidi pulchram Boni. de Curtil decisionem in *tract. nobilita. part. 3. ad fin.* Udal Zas. in *epitom. feud. part. 8.* & sequacium, qui tenuerunt illum excludi: & immediatè post adeptam dignitatem genitum præferri. Nec etiam admittenda est distinctio inter feudum vel regnum avitum vel noviter acquisitum, quam tradunt Petr. Cyn. in *d. l. imperialis*, quamvis eos sequantur Anthon. Cor. in *tract. de excell. & pot. regia. quæst. 26.* Jacobi in *tract. feud. ver. 1. col. 4. ver. sed si juxta*, & Cosmas Guymier in *gloss. prag. in proœ. super ver. primogenito. col. 4.*

Adverte * tamen quod secus est in nobilitate non originaria, sed dativa: primogenitus enim pagani, natus ante quàm pater per principem simpliciter nobilitetur, non efficitur nobilis, nisi sibi etiā dativa nobilitas conferatur expresse per principem. Ratio, quia illa vulgaris & nativa nobilitas, nunquam adesse potest, nisi perfectè adfuit tempore nativitatis, ut diximus suprà in *proœ. gloss. 7. in ver. Nobles.*

* Natus ante nobilitationem patris non est nobilis.

SUMMARIA GLOSS. II.

1. *Primogenitus jure suo saisitur à consuetudine.*
   Verbum capio *est directum.*
2. *Ejus est* electio *ad quem verba executiva diriguntur.*
   An in beneficiis sit electio beneficiati.

GLOSS. II. IN VERBO.

ID est capit. 1. Nota primò quod primogenitus non tenetur petere a fratribus cohæredibus traditionem vel restitutionem hujus primogenituræ: nec habet accipere de manu eorum, sed per se ipsum manu propria, adeo quòd mortuo patre statim ipso jure est saisitus sive verus possessor, & consequenter dominus hujus præcipui. Probatur primò per hunc textum, verbum * enim *capio* in omnibus suis modis & temporibus est merè directum, & significat per se immediatè accipere, & non per alium, & in testamentis facit substitutionem directam & non obliquam, quia simpliciter positum ut hic, excludit ministerium alterius, imò includit dispositionem, & executionem dispositionis, & sic est directum, per doctrinam Baldi in *leg. fin. col. penult. C. de sacrosanct. eccles.* per Bartol. & alios in *l. centurio ff. de vulg. & pupill. substit.* Probatur secundò, quia istud præcipuum acquiritur & competit jure hæreditario & successivo. Patet per seriem & contextum §. 15. & 16. *infra eodem & dicemus in gloss. sequenti.* unde eodem jure regulatur, quo ipsa successio, & quota hæreditaria, in qua hæres ipso jure à

* Verbum capio est directum.

morte defuncti, est saisitus infrà §. 132.

2. Nota secundo, quòd deficiente horto circa mansionem principalem, primogenitus habet electionem, an loco horti capiat jugerum terræ: an verò volatum caponis, & ita tenet Joan. Ciri. in *tract. primogenituræ l. 2. quæst. 4. art. 1. gloss. penult.* & probatur in hoc textu cujus verba ad primogenitum diriguntur, & sic ejus est electio, quia ubi in alternativis verba executiva diriguntur ad aliquem, ejus est electio, sive in contractibus, sive in ultimis voluntatibus. *l. planè §. penult.* & ibi Bald. & alii. *ff. de legat.* 1. *si sic stipulatus fuero, per textum ff. de verbo. obligat. gloss. sing.* & ibi Bartol. Bald. Paul. in *Lucio. ff. de lega.* 2. Probatur etiam per tres §§. seq. in quibus semper datur electio primogenito in simili, videlicet circa res subjectas huic juri. facit quod decidit Bald. *in l. qui duos, in fin. ff. de legat.* 1. in beneficiis, gratiis & privilegiis, etiamsi verba ad neutrum dirigantur esse electionem beneficiati, per textum in *l. 2. C. de castrensi omnium Palatinor. juncta gloss. ibi. lib. 12. seq.* Angel. Aretin. Jason. in §. *huic autem. Institut. de action.* quod procedit secundum Imol. & Lancelo. Deci. *in d. l. qui duos in fin.* quando gratia motu proprio concessa est, ut est textus in *cap. si pluribus de præbend. in 6.* Sed hujusmodi prærogativa est beneficium consuetudinis non ad postulationem, sed motu legis introductum *ut in gloss.* Sed *vera* ratio est quia hæc alternatim dantur primogenito non solum causa commodi, sed etiam causa honoris: quo honore & parte commodi fraudaretur si non esset sua electio, ut esse debet, & ita observatur.

* Horto deficiente, quid (præcipui jure) ejus loco primogenitus capere possit.

SUMMARIA GLOSS. III.

1. *Jus primogenituræ est jus formatum.*
2. Q. *1. Definitio juris primogenituræ.*
   An jus primogenituræ sit dignitas?
3. Quomodo *accipiendum primogenitum debere sedere à dextris patris.*
4. Q. *2. Utrum filio, vivente patre, proprium sit jus primogenituræ.*
   Spes successionis dupliciter accipitur.
5. *Jus primogenituræ etiam ad filium vivo patre vel avo transmittitur.*
6. *In linea directa spes cum sua qualitate transmittitur.*
   Primogenitus vivo patre nullomodo potest disponere de hoc jure præcipui.
   Quod si citra consensum patris attentaverit, meretur ejus successione privari.
7. *Q. 3. Utrum pater possit derogare juri primogenituræ?*
   Jus primogenituræ non est beneficium patris, sed legis.
8. *Etiam supremus Rex non potest privare filium suum jure primogenituræ in regno.*
   Regnum Franciæ non jure hæreditario, sed jure sanguinis defertur.
   Non potest Rex *Franciæ testari de regno etiam in favorem primogeniti.*
9. *An rex deficientibus agnatis & sanguine regio possit de regno disponere?*
10. *Filius non amittit jus primogenituræ propter inobedientiam, vel non impletum patris testamentum.*
11. Taxatio *legitimæ est de jure positivo.*
    Pœna Auth. hoc amplius. C. de fideicommiss. *non habet locum in his quæ beneficio legis, vel consuetudinis percipiuntur.*
12. *Filius propter ingratitudinem privatur jure primogenituræ.*
    Sic & perduellis cum sua posteritate, spe regni & coronæ privatur.
13. *Quid sit feudum regi jure Francorum?*
14. *Jus primogenituræ respectu majoris portionis bonorum, est hæreditarium.*
15. *An* querela inofficiosæ donationis *habeat locum ad conservationem juris primogenituræ?*
16. *Respondeo quod non. Et quòd jus præcipui non est propriè legitima, sed velut prælegatum.*
17. *Quando donatio patris præsumatur consilio in fraudem primogeniti.*
18. *An filius habeat revocatoriam in rebus venditis per patrem?*
19. *Confessioni patris non statur in præjudicium legitimæ.*
20. *Filio datur revocatoria contra eum qui participata fraude acquisivit à patre titulo oneroso.*
21. *Nota differentiam inter querelam & revocatoriam.*
22. *Hæres non tenetur de gesto in ipsius fraudem à defuncto.*
23. *Pater potest feudalia permutare, vendere, aut in censualia consensu domini convertere, ut filii sint æquales.*
24. *Pater nullomodo potest in testamento præjudicare juri primogenituræ.*
25. *Ampliatur etiam per viam pœnæ vel condictionis.*
    Testator nullum onus vel gravamen imponere potest in quatuor partibus hærediorum, nec in portione juris primogenituræ.
    Ampliatur etiam per donationem causa mortis.

26. Q. 4. Nova resolutio. An primogenitus de hoc jure disponere possit.

27. Quid de simplici renunciatione?

28. Cui competit, vel à quo speratur jus primogenituræ in re certa, ex pacto vel substitutione, potest de eo disponere.

29. Q. 5. Utrum huic juri præscribi possit.

30. Q. 6. Utrum jus primogenituræ sit favorabile vel odiosum.

Jus præcipui latè debet interpretari quantum ad vim comprehensivam, sed non quantum ad vim extensivam.

GLOSS. III. IN VERBO

Pour son droict d'Aisnesse.

ID est pro suo jure primogenituræ.

1. Ex hoc textu nota quòd jus primogenituræ est jus * formatum competens primogenito: & illi soli proprium; hoc enim pronomen, suum, denotat dominium seu proprietatem, textus in *l. quinmus. §. argento. §. cui legatum. ff. de auro & argen. legat. in l. solum. in fin. ff. de rei vendicat.* Probatur etiam *Genes. 25. cap. ibi primogenita tua, & cap. 42. ad fin. ibi, primogenitus juxta primogenita sua.* & clarius *Deut. 21. cap. ibi, & huic debentur primogenita,* vide tamen infrà *eadem gloss. num. 4. quæst. 2.*

* Formata jura quæ.

2. Quæro primò. Quid * est jus primogenituræ? Est jus prioris ætatis honorificum & utile, competens filio, quià primus est in ordine nascendi: ita definit Joann. Ciri. post Luc. de Penn. in *lib. 1. quæst. de jure primogenitura, & declaratur ut ibi per eum ad quem remitto.* * De origine, palam est jus istud ortum habuisse à jure gentium antiquissimo, & primitivo, imò à consuetudine & jure Patriarcharum. *Genes. 25. 27. 43.* confirmatum esse a jure divino *Deuter. 21. cap.* & à jure canonico & consuetudinario. Effectus autem hujus juris consistit partim in honore & præcellentia, ante reliquos filios: unde nonnulli dicunt quòd * est dignitas, quod posset procedere extenso & largo modo sumpto dignitatis vocabulo non autem strictè & propriè capiendo, nisi in primogenitis regum, & principum habentium dignitatem ad primogenitum transmissibilem. Tunc enim jus primogenituræ ad dignitatem, competens est dignitas; hinc dicit Baldus *in l. ex hoc jure. collat. 2. quæst. 6.* quòd primogenitura in filio regis est prima dignitas post regem, jure inseparabili ipsius sanguinis proveniens. Et tales primogeniti in tantum radiis paternæ & futuræ dignitatis corruscant, ut vel vivo patre, nomine dignitatis paternæ nominentur reges, duces, & comites, ut est textus & ibi glossà *1. in fin. 24. quæst. 1. in cap. Adrianus 1. & ibi gloss. 2. 63. distinct. & latè Anth.* Corse. in *tract. de excell. & pot. reg. quæst. 25.* non tamen sic propriè vocantur, sed impropriè secundum Jacob. de S. Georg. in *tract. feud. col. 1. versicul. dubitatur etiam,* quod est verum *per ea quæ diximus suprà §. 2. gloss. 1.* Consistit etiam istud jus partim in utilitate: quæ secundum varias locorum, & regionum consuetudines, & leges varia est. Et secundum nostram consuetudinem est illa tantum quæ describitur in hoc §. & duobus sequentibus. Quare pro ratione nostri instituti hæc solum venit examinanda; de excellentia igitur juris primogenituræ & variis aliis ejus commodis prærogativis & utilitatibus remitto ad dom. Joann. Ciri. in *distinct. tract. lib. 2. quæst. 1. 2. & 3.* Et qui fusiorem super hoc sermonem desideraverit, legat si vacet *Ioann. de Terr. rubr. contra Rebel. suo reg.* Ea enim solum persequi intendo quæ ad rationem instituti conducent, ut sæpe testatus sum.

* Definitio primogenituræ.

* Origo.

* An primogenitura sit dignitas.

3. Unum tamen omittere non possum, in quo omnes qui scripserunt hactenus, imperfectè locuti videntur, dum dicunt filium primogenitum debere sedere ad * dexteram patris, quod simpliciter (prout tradunt) acceptum est falsum; quia pater sederet à sinistris filii, & sic tanquam inferior filio. * Qui enim sedet vel incedit dexter, sedere vel incedere dicitur altiori & digniori loco, videlicet supra alios quos habet ad sinistram suam; & sic infrà se: ut patet per experientiam; & notat Baldus in *l. decernimus in 2. not, C. de sacros. eccl. gloss. in fin. c. quam periculosum 7. quæst. 1.* Felin. in *rub. de majoritate & obedientia, col. 4.* facit illud Canticorum 8. *læva ejus sub capite meo, & dextera ejus amplexabitur me.* Ubi manifestè patet dexteram esse longè digniorem, & præstantiorem sinistra: ex quo applicatur ad excellentius & charius officium. Verum est quod Cyrus monarcha ille maximus solebat (ut testatur Xenophon) convivas honoris gratiâ à latere * sinistro juxta se ponere hoc schemate fideliores charioresque illos declarans qui in parte cordis sui (quæ leva est) discumberent. Sed fuerit temporaria & particularis illius opinio. A nobis stat omnium gentium etiam perpetua sententia, imò etiam Sanctorum, Prophetarum, & Regum, Evangelii & sacri Symboli. *Psal. 110. Matt. 25. Marc. in fin.* Igitur absurdissimum foret patrem sedere à sinistris filii. Itaque illud dictum debet intelligi de patre principe, qui sedet in culmine vel throno majestatis suæ elevato supra aliorum sedes, quæ circumstant à lateribus, inter quas dignior & honorabilior est illa sedes quæ est propinquior, & à latere dextro principis, ut declarat Petrus Bellug. in *Specul. princip. in rub. de forma & ordin. seden.* & ibi sedere debet primogenitus regis, à dextris patris, inferius tamen à patre.

* Quomodo intelligendum primogenitum debere sedere à dextris patris.

* Altior est locus dexter.

* Idem mos apud Turcas hodie, apud quos honoratior locus sinistra, ut Busbequius refert in Epistolis.

4. Quæro secundò utrùm istud jus actualiter competat, & sit proprium ipsi primogenito, etiam vivente patre? Respondeo sic, quantum ad ipsum jus in se: sed non quantum ad omnem ejus effectum, quia effectus utilis videlicet præcipuum in hæreditate paterna, de quo in nostra consuetudine non competit filio vivente patre, nec re, nec spe. * Quandiu enim pater vivit, nullum jus habet filius in bonis patris, nec ei debetur ejus successio, imò nec legitima, ut notant Bartol. Paul. & omnes in *Authent. si qua mulier. C. de sacrosanctis Eccles.* imò nec ei competit aliqua spes probabilis vel justa. *l. 1. §. si impuberi. ff. de collat. bonor. l. post emancipationem. §. 2.* & ibi Bartol. *ff. de liberatione legat.* Bartol. Alexand. Jason. in *l. is potest. ff. de acquir. hered.* Philipp. Decius & omnes in *l. fin. C. de pact.* Barthol. in *l. qui Roma. §. duo fratres. ff. de verb. obligat.* Philip. Decius loquens de jure primogenituræ in *cap. Ecclesia S Mariæ col. 25. de constit.* quod est verum prout spes accipitur pro aliquo jure formato, quod potest vendi, cedi, vel aliter disponi. *ut in l. spem. C. de donatio. in l. 1. C. de pact. cum similibus.* Sed * prout accipitur pro simplici expectatione, nullum jus in re, vel ad rem, in præsenti quod vendicari, peti, vel disponi possit attribuente: dico filium habere spem probabilem & considerabilem à jure naturali, gentium, vel civili introductam & approbatam, in bonis & successione futura patris viventis; maximè in legitima *l. scripto. ff. unde liberi l. cum ratio in princip. ff. de bon. damnator.* & latius dicemus infrà. *§. 122. in gloss. 1. in versicul. Les enfans.* Sic in proposito, quum istud præcipuum de quo hoc §. & seq. non sit nisi velut legitima primogeniti: quandiu pater vivit, primogenitus nullum jus habet in eo, nec in re, nec ad rem: sed solam spem simplicis expectationis, sicut in reliqua successione patris.

* Quæ spes competat filio in bonis patris viventis.

* Spes simplicis expectationis.

* Jus primogenituræ an & ad quos trāsmittatur.

5. Ex quibus infero primò quòd jus primogenituræ est * transmissibile ad filium primogeniti: imò etiam ad ejus filiam, si primogenitus moriatur ante patrem. Ratio, quia est jus formatum à filiatione distinctum, ut tradunt Bartol. Aret. Alexand. Jason in *l. is potest de acquir. hæred.* unde moriente filio, & filiatione extincta non extinguitur: sed transmittitur ad liberos, nedum masculos, sed etiam fœminas, ut tetigi infra §. 35. *gloss.* 1. *quæst.* 5. *num.* 8. non autem ad extraneos. Adverte tamen ad duo. Primò, quòd propriè non est transmissio, quia filius præmoriens nunquam in eo jus habuit. Non ergo nepos ex eo venit jure transmissionis patre, sed jure repræsentationis, & suo nomine & jure proprio. Et si repudiet hæreditatem patris, quamvis non solus repræsentet si habet fratres & sorores concurrentes, sed simul cum eis, faciunt enim partem si velint admitti, inter quos eodem modo subdividitur portio juris primogenituræ qui fuisset patris prædefuncti avo vel aviæ, atque si supervixisset & transmisisset, ut plenius dicemus infra § 134. Et quod neptis repræsentet in jure primogenituræ etiam patruis suis filiis avi vel aviæ exclusis sub hac consuetudine, judicatum fuit in hoc Senatu per arrestum solemne in purpura pronunciatum die vicesimatertia Maii, anno sesquimillesimo quinquagesimo in successione Theobaldi de Vitri, Civis Parisiensis prædivitis, qui plures filios reliquerat & neptem ex prædefuncto primogenito quæ repræsentavit patrem in solido jure primogenituræ. Adverte secundo quòd subtiliter perpendendo non probatur præcisè in hoc textu quòd jus primogenituræ in se, vivo patre sit jus formatum competens filio prius nato: quamvis prima facie textus id innuere videatur: quia si benè considères, reperies quòd se refert ad casum & tempus successionis devolutæ post mortem patris. Patet per conjunctionem & seriem §§. sequentium; tum per istummet textum in illo verbo *Prend*, quod est executivum de præsenti, & principale verbum & dispositivum totius orationis: & sic non potest adaptari ad tempus vitæ patris, sed solum ad tempus post mortem patris, & ejus successionem filiis delatam. Et per consequens tota vis & dispositio hujus §. debet intelligi & referri solum ad tempus post mortem patris, cui rectè congruit verbum principale, & non ad tempus vitæ cui non convenit per *vulg. gloss.* & doctores in *l. mancipia in ver. advocandum. C. de ser. fugitivis.*

*Spes trāsmittitur.

6. Verumtamen etiam si non esset jus formatum vivente patre, nihilominus transmitteretur ad nepotes, quia in linea directa * spes simplicis expectationis futuræ successionis transmittitur ad descendentes in stirpes. §. *cum filius Instit. de hæred. quæ ab intestat. defer.* Et sic transmittitur cum omnibus suis modis, conditionibus & qualitatibus, videlicet una cum jure primogenituræ & spe hujus præcipui, utpote cum speretur jure hæreditario, & successivo. Et sic est portio successionis, quæ speratur, & transmittitur, ergo pariter cum futuro jure succedendi transmittitur, ut plenius deducam *infra* §. 134. ubi etiam declarabo an & qualiter inter plures nepotes primogeniti dividatur jus primogenituræ in bonis avi. Et ne materias è propria sede transferam, remitto ad ibi dicta.

*Primogenitura an possit alienari per filium vivo patre.

Infero secundo, quòd vivo patre non potest primogenitus vendere, donare, hypothecare, vel alio quovismodo disponere de isto jure præcipui, non magis quàm de legitima, vel futura successione patris. Ratio, quia licet jus primogenituræ sit ei proprium & competens de præsenti, tamen jus præcipui quod est unum, & apud nos potissimum de effectibus hujus juris primogenituræ, non est ei proprium nec competens de præsenti, sed solum spe probabilis expectationis speratur competiturum post mortem patris jure hæreditario, & successivo: & interim manet in primo jure, & dominio patris. Et sic non potest filius, de eo nec in totum nec in parte disponere, quod si attentaverit, non valet ipso jure, nec confirmabitur, etiam si postea sit hæres patris: & hoc nisi servata forma *l. fin. C. de pact.* videlicet consensu patris interveniente & perseverante usque ad ejus mortem.

* An primogenitus alienans vivo patre privetur eo jure primogenituræ.

Sed * an ex hoc attentato privetur filius jure primogenituræ? Respondeo quod non privatur ipso jure: nec poterit objici per reliquos filios cohæredes. Glossa & textus in *l. his consequenter* §. 1. *& ibi gloss. quam omnes sequuntur ff. fa. herciscun.* Sed est privandus tanquam indignus prosequente procuratore fisci, nedum jure primogenituræ, sed etiam tota & universali portione, quæ ad eum fuit devoluta ex successione patris, & propter delictum in parte privabitur tota hæreditate. Textus in *l. 2. in fin. ff. de his quib. ut indig. in l. quidam in fin. cum l. seq. ff. de donat.* Et hoc nisi intervenerit, vel quandocunque ante mortem supervenerit consensus patris, quia cessaret & purgata esset indignitas, secundum Bald. in *d. l. fin. C. de pact.* & ibi Phil. Decius *col.* 4. Et plenius dicam infrà, §. 122.

Sed interim adverte diligenter in praxi quod in hoc regno nec ex illo titulo *D. & C. de his quibus ut indign. nec ex tit. Si quis aliq. testari prohibuerit*, nihil ad fiscum devolvitur: sed offerenti vel ejus hæredibus aut dignis totum applicatur. Primum enim in hoc regno per constitutiones regias pœnis fiscalibus locus non est, nisi per sententiam & causa cognita. Et quum ea indignitas non sit crimen publicum, sed tantum privatum, propriè non cadit in crimen, sed in simplex delictum privatum. Ideo non potest fiscalis procurator sive Regis, sive subalterni inferioris se intromittere nisi parte privata (cujus justè interest) conquerente. Hinc est quod omnes illæ pœnæ fiscalis quæstus & caducorum, quæ non oriuntur ex veris criminibus, sed ex eventis, ut caduca ultimarum voluntatum, vel ex culpis civilibus, exoleverunt. Imò nunquam receptæ fuerunt in hoc regno.

Et præfata de jure primogenituræ procedunt in jure primogenituræ universali, quòd a lege vel consuetudine, jure hæreditario defertur: Secus in jure primogenituræ particulari ad certam rem, quæ lege contractus, concessionis, vel investituræ defertur ad primogenitum: tunc enim verum est quod voluit Panorm. *in consil.* 85. *in præsenti collat.* 1. *lib.* 1. quod jus succedendi in tali re, illico cum primogenitus venit ad lucem, in habitu & in spe consequitur, & est spes firma, & invariabilis, cum per patrem aut alium tolli non possit, cum transierit in contractum. & tunc potest dici jus formatum. §. *ex conditionali Institut. de verbor. obligat. l.* 1. *C. de pact. l. spem. C. de donationibus.*

* Utrùm pater possit derogare juri primogenituræ.

7. Quæro tertiò, * utrùm pater possit auferre, transferre, vel diminuere jus primogenituræ? Videtur quod sic, quia jure hæreditario defertur, nec potest acquiri quantum ad præcipuum de quo agitur nisi hæredi. Igitur non poterit contravenire facto defuncti. *per jura communia vulg. & per nostram consuetudinem infra artic.* 76. Dum resolvere propero, sentio hanc quæstionem multiplicem esse, ac in multos & varios casus sese effundere, & necessario distinguendam antequam resolvi possit. Aut enim respectu subjecti quæritur, an disponat de jure primogenituræ in se, an vero de jure præcipui, vel bonis quæ juri primogenituræ subjici possunt. Aut respectu dispositionis, quæritur an disponat inter vivos, an in ultima voluntate? Primo casu quando vellet disponere de ipso jure primogenituræ in se, facio conclusionem generalem negativam. Quòd pater non potest ullo modo illud auferre, transferre, diminuere, vel alterare, vel aliter de illo directò disponere in præjudicium primogeniti, sive inter vivos, sive in ultima voluntate. Ratio, quia * istud non est beneficium patris, sed legis, vel consuetudinis, unde non potest a patre auferri secundum Baldum in *consil.* 360. *quantum ad punctum lib.* 2. allegantem. textus in *l. si arrogato.* §. *sed si impuberi. ff. de adopt.* ubi habetur quòd in quarto filio arrogato debita non potest pater

*Primogenitura non est beneficium patris sed legis.

arrogator substituere per fideicommissum, nec aliud onus apponere, quoniam non judicio patris ad filium pervenit, sed principali providentia. Facit optimè textus *in Auth. de nupt.* § *sed hæc quidem in fin. col.* 4. ibi, licet decies millies contrarium aliquid velint morientes: quod enim ex lege datum est lucrum, privatus auferre modis omnibus non potest. Idem tenet Cardin. Alex. *in d. cap. per venerabilem.* §. *quod autem col.* 28. *num.* 45. Similiter non potest pater nec per viam contractus, nec per viam ultimæ voluntatis disponere de ipso jure succedendi in hæreditate sua competenti filio, vel alii descendenti: sed necesse habet vel relinquere successionem ab intestato, vel in aliquo instituere, *in Authent. ut cum de appellat. cognoscitur* §. *aliud quoque collat.* 8. Et tamen illud jus succedendi, ante successionem devolutam, non est in esse, nec est jus formatum. textus in *l.* 1. *ff. de hered. vel act. vend. juncta l. nihil abud. ff. de verb. signific.* Igitur nec de ipso jure primogenituræ poterit disponere, sive dicamus quod sit jus formatum vivo patre, sive non. Ita etiam lege divina per Mosen sancitum fuerat Deuteron. 21. ubi dicitur, si habuerit homo duas uxores; unam dilectam, & alteram odiosam, genueritque ex eis liberos, & fuerit filius odiosæ primogenitus, volueritque substantiam suam inter filios dividere, non poterit filium dilectæ facere primogenitum, & præferre filio odiosæ: filium odiosæ agnoscet primogenitum, dabitque ei de his quæ habuerit cuncta duplicia. Is enim est principium liberorum ejus, & huic debentur primogenita.

8. Ista conclusio ampliatur primo, etiam in regnis & regalibus dignitatibus, etiamsi sit rex non recognoscens superiorem, quæ est lex animata, & sicut quidam corporalis Deus in regno suo, ut de rege Franciæ inquit Baldus *de probib. feudi alienatione* per Feder. §. *illud col. fin.* non potest rex auferre primogenito jus primogenituræ, sive spem regni, & dare secundogenito, ut expressè decidit Joann. Andr. in *cap. licet de voto.* Panorm. in *consil.* 3. *nitar in præsenti. in* 2. *dubio. lib.* 2. Jason. in *l. nemo potest col.* 1. *ff. de legat.* 1. quia lege divina, consuetudinaria, & canonica, & lege particulari cujusque regni est inductum ut primogenitus succedat in regno. Et hoc semper fuit, & semper erit, secundum Baldum in *l. ex hoc jure. col.* 2. *quæst.* 4. *ff. de just. & jure.* ita ut videatur transisse in quoddam jus gentium. Et hoc maximè & indistinctè procedit in hoc potentissimo * regno Franciæ, quod non jure hæreditario, sed solummodo jure sanguinis, & legis, sive consuetudinis regni defertur, ut sentit Baldus *in cap. unico. de feud. marit. ducat. & comit. col.* 2. dum dicit quod in hoc regno succedit agnatus de sanguine regis, etiam si distet gradu millesimo, si non sit alius agnatus proximior, & hoc jure sanguinis, & perpetuæ consuetudinis regni, & latè comprobat Joann. de Terr. *rub. in lib. cons. Trebell. reg. tract.* 1. *art.* 1. *conclusione nona*, 10. 11. & 12. ubi tenet quòd in regno Franciæ non habetur successio hæreditaria, sive patrimonialis, sed simplex successio, sive subrogatio primogeniti vel proximioris agnati, cui regnum debetur ex sola lege, vel consuetudine regni à qua sola jus accipit, & non à patre; vel alio prædecessore, & sic jus primogenituræ quantum ad tale regnum, non habetur à patre, sed à lege regni, unde nec est hæreditarium, nec patrimoniale, sed mero jure filiationis vel sanguinis competit.

* Regnum Franciæ non jure hæreditario, sed jure sanguinis defertur.

9. Ita quod * rex non posset de regno testari, etiam primogenitum, vel proximiorem cui regnum debetur instituendo: quia nullo modo posset institutus capere regnum vi testamenti, vel alterius dispositionis paternæ, quæ non valuit, sed solum virtute legis immutabilis regni à qua vocatur. quod est verissimum & seq. Guill. Benedic. *in repet. cap. Raynutius, in versic. in eodem test. relinquens* 1. *num.* 148. unde non valuit, nec ullum effectum sortiri potuit, tractatus ille matrimonii olim habitus apud Trecas urbem Campaniæ Celticæ inter Carolum sextum Francorum regem, & Henricum quintum Angliæ regem anno Domini 1420. per quem Catharina dicti Caroli filia, nuptui dabatur dicto Henrico cum pacto quod idem Henricus, vel eo præmortuo ejus filius succederet in regno Franciæ, & illud obtineret post mortem dicti Caroli, nulla mentione facta Caroli septimi primogeniti Francorum regis, cui jure sanguinis & legis regni, regnum debitum & affectum erat: prout illo mortuo Carolo sexto patre suo mirabiliter Deo authore, & puella duce, eripuit de manibus Anglorum, & gloriosissimè rexit, filioque Carolo octavo pacificum dereliquit: reprobato dicto tractatu utpote nullo & abusivo. Ex quibus etiam liquet quod si deficerent omnes masculi sanguinis regii: deberet per proceres & status regni, nova electio fieri. Nec posset rex ultimus, etiam de sanguine suo, puta ex cognatis successorem sibi deligere, nec aliter de regno disponere. * Si autem esset regnum quod jure hæreditario defertur, qualia sunt regnum Aragonum, regnum Majoricarum, ut patet per Oldrad. in *consilio* 94. *eleganter. & consil. sequente consil.* 230. *ut hujus de quo quæritur.* In quibus consiliis tractatur de testamento, donatione, & divisione factis per Jacobum olim Regem Aragoniæ, & Majoricarum; tunc jus primogenituræ ad tale regnum competeret etiam filio, jure hæreditario, & ita de talibus regnis loquitur, & intelligi debet Oldradus in dictis consiliis, & alii qui eum referunt & sequuntur videlicet Alberic. in *proœ. ff.* §. *discipuli. col.* 5. *& seq. in l. fin. C. de donat. inter vir. & uxor.* Pet. Anchar. in *cap. licet de voto.* Marti. Laud. in *d. tract. primog. in fin.* Panorm. in *cons.* 3. *nitar in præsenti. col.* 1. *lib.* 2. Et nihilo magis posset rex etiam superiorem non recognoscens, disponere de ipso jure primogenituræ, in præjudicium primogeniti, sicut nec exhæredare, nec legitima privare, sine justa causa: puto tamen quod deficientibus liberis, posset in præjudicium agnatorum & quorumcunque collateralium, de regno disponere, utpote patrimoniali, non tamen dividendo, vel in alienigenam transferendo, aut servituti subjiciendo seu aliter agendo, in præjudicium reipublicæ suæ & subditorum, sine eorum libero consensu ut patet, per ea quæ dixi *suprà in proœ. gloss.* 1.

* Rex non potest testari de regno.

* Quid in regno hæreditario.

10. Præfata conclusio ampliatur secundò, etiam si primogenitus esset mente captus, vel aliàs inhabilis, secundum ea quæ diximus, *suprà eodem gloss.* 1. *quæst.* 2. Ampliatur tertio, etiam si primogenitus fuerit inobediens patri, sive in ejus vita, sive post mortem, non adimplendo testamentum, vel votum injunctum, propter hæc non potest privari per patrem vel alium jure primogenituræ; ut rectè concludit Joann. Citi. in *d. tractatu. lib.* 3. *quæst.* 6. Idem voluit Joan. Lup. in *repetit. cap. per vestras. char.* 83. *col.* 1. Nec obstat *cap. licet, De voto*, quia non procedit ex solo præcepto patris, & inobedientia filii, sed ex promissione & obligatione sponte facta per filium. Tum loquitur in regno hæreditario, ut patet per *seriem cap. illius*, sed quia etiam in regno hæreditario; teneo non habere locum *Authent. hoc amplius. C. de fideicomm.* Non placet ista solutio, sed præcedens; in regno autem quòd non jure hæreditario, sed jure sanguinis defertur, non est dubium filium non posse privari propter aliquam inobedientiam voluntati paternæ, quia non capit illud à patre. Et idem de ducatu, baronia, vel alio feudo, quando non jure hæreditario, sed jure sanguinis; vel lege investituræ deferrentur, quoniam in talibus non habet locum *d. l. licet. nec d. Authent. hoc amplius.* ut ibi tenet Baldus. *col.* 1. Jason. *col. fin. limit.* 7. Guil. Benedic. in *repetit. cap. Raynutius in versicul. si absque lib. moriatur* 2. *num.* 216. Si autem sit feudum hæreditarium, tunc in terminis consuetudinis nostræ, vel similis, quæ non totum feudum primogenito attribuit, sed solum partem jure præcipui, dico non esse locum *dictæ Authent. hoc amplius*, respectu hujus juris primogenituræ in feudo consistentis.

* Primogenituræ jus non amittit filius propter suam inobedientiã.

11. Ratio, quia istud præcipuum ex mente canonistarum in *d. c. licet*: est vera legitima primogeniti, quæ excipitur à pœna *dicta Authent. hoc amplius.* ut est ibi textus. Nec obstat quod excipit debitum naturale tantum, & quod istud præcipuum non est introductum à lege naturæ, sed à lege consuetudinaria, & pure posita: quia dico quod * penes legem positivam consistit taxatio portionis legitimæ quæ jure naturæ debetur in genere, & indeterminatè, filio vel filiis, unde per legem positivam statuti, vel consuetudinis, potest augeri vel plenè per Steph. Auffre, in *addi. quæst. Thom.* 437. & plenius dicam infrà §. 92. *&* §. 93. Et hoc nedum uniformiter, sed etiam difformiter, plus attribuendo antiquiori filio, quàm junioribus; plus masculo, quàm fœminæ, & illud augmentum eodem jure naturæ censetur debitum, ut patet in *Authent. novissima. & quæ ibi not. C. de inoffic. testam. faciunt in materia augmenti notata supra* §. 1. *gloss.* 1. *num.* 46. Tum & hæc potior ratio textus *in corpore Authent. de hæred. & falci.* §. *si quis autem non impius. collat.* 1. (cui standum est, & non verbis Irnerii, qui authoritate & sensu suis transtulit *d. Authent. hoc amplius. in* (.) nihil exprimit de debito naturali, vel de legitima jure naturæ debita. Sed solum dicit istud, quod lex dari vult & necessario ex lege percipitur, manere integrum, & non auferri propter inobedientiam, vel contemptum voluntatis supremæ testatoris, & admonitionis indicis. * Igitur indistinctè pœna *d. Auth. hoc amplius.* non habet locum in his quæ beneficio legis vel consuetudinis percipiuntur, sive sint de legitima, sive præter legitimam, sed illa pœna concluditur in his dumtaxat quæ aliàs libere auferri poterant per testatorem. Ex quibus infero quod si per consuetudinem loci, totum feudum spectet ad solum primogenitum, ut dicemus §. *sequenti.* vel si ex natura rei indivisibilis, tota soli primogenito debeatur, ut ducatus, comitatus, baronia, in istis non habebit locum dispositio *dicta Authent. hoc amplius*, etiam si non jure contractus, sed jure hæreditario deferantur; quia satis est quod lex specialis, vel communis totum defert & afficit primogenito, ita ut non possit testator contrarium disponere, nec ad alios transferre, ut cesset pœna & dispositio *dicta Authent.* quod est de directo contra *gloss. fin. in fin. d. cap. licet.* quam reprobandam puto tametsi omnes scribentes ibi & alibi quotquot legi eam sequantur, sed malè & indigestè judicio meo.

* Taxatio legitimæ est de jure positivo.

* Pœna Authentica hoc amplius, non habet locum in his quæ beneficio legis vel consuetudinis percipiuntur.

12. Conclusio sic ampliata fallit primò, propter * ingratitudinem; & intelligo de illa ex qua filius potest in totum exhæredari, & per consequens privari jure primogenituræ, imò etiam legitima jure naturæ debita. *in Authent. ut cum de appel. cognosci.* §. *causas autem coll.* 8. Si igitur in totum, multo fortius in parte servata forma, *d.* §. *causas.* à patre privari potest. Unde dico quod potest talis filius in uncia institui, ita ut plus petere non possit, vel jure primogenituræ privari, & vocari ad æqualitatem cæterorum filiorum dumtaxat, quod plenius deductum videbis *infra* § 122. Et hæc fallentia non habet dubium in omnibus feudis, & dignitatibus, vel regnis, (salva eorum indivisibilitate) que jure hæreditario deferuntur: quamvis enim in istis, propter simplicem inobedientiam filius non privaretur, ut nuper dixi, tamen propter hujusmodi ingratitudinem, quæ cadit in delictum, benè poterit privari, ut latè deducit Guil. Bened. in *repetit. cap. Raynutius in ver. in eodem. testamentum relinquens.* 1. *num.* 203. *cum seq. ubi videas*, quia aliena non transcribo. In regnis autem & feudis, vel aliis rebus quibuscumque, quę non jure hæreditario, sed sanguinis, vel investituræ deferuntur, non posset filius privari prætextu ingratitudinis, etiam in jure expressæ, quoniam non accipit jus à patre offenso, sed aliundè. Ut etiam in primogenito regis Franciæ decidit Joan. de Ter. rub. *in tract. contra rebel, reg. tract.* 1. *conclus.* 19. Et hoc nisi talis ingratitudo caderet in delictum, de quo convictus & condemnatus infamis & inhabilis redderetur ad talia bona, vel dignitates, ut not. in *c. unico, an ille qui interfecit fratrem domini sui in usibus feud.* unde propter crimen lęsæ majestatis in regiam coronam, & remp. Franciæ commissum per aliquem de sanguine regio posset ille * perduellis, etiam cum futura sua posteritate, privari omni spe, & jure futuro, in successione coronæ & regni Franciæ; ut olim factũ fuit per arrestum supremi hujus Parisiorum Senatus & Parium Franciæ prolatum anno Domini 1457. in Joannem ducem Alençonii in præsentia regis Caroli 7. Fallit secundò de consensu libero & spontaneo filii ætate majoris quo accedente posset etiam sine alia causa & solemnitate in totum exhæredari, etiam à legitima jure naturæ debita, ut per Cy. in *l. si pater.* §. *fin. C. de instit. & subst. sub condi. fac.* Bartol. post Guill. de Cug. in *l. si quando.* §. *fin.* & ibi Jason *ad fin. C. de inoff. testam.* Joann. de Imol. in *l. filio præterito. ff. de injusto rupto. testam.* Guill. Bened. in *repetit. cap. Raynutius in ver. in eodem testamento relinquens* 2. *num.* 18.

* Ingratus privari potest jure primogenituræ.

* Perduellis spe regni & coronæ cum sua posteritate privatur.

13. Secundo casu principali, quando pater vellet disponere de rebus vel bonis, in quibus jus primogenituræ, vel præcipui hujus consistit vel constitutum speratur. Et videretur idem, primò ne præcedens conclusio & consuetudo nostra videatur imposita verbis & non rebus, contra *l. fin. C. de usur. cap. commissa. de elect. in* 6. Tum secundò, per id quod expressè decidit Andr. de Iser. in *cap.* 1. §. *hoc quoque. de success.* Et alibi sæpe quod feudum in quo vivitur jure Francorum, non potest alienari per patrem in præjudicium filii primogeniti. Et sequitur Matth. de Affl. ẽt. *in dec. Neapol.* 112. Et illud vivere * jure Francorum importat, quod solus primogenitus in feudo succedat; ut testatur Andr. Iser. in *d.* §. *hoc quoque col.* 2. & *in cap.* 1. §. *omnes filii. coll. pensi. de feud. fu. controv. inter dom. & agna. & in l. imperialem.* §. *præterea ducatus. in princip. de prohib. feud. alie.* per Federic. in *usibus feud.* Matth. de Afflict. in *const. Neapol. lib.* 3. *rub. de adjuto. pro mili. constit. incip. Comitibus, Notab.* 3. Philipp. Decius in *consil.* 445. *collat.* 2. Sed ad primum breviter & fixè respondetur quod apud nos utile jus primogenituræ non est introductum nisi in rebus repertis in hæreditate, vel in successione parentis, *ut infra eodem* §. *seq. in princ.* ex quo patet responsio ad secundum, quod loquitur secundum mores regni Neapolitani, & in feudo antiquo quod secundum usus Francorum qui ibi servatur, non potest alienari per patrem in præjudicium filiorum, vel agnatorum. Et sic nec in reliquos filios in præjudicium primogeniti, in feudis quæ plurima ibi reguntur more Francorum nobilium, qui quondam diu ibi dominati sunt, quod primogenitus solus in feudo succedat, qui mos nec ibi, nec in Armorica, nec in Neustria, & pluribus partibus hujus regni adhuc exolevit. Cæterùm apud nos feuda sunt patrimonialia, nec prædictos usus feudorum Oberti recipimus, ut dictum est *suprà in rubr. in fin.* Et ut omisso latiori apparatu, ad resolutionem properem, subdistinguo.

* Quid feudum regi jure Francorum.

14. Aut pater vult disponere inter vivos, aut in ultima voluntate. Primo casu sit conclusio affirmativa, quòd liberè potest ad libitum disponere, sive vendendo, sive permutando, sive donando mansionem principalem vel feudum? Ita quòd si vendiderit, vel cum prædiis censualibus permutaverit, & statim mortuus fuerit, filius primogenitus nullam prærogativam vendicare potest, nec in pretio inde redacto, nec in prædiis subrogatis: quæ cum sint alterius naturæ, nempe censualia, non sortiuntur naturam feudalium, quorum loco subrogantur. *l. cum in fundo* §. *si fundus. ff. de jure dot.* Hanc conclusionem declaro, ut procedat in jure primogenituræ, quod jure hæreditario defertur, ut est illud de quo loquitur nostra consuetudo, & regulariter omne jus primogenituræ, eo modo, velut legitima defertur, nisi de contrario appareat, juxta Oldrad. *consil.* 94. *c.* eleganter. Alber. in *proœ. ff.* §. *discipuli.* Marti. Laud. in *tract. de jure primog. in fin.* Et sic non potest obtineri, nisi ab eo qui se gerat pro hærede. Secus autem in eo jure primogenituræ, quòd defertur jure sanguinis, vel investituræ, substitutionis,

* Jus primogenituræ regulariter est hæreditarium.

substitutionis, aut similis dispositionis, per ea quæ nuper dicta sunt. Item limito si pater disponeret per viam donationis, quæ esset inofficiosa re vel consilio, in quo est dicendum secundum plenè notata per Bart. & alios in *l. Titia §. imperator, ff. de lega. 1. in l. 2. & per to. C. de inofficios. donat.* ad quæ te mitto; quia non intendo omnes theorias juris ab antecessoribus plenè & eruditè suis locis traditas huc transplantare, ne plus temporis deteram, quàm novæ utilitatis afferam. Quia tamen hujusmodi remissio per se non sufficit ad resolutionem multarum quæstionum, quæ in hac materia occurrere possunt.

15. Pone, pater habens unicum feudum, donat illud uni ex filiis secundogenitis, vel extraneo, habet tamen alia bona, tam mobilia, quàm immobilia, non feudalia, in quibus abundè reservatur legitima filiorum, ita quod mero jure communi inspecto nullo modo revocari potest hæc donatio tanquam inofficiosa, nec aliter, utrùm attenta nostra consuetudine, & jure primogenituræ quo fraudatur filius, sibi aliquo * remedio consulere possit? Videtur quod non, quia de jure communi excluditur, nec per consuetudinem ullum remedium datur, imò etiam per hanc consuetudinem videtur excludi, eo quòd non dat hoc jus primogenituræ, nisi in feudis repertis in bonis, & successione parentis tempore mortis, ut patet per contextum §§. *seq.* Sed illud feudum non reperitur in bonis & successione. Igitur primogenitus nihil potest in eo, nec ad illud prætendere. Nec obstat quod primogenitus habebat jus primogenituræ respectu illius feudi vivente parente, & tempore donationis, quia *ut diximus supra ead. gloss. quæst. 2. num. 4.* nullum habebat jus formatum, nec spem firmam, sive incommutabilem respectu talis feudi, & similium bonorum patris, sed solum nudam expectationem non impedientem liberam facultatem disponendi per patrem. In contrarium videtur; quia quamvis filii vivo patre, non habeant etiam respectu legitimæ, nisi spem simplicis expectationis, tamen non licet patri illam defraudare per donationes in alios collatas, sed erit locus querelæ inofficiosæ donationis. Istud autem jus præcipui est vera legitima primogeniti, inducta & data per consuetudinem. Igitur non licuit patri diminuere, & multominus in totum fraudare spem hujus præcipui, quin sit locus querelæ inofficiosæ donationis; quamvis enim non sit inofficiosa respectu legitimæ aliorum filiorum, est tamen inofficiosa respectu legitimi primogeniti. Imò videtur talem alienationem ipso jure nullam, tanquam factam nedum in fraudem primogeniti, sed etiam in fraudem consuetudinis: nempe ad evertendum dispositionem hujus & seq. §. de jure primogenituræ, ab hac lege introductam. *per textum in l. si libertus in princ. ibi, ad hoc ut præceptum legis evertat, ff. de jure patronatus.*

* An querela inofficiosæ donationis habeat locum ad conservationem juris primogenituræ.

16. Pro brevi resolutione primam partem veriorem puto, quia querela inofficiosæ donationis, nunquam fuit introducta, nisi pro conservatione legitimæ jure naturæ debitæ, ad quam expressim limitatur, per *l. 1. si totas. l. si liqueat. & similes ll. C. de inoffic. donat.* unde non potest extendi ad debitum vigore consuetudinis. Quamvis enim* istud præcipuum dicatur legitima quædam primogeniti, non tamen propriè est legitima debita jure naturæ, sed prælegatum, seu beneficium quoddam, à legitima separatum, quod extenso vocabulo potest dici legitima primogeniti: non quod sit legitima simpliciter loquendo, sed ex eo quod non à parente, sed à lege consuetudinaria conceditur, sicut conventio legitima appellatum, quæ à lege scripta, vel consuetudinaria introducitur, vel confirmatur. *l. legitima, ff. de pact.* Et ita debet intelligi & interpretari quod post gloss. fin. in *c. licet de voto*, per manus traditur regnum vel ducatũ totum esse legitimam primogeniti; non enim est ejus legitima propriè & simpliciter, sive jure naturæ debita, cum palam sit, nusquam juri naturali consentaneũ fuisse, ut solus primogenitus totum haberet, ut patet per *l. ut liberis, C. de collat. l. maximum vitium, C. de liberis præter. vel hæred. l. pen. C. de legitim. hæred.* Sed largo modo dicitur legitima primogeniti, ex eo quod lege consuetudinaria ad conservationem talium dignitatum, inductum ut soli primogenito debeantur.

* Jus præcipui non est propriè legitima.

Et sic concludo quod donatio feudi facta per patrem, retinentem in mobilibus, vel aliis bonis, usque ad legitimam jure naturæ debitam, vel quasi taxatam, *in Auth. novissima, C. de inoffic. testa.* non potest dici inofficiosa, nedum respectu cæterorum filiorum, sed nec etiam respectu primogeniti, quamvis per hanc viam frustretur omni spe & effectu juris primogenituræ, quia non obstante illa spe, licuit patri de bonis suis liberè disponere, tam per jus commune, quam per hanc consuetudinem nostram. *infra §. 97.* & sic cum jure suo utatur, nec præjudicet alicui habenti jus in re, vel cui sit obligatus, non censetur facere fraudem, nec injuriam, nec legi nec homini. *l. nullus videtur ff. de reg. jur.* & sic patet responsio ad contraria. Unde ampliatur conclusio nedum in feudis noviter per patrem ex sua industria acquisitis, sed etiam in antiquis, & a progenitoribus relictis.

17. Limitatur tamen * ubi constaret donationem esse factam nedum re ipsa, sed consilio, in fraudem primogeniti, ut in themate, quando pater dedit omne feudum secundogenito, sine alia causa; tunc enim ex eo quod donat omne feudum secundogenito, puto satis apparere hoc factum ad frustrandum primogenitum suo jure primogenituræ, *per l. omnes. §. Lucius, ff. quæ in fraud. credi. in l. data, C. de donat.* Unde mortuo patre, tametsi filius donatarius non sit hæres, puto posse revocari tanquam inofficiosam, seu exemplo inofficiosæ, ut statim dicam, respectu primogeniti, quatenus ad ipsum erat jure primogenituræ perventurum dumtaxat. Si autem appareret de aliqua justa vel probabili & motiva causa, ex qua verisimiliter facta esset donatio, puta propter insignes nuptias secundogeniti, vel propter ejus insignem virtutem, aut dignitatem: puto cessare præsumptionem fraudis etiam in casu præfato. Quod si non appareat de aliqua causa hujusmodi, si tamen pater non dat nisi partem feudi, vel unum feudum, cum plura alia haberet, puto non esse præsumendum factum animo fraudandi primogenitum. Si autem donatio facta sit extraneo, etiam si de omni feudo, non puto ex hoc solo præsumi animum fraudis, tametsi non appareat de alia justa causa, quia vehemens amor & consilium patris in filios. *l. quidam cum filium, ff. de hæred. instit. l. fin. in princ. C. de curatore furio. l. cum acutissimi. C. de fideicom.* excludit hujusmodi præsumptionem, & facit præsumi insigne quoddam meritum, vel amorem in illum donatarium. Tum ex quo liberum fuit patri donare extraneo inter vivos, quid & quantum vellet, *ut infrà §. 97.* non videtur fraudasse filium, ut ferè in simili ait Ulpian, in *l. 1. §. quod autem mortis, ff. si quid in fraud. patron.* Et hoc nisi evidenter probetur de animo, & machinatione nocendi primogenito. Non enim sufficit fraudem subesse re ipsa, sed requiritur quod certo consilio, ex quo non agitur propriè de legitima jure naturæ debita.

* Donatio patris quãdo dicatur in fraudem primogeniti.

18. Sed quid si pater in fraudem primogeniti* vendiderit feudum? Et videtur nullo modo subveniri posse, quia communis est opinio, nullam querelam, nullam revocationem competere posse filio, in bonis patris titulo oneroso alienatis, etiam si acquirens, probaverit fraudem: ita tenet Bart. post Dyn. in *l. hæreditarium, ff. de bon. auct. jud. poss.* Bald. in *cap. Papinianus § quarta, col. 1. ff. de inoffic. testam. gloss. 1.* Bart. Bald. Angel. Salic. Paul. in *l. 2. C. si quid in fraud. patr.* Cyn. in *l. 1. in fin. C. eod.* Bal. in *l. 1. col. pen. C. de in offic. donatio* Henric. Bohic *in c. Raynutius. col. 3. de testa.* Ang. Aret. in *§. Item si quis in fraudem. col. fin. qu. pen. instit. de actio.* ubi volunt esse speciale in filio arrogato *l. fin. ff. si quid in fraud. patro.* quia non fit arrogatio nisi contracta fiducia. Et ejus legitima transit in contractum, ut inquit Bald. in *d. l. 2,*

* Utrum revocatoria detur in venditione facta à patre.

Et hoc nisi venditio esset simulata, vel facta pro minori pretio, quia quatenus res plus valet recidit in donationem, & sic aperitur locus querelæ inofficiosæ donationis, quam solam communiter admittunt in filiis, denegantes eis omnia alia remedia revocatoria.

* Confessioni patris non statur in præjudicium legitimæ.

19. Et similiter si non appareret de solutione pretii, nisi per * confessionem patris, admittunt querelam, usque ad legitimam, cujus respectu non potest pater præjudicare per simplicem confessioné etiam in contractu, sicut nec per donationem, ut tenet Specul. in *tit. de confessio. §. nunc videndum. versicul. sed nunquid patris confessio.* & ibi Joan. Andr. in *addi.* Antho. But. Panorm. *in cap. pen. de re. judi.* Joan. de Pla. in *§. item si quis. ad fin. Instit. de inutil. stipul.* Alex. in *repetit. l. sæpe col. pen. ff. de re judi. & in consil. 26. viso & considerato. lib. 2. quòd est repetitum in consil. 143. lib. 5.* Idem Alex. *consil. 18. non minuitur in fin. l. 14. cons. 57. visa brevi. lib. 5.* Cæpol. in *cautel. 6.* Lancelo. Deci. in *l. si constante. in princ. col. 8. ff. soluto matrimonio.* Jason in *l. si arrogator. num. 24. ff. de adopt. l. 1. collat. 1. ff. de eo per quem fact. erit. l. nam posteaquam §. sed etsi quis in fraudem. in princ. ff. de jurejur. & in Authent. unde si parens, col. 1. C. de inoff. testam.*

* Revocatoria datur filio in alienata à patre.

20. Tamen contra communem tenet Alex. in addit. ad Bald. *d. l. 2.* * dari actionem filio de dolo, contra eum qui participato fraudis consilio emit. Bart. autem in *l. non usque adeo. ff. si a paren. quis manumissus fuit.* Ulterius tenet dari filiis, & cæteris descendétibus, in bonis ascendentium, actionem revocatoriam contra eum qui fraude participata acquisivit, vero titulo oneroso, quamvis non detur patri, vel ascendentibus in bonis liberorum, quia non ita debetur eis hæredibus, sicut descendentibus. Et pro hoc *l. fin. ff. si quid in fraud. patroni.* Ubi filio arrogato, & legitimo tantum, datur utilis actio revocatoria, ad exemplum Calvisianæ. Igitur multò fortius debet dari filio naturali & legitimo. Idem tenet Hosti. *in d. cap. Raynutius,* & ibi Panorm. *col. 9. num. 22.* Et hanc partem contra communem, æquissimã & verissimam judico; quamvis Jaso. vacillet, & magis in oppositum inclinet in *d. l. si arrogator. col. 9. num. 23.* facit quod patrono ad bona liberti, vero titulo oneroso alienata, datur actio Calvisiana ad revocationem, usque ad quotam suæ legitimæ, quæ est triens. *l. 1. §. si quis in fraudem. ff. si quid in fraud. patron.* Et tamen certum est quòd patrono non debetur illa legitima jure naturę, sed merè jure positivo secundum Bald. in *l. 1. C. eod. tit.* Igitur multo fortius debet ad exemplum Calvisianæ utilis revocatoria dari filio, nedum pro legitima debita naturæ jure, taxata novissimo jure Authentic. Sed etiam pro isto præcipuo & jure primogenituræ in quo primogenitus est favorabilior, quàm sit patronus in sua legitima, attento quod de primitivo jure naturali legitima filiorum erat de omnibus bonis, ut testatur Bald. post Richar. Malumb. in *d. l. 1. col. 1. C. si quid in fraud. patroni.* & probatur in *l. nihil interest: ibi, cum omnia quæ nostra sunt, liberis nostris ex voto paremus, ff. de bon. liber. l. fin. in princ. ff. de bon. damna.* Et quando non essent hæc vestigia juris naturæ, sufficit quod beneficio mere positivæ consuetudinis debeatur hæc prærogativa filio primogenito, ut non debeat in ea fraudari; & si fraudetur debeat illi subveniri etiam nulla lege hoc dictante.

21. Quare intrepidè concludo alienationem feudi in fraudem primogeniti factam, revocandam, nedum si titulo lucrativo facta sit, sed etiam si titulo oneroso, nedum si facta sit in secundogenitum, quæ est persona suspecta. & prohibita, sed etiam si in extraneum qui non est ita suspectus, nec prohibitus. & hoc constito de fraude secundum ea quæ dixi. * Quamvis enim (& ad hoc adverte, quia nondum reperi ab aliquo declaratum) in querela inofficiosæ donationis, non sit necesse allegare, nec probare animum fraudandi, quia quum illa querela non competat, nisi ad revocanda donata, & sic titulo lucrativo, & usque ad limites legitimæ jure naturali debitæ tantum, sufficit talem legitimam fraudari solum re ipsa. Secus est in actionibus revocatoriis alienatorum in fraudem creditorum, vel in fraudem patroni, inter vivos, quia præcisè allegari & probari debet animus eos fraudandi. *l. qui autem & per totum, ff. quæ in fraud. cred. in l. 1. ff. si quid in fraud. patro. l. patronus, ff. de probat.* nec sufficit eventus fraudis re ipsa, absque consilio. Unde quum pro ipso jure primogenituræ, quatenus excedit legitimam jure naturæ debitam, non sit introducta, nec competat querela inofficiosæ donationis, ut dictum est, sed recurrendum sit ad extensionem utilium actionum revocatoriarum, debebit hîc sicut in illis fraus allegari & probari. Et ad revocationem alienati feudi titulo lucrativo, aut quatenus titulus est lucrativus, sufficit constare de animo fraudandi primogenitum in alienante; sed in alienatione onerosa, debet constare fraudem hanc participatam ab acquirente. Et adhuc illi quatenus fit revocatio refundendum erit pretium, vel alia res per eum soluta patri alienatori. *arg. d. l. 1. §. si quis in fraudem, ff. si quid in fraud. patroni.*

* Differentia inter querelam & revocatoriam.

* 22. Non obstat quod primogenitus agens revocatoria est hæres patris. Unde non videtur admissibilis contra factum defuncti, quod non arguit de nullitate, vel simulatione, sed solùm de fraude. *l. filios, C. de revocand. his quæ in fraud. cred. l. rem alienam, ff. de pignora. act.* Et factum defuncti præstare tenetur, nec potest contravenire, etiam ratione juris quod habet ex capite suo, & non tanquam hæres. *l. cùm a matre, C. de rei vendicat. cum vulg. & per hanc consuet. infrà §. 76.* * quia illæ argutiæ non procedunt quando factum defuncti tendit ad fraudandum hæredem, beneficio à lege concesso in bonis defuncti. Et hoc ne publicis legibus per privatum illudi possit, textus in *Auth. de nupt. §. sed hæc quidem col. 4.* text. in *l. 2. C. si quid in fraud. patro.* ubi Bart. Bald. & omnes hoc notant. Cy. in *l. C. eod.* Bald. in *l. 1.* & ibi Sali. *q. 9 C. inof. dona.* Bart. Jo. de Imol. in *l. Titia, §. licet imperator. ff. de leg. 2.* Franc. Curt. Senior. *consil. 1. in fin.* Jas. *consil. 7. col. 7. consil. 64. col. 3. lib. 3. consil. 154. in fin. lib. 4.* Nec valeret stipulatio pœnalis per defunctum apposita. *gloss. not.* quam omnes sequuntur in *l. si patronus, §. patronum in ver. Faviana, ff. si quid in fraudem patron.* Circa hanc materiam plurimæ aliæ quæstiones utiles occurrunt. Sed prolixitatem & nimiam digressionem veritus, reservo eas infra locis opportunis, vel in alio tractatu. Sed antequam aggrediar, secundum principale membrum subdistinctionis nostræ, non possum æquo animo præterire certam quæstionem mihi propositam, quæ necessaria videtur ad rectum & verum intellectum membri præcedentis.

* Hæres nõ tenetur de facto defuncti in fraudem sui.

23. Pone mercatorem aut rusticum tenere quandam terram in feudum. Et cum habeat plures filios & filias, quos cupit æqualiter sibi succedere, rogat dominum ut conditionem & qualitatem feudalem mutet in censualem, offerens recognoscere sub annuo censu & laudimiis, quod dominus acceptavit & fecit. Et sic brevi manu censetur feudum refutatum, sive resignatum domino, & ab eodem prædia quondam feudalia, concessa in censum; ut in simili notat Bald. in *c. 1. versic. 3. istud videtur. de alien. feud. in usibus feud.* Franc. Aret. *consil. 3. consultatio ad fin.* Ex quo tria d[illegible] oriuntur. Primum, an hoc fieri potuerit? De quo dicam infrà §. 51. Et si sic. Secundum est, an res retineat reliquas qualitates, ut prius, puta proprii & antiqui hæredii? In quo dixi quod sic. *infra §. 147. gloss. 1. in versic. les propres.* Tertium est, an primogenitus possit illam mutationem revocare, & priorem qualitatem reduci facere, vel æstimationem juris primogenituræ, quod habuisset quocumque modo recuperare, sive in eisdem prædiis, sive in pecunia, quod spectat ad præsentem materiam? Et breviter dico quod non, quia principalis causa qua pater motus est ad hoc faciendum non fuit iniquum odium vel fraus in primogenitum, sed æqualis amor

& pietas paterna in omnes liberos juri & æquitati naturali conveniens. Et hoc affectu licitum est patri in feudis hæreditariis, quæ lege contractus non deferuntur providere, sive per donationem bonorum æqualem inter filios & à titulo successionis abstenturos sive per permutationem feudorum in censualia prædia, venditionem, aut alias, ut æquales sint. Unde plus cæteris primogenitum decet reverenter observare parentem & præcipuum demereri amorem. Adde quæ super his, & similibus fusius dicam *infra* §. 124.

* Pater per viam ultimæ voluntatis nullo modo potest minuere jus primogenituræ.

24. Secundo casu, videlicet quando pater disponeret * per viam ultimæ voluntatis, de rebus vel bonis in quibus cadit jus primogenituræ; sit conclusio negativa, quod non potest, imò ipso jure non valet, nec respectu possessionis, nec respectu proprietatis, nec respectu obligationis personalis, vel realis, vel alio quovis modo, quia talis dispositio nullum omnino sortiri potest effectum nisi post mortem. Sed statim in tempore mortis, proprietas & possessio rerum quæ cadunt in jus primogenituræ, transit ipso jure in primogenitum, eisque incommutabiliter acquiritur, non obstante quavis contraria dispositione ultimæ voluntatis per ea quæ plenè dicam infrà §. 132. Et quod contraria dispositio testatoris super juribus primogenituræ sit nulla, tenet alibi gloss. in *constit. Neapol. incip. constitutionem.* & ibi latè Matth. de *Afflict. col.* 2. *&* 3. *de revoca. aliena. lib.*3. Et istud jus primogenituræ, quamvis non sit legitima jure naturæ debita, quatenus trientem vel semissem virilis ab intestato portionis excedit; est tamen quædam legitima consuetudinaria, & beneficium legis, quod non potest auferri per patrem testantem, nec aliquod onus imponi, & quantum ad hoc æquiparatur legitimæ jure naturæ debitæ, cui nullum gravamen potest apponi. *l. quoniam in prioribus, C. de inoffic. testam.* Et ita circa jus primogenituræ tenent Joan. And & alii in *d. c. licet* de voto. Ægidi. Bellame. in *deci.* 718. *collat.* 3. Præposit. in *cap. per venerabilem*, §. *quod autem*, *collat.* 28. *num.* 45. *qui filii sint legi.* Feli. in *cap. prudentiam*, *collat.* 2. *de offic. de leg.* Jason. in *l. nemo potest. collat. prima*, *ff. de leg.* 1.

25. Ampliatur primò, sive per viam dispositionis, sive per viam pœnæ, aut alterius conditionis. Unde si gravaverit primogenitum dare etiam Ecclesiæ, vel pauperibus centum, nisi feuda æqualiter divideret, talis pœna & dispositio ipso jure nulla est. *l. Seius Angerius, & ibi per Bar. Ang. Imo. Paul. ff. ad leg. Falci. per Bal. & alios in l.* 1. *C. de his quæ pœnæ nomine.* sive directo, ut legando prædia feudalia: sive alias per indirectum, ut plures summas pecuniarum ultra vires bonorum legando, quia nedum debebit ante omnia defalcari legitima naturæ jure debita, sed etiam omne jus primogenituræ, etiam in feudis quæ sunt de mero conquæstu vel acquestu testatoris; si enim essent hæredia antiqua, non esset dubium, *per not. infra* §. 93. Et sic * concluditur testatorem nullum onus posse imponere, sive purè, sive in diem, sive sub conditione, in quatuor partibus prædiorum quæ propria vocant, nec in his quæ spectant ad jus primogenituræ, quæ debent remanere libera ab omnibus legatis, oneribus & dispositionibus ultimarum voluntatum. Ampliatur secundò, etiam si per * donationem causa mortis, quia æquiparatur legatis, & patitur omnes prohibitiones, & falcidias, & legata. *l. fin. C. de donation. caus. mort. tradunt scribentes in l.* 2. *ff. de legat.* & plenè dicam infrà §. 92. Tamen si de facto donans tradidisset, præjudicaret primogenito, respectu possessionis tantum, quæ ipso jure non revertitur, nec propria authoritate posset recuperari, nec posset transire vel continuari in filium, quum non esset penes defunctum. Conclusio sic ampliata limitatur propter ingratitudinem, vel consensum filii, secundum ea quæ diximus eadem quæstione num. 12. Et ille consensus semel per filium majorem vigintiquinque annis sponte præstitus, non posset amplius per eum revocari, sive ante mortem patris, sive post mortem, per notata in *locis supra allegat.* & in *l. fin. C. de pact.*

* Testator non potest onerare quatuor partes hærediorum, nec portionem primogeniti.

* Quid de donatione causa mortis.

26. Quarto quæro an ipse primogenitus possit de hoc jure disponere, donando, vendendo, vel aliter cedendo? Solutio patet ex *notatis supra ead. gloss. qu.* 2. Et si plenius inquirere velis, pro parte affirmativa *stat cap. quam periculosum.* 7. *qu.* 1. *& tenet* Panorm. in *cap. licet. col.* 2. *de voto.* Marti. Laud. in *tract. de primogen. char. pen. ver. amplectemur.* Socin. *consil.* 47. *facti narratione. in qu.* 4. *lib.* 3. Jas. in *l. si potest*, *collat.* 4 *ff. de acquir. hæred. in l. pactum, C. de collat.* Sentit Pyrrh. in *consuet. Aurelian. tit. de feud.* §. 26. *in fin.* Joan. Ciri. in *tract. primogenit. lib.* 3. *qu.* 1. *&* 8. Guill. Bened. in *reper. cap. Raynutius. ver. in testa. relinquens* 1. *num.* 189. & alii numero multi, sed ratione & examine pauci. Pro * resolutione dico, quod jus ipsum in se, sive quoad titulum & honorem, non potest cedi, nec in alium transferri. Ratio, quia non est concessum à consuetudine nisi habenti illam qualitatem naturalem primogenituræ, quæ non potest reperiri, nec verificari in cessionario. Et hoc procedit sive vivente, sive mortuo patre. Et hanc veritatem esse puto, quamvis Deci. in *consil.* 443. *versic. unde primo*, contrarium dixerit, sed perfunctoriè sequendo gloss. in d. *c. quam periculosum.* Effectus autem primogenituræ, videlicet jus istud præcipui, de quo in hoc §. & seq. vel jus totius hæreditatis, aut majoris partis secundum consuetudinem sui cujusque loci, vivo quidem patre nullo modo potest cedi vel aliter disponi, quum nondum competat, nec in re, nec in spe firma. Et hoc nisi de consensu patris, in eadem voluntate perseverantis usque ad mortem secundum formam. *l. fin. C. de pact.* sed patre defuncto libere potest cedi, vendi, vel aliter disponi, tam universaliter, quàm particulariter, sicut unus hæredum partem hæreditariam sibi quæsitam vendere potest universaliter nomine quotæ, vel particulariter per singulas res. Et ita circa hoc ultimum decidit Phil. Deci. in *d. l. pactum*, *col.* 5. *num.* 17. *& in d. cons.* 443. *col.* 3. *& hæc veritas.*

* Nova resolutio.

27. An autem possit renunciari, simplici scilicet * renunciatione, non per viam cessionis vel pacti? Respondeo quod non in vita patris, nisi forte quoad effectus honorum tunc occurrentes, vel nisi patre consentiente, & in consensu perseverante usque ad mortem, vel aliis casibus & modis, quibus futuræ successioni potest renunciari. de quibus plenè tractabimus infrà §. 122. Sed mortuo patre absolute & irrevocabiliter renunciare potest, sicut abstinere potest filius à tota hæreditate, vel ei renunciare. An autem tunc transiret jus primogenituræ in secundogenitum vel alium, dico quod non. Sed deficit omnino, & est locus juri communi, ut diximus *suprà eodem gloss.* 1. *quæst.* 4. *num* 30.

* Quid de simplici renunciatione.

28. Et hæc de illo jure primogenituræ intelligantur de quo loquimur, quod videlicet defertur jure hæreditario. * Secus in eo quod in certa re jure particulari contractus vel investituræ defertur, quia etiam vivo patre, est jus formatũ in persona primogeniti, & potest per eũ cedi, vel vendi vivo patre. Sicut jus * conditionale ex contractu, vel substitutione dependens. §. *ex conditionali. Instit. de verb. oblig. l.* 1. *C. de pact.* Et hoc dummodo ex natura rei vel tenore contractus, vel testamenti, alienatio non sit prohibita. Et ita procedit quod voluit Panorm. hoc jus cedi posse. *in cons.* 85. *in præsenti. col. fin. lib.* 1. Et Phil. Deci. qui eum refert & seq. *in cons.* 397. *in fin.* unde non est sibi contrarius ad ea quæ scripsit in *d. l. pactum.* Et secundum prædicta intelligi debet quod Bald. post Jacob. de Bellamera decidit in §. *præterea. in fin. quib. mod. feud. amitt.* & seq. Alvarot. & Præpos. *ibi.* secundogenitum præferri quando primogenitus consentit illum investiri. Matt. Laudannus in *tract. primog. char.* 3. *vers. nunquid autem.* Jas. in *l. si fundum per fideicommiss. col.* 6. *num.* 34. *ff. de legat.* 1. Si autem talis in-

* Quid de jure primogenituræ circa rem particularem.

vestitura fieret patre feudum donante secundogenito, de consensu primogeniti, tunc etiam, si non esset feudũ hæreditarium, statim irrevocabiliter valet, nec potest per supervenientem dissensum sive patris, sive primogeniti, revocari. Et sic non esset recurrendum ad præfatam nostram distinctionem, quia ex quo de re particulari per dominum disponitur, patet quòd non agitur de futura successione viventis in totum vel partem, & sic non sumus in terminis *d. l. fin. C. de pact.* nec consensus primogeniti ad aliud adhibetur, quàm ad excludendum inofficiositatem donationis, vel præsumptionem fraudandi primogenitum, cui scienti & consentienti non fit dolus, nec injuria. *l. nemo fraudare, ff. de reg. jur. cum concord. gloss. & Decius ibi.* Non autem requiritur ille consensus ad hoc, ut primogenitus renunciet juri suo, quum nullum adhuc habeat jus in re vel ad rem, in hoc feudo, ut suprà diximus. Si autem esset feudum quod lege investituræ deferretur ad primogenitum, tunc etiam diceretur renunciare juri suo, videlicet ad rem sibi formaliter competentem, ex contractu vel investitura.

29. Quinto quæro, an istud jus præscribi possit? Hanc quæstionem tractat Socin. in *cons. 47. facta narratione in 4. qu. lib. 3.* ubi simpliciter tenet huic juri primogenituræ, seu majoritatis inter consanguineos contra dispositionem statuti præscribi posse. Joan. Ciri. *in d. tract. primog. in fin.* ubi tenet quòd ab uno ex filiis cum bona fide triginta annis præscribi potest, ab extraneo autem nunquam. Rationes suas vide apud eum. Ego autem dico quod ipsum jus primogenituræ in se, est * impræscriptibile: & non potest præscribi, nec per unum ex filiis, nec per extraneum. Moveor, quia est datum, & concessum præcisè ipsi genituræ, seu nativitati primæ, unde sicut jura sanguinis, & agnitionis sunt immutabilia, & nullo jure civili dirimi possunt. *l. jus agnationis, ff. de pact. l. jura sanguinis, ff. de regul. jur. l. abdicatis, C. de patria pot.* sic nec jura præcisè & immediatè data à lege, ipsi sanguini vel naturæ. Tum quod non potest fieri per verum & expressum consensum, non potest induci per præscriptionem, quum non possit plus operari fictio, quàm veritas: Sed nullo pacto, nullo consensu fieri potest, ut is sit primogenitus qui non est, sed alium habet ante se, vel est prorsus extraneus: Igitur nullo pacto, nullo consensu fieri potest, ut is habeat ipsum & verum jus primogenituræ quod à lege concessum est præcisè naturæ ipsi, & veritati primæ nativitatis. Unde sicut filiatio ipsa non potest pacto, nec præscriptione induci, sic & suitas, sive jus suitatis filiationi à lege datum, non potest nec pacto, nec præscriptione induci, transferri, vel acquiri, ut expresse decidit Bald. in *l. unica. col. 3. C. quan. non peten. par.* Similiter nec ingenuitas *gloss. in l. nemo, ff. de usucapionibus.* & hæc est viva ratio quod jus primogenituræ non potest vendi, cedi, nec aliter transferri in alium: etiam fratrem secundogenitum, ut diximus in quæst. præcedenti, quia personæ ipsius primogeniti inseparabiliter adhæret. Unde nec ad hæredem transmittitur, nisi sit de liberis primogeniti, qui cum eo eadem persona censentur, ut dicam *infra* §. 133. Effectus autem utilis juris primogenituræ, ut jus ipsum præcipui, vel majoris partis hæreditatis, nullo modo potest præscribi, vel per alium acquiri, vivente patre: sed bene eo mortuo: sicut tunc quota vel res hæreditaria potest per hæredem vendi, cedi, vel per alium præscribi longo vel longissimo tempore. Sed istud non est præscribere jus primogenituræ, sed res primogenito quæsitas, in vim suæ primogenituræ. Qualiter autem & quo tempore præscribantur à secundogenito scribam. *infra* §. 127.

* Jus primogenituræ in se imprӕscriptibile.

30. Sexto quæro, utrum istud jus sit favorabile, vel odiosum? Super hoc multa laboriosa magis, & supervacanea, quàm utilia, possem involvere. Ideo paucis concludo, quod simpliciter & regulariter loquendo est favorabile, utpote non odio aliquo secundogenitorum, sed mero favore primogenitorum & familiæ conservandæ inductum. Ad * judicandum autem dispositionem favorabilem, vel odiosam, debet principalis ejus intentio attendi, ut notant Bart. Paul. & omnes, in *l. quā exceptionem. in princ. ff. de condic. indeb. facit text. in c. 2. §. statuimus. ibi, cum non sit dicendum asperum de deci. in 6. gloss. in cap. sciant cuncti. in versic. alios in fin.* & ibi Gemi. *de elect. in 6.* Philip. Deci. in *l. 2. C. de in jus vocando, & in l. fin. col. 1. C. unde legitimi.* Curt senior. *consil. 9. col. 5.* Curtius junior. *cons. 9. per totum.* Et ut resolutius habeas, dico quòd ipsum jus in se, & per se consideratum, est merè, absolutè & indistinctè favorabile: consideratum autem in suis effectibus, quantum ad honorificos idem dicendum: quantum ad utiles distinguo, inter temperatos & non multum lædentes reliquos filios, ut illa duplex portio hæreditatis, primitivo hominum jure primum introducta, ut patet *Genes. 25. 27. & 43. cap. & confirmata lege divina per Mosen lata. Deuteron. 21. cap. ibi. Dabitque ei cuncta duplicia.* Et similiter ille effectus est favorabilis. Sed alii effectus seu jura, per diversas consuetudines primogenituræ attributa, multum reliquis filiis præjudicantia, puta etiam in parte legitimæ, vel quandoque in tota hereditate, addicta soli primogenito. Et horum quidem effectuum respectu, puta jus primogenituræ, tametsi simpliciter secundum se attento principali legis fine consideratum sit favorabile, non esse merè favorabile, sed esse partim odiosum, videlicet inquantum exorbitans: & tanto odiosius, quanto magis exorbitat, & à debito naturæ reliquos liberos excludit.

* Jus primogenituræ in se est favorabile.
* Favorabilia & odiosa quæ censeantur.

Et hoc casu mentem subit consideratio Accursii in simili dicentis jus patronatus ex parte patroni esse favorabile & ampliandum: ex parte vero liberti odiosum esse & restringendum. Ita gloss. in *l. sed si hac. §. fin. in ver. interveniat, ff. de in jus vocando, l. 2. in ver. liberis, C. de in jus vocando. in l. qui bona, §. si alieno. in vers. debet jurare, ff. de dam. infect. in l. apud Julianum, §. adversus. in ver. exhiberi, ff. de doli except.* & communiter seq. omnes scribentes in *d. locis & ubique.* Solus autem Decius (quòd meminero) in *d. l. 2. C. de in jus vocan.* nititur improbare eam considerationem, quæ mihi rationabilis & sustentabilis videtur, verius tamen puto dicendum quòd quatenus est temperatum, sit etiam respectu omnium, & absolutè favorabile: quatenus est nimis excessivum & exorbitans, sit odiosum, etiam respectu primogenitorum: volo dicere quòd hoc casu, omni respectu sit restringendum, & interpretandum, ut quanto minus fieri possit, lædatur legitima reliquorum filiorum. Ex quibus patet, quòd quum jus utile primogenituræ, per nostram consuetudinem introductum, sit multum moderatum, utpote consistens solum in una specie bonorum, videlicet immobilium feudalium: neque in illa tota sed in quodam præcipuo dumtaxat, merito debet judicari in totum, & omni respectu favorabile. Et hoc nisi ex accidenti contigerit reliquos filios multum lædi, ut si hæreditas non consisteret, nisi in uno feudo forte per principalem mansionem in totum occupato, vel hæreditas multum debitis onerata esset, de quibus infra §. 11. dicetur quid juris. Adverte tamen pro regula, quod omne præcipuum, sive jus majoris partis in hæreditate, quum præjudicet æqualitati, quam jus commune fovet, & non competat nisi jure speciali, ubi & quatenus lex vel consuetudo loci disponit, non debet extra limites consuetudinis extendi, nec etiam restringi. * Et potest dici quod illud jus utile primogenituræ, (ubi agitur de virtute comprehensiva) late debet interpretari, sed ubi ageretur de virtute extensiva, strictè, ut fere in simili voluit Panorm. in *cap. episcop. in fin. de reb. Eccl. non alienand.* Feli. in *rub. col. 2. de rescript.* id est respectu rerum de quibus loquitur, puta mansionis principalis, debet mansio principalis latè accipi, cum omnibus appendentiis mansionis, etiam si non sit aliud quàm mansio, ut per multos casus in glossa seq. Sed ad alias res vel jura, de quibus non loquitur, nullomodo potest extendi.

* Jus præcipui late interpretari nos oportet quantũ ad vim cõprehensivam, sed non quantum ad vim extensivam.

SUMMARIA GLOSS. IV.

GLOSS. IV. IN VERBO

Principal manoir.

1. ET sic nota quòd si in uno & eodem feudo, sive in pluribus feudis unius successionis directæ, sint plures mansiones, non debet primogenitus jure præcipui, habere plures mansiones, vel unam in uno quoque feudo. Sed unam solam in feudo consistentem in una successione. Et dicitur hic principalis * mansio, non ad limitandum jus primogenituræ, sed ad illud ampliandum, quia ex omnibus mansionibus in feudis consistentibus major, amplior & principalior debetur, si tamen velit illam eligere. * Si enim sit una minus principalis, sed fortè melior vel utilior, aut plus cæteris ei placens, poterit illam eligere, & præcipuum habere, una cum horto eidem mansioni in eadem clausura adhærente, vel cum jugere terræ, & spatio volatu caponis emenso, dummodo hæc juxta mansionem electâm, in feudali possessione. Si enim deficiat hortus in mansione electa, nec sit ei aliquid terræ feudalis adhærens, non poterit defectus terræ suppleri ex possessionibus feudalibus non contiguis, nec ex aiis mansionibus in quibus hæc abundè reperiuntur, & imputet sibi eligens. Non igitur attenditur an sit mansio quam defunctus, aut antecessores habitare consueverunt, nec an sit mansio à qua subfeuda, census, & emphyteuses dependent, aut vetus castrum, aut turris antiqua, sed solum an sit locus ad habitandum factus: sive enim sit ruinosus, dummodo non sit destructus animo non reficiendi, nec ad alium usum conversus, juxta *l. qui aream. ff. de solutionib.* sive sit sumptuosus, & voluptuarius, poterit eum omissa principali habitatione defuncti eligere.

*Principalis mansionis cur hic sit mentio.

*Primogenitus habet electionem mansionis.

2. Sed primò quæritur, quid si in successione defuncti, sunt quatuor aut quinque diversa feuda, fortè etiam à diversis dominis moventia, contigua, & simul confinata: in quorum finibus defunctus mansionem suam principalem ædificaverat, satis amplam, ita ut super quolibet feudo partim esset sita, utrum tota mansio cadat primogenito? nuper vidi super hac quæst. de facto suborta dubitari, quia primogenitus non debet habere præcipuum mansionis in pluribus feudis, sed tantum ex uno feudo. Sed hoc verum est si vellet habere plures sive diversas mansiones, unam autem semel accipere potest sive sita sit super uno feudo, sive super pluribus, & satis est quòd sit in rebus feudaliter possessis. Et similiter si sit unum feudum consistens in * uno nudo ædificio, poterit eligi pro præcipua mansione. Et si sit unum aliud feudum, etiam ab alio domino dependens, illi ædificio contiguum, poterit supplementum horti fieri ex illo contiguo feudo, in quo primogenitus primitus jure præcipui capiet quantum continebit illud supplementum, deinde in reliquo duas partes, vel dimidium, pro numero reliquorum filiorum. Si autem nulla terra feudalis esset contigua illi ædificio, nullum fieret supplementum, quia consuetudo nostra circa istud non considerat unitatem, vel dependentiam feudi. Sed solùm an ipsum solum in quo capitur mansio cum horto contiguo, vel horti supplementum, sit feudaliter possessum, & cohærens vel non; & ita à peritioribus hujus curiæ togatis responsum fuit. Et quod dixi de supplemento fiendo etiam ex diverso cohærente feudo, intellige dummodo feudum cohærens sit hæreditarium. Secus si jure contractus & investituræ deferretur ad filios, etiam non hæredes, quia ex tali feudo nullum supplementum fieri posset, sicut nec de qualibet alia re, quæ non est de successione, nec super tali feudo posset capi mansio, nec aliud quicquam ratione hujus juris primogenituræ hæreditarii, & limitati ad ea quæ sunt de successione universali. An autem competat aliud jus primogenituræ in devolutis lege contractus, di-

* Satis est mansionem esse sitam in solo feudali.

cemus in §. seq. Unde si primogenitus eligeret mansionem ædificatam super finibus plurium feudorum defuncti, quorum unum non esset hæreditarium, deberet deduci & separari portio mansionis, quæ sita esset super feudo non hæreditario.

3. Secundo quæro, quid si feudum ab antiqua concessione consistat in certis agris, sine aliquo ædificio: sed ultimò defunctus vasallus, domum ibi de novo construxit; an debeatur primogenito una cum horto, & suis appendentiis, secundum clausuram prout hic dicitur?

Videtur quòd non. Saltem si hæc nova mansio, non concludatur jugere terræ, quod alias debetetur primogenito, *ut infra* §. 18. sed complectatur ultra octo jugera, & fere totum feudum. Primò, quia pater videretur per indirectum, unum ex filiis succedentibus, videlicet primogenitum, præ cæteris ditare, ultra antiquam naturam rei, contra §. 124. *infra tit.* 11. ex quo voluntarie, & sine causa, veterem formam agrorum mutat in ædificium, & antiquum statum feudi & investiturarum mutat, patrono inscio. quum enim ab initio concessi sint soli agri, & hactenus secundum concessionem recogniti, nunc & de cætero difformiter fiet recognitio, videlicet de mansione, & residuo agrorum. Et licet hęc nova immutatio non prędjudicet patrono, & eo invito regulariter fieri possit per notata infra §. 51. tamen valde præjudicat filiis secundogenitis. Secundò, quia hęc consuetudo videtur loqui de mansione antiqua. text. infra §. 16. ibi. *ainsi qu'il se comporte d'ancienneté.* ergo necessario præsupponit mansionem debere esse antiquam, ad hoc ut sit præcipua & affecta soli primogenito.

* Nova mansio eligi potest.

His non * obstantibus puto etiam noviter constructum ædificium, vel castrum cum suis appendentiis, soli primogenito præcipuum, quia consuetudo nostra frequenter loquitur de mansione, & non distinguit inter antiquam, & novam sed indistinctè illam adjudicat primogenito. Et si sint plures in eadem successione, dat ei liberam optionem, ita quòd omissa veteri & principali, poterit eligere novam per prædicta. nec defert jugerum terræ, nisi in casu quo nulla est mansio in feudo, sed nudus ager, ut infra §. 18. Igitur quæcunque ibi reperiatur mansio, sive vetus, sive nova, sive ampla, sive angusta, debetur primogenito.

* Non prohibetur advantagium veniens in consequentiam remotam.

4. Non obstat primum, quia * non est prohibita unius succedentium filiorum præhonoratio: quæ accedit in consequentiam remotam, sicut nihil prohibet patrem per emptionem, aut permutationem, mobilia & vectigalia prædia convertere in feuda, in favorem primogeniti, vel feuda in mobilia, & censualia, in cæterorum liberorum favorem, alioquin esset dispositionem bonorum suorum interdicere patri, contra *l. non usque adeo. ff. si quis a paren. manumissus fuit*: nec est simile de sumptuoso ædificio constructo à viro super feudo uxoris, quia directè & immediatè donare nititur uxori, & in rem ejus convertit. Hic autem nihil facit nisi in rem suam, & de qua statim liberè poterit disponere, ut pleniùs declarabitur in *d.* §. 124. & 156. Non obstat secundum, quia illa verba, *ainsi qu'il se comporte d'ancienneté,* id est, secundum consistentiam suam antiquam, non inferunt necessariò mansionem debere esse antiquam: sed ostendunt quòd si mansio sit antiqua, debetur una cum finibus suis, & adhærentiis quæ subsistunt ab antiquo, quamvis forte ultimus paterfamilias angustius habitaret, & partem forte castri, vel hortorum ruinosam, & incultam dimitteret, nihilominus debetur mansio integra, secundum antiquas suas adhærentias. Et hoc dummodo adhuc subsint. Secus si nulla restarent vestigia, sed in alium usum, puta in agrum, vel vineam essent conversa. Secus etiam si ultimus paterfamilias partem hortorum vel etiam ædificiorum castri, penitus à principali mansione separasset, & pro diversa domo & habitatione quamvis contigua habuisset, tunc enim portio separata desiit esse de appendentiis primæ domus; & incipit esse separata domus per se. Patet per notata *in l. quod in rerum natura.* §. *si quis post. ff. de legat.* 1. *& suprà* §. 1. *gloss.* 5. *num.* 15. unde non posset primogenitus capere castrum secundum antiquam consistentiam mutatam, sed solum secundum eam quæ reperitur tempore mortis patris, sed debet alterutram habitationem eligere. Idem si paterfamilias partem antiquæ mansionis demolitus esset animo non reficiendi, vel jam ad alium usum convertisset: eodem modo si paterfamilias antiquam mansionem multum ampliasset & auxisset, sive augmento intrinseco, puta elevando ædificia, vel servitutes extinguendo, aut acquirendo, sive augmento extrinseco puta extendendo spatia hortorum, curtilium & annexorum ædificiorum sub eadem clausula, sed multum ampliata, totum cederet in præcipuum primogenito. Et sic concludo quòd * quantum ad amplitudinem, connexa, & dependentia hujus mansionis, non inspicitur status antiquus, sed status in quo reperitur tempore mortis. Et quod illa clausula. §. 10. *ainsi qu'il se comporte d'ancienneté*, non est limitativa, nec dispositiva, sed demonstrativa, & secundum prædicta juxta mentem aliorum §§. hujus consuetudinis intelligenda. Facit quod in dubio verba minus principalia non intelliguntur apposita ad taxationem, sed ad demonstrationem ut diximus suprà §. 9. *num.* 3.

* Status & forma mãsionis quæ reperitur tempore mortis, & non antiquior attenditur.

5. Tertio quæro, quid si mansio cum horto & ambitu suo & clausura totum integrum feudum includat, & nulla sint alia feuda in successione? Respondeo breviter, solum primogenitum, totum & solidum feudum jure præcipui habiturum. Patet per hunc text. ubi tota mansio attribuitur primogenito. Sed totum feudum est mansio. igitur. Patet etiam in textu verbalis processus sive conclusionis trium statuum factæ super hoc §. unde non est argutandum quòd hæc consuetudo non intendit addicere totum feudum primogenito, sed solum partem præcipuam in feudo. Tum quia illi textus clari, imò quòd intendit totum illi addicere, si portio sit præcipua totum. Tum quia hic agitur de virtute comprehensiva, unde largissimè debemus interpretari in favorem primogeniti, & nullo modo restringere per ea quæ supra eod. gloss. 3. ad fin. Limita ut procedant quando feudum non consistit nisi in mansione & ejus clausura. Secus si etiam consisteret in juribus subfeudorum, vel censuum inde dependentium, ut dicemus in §. *seq.* Limito secundo, si non superessent alia bona in hac successione, puta quia non est nisi illa mansio, vel si sint aliæ res, exhauriuntur ære alieno, vel funeris impensa, aut alias non sufficiunt ad legitimam reliquorum filiorum.

* Legitima præfertur juri primogenituræ.

6. Sciendum * enim quòd post æris alieni, & impensæ funebris deductionem, ante omnia debet deduci legitima filiorum jure naturæ debita. Et super residuo, ante reliqua omnia, capiet primogenitus jus suum primogenituræ, postremo super eo quod restabit, solventur legata & fideicommissa sive in piam causam, sive in aliam quamcunque relicta. Salvo adhuc & excepto quòd si qua sint hæredia, sive antiqua prædia, quæ vocant propria, non subjacebunt legatis nisi pro quinta parte propriorum, quia reliquæ quatuor partes, debent manere in successione liberæ & immunes à legatis, & ab omni onere & dispositione ultimæ voluntatis. *ut infrà* §. 92. Si igitur in bonis defuncti non sit nisi una mansio feudalis, & sint quatuor filii tantum, computato primogenito, prout debet in numero computari: ex quo venit ad successionem, legitimaeorum simul est triens, sive tertia pars dictæ mansionis, & legitima cujuslibet est quarta pars tertiæ partis, sive unæ

unciæ, id est, duodecima totius. Et tres filii posterius geniti, capient singuli singulas uncias quæ simul junctæ faciunt quadrantem, id est, quartam partem totius. Totum autem residuum videlicet dodrans, sive novem unciæ spectant ad primogenitum solum, quia capit unam unciam pro sua legitima debita jure naturæ, & octo reliquas uncias pro suo jure primogenituræ. Si autem (computato semper primogenito) essent quinque vel plures filii, aut filiæ, legitima eorum simul esset semis. *Auth. novissima. C. de inoffic. testam.* Et sic primogenitus pro suo jure primogenituræ capiet semissem: utpote hoc casu liberum ab hujusmodi legitima, & in reliquo semisse, capiet virilem suam, sicut unus filiorum, pro sua legitima jure naturæ debita.

*Ordo & ratio deductionis legitimæ & juris primogenituræ.

7. Ex his patet primò quod legitima * debita jure naturæ præcedit & vincit primogenituræ. Secundò, quòd jus primogenituræ non est legitima primogeniti propriè & strictè loquendo, sed est jus competens præter legitimam jure naturæ debitam, & ab illa distinctum, ut etiam diximus, *suprà eod. in gloss. præcedenti num.* 16. Tertiò quod ad cognoscendum quanta sit filiorum legitima, nedum filius primogenitus computatur in numero filiorum, sed etiam jus suum primogenituræ computatur in bonis defuncti vel successionis, & auget legitimam omnium filiorum. Quartò, quòd primogenitus non tenetur computare jus suum primogenituræ, in suam legitimam jure naturæ debitam, respectu quorumcunque legatariorum seu fideicommissariorum, aut aliorum prætendentium jus ex dispositione ultimæ voluntatis, vel donatione causa mortis. Sed respectu fratrum, & cohæredum suorum, benè tenetur illud computare & conferre, nedum in suam legitimam, sed etiam in legitimam cohæredum, quando & quatenus non supersunt alia bona ex quibus possit capi & perfici legitima. Si autem supersunt bona ex quibus satisfieri possit legitimæ, habebit omne jus suum primogenituræ præcipuum: nec tenebitur aliquid de illo conferre vel computare, nec in legitimam suam, nec in legitimam cohæredum. Sed ultra jus suum primogenituræ in omnibus reliquis bonis concurret viriliter cum fratribus & cohæredibus suis. Sed dicet quispiam, cum consuetudo simpliciter, & velut præcisè loquatur, ita juxta jura vulgata intelligi debeat, unde hæc interpretatio? Qui probas legitimam, locum sibi vendicare, in rebus primogenito debitis, & ipsi juri primogenituræ præferendam? Respondeo ἐπιεικὴς ἀπ' ἐπιείκεια, id est, æquitas ad hoc me impellit.

*Omnis lex semper debet ita interpretari ut sit bona & æqua.

8. * Omnis enim lex, statutum vel consuetudo debet ita intelligi secundum bonum & æquum, & ita interpretari, etiam si opus sit verba ejus dispositiva restringendo, vel impropriando, ut non contineat aliquid iniquum vel absurdum. *l. scire oportet. §. aliud autem, ff. de excusat. tuto. l. nam absurdum, de bon. quæ liber. cum concord. glo.* ibi Bald. & pulchrè Lancelo. Deci, in *l. omnes populi. col. 9. ff. de justi. & jur.* Bald. in *l. non dubium. C. de legib.* Facit *l. si cui. ff. de servitu. ibi, civili tamen modo*, nam quædam in sermone tacita excipiuntur, *& l. pen. ff. ad exhib. Ibi, respondi non oportere jus civile calumniari, neque verba ejus captari, sed qua mente id diceretur animadvertere*, & taliter debent leges & dicta temperari, ut non possint à sapiente reprehendi, inquit Julianus, *in l. Salvius, ff. de legat. præstandis*, quem ad hoc sæpius advocabat Bald. secundum Socin. *cons.* 84. *visis prædicta, col. 2. lib.* 1. Et inquit Alberi. post Oldra. in *l. qui duos §. 1. per illum text. ff. de manumissis testa.* quòd interdum vis est inferenda literæ, ut sanum & juri consonum intellectum capiamus, & verba legis vel statuti quantumcumque præcisa, recipiunt interpretationem legalem, & temperamentum æquitatis. Bar. Bald. Paul. in *l. stipulatus sum damna. ff. de verb. oblig. ubi* vide Jas. multa ad hoc accumulantem, quæ non transcribo. Sed ultra prædicta addo Lancelot, Decium in *l. cætera, §. item hoc prohibetur, in fi. ff. de legat.* 1. ubi unum notat singulariter, quòd quando cortex verborum legalis dispositionis, vel statuti, sonat in aliquam absurditatem, recedendum est à verbis & mens amplectenda. Igitur fortius cum hæc consuetudo simpliciter loquatur, absque alia verborum præcisione, debet hanc interpretationem (ad vitandum absurditatem, & duritiam) recipere: verba enim legis quantumcunque * latissima, non debent accipi ut duritiam, contineant, sed benignè, nota Ang. in *l. illud quoque per illum text. ff. de petitione hæredi.*

9. Imò hæc interpretatio nedum * non excluditur à verbis, sed etiam fundatur in mente consuetudinis, quæ noluit primogenitum omnia bona habere, sed solum quoddam præcipuum limitatum ad certam quotam, & ad certum genus bonorum, videlicet feudalium, ut in hoc §. *& sequentibus.* Et sic apertè liquet, quòd non fuit de mente & intentione consuetudinis, fraudare alios filios legitima, propter favorem primogeniti. Igitur si ex accidenti contingat quòd filii privarentur legitima, si verba hujus consuetudinis ad rigorem servarentur, debent ita modificari, & temperari, ut salva sit eis eorum legitima: facit quod istud præcipuum juris primogenituræ non est addictio totius hæreditatis, sed quoddam velut prælegatum legale in successione, & sic debet recipere passivam interpretationem legis Falcidiæ à jure communi pro conservanda legitima per textum & omnes scribentes in *l. 1. §. lex Falcidia. ff. ad leg. Falcidiam.* Quòd si alius dicat, non esse magnam æquitatem, vel subventionem, vocare tres filios ad quadrantem, dodrante relicto uni primogenito; respondetur satis eis consultum usque ad limites legitimæ, & æquanimiter ferre debent si per consuetudinem eis auferatur, quod pater in testamento auferre poterat, etiam in extraneos conferendo, nec est iniquum tantum tribui legi, quantum tribuitur homini: imò absurdum esset dispositionem legis minus posse, & majori Falcidiæ subesse quàm dispositio hominis.

*Mens nostræ cōsuetudinis inducitur.

10. Sed ulteriùs contra secundam limitationem fortiter oppono, de textu processus verbalis, & sententia trium statuum, super reformatione §. 68. *hoc. eo. tit.* ubi aperte tota congregatio sentit, & præsupponit, quòd si in hæreditate non sit nisi una mansio, vel una domus feudalis, quòd tota spectat ad primogenitum, absque eo quod aliquid teneatur dare reliquis filiis. Et quòd ipsi privabuntur omni hæreditate, & legitima portione. Et istud emendaverunt in domo, vel ut alaudiali dumtaxat, in domo autem feudali nihil disposuerunt, sed etiam reliquerunt in dispositione consuetudinis hujus §. quæ totum addicit primogenito. Igitur hoc casu nihil debetur reliquis filiis, etiam intuitu legitimæ. Nec obstat quòd est eis aliqualiter subventum in domo alaudiali: hoc enim contra eos facit in hoc casu, tum * quia æquitas specialiter scripta in alaudio, non debet extendi ad hunc casum, sed debet manere rigor scriptus hujus §. in vigore suo, ut in simili notat Bartol. dum respondet ad objectionem, *l. posthumus, de injust. rupt. & irr. testa. in l. Titia, l. Imperator. qu. penult. ff. de lega.* 3. & alibi Gemi. Phil. Franc. in *c. unico. de rerum permuta. in* 6. Dum impugnant opi. Jo. Andr. in *c. si beneficia de preb. eod. libro.* Tum quia * exceptio & modificatio facta in illo speciali casu alaudii, fortificat & firmat regulam hujus §. in aliis, videlicet feudalib. per textum in *l. tribunus ad fi. ff. de test. mili. l. quæsitum. §. denique Notarius, ff. de fund. instructo lega. §. ut autem in Authent. de non alienand. col.* 2. Bald. in *tract. statu. in ver. cessatio. in fin. & in ver. confirmare. num.* 1. Et hoc videtur indubitatum attento quod solemniter

*Æquitas specialiter scripta non extenditur quando est rigor scriptus in genere.

*Excepto firmat regulam.

congregati super hoc patres nostri expresse cogitaverunt, & præviderunt totalem exclusionem secundogenitorum à domo feudi, & in domo eis non subvenerunt. Et certè ad hæc non potest bene responderi sine difficultate. Tamen attento quod eadem æquitas subventionem desiderat hoc casu, & non est æquitas positiva, sed naturalis, necessaria, & debita, puto primogenitum teneri, sive in hac specie hæreditaria, sive in quantitate, sive in alia re subvenire fratribus, usque ad ratam eorum legitimæ. Et ad proposita & allegata in dicto processu verbali, quatenus innuunt totam domum feudalem esse solius primogeniti, reliquis filiis à legitima exclusis: Respondeo quod in hoc sunt verba praesuppositiva, & non dispositiva, unde non faciunt legem, nec consuetudinem, nec derogant juri communi, nec interpretationi nostræ in jure communi, & in jure naturali fundatæ, *argumento l. ex facto. 1. ff. de hared. insti. clem. 1. in fin. de prab. cum simil.* Tum exclusio reliquorum filiorum à legitima, visa est illi congregationi irrationalis, & emendatione digna. Igitur & nobis videri debet, & emendari ne lex nostra hujus §. reprehensione digna inveniatur, *juxta l. Salvius, ff. de legat. præstan.* Quod si quis dicat post Accurs. ibi in *ver. decreto.* quod ista emendatio non potest fieri per hominem, sed per aliud edictum, id est, per legislatorem, vel similem statuum congregationem.

* Ratio certa & evidens legi scriptæ æquipollet.

11. Respondeo, quod * ratio viva, id est fundata in naturali justitia, certa & manifesta, tantum valet, & movere debet, quantum lex scripta, *l. cum ratio. in princ.* & ibi Alberi. *ff. de bon. damnat. gloss. in c. ex eo. in ver. rationis de elect. in* 6. Bald. in *c. pastoralis, in fin. de cau. poss. & propriet.* And. Iser. *in proœ. feudo. col. fin,* & latè Jaso. in *l. 3. §. si liber. per text. ibi, naturali aquitate motus, ff. de cond. causa data.* Præterea respondeo quod ille prætensus rigor neque est scriptus, saltem in specie, nec intentus in hoc §. qui loquitur generaliter & secundum quod ut plurimum accidit superesse alia bona, ut diximus; unde nullo modo excludit, sed potius subintelligit interpretationem nostram tum ad supremum hic §. solum generaliter loquitur, & sic non continet rigorem, nisi ex verbis generalibus. Sed interpretatio nostra, est fundata in æquitate specialissima casus individui. Igitur præferenda per textum & notata Bartoli, Baldi, Pauli & omnium *in l. placuit. Cod. de judic.*

12. Quarto juxta hæc quæro, utrùm primogenitus sit saisitus de tota hac mansione, etiam cum non supersunt alia bona, saltem sufficientia ad reliquorum filiorum legitimam: videtur quod sic; quia hujusmodi saisina non dependet nisi à virtute & dispositione solius hujus consuetudinis, *infra articul.* 132. Sed consuetudo non defert hanc principalem mansionem, nisi ad solum primogenitum. Igitur ad eum solum defert saisinam, & solus de ea saisitus erit. Tum verba dispositiva & executiva consuetudinis respectu mansionis, ad solum primogenitum expressè referuntur & diriguntur. Igitur is solus sua authoritate potest mansionem apprehendere, & possidere. Tum incerta pars ratione loci & quotæ non potest possideri, *l. 3. §. incertam, ff. de acqui. vel amit. possess.* Sed quum non possit continuò esse certum, an supersint in hæreditate alia bona, vel actiones: & quantum à mansione sit detrahendum pro legitima secundogenitorum, eorum portio, quantum ad portiones prætensas in mansione, est omnino incerta, & ratione loci, & ratione quotæ. Igitur non possunt censeri possessores, nec saisiti in aliquo dictæ mansionis. Sed ad istud ultimum posset responderi, quod etsi sit aliquandiu incertum nobis, non tamen est incertum respectu legis, quæ saisinam defert argumento notatorum in §. *si Instit. de verbo. oblig.* Et ad duo præcedentia posset dici, quod intelliguntur in terminis simplicibus consuetudinis, quæ loquitur secundum quod communiter, & ut plurimum accidit superesse alia bona, & legitimam nullo modo lædi per hoc præcipuum. Quando autem inopinatus iste & insolitus casus accidit, quod nihil aliud superest, ita quod per prælegatum præcipui, tota legitima filiorum desorbetur: Tunc saltem hactenus hæc consuetudo de qua in hoc §. non censetur loqui, nec aliquid disponere, vel conferre in primogenitum: & sic nec proprietatem, nec possessionem in eum conferre, quatenus læditur legitima. Sed hactenus relinquit illud præcipuum in dispositione juris communis, & reliquorum articulorum hujus consuetudinis, puta illius §. *de saisina infra* §. 132.

13. Verùm hujusmodi responsiones magis consistunt in subtilitate, quàm in mente consuetudinis. Igitur non sunt admittendæ, ut si simili inquit text. in *l. sicut. §. si debitor. ff. quib. mod. pig. vel hyp. sol.* Et sic verba consuetudinis insequendo, puto solum primogenitum saisitum, dominum videlicet & possessorem dictæ mansionis, ipso jure, pro toto, sed non incommutabiliter, si detegatur legitimam reliquorum filiorum lædi: tunc enim tenetur eis præstare, vel supplere legitimam in pretio & quantitate, *ut infra qu. sequenti*, quo facto, vel oblato, puto eum incommutabiliter de toto esse saisitum. Si autem recuset, puto favorabiliter & rationabiliter admittendum, ut reliqui fratres nedum actione personali condicere possint legitimam, vel ejus supplementum à primogenito, sed etiam ut eo nomine adversus eum, & possessoriis, & realibus, & mistis judiciis experiri possint.

14. Quinto quæro; retento illo themate, quod si sint quatuor filii, & unica mansio feudalis pro omnibus bonis, in qua posterius geniti debeant habere quadrantem tantum, pro sua legitima, utrùm * debeant habere in specie, an vero possint cogi à primogenito accipere æstimationem? Videtur quod debeant habere in specie, utpote quum ille quadrans sit vera legitima jure naturæ debita, ergo debetur in specie, & in ipso corpore hæreditario, text. est in *l. scimus in princ. in ver. repletionem. C. de inoffic. testam.* Et omnes doctores ubique; facit quod non possunt recta cogi vendere per jura vulgata sed solum pati divisionem, si commodè dividi possit: sin secus, licitationem. Et sic si commodè possit separari dodrans à quadrante, quamvis quadrans in se non possit commodè dividi, videtur primogenitum cogi posse ad divisionem à secundogenitis, inter quos quadrans indivisibilis licitabitur. Quibus non obstantibus puto primogenitum hoc casu non teneri pati ullam divisionem, aut licitationem, si justam æstimationem quadrantis velit offerre fratribus suis, eosque teneri pretium recipere. Et moveor, non ex eo quod primogenitus habet majorem partem, nempe triplam ad reliquos fratres simul, & nonuplam ad singulos eorum: quoniam hæc sola ratio non esset sufficiens ad infringendum communes juris regulas, nec ex eo quod per tria media nuper dixi eum solum esse possessorem, & dominum ipso jure, totius mansionis: id enim, nisi sequenti ratione attenta facilè disputando evinci posset. Sed moveor propter mentem, & intentionem expressam consuetudinis, quæ vult principalem mansionem esse præcipuum soli primogenito.

* An secundogeniti teneantur accipere legitimam in quantitate & æstimatione.

15. Et ratio est, non tam propter honorem ipsius primogenituræ, quam propter conservandum nomen & dignitatem familiæ, quod non potest melius fieri quam per studium unitatis, ad sublationem divisionis, quantum salva justitia fieri potest: & hæc * est potissima & finalis ratio hujus consuetudinis, argumento *l. 1. §. pen. ff. de ventre. inspi.* & eorum quæ plenè tradunt. Jo. And. in addit. *ad Specu. in Rub. de suc. ab intesta.* Jaco. de Arc. Cyr. Saly. in *l. 1. C. de ademend. leg.* per omnes scribentes

* Causa finalis primogenituræ est honos & conservatio familiæ.

ſcribentes in *l.* 2. *C. de in jus vocan.* per Curtium patrem *conſil.* 9. *collat.* 5. Curtium filium, *conſil.* 9. *per* 10. Albert. Bru. *ſuper ſtatu. exclu. fœmi. art.* 5. Ideo ut ſervetur intentio expreſſa hujus conſuetudinis quantum ſalva æquitate & naturali juſtitia fieri poteſt: dicendum eſt primogenitum integram manſionem retinere, & conſolidare ſibi poſſe, ſolvendo fratribus legitimam eorum in pecunia. Hoc enim modo & conſuetudini, & æquitati naturali, quantum utrique melius poteſt ſatisfit. Et ut diximus, ſatis eſt hanc conſuetudinem in ſe favorabilem, reſtringi per rationem naturalem, hactenus ut iniquitas & injuſtitia excludatur. Non obſtat quòd conſuetudo non cenſetur loqui in hoc caſu, & quòd ceſſat ejus diſpoſitio quatenus legitima læderetur, quia imò non deſinit loqui, nec ceſſat, ſed ita attemperatur, ut deſiderium rationis naturalis de legitima ſalvetur, quod fit præſtando reliquis ſi iis æſtimationem legitimæ, quotæ & portionis, alioquin per diviſionem, aut licitationem, vel in extraneum tranſituræ. Et hæc nota pro ſingulari limitatione ad *d. verſic. repletionem*: qui etiam limitandus eſt, ubicunque conſuetudo totam hæreditatem addicit primogenito: tunc nihilominus tenetur aliquid fratribus præſtare vice legitimæ, non tamen præcisè in corporibus hæreditariis, ne dignitates, feuda, hæredia, quæ conſuetudo uni conſervari voluit, dividantur, & ſectionem patiantur, ſed ſufficit in quantitate. Et ita quod dicitur de toto quoad totum, debet etiam dici de parte reſpectu partis, ut in iſto præcipuo quod conſuetudo iſta ſolidum ſimpliciter addicit ſoli primogenito, potuiſſem ſuper ſingulis punctis hujus gloſſæ effusè argumentari, & allegare. Sed inſtituti noſtri modum excedere veritus, quàm breviori, & æquiori reſolutione potui, tranſegi.

SUMMARIA GLOSS. V.

1. Q. 1. *Idem de pluribus hortis judicandum quod de uno.*
2. Q. 2. *Idem de* corte *&* foſſatis. *Appellatione manſionis veniunt cohærentia & appendentia in omni genere diſpoſitionis.*
3. *Quis ſit* hortus *contiguus?*
4. *Quid de horto ſpatioſo afferente reditũ? Quid de* leporariis?
5. *Quid de molendino?*
6. *Quid de* apothecis, *ſtabulis, locisque meritoriis domus feudalis?*
7. *Domus ſeu manſio hic accipitur largè, quandoque strictè, ut in materia odioſa.*
8. *Verba ſimplicis confinationis ſtant demonſtrative, & non excludunt cellaria deſtinata domus legatæ, ſecus in verbis importantibus perpendicularem confinationem.*
9. *Hæc verba text.* ſelon la cloſture, *non inducunt limitationem.*

GLOSS. V. IN VERBO

Le Jardin.

ISTUD verbum cum ſequentibus ſatis in ſe declaratur in gloſſ. præcedenti. Sed ad uberiorem doctrinam,

* Quid ſi plures horti.

1. Quæritur primò, quid ſi * ſint plures horti? Reſpondeo, ſi ſint ſub eadem clauſura, vel etiam ſine clauſura ſub eadem cohærentia, & dependentia manſionis illius gratiâ parati, ejuſque uſui deſervientes, & deputati per patremfamilias, idem eadem ratione dicendum, quod de unico horto, quia pars domus & manſionis cenſentur, & ejus appellatione veniunt. Et ſic nedum actualis clauſura & parietes ipſi, ſed etiam deſtinatio patrisfamilias ex accommodatione & actuali modo utendi reſultans, ampliationem juris primogenituræ operatur; ut patet per ea quæ diximus *ſuprà* §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 14. *&* 15.

* Appellatione *manſionis* veniunt omnia appendentia.

2. Secundo quæro, quid de ſuperiore, & inferiore corte, & foſſatis, quæ ſunt extra clauſuram in ejus circuitu? Dico breviter quod cedunt ſoli primogenito, unà cum manſione, cujus * appellatione veniunt omnia illi cohærentia & appenditia in omni diſpoſitione, ſive in contractibus, *l. teſtatrix. in fi. ff. ſi ſervit. vendit. l. ſi venditor. in fi. l. ſi creditor. in fi. ff. de action. empti.* ſive in ultimis voluntatibus, *l. uxorem.* §. *legaveras. l. prædiis.* §. *penult. ff. de legat.* 3. ubi Barthol. poſt Jaco. Rav. ita expreſſim determinat in conſuetudine vel ſtatuto, principalem domum attribuente primogenito, & vult Joan. Cyri *in tractat. primogenit. lib.* 2. *qu.* 4. ubi ſic interpretatur hunc textum. Secus ſi hortus non eſſet cohærens, nec acceſſorius manſioni. *l. Olympico in princ.* quæ ita intelligitur ſecundum gloſſ. & omnes ſcribentes *ibi ff. de ſervit. urbano. prædio.* Et ibi Baldus Angel., Loria. decidunt legata habitatione, vel proprietate domus, venire habitationem, vel proprietatem horti acceſſorii, aliàs non. Idem volunt Archi. Gemi. in *c. fi.* 12. *quæſt.* 2. Albert. Bart. Ludov. Roman. & alii in *l. quod conclave. ff. de damno infect.* Joan. And. & alii in *cap. Raynutius. de teſta. Joan. de Pla. in l. C. de metatis & epidemit. lib.* 12. Petrus de Ancha. Phil. Franc. in *cap. unico. col.* 1. *de conſecra. eccleſia, vel alta. in* 6. Alex. in *conſil.* 225. *viſis verbis. lib.* 2. *conſil.* 64. *ponderatis verbis. lib.* 3. *conſil.* 26. *conſideratis verbis lib.* 4. Et pulchrè in *conſil.* 204. *col.* 1. *lib.* 6. Jaſon in *l. fi. col.* 4. *ff. conſtitut. princ.* Matth. de Afflict. in *tract. de jure Prothoma. notab.* 3. *col.* 4.

3. Et dicitur hortus * cohærens, ſive acceſſorius, nedum ſi ſub eadem clauſura continetur, ſed etiam ſi ſit extra clauſuram, habens tamen aditum per domum, & ejus gratiâ paratus. textus in *dict. l. prædiis* §. *balneas, & in l. ſi cui ædes. eodem titulo. ff. de legatis tertio.* Et ita tenet Cæpol. in *tractatu de ſervit. urb. prædi. cap.* 76. *de horto.* Benedict. in *repet. d. c. Raynutius in verb. & hortum. & alii præallegati.* unde nedum villa urbana, quæ eſt habita-

* Hortus contiguus quis dicatur.

tio ipsius patrisfamilias sed etiam rustica, ut habitatio coloni, & fructuaria, ut horrea & cellaria, quæ urbanæ accedunt, soli primogenito jure præcipui cedunt, puta nedum prætorium ipsum, sed etiam stabula, columbaria, horrea, & cætera id genus domus gratiâ constructa, etiamsi in illa appenditia, omnium fundorum, & prædiorum fructus, & reditus reponantur, etiam si illa stabula, columbaria, horrea, non sint sub clausura domus principalis, contigua tamen, & parata gratiâ domus, non habentis clausuram ab his omnino separatam & distinctam, tota sunt præcipuum primogeniti. Secus si hujusmodi appenditia nedum non essent sub communi & totali clausura domus, sed etiam seorsum à totali clausura domus, & fortè sub clausura separata per hunc textum: & appositissimè facit textus in *l. quis sit fugitivus. §. apud Celsum. Ibi sicut sub una clave tota ejus habitatio esset, ff. de edili. edic.*

* Quid de horto afferente reditum.

4. Sed quid de horto * spatioso, vineas fortè aut similia includente, & magnum afferente reditum? Et ego puto, quamvis etiam non habeat aditum, nisi per domum cui cohæret, non deberi primogenito, jure præcipui, sed debere dividi sicut alia prædia feudalia. Ratio, quia ex quantitate, qualitate, & applicatione reditus, apparet quod habetur loco prædii rustici clausi & non loco prædii urbani merito inter rustica judicatur, & non venit appellatione urbanorum prædiorum nec censetur pars principalis mansionis, vel domus, & sic non est præcipuus primogenito, textus est in *l. urbana prædia, ff. de verb. sign.* per quem textum dico quod ingentia

* Quid de leporariis.

* leporaria, quæ vulgò vocant *garenas*, quamvis castro, vel mansioni principali adhærentia, & fortè non habentia aliundè apertum aditum, non cedunt primogenito: tum quia principaliùs habentur propter fructum venationis, & sylvæ, vel arbusti, quàm propter necessitatem vel commoditatem ipsius habitationis, aut voluptatem ipsius domus. Tum quia nimis elongantur, & extundantur à corpore ipsius mansionis, hic autem ut censeantur venire aliqua tanquam necessaria domus, debent eidem esse vicina, contigua, & conjuncta, & hoc expresse requirit consuetudo ista in fine hujus §. in illis verbis, *au joignant d'icelle maison*, id est juxta & conjunctim ad domum. Secus esset si in horto domui contiguo factæ essent fossæ, pro cuniculis, Gallici vocant *glappiers*, hujusmodi enim una cum horto accederent mansioni. Idem ut suprà judico dicendum de magnis saltibus, quos Gallici vocant parcos, ut non comprehendantur. Satis enim amplum est præcipuum primogeniti, si illi cedat mansio principalis, ut optima maximaque est, cum suis annexis & appenditiis, quæ tamen sunt appenditia, tanquam partes, & velut membra corporis ipsius domus. Alioquin etiam vineæ, nemora, & omnia prædia accederent, quia quodammodo gratiâ principalis domus acquiruntur, & habentur, & ab illa dependent velut à capite, sed non sufficit illa connexitas faciens unitatem corporalem, & integritatem ejusdem mansionis.

*Molendinum.

5. Quid de molendino * domui contiguo & annexo, puta in extremitate horti, vel parietis domus ædificato? Dic, aut est factum gratiâ domus, & ad molendum patrifamilias & domesticis, & cedit domui, & juri primogenituræ, aut est factum principaliter causa lucri, & reditus, magis ad molendum pro extraneis quibuslibet quæstus causa & velut specie quadam negociationis, quàm pro usu & necessitate patrisfamilias & non est præcipuum primogenito, sed dividi debet cum reliquis feudalibus. Quod limito primo; si esset situm intra ipsam mansionem, super solo ipsius mansionis principalis, tunc enim necessario includeretur appellatione domus tanquam ejus pars, & cederet solo, per ea quæ plenè dicemus infrà §. 81. unde eadem ratione si ipsa principalis mansio esset principaliter unum molendinum, & ad usum, quæstum & exercitium molendi ædificata principaliter, prout vidi in quodam molendino cum certis prædiis à prædecessoribus meis infeudato, in subfeudum dependens à feudo paterno & proavito, quod literis studiisque immersus juniori fratri donavi: Tamen absque dubio quantumcunque sit meritorium, sive principaliter ad lucrandum, & operandum extraneis sit deputatum, & rota extra mansionem per aquam volvatur, tamen cedet præcipuo jurique primogenituræ, quia nedum est pars mansionis, sed ipsamet mansio principalis. Nec destinatio quæstus obstat, ut patet si feudum consistat in domo, quod sit insigne diversorium.

6. Quid si in hujusmodi mansione principali, quæ fortè sita est in urbe, sint * apothecæ, cœnacula, stabula, aut hujusmodi ad quæstum destinata, & meritoria loca, quæ locari solent extraneis? Respondeo, quod si contineantur sub eisdem parietibus, sicut partes vel pertinentiæ ejusdem domus cedunt primogenito, unà cum domo sicut vendita vel legata tali domo simpliciter transirent, ut expressè decidit Panor. in *consil. 453. de eod. lib. 1.* & Alex. in præfatis consiliis. Idem puto si illa meritoria vel locatilia essent domus perfectæ, videlicet quantum ad exigentiam habitationis, etiam si haberent exitum & ingressum ab extra, & non per principalem domum, & hoc dummodo constet quod parietibus principalis domus continuentur, & sint ab antiquo portio domus, non separata ad faciendum diversam domum, sed ad lucrum temporarium retinendo sub antiquo jure & denominatione ejusdem domus, alioquin in dubio hoc casu præsumerentur domus separatæ per se, & non accederent, nec transirent cum principali mansione.

*Apothecæ cœnacula.

7. Ex his patet quod in hoc textu * *manerium*, ut vulgo vocant, sive domus principalis, non accipitur strictè, pro illa tantum parte quæ inhabitatur ab ipso patrefamilias vel familia, qualiter accipitur in dispositione expressè restricta, & limitata ad partem in qua morari consuetum, ut in *l. uxori in princ. ff. de leg. 3.* Et in materia odiosa relictorum, ut in *l. lex Cornelia, §. domum, ff. de inju.* tradit Bart. in *l. meminisse, ff. de offic. Procon.* And. Sicu. in *consil. 48. præclare scribitur. col. 2. lib. 2.* Sed accipitur largè pro universo complexu & accinctu ædificiorum, curtium, & hortorum, & similium eidem domui destinatorum, tanquam ad perfectionem unius integralis velut insulæ; ut in simili declarat Panormit. in *d. consil. 453. lib. 1. de hoc verbo casamentum, quod est vulgare Italicum*, nec mirum: cum enim hic agatur de virtute comprehensiva, latè & favorabiliter debent verba interpretari; non autem ad alias & separatas res extendi per notata *suprà gloss. 3. quæst. 6. in fin.* Hæc autem interpretatio comprehensiva non est extensio, sed declaratio, quia etiam, ut dictum est, regulariter habet locum de jure communi in omni dispositione simpliciter facta, de domo, manerio, vel casamento, vel limita nisi appareret de contraria voluntate, ex verbis restrictivis, vel alias sufficienter, ut diximus in casu *d. l. uxori in princip.* Et in pulchro casu, in quo consuluit dom. Steph. Bertrandi *consil. 185. viso casu lib. 1.*

* Manerium quid.

8. Ubi testator legaverat totam apothecam speciariæ ab alto usque ad bassum confrontatam ab occasu cum alia domo testatoris ejusdem, de alto in bassum, accidit quod erat unum penu (sic enim ille loquitur, intelligit autem de penario hypogeo ad reponendam penum) situm partim sub apotheca legata, partim sub una alia apotheca non legata, sed relicta hæredi, cum domo, sed ad illum hypogeum penarium non erat aditus, neque exitus, nisi per apothecam legatam, cui consequenter fuerat destinatum, & deserviens, quæstio fuit inter legatarium volentem habere integrum penarium tanquam accessorium, & deserviens apothecæ

tibi legatæ, & inter hæredem, volentem retinere partem penarii, quæ erat sub apotheca non legata, & præstare legatario solam illam penarii portionem, quæ erat sita sub apotheca legata. Consultus dom. Bertr. respondit pro hærede, videlicet non deberi penarium: nisi quatenus protenditur super solo, & subtus superficiem apothecæ legatæ, & hoc propter illa verba confrontata de alto, usque ad bassum, quæ sunt limitativa, & non possunt stare purè demonstrativè, ut simplex confrontatio domus, sive confinatio ad domum testatoris ab occasu, sed necessario limitant & præcidunt legatum, ad lineam * perpendicularem. Et excludendo superna cœnacula & inferna, cellaria, & hypogea, in domo testatoris protensa, alioquin non fieret recta præcisa, & perpendicularis confrontatio, sive confinatio, prout expresè voluit testator per illa populatium & tabellionum verba ab alto usque ad bassum, quod nota. Illud enim ex multis inserui, ut discas cautè attendere vires, & effectus verborum, variosque casus prudenter discernere; & prout cujusque differentia exigit decidere, non autem eadem (quod aiunt) fidelia præcipitanter denigrare potiùs quàm dealbare.

* Perpendicularis cōfinatio.

Ultimo quæro, quomodo stant illa verba textus *selon la closture*, id est, secundum clausuram suam? Videtur quod limitativè, quum sunt verba consuetudinis, quæ est stricti juris, & agatur de inducenda inæqualitate inter filios, quæ est odiosa. Dicendum tamen quod stant demonstrativè, duplici ratione. Prima, quia hic agitur de virtute comprehensiva juris primogenituræ, quod hoc respectu est favorabile & extendendum, ut diximus. Secunda, quia nulla opus est extensione, nec aliter aut latiùs accipitur hic, verbum principalis mansionis quam de jure communi accipi debeat. Et sic illa verba *selon la closture*, stant exemplificativè, & declarativè, nec restringunt. Unde si nulla sit clausura, venit tamen hortus, & alia accessoria, imo etiam si sit clausura, veniunt appenditia gratia domus ad ejus usum facta, quamvis sint extra clausuram, contigua tamen, ut diximus; & idem tenet in effectu dom. Joan. Cirius & benè, super expositione horum verborum; in d. tractatu.

---

* Hic articulus est novæ consuetudinis.

§. XIV.*

SI dedans l'enclos du preciput de l'aisné y a moulin, four, ou pressoir; le corps dudit moulin, four, ou pressoir appartient à l'aisné: mais le profit du moulin bannal ou non bannal, & du four, ou pressoir, s'ils sont bannaux, se partira comme le reste du fief: Et sont tenus les puisnez de contribuer aux frais des moulans, tournans ou travaillans dudit moulin, corps du four, ou pressoir, & ustanciles d'iceux, pour portion du profit qu'ils y prennent. Peut toutesfois avoir l'aisné ledit droit de profit & bannalité, en recompensant lesdits puisnez, comme dessus.

* Olim fuit nonus.

§. XV*

QUAND pere & mere ayans fiefs & heritages tenus noblement, vont de vie à trespas, delaissans deux enfans seulement venans à leur succession; au fils aisné pour son droit d'aisnesse appartient par preciput en chacune desdites successions, tant de pere que de mere, un hostel tenu en fief, tel qu'il veut choisir pour son manoir principal, * (avec l'enclos & bassecourt, comme dessus est dit,) & les deux tiers desdits fiefs & heritages tenus noblement; & à l'autre desdits enfans, compete & appartient l'autre tiers & residu desdits fiefs & heritages noblement tenus estant desdites successions.

* Inclusa addita sunt per novam consuetudinem.

GLOSS. I. IN VERBO

Pere & Mere.

IDEM * de avo, proavo, avia, proavia, & omnibus ascendentibus lineæ directæ: nec personæ primi gradus ascendentium hîc exprimuntur, nisi gratia frequentiæ, Ad hoc facit in textu nostro verbum, * *enfans*, quod de se latiùs patet, quàm verbum Gallicum, *fils*, id est, filius quod de sua propria significatione supponit tantum de filio primi & immediati gradus, nec stat pro ceteris descendentibus, nisi ex interpretatione, *l. justa. ff. de verborum significatione.* Sed verbum Gallicum *enfans*, non est de se restrictum ad primum, vel alium gradum, sed indifferenter supponit quosvis descendentes, sicut verbum, liberi, in lingua & lege Romana. Quæ annotatio, tametsi leviuscula videatur, magnum tamen quandoque in rebus dubiis poterit habere momentum.

* Patris & matris appellatione hic intelliguntur ascendentes.
* Verbum *enfans* latius patet quàm verbum, *fils*.

An autem inter nepotes ex filio præmortuo, succedentes avo per repræsentationem unà cum patribus suis sit locus juri primogenituræ, dicam sub distinctione trimembri infrà §. 134.

GLOSS. II. IN VERBO

Heritages.

VERBUM istud pro Gallico nostro communi usu loquendi, significat quascumque res soli, vel jura incorporalia, quæ immobilibus comparantur, sive sint res ab antecessoribus obventæ, sive de novo acquisitæ, & hoc verbo utimur ad differentiam mobilium, & jurium quæ mobilibus comparantur, unde in summario non transtuli verbum hæredia, quia propriè significat ab antecessoribus obventa tantum. Et sic nimium restringeretur sensus textus nostri, ad quod

vitandum apposui verbum prædia, quia nullum aptius occurrit, quanquam non ignorem nullo casu appellatione prædii venire aliqua incorporalia, sed identitate rationis hoc casu intelligi possunt. Itaque candidus Lector penuriam dictionis, ratione & intellectu suppleat. Si enim reditus, jurisdictio, jus census & laudimiorum, aut aliud simile, quasi possideatur in feudum, habet locum hic textus.

SUMMARIA GLOSS. III.

1. Concessio in feudum nobilior concessione in censum vel emphyteusim.

2. Quæ sunt feuda nobilia vel non.

3. An feudum nobile nobilitet possessorem.
Mutatione personæ mutatur privilegium rei.
Nobilitas non nascitur in momento, quod est verum jure communi.
Feudum est nobile & nobilitat quando habet jurisdictionem annexam cum territorio & subditis.

4. Non tamen nobilitat novum possessorem, nisi infeudatio fiat à principe habente potestatem nobilitandi.
Ignobiles non possunt acquirere nec retinere feuda nobilia.
Tamen longissima possessio & continuatio vitæ nobilis facit præsumi collationem nobilitatis.

5. Ad effectum huius §. requiritur quòd prædium vere sit feudale, nec sufficit quod tanquam feudale possessum & reputatum fuerit à defuncto.

GLOSS. III. IN VERBO

Tenus noblement.

APud nos omnia censentur teneri nobiliter, quæ possidentur in feudum; seu quorum ratione possessor tenetur alii tanquam patrono, ad fidelitatem & obsequia clientelaria; & vulgo omnia feuda vocantur nobilia.

* Quæ feuda nobilia.

1. * Non tamen intelligas quod rectè & propriè sint nobilia, sed impropriè, respectivè & secundum quid, videlicet respectu prædiorum, vectigalium, vel censualium, quæ dicuntur teneri ignobiliter aut paganicè, sive ut Gallici dicunt *en roture*. Feuda enim infima sive valvasinorum, nullo modo sunt nobilia, *c. 1. quis dicatur dux. comes marchio in usib. feud.* tamen quia honestiori titulo possidentur, quam censualia prædia, isto respectu dicuntur aliqualem habere nobilitatem, sicut appositissimè Bald. in *cons. 353. præsupponendum lib. 1. circa med.* infert *in fi.* quod * via feudi est nobilior, altior, utilior, & elegantior, quàm via concessionis in emphyteusim, aut per alium modum. Istud igitur verbum, nobiliter, & in hoc text. respicit rem, & non personam, & exponitur, id est feudaliter, quamvis enim sit rusticus qui feudum infimum teneat, & ignobiliter vivat, tamen habebit locum hæc consuetudo.

* Concessio feudi nobilior est quàm alia.

* Feuda propriè nobilia quæ dicantur.

2. Sed quæro, quod dicatur feudum propriè * & de se nobile? Respondeo primò, feuda regalia, ut Ducatus, Comitatus, Marchionatus, qui sunt prorogatæ nobilitatis, ut ait Zasius id est, antecellentis, de his enim investiti, propriè regni, vel regis * Capitanei dicuntur *in usibus qui feud. da. poss. in princ.* Secundò feuda non regalia, sed ab illis immediatè dependentia, & majoris & nominatioris nobilitatis post illa, ut Baronia vel alia similis & insignis dignitas feudalis. Et de his investiti secundum præfatum usum feudi: vocantur valvasores * majores, *c. 1. quis dica. dux, comes, marchio.* Tertiò feuda ab his dependentia, sub se vasallos * valuasinos, * & alios subditos habentia, cum jurisdictione mero & mixto imperio, ut castellania; & de his investiti in *d. usu feud.* vocantur *valvasores minores.* Quæ autem ab his feuda tenentur, & recognoscuntur, velut inferiora, jurisdictione & dignitate carentia, sunt ignobilia; quod intellige purè abnutivè, id est, non propriè & de se nobilia, sed ut alii vocant *burgensia*, aliquid tamen participant de splendore nobilitatis feudorum, à quibus dependent, unde dicuntur aliqualiter nobilia plus vel minus, vel prorsus ignobilia, prout magis vel minus accedunt vel recedunt à feudis nobilibus; secundum Jac. de Bell. in *præl. feud. in 6. divi.* quem referunt & seq. Joan. And. in *addi.* ad Spec. in *rub. de præscript. col. fin.* Alvarot. Præpos. in *procem. feud. in 2. divi. & indict. cap. 1. quis dica. dux, comes, march.* Clarius & elegantius cæteris describit Zasius in *tract. feud. part. 5.* unde inter valvasinos, qui hujusmodi inferiora feuda tenent, à minoribus valvasoribus (quamvis per ista feuda non nobilitentur, sed inter plebeios remaneant) sunt tamen aliqui gradus mediocris, vel infimæ sortis. Adverte tamen quòd feuda non semper ita de facto subordinantur, sed sæpe contingit nedum baronias, & castellanias, sed etiam infima feuda, teneri immediatè à rege: quod ut plurimum accidit ratione ducatus, comitatus, vel baroniæ, aut alterius feudi ad regem reversi, & coronæ suæ seu domanio reuniti; potest tamen summus princeps immediatè à se infeudare in baroniam, castellaniam, vel etiam in infimum feudum, aut aliter disponere prout vult: similiter duces vel barones in simplicia & infima feuda concedere. Itaque præfata subordinatio debet intelligi secundum aptitudinem, & non secundum necessitatem actus & exercitii.

* Capitanei regni.

* Valvasores majores.

* Valvasores minores.

* Valvasini.

3. An autem * ignobilis per adeptionem & investituram feudi nobilis nobilitetur? videtur quod non: quoniam res à persona sumere debet honorem, & conditionem, non è converso, *argumento l. justissime, ff. de edi. edic.* unde decidit Luc. de Pen. in *l. cum neque. in fi,* per illum textum de *incol. lib. 10. C.* quod rusticus emens feudum nobile, non ex hoc fit nobilis; quod dictum in se est verissimum.

* An feudum nobile nobilitet.

In contrariũ videtur text. in *d. c. 1. quis dicat. dux, march. com.* per quem And. de Iser. *ibi & in c. 1. in princ. col. 1. d. c. qui curs vendi.* & cæteri feudistæ dicunt quod feudum nobile possessorem suum nobilitat. Pro brevi resolutione dicendum, quod feudum propriè, & de se non nobile, non nobilitat à quocumque infeudetur; unde si rusticus, vel ut vocant Burgensis, aut alias ignobilis, infeudetur de tali feudo, vel illud acquirat ab antiquo, & aliàs nobili vasallo, non efficitur nobilis, nec gaudebit aliquo privilegio, aut immunitate nobilitatis,

sed tenebitur solvere & contribuere in subsidiis, sive collectis, aut talliis ut vocant plebeiorum ut prius, etiam pro ratione feudi acquisiti, sicut habito respectu ad omne reliquum suum patrimonium; quamvis illud feudum ab hac descriptione fuisset immune, in persona pristini nobilis vasalli, quemadmodum si nobilis nobiliter vivens acquireret hujusmodi feudum à rustico, nullomodo ejusdem feudi ratione contribueret, in quibus contribuebat rusticus; * quia mutatione personæ, mutatur conditio rei, à persona descendentis, ut notat Bartol. post Dy. in *l. Paulus respondit per procuratorem in fin. ff. de acquir. hered.* plenè per scribentes in *l. placet, C. de sacr. Eccles.* Gui. Pap. in *deci. Delph. qu.* 382. Feudum autem propriè, & in se nobile, ut castellania vel aliud simile, habens certum territorium cum jurisdictione, & mero imperio in eo, & in subditos ibi commorantes, nobilitat possessorem, nedum possessorem antiquum, id est cui à suis progenitoribus obvenit, ut voluit Bald. in *prælud. feudorum in pen. divis.* ubi vult antiquitatem requiri in nobilitate. quia * non nascitur in ictu oculi, *argumento l. stemmata, ff. de grad. affi.* sed etiam novum possessorem, puta aliàs ignobilem, de novo infeudatum tali feudo, quod est intelligendum quando est infeudatus à superiore, & nobiliter vivit. Et ita distinguit & resolvit Guid. Pap. *in decis. Delph. qu.* 385. & 386. idem sentit Baldus in *d. c. 1. quis dic. dux. mar. comes. §. cateri in fin.* ubi vult quòd omnis qui præest cognitioni villæ vel castri, dicitur habere dignitatem, igitur & nobilitatem, quia nobilitas propriè sumpta, nihil aliud est quam dignitas, ut tradit Bart. in *repet. l. 1. col. 3. qu. 2. de dignit. lib. 12. C.* Et * quod tunc demum dicatur feudum nobile, & nobilitet possessorem, quando habet jurisdictionem annexam cum territorio & subditis, tenet Luc. Pen. in *l. mulieres, col. 2. in quarta causa nobilitatis de linagio. lib. 12.* Bo. de Curti. in *tract. nobili. part. 3. num. 200. cum seq.* Chass. *in consuet. Burgund. eod. tit. §. 7. col. 3. versic. inter alias, & in consil. 64. col. 4.*

*Mutatione personæ mutatur conditio rei.

* Nobilitas non nascitur in momento scilicet jure communi.

* Feudum nobile, & nobilitatio.

4. Adverte dum dixi novum possessorem (id est acquisitorem, non enim sufficeret nuda possessio) feudi nobilis nobilitari, notanter dixi quando est infeudatus à superiore. Intelligo enim superiorem, nedum ratione feudi, sed etiam in potestate nobilitandi, quæ spectat * ad solum regem, seu dominum supremum; si enim dux, comes, vel baro infeudaret rusticum de castellania, non efficeretur nobilis, quia infeudans non habet potestatem eum nobilitandi directè, & sic non potest per indirectum. Et ita notabiliter tenet domin. Zasi. *in d. tract. feud. part.* 15. nec sufficit conditio vel qualitas feudi nobilis cum infeudatione immediati patroni, quamvis hoc sentiat text. *in d. c. 1. quis dici. dux. mar. comes.* sed etiam requiritur in infeudante authoritas & potestas nobilitandi, vel saltem quòd infeudatus obtinuerit à principe nobilitatem, vel indultum obtinendi hujusmodi feuda nobilia. Ratio, quamvis Zasius non exprimat est, quia * hujusmodi de se nobilia feuda non congruunt nisi nobilibus, ita quòd non possunt acquiri nec retineri per ignobilem, sed poterit cogi ad dimittendum extra manus suas, vel transferendum in nobilem; & poterit, non obstante tali acquisitione & investitura inferioris, cogi ad contributionem subsidiorum & collectarũ inter plebeios, ut latiùs dixi suprà *in proœm. in gloss. 7. in verb. Nobles.* quamvis contrarium consuluerit Alvar. in *quodam cons. incip. dilecte nepos.* & malè, ut dixi in *d. gl. 7.* Si * autem aliquis & sui primogenitores diu possedissent aliquod feudum nobile, tunc quamvis fortè primus eorum fuisset rusticus, nec appareat de aliqua collatione nobilitatis facta per principem, tamen ex quo diu nobiliter vixerunt, & nobiles reputati fuerunt, præcessisse præsumitur: Et ita debet sanè intelligi dictum Bald. *in prælud. feud. in pen. divisione* dum innuit nobilitatem per antiquitatem acquiri, hoc verum est, & requisitum quando deficit, saltem non apparet de nobilitate collativa principis, & ita non meruit Bald. ab aliis feudistis *ibi & in d. cap.* reprehendi. Alia autem feuda simplicia, hoc est non habentia annexam jurisdictionem & dignitatem, possunt per quoscumque etiam rusticos possideri & acquiri, etiam ab antiquis nobilibus vasallis, sicut & ignobiles patrimonia sua liberè quibuscumque infeudare possunt. *c. 1. § novi vero. per quos fiat investi. in usib. feud.* Et hoc nisi specialis consuetudo loci prohibeat, & ignobiles reddat feudorum incapaces, ut in præfectura Trecensi & Calvimontis & aliis locis recitatis per dom. Joan. Ciri. in *d. tract. lib. 2. quæst. 4. super hunc versic. hujus textus.*

* Ad solum principem spectat potestas statim nobilitandi.

*Ignobiles nõ possunt acquirere nec retinere feuda nobilia.

* Diuturna possessio nobilitatis

5. Ultimo nota quod ista verba text. nostri *nobiliter, sive feudaliter possessa,* * non referuntur ad nudam possessionem seu reputationem quasi possessionis feudalis, quamvis enim sufficiat ad transferendum onus probandi in contradicentem, tamen si appareat quod sit emphyteuticum vel censuale, vel merum alaudium sine jurisdictione & subfeudis, debebit æqualiter dividi, vel jam per errorem facta divisio reformari, absque ulla prærogativa primogenituræ. Et hoc nisi lapsi essent triginta anni, à divisione facta & executa; tunc enim primogenitus, vel ejus hæres qui majorem partem habuit in hoc prædio prætextu erroris quo putatur feudale, non tenebitur ad iterandam divisionem, nec poterit ab eo condici quod plus accepit indebitè tanquam primogenitus, etiam si divisio extra judicium, nudo pacto sed executo facta fuerit: quemadmodum nec posset condici ei qui non erat primogenitus sed putabatur, & hoc errore tulit & triginta annis possedit præcipuam & majorem partem, dummodo mala fides positiva & alia impedientia vel interrumpentia præscriptionem absint, ut diximus *suprà §. 13. gloss. 3. qu. fin.* Sed quid si sunt lapsi tantum decem anni à die divisionis? An obstet constitutio regia promulgata anno 1502. *art. 46.* dicemus *infra eod. tit. §. 16. ubi plenè videbis.*

* Non sufficit reputatio aut quasi possessio sed requiritur veritas qualitatis feudalis.

SUMMARIA GLOSS. IV.

1. *Ubi lex loquitur de facto cum qualitate, non sufficit factum nisi probetur qualitas.*
2. *Unde primogenitus non reducitur à besse ad semissem si sint tres filii, nisi etiam singuli veniant ad successionem.*
3. *Quod accrescit, eodem & directo jure habetur.*
4. *Ampliatur etiamsi abstinens hoc faciat aliquo præcepto, modò mera sit abstentio.*
5. *Idem quando filia vivo patre dotata renuntiavit futuræ successioni.*
6. *Quomodo intelligendum statutum prohibens parentibus meliorem facere conditionem unius filiorum succedentium.*

7. *Differentia inter renunciationem successionis & cessionem.*
8. *Consuetudo*, mortuus saisit vivum, *tale jus transmissionis operatur quale jus suitatis.*
9. *Hæredibus accrescit portio morientis cohæredis à nemine agnita.*
10. *Quantum referat an jure accrescendi, an verò tanquam hæredes cohæredis illam agnoscant.*
Quarta Falcidia & Trebellianica non habent locum in patria consuetudinaria.
11. *Verbum* enfans, *eamdem vim habet quam verbum* liberi.

GLOSS. IV. IN VERBO

Deux enfans venans.

ET sic notandum quòd ad excludendum primogenitum à besse feudorum, de quo in hoc §. & reducendum eum ad semissem de quo in §. sequenti, non sufficit quòd sint plures filii quàm duo, puta tres aut sex; sed requiritur quòd omnes, saltem tres, & sic plures quàm duo, habiles ad succedendum, de facto agnoscant successionem.

* Non sufficit factū sine qualitate.

1. Quoties * enim lex, vel statutum, ponit vel requirit factum cum qualitate, non sufficit adesse factum, nisi adsit & probetur qualitas, textus in *l.* 1. §. *ait prætor.* & ibi Bart. *ff. ne quid in loc. publ.* & *l. Fulcinius.* §. *cum autem. ff. ex quib. cau. in possess. eatur.* Ang. *in l. prætor ait.* §. *docereque per illum textum. ff. vi bonor. rapt.* Joan. Andræas in *c.* 1. *de homicid. in nov. lib.* 6. Jas. *l.* 1. §. *in eum, ff. ne quis eum qui in jus.* latè Curt. *consil.* 73. *col.* 2. Sed tunc demum primogenitus reducitur ad semissem feudalium quando sunt tres vel plures filii quàm duo, venientes ad successionem, text. est in § *seq.* Igitur ad hoc ut habeat locum dispositio §. sequentis & excludatur dispositio hujus §. non sufficit probare quòd sunt tres, aut plures filii, nisi etiam probetur quod illi tres vel plures sunt habiles, & de facto agnoscunt hæreditatem.

* Quæstio prima.

Utque velut oculis pulchra hæc * quæstio subjiciatur, pone tres esse filios; secundò vel tertiò genitus abstinet, primogenitus & alter soli adeunt hæreditatem, in qua hereiscunda primogenitus ultra præcipuum, prætendit bessem reliquorum feudalium, ex dispositione hujus §. secundo genitus controvertit, dicens quod non sumus in terminis hujus §. sed §. sequentis; quia extant tres filii habiles ad successionem, & ad illam ipso jure venientes virtute suitatis & virtute consuetudinis. *Le mort saisit le vif.* infrà §. 132. Et quod quamvis tertius filius abstinens medio beneficii abstinendi à prætore introducti fingatur retrò nunquam fuisse suus hæres; tamen in veritate fuit, imò mero jure civili remanet suus hæres vel invitus. §. *sui in fin. instit. de hæred. quali. & differ.* Nec est ista simplex suitas, sine effectu, quia confirmat tabulas pupillares ad commodum abstinentis. *l. filius qui. l. si pupillus, ff. de acquir. vel amitt. hæred.* præterea saltem portio sua fuit ei debita statim ex morte defuncti; ergo ex tunc ab initio fuit facta à jure (saltem juncta hac consuetudine infrà §. 132.) divisio in singulos filios & acquisitio portionum cuique eorum secundum terminos §. sequentis: igitur non debet ex post facto illo tertio abstinente rediri ad hunc §. Sed debet esse locus §. 127. ubi dicitur simpliciter quòd portio abstinentis accrescit adeuntibus, ergo accrescit æqualiter, quia simplex locutio intelligitur in viriles. Sic in simili diximus, *supra* §. 8. *gloss.* 1. *quæst.* 4. *num.* 30. quòd primogenito abstinente, portio sua, cum omni prærogativa primogenituræ, accrescit cæteris æqualiter etiam respectu feudalium, virtute d. §. 127. ita quod antiquior post primogenitum, non potest in portione accrescente prætendere quicquam ultra unum ex filiis. Igitur & hoc casu in parte accrescente non poterit primogenitus capere plus quàm alter frater: ultimo satis videtur tribui huic consuetudini, de jure primogenituræ, quæ est contra jus commune, ut procedat & verificetur semel, in directo & primitivo jure succedendi, ab initio delato, absque eo quòd extendatur iterum ad alium casum, videlicet ad jus accrescendi superveniens ex post facto.

* Solutio.

2. His tamen * non obstantibus concludendum est, ut dixi, pro primogenito per rationem in princ. hujus glossæ. Non obstat quòd abstinens ipso jure fuit hæres, quia fateor resolubiliter, prout eo abstinente facta est ipso jure resolutio, & eo re lapsum, ac si numquam fuisset. Minus obstat quòd mero jure civili remanet suus, tum quia hoc non sufficit, sed expressè requirit textus §. sequentis actualem vel effectualem aditionem trium filiorum ad minimum: & hic §. aliud non requirit quam quod sint duo tantum cum effectu adeuntes, quod accidit tertio abstinente, & sic liquet nos in hoc casu esse in terminis hujus §. non §. sequentis. Tum illa mera subtilitas juris civilis, & nudum nomen sui hæredis, non debet officere juri primogenituræ, nec esse in consideratione ut in simili vult text. in *l.* 2. §. *liberi in fin. ff. ad senatusc. Tertyll.*

3. Non obstat. §. 127. & decisio. *d. qu.* 4. *in gloss.* 1. §. *præcedentis.* quia illa decisio non procedit virtute *d.* §. 127. cui poterat facillimè & verè responderi quòd illa * verba *accrescit cæteris*, intelliguntur secundum modum succedendi ab intestato, quemadmodum etiam intelliguntur secundum modum succedendi ex testamento, ubi & quando ex institutione testamentaria succeditur; text. in *l. cum ex filio.* §. *fin. ff. de vulg. & pup. cum similibus.* Et portio abstinentis vel repudiantis magis accrescit portioni quàm personæ. *l. cui totum, ff. de acquir. vel amit. hæred.* Et breviter illa verba, *Accroist aux autres*, id est accrescit cæteris, intelliguntur secundum intellectum juris communis, id est, ipsi hæreditati, & massa successionis accedit, inter succedentes pro jure, rata, & portione cujusque dividendum; sicut si ab initio illis solis tota hæreditas delata fuisset, ut plenius diximus in *d.* §. Vera ergo & radicalis ratio decisionis fuit, quia primogenitus per abstentionem non desinit verè & effectivè esse filius primogenitus, quamvis suus hæres abstinens verè & effectivè desinat retrò esse hæres: & sic primogenito abstinente nullus reperitur primogenitus veniens ad successionem, quia impossibile est secundogenitum dici & censeri talem: ex quo realiter subest primus, qui est, & censetur primogenitus, nil mirum si in d. casu cessat jus primogenituræ, & omnia dividuntur æqualiter. At in ista quæstione subest unus filius primogenitus veniens ad successionem, cum prærogativa juris primogenituræ: ergo debet ei integra servari. Non obstat ultimum. Tum quia quod jure accrescendi capitur, ipso eodem jure directo, & primitivo capitur, quo accipitur portio delata, cum qua implicitè, nedum portio defecta ab initio delata fuit, sed etiam

* Not de modo accrescendi.

portiones omnium aliorum filiorum, in casu & conditione, qua omnes alii abstinuissent, ut diximus in *d.* §. 127. Tum quia istud jus primogenituræ est favorabile, nec agitur de vi extensiva, sed de comprehensiva, utpote comprehensa in hoc §, cujus termini apertè in hac quæstione militant & verificantur: nec hujus disputationis levis effectus, quia si in quæstione proposita pars abstinentis accresceret per omnia æqualiter, primogenitus non haberet bessem feudalium ultra præcipuum, sed solum semissem feudalium ex capite suo, & unciam cum dimidia ex capite juris accrescendi. Et sic fraudaretur in semiuncia contra textum & mentem hujus §. secundogenitus autem haberet quadrantem feudalium ex capite suo, & unciam cum dimidia jure accrescendi. Et sic ultra trientem, ad quem solum vocatur per hunc §. caperet unam semiunciam, & haberet plus quàm velit hæc consuetudo, quod esset absurdum & iniquum. Et hanc partem sequitur dom. Joa. Ciri. in *d. tract. lib.* 2. *qu.* 4. *super ver. venientibus.*

4. Hanc decisionem nostram amplio primò, etiam si secundogenitus aliquid dedisset illi tertio, ut ille tertius abstineret; quia primogenitus ultra præcipuum capiet integrè bessem residui feudalium, & in reliquo dividentur bona æqualiter, nec tenebitur contribuere in eo quod dedit ejus frater illi tertio abstinenti, vel renuncianti etiam si dixerit se abstinere & renunciare in favorem illius secundogeniti, dummodò semper sit mera abstentio, etiam si fortè illud quod numeratum est à secundogenito, tantum valeat quantum portio abstinentis: ex quo enim primogenitus etiam in parte accrescente, nullum jus capit, nec à numerante pecuniam renuncianti, nec à renunciante, sed solum à jure communi, & à consuetudine ut diximus in *d.* §. 127. nihil solvere, nec deducere tenetur ob eam caussam illi secundogenito qui sibi ipsi debet imputare. Et hanc ampliationem limito primò procedere dummodò ille tertius abstinens in totum abstineat, ut in *l. fuit quæstionis, ff. de acquir. vel amitt. hæred.* Secus si cedat jus suum illi secundogenito, quia cedendo tacitè pro hærede gereret, sive illa gestio & cessio fiat expressè, sive tacitè, ut per Paul. Castro *in l. si actionem, C. de pact. in l. pactum quod dotali, C. de collat.* Socin. in *cons.* 34. *visa renunciatione lib.* 4. de quo remitto ad ea quæ latè scripsi. §. 122. *gloss.* 1. Limito secundò nisi ad preces, vel mandatum primogeniti, secundogenitus hoc dedisset, tunc enim haberet actionem mandati, aliàs omni caret remedio. Amplio secundò, etiam si sint duo filii, & una filia, quæ vivis patre & matre, eorum successionibus futuris mediante certa summa pro dote renunciavit cum juramento juxta formam *cap. quamvis de pact. in* 6. Et sic mortuo utroque parente, inhabilis ad utriusque successionem propter præfatam renunciationem ut latius dicemus in *d.* §. 122. Tunc enim sumus in terminis hujus §. respectu utriusque successionis, ex quo non sunt nisi duo venientes ad successiones parentum per rationes prædictas.

* De portione filiæ quæ renunciavit.

5. Hic tamen plusculum est difficultatis, quia quamvis dicta filia * æquiparetur abstinenti mediante aliqua pecunia, propter abstentionem data, tamen non fuit data à secundogenito, ut in ampliatione præcedenti, sed fuit data ab utroque parente, quorum uterque filius sunt hæredes, & per consequens quia factum defuncti est factum hæredis, censetur data ab utroque filiorum, vel utriusque voluntate vel mandato; ergo inquantum primogenitus habet exinde majus commodum, in tantum debet plus rependere fratri suo. Quod autem inde plus habeat commodi, patet, quia si filia successisset, fecisset redigi primogenitum ad semissem feudalium, & nihilominus accepisset in reliquis bonis æqualem virilē & tertiam partem, nunc autem quia renunciavit, feuda remanserunt integra, in quibus adduntur primogenito duæ unciæ ad complendum bessem, loco semissis. Et tamen summa data filiæ, pro qua renuntiavit, fuit accepta de mobilibus, vel de aliis prædiis non feudalibus. Et sic patet quòd in effectu idem est, ac si filia vendidisset primogenito duas partes ejus quod habitura erat in feudalibus, & secundogenito reliquam tertiam partem, & tamen quòd media tantum pars soluta fuisset de parte primogeniti, & alia media de parte secundogeniti, & sic videtur manifesta læsio secundogeniti: & si dicamus quòd non læditur in legitima jure naturæ debita, imò quòd in nullo læditur, quia hoc factum à parentibus viventibus & tempore quo nec jus, nec spes probabilis competebat huic secundogenito, saltem videtur non posse negari, quin sit indirectum (ut vulgò dicunt) advantagium: sive melior conditio facta per parentes ipsi primogenito, inquantum anticipaverunt filiæ omnem portionem suam, vel dotem portionis loco, in pecunia, mobilibus vel censuariis prædiis, ut sic augeretur jus primogenituræ, primogenito, in feudis quod est prohibitum, infra §. 124.

6. Quibus non obstantibus veram puto ampliationem nostram, nec est quicquam quod responsionem mereatur quàm præsumptio fraudis contra dispositionem dicti §. Ad quam breviter respondeo, quòd ex quo apparet de causa justa dotandi filiam, cessant omnes præsumptiones generales fraudis, & oporteret allegare speciales & individuas machinationes ad fraudandum exquisitas; quibus cessantibus prout cessant, relinquitur quòd non possunt argui parentes, qui liberam bonorum suorum habebant dispositionem, si hoc magis quàm alio modo disposuerunt *l. non usque adeo. ff. si a parente quis man. fuer.* imò erubesceret lex si adeò severos castigatores filios genitoribus statueret ut plenius dicemus in *dicto* §. 124. Sic etiam è converso si parentes dotassent filiam de suis feudalibus, non posset primogenitus conqueri se prærogativa primogenituræ fraudatum, & ad æqualitatem redactum: igitur non debent secundogeniti à primogenito exigere, quod eis in converso non esset præstituti. *l. frater à fratre, ff. de condict. indeb. l.* 1. [illegible] *solut. matr.* Amplio tertiò per easdem rationes etiam si parentes dedissent tertio filiorum, in mobilibus, & prædiis vectigalibus, quantum vel plus quàm ascenderet portio sua, ita quod se contentans donatione abstinet à successione. Quamvis hic adhuc plusculum sit difficultatis quàm in præcedenti, ex eo quod hujusmodi donatio non est facta ex causa justa, sive debita, sed ex libito voluntatis, in quo faciliùs posset fraus præsumi: sed tamen dico quod nec ex hoc solo fraus est præsumenda, per ea quæ diximus supra §. 8. *gloss.* 3. *quæst.* 3. *num.* 17. 23. *& in dicto* §. 124. quod enim ibi dicitur de meliori conditione unius filiorum quocumque modo prohibita, intelligitur de modo & via, sive directa, sive indirecta, sive expressa, sive tacita, ad hoc tamen immediatè tendente, & ad hoc requisita, quæ duo hic cessant.

7. Conclusio nostra sic ampliata fallit primò, si retento themate primæ ampliationis, ille abstinens * cederet portionem suam vel jura sua & actiones dictæ successionis secundogenito: tunc enim etiam si exprimeret, abstineo, renuntio, tamen necessariò deberent impropriari, ex quo constat de intentione cedendi, & transferendi jura in secundogenitum, & eum subrogandi in locum renunciantis, quod impossibile est fieri, nisi prius aditione facta, imò idipsum est vera agnitio & agnitio hæreditatis, & adhuc non est opus impropriare illa verba, abstineo, renuntio, quia etiam si ab illis incipiat dispositio, tamen ordine intellectus & naturæ censentur sequi aditionem & cessionem, & perindè habetur ac si expressè adiret & cederet: deinde jure agnito, cesso & translato, in cessionarium, renuntiare & abstinere se diceret, ad declarandum irrevocabilitatem cessionis & enixam voluntatem cedentis? Hoc probatur ex not. theoria Joan. Andr. *in addit. ad Speculat. tit. de testam.* §. 1. ubi adducit Dyn. *in consil. incip. Ex testamento domini Albert. quod est consil.* 6. *in lib. meo.* Sed Dynus ibi loquitur in duobus fideicom-

* Differentia renunciationis & cessionis.

missarijs quibus (utpote mortuo testatore) actio ex testamento acquisita erat sub conditione, de quo alibi dixi. Clarius autem probatur ex notatis per Bald. in *l. pactum. quod dotali. quæst.8.C.de collat.* Paul. Alex. Philipp. Deci. in *l. si actionem collat. 1.C.de pact.* ubi in terminis loquitur de filia quæ uni ex fratribus aliqua summa ab eo accepta renunciavit hæreditati paternæ vel maternæ delata: quia ex hypothesi præsupponunt hæreditatem delatam, & sic mortem parentum, & dicunt quòd si ista renuntiatio fiat hæreditate aliàs non adita, prodest omnibus fratribus, & sic ipsa nihil transfert in dictum fratrem, sed tantum abstinet & renuntiat, *ut in l. fuit quæstionis, ff. de acquir. vel amitt. hæred.* Si autem fuit facta post hæreditatem aditam, prodest illi soli fratri, cui censetur cessa portio acquisita filiæ, & sic tunc non accrescit cæteris fratribus: eodem modo hic est dicendum quod si est simplex abstentio, & renunciatio, accrescit omnibus capientibus à defuncto, & à lege non à renuntiante. Si autem cum hoc est facta cessio & sic ex antecedente necessario hæreditatis aditio, nihil potest primogenito accrescere, cùm portio sit adita & cessa, non autem defecta, sed tota spectat ad secundogenitum jure cesso. Et intellige nedum de cessione expressa, sed etiam de tacita, puta facta renuntiatione in favorem & commodum solius secundogeniti pro se & suis acceptantis, & non aliàs, ut per Socin. in *consil 34. Visa renuntiatione, lib. 4.* Et plenius declarabo *infrà* §. 222. ubi remitto.

8. Fallit secundò, si ille tertius filius non abstineret, nec renuntiaret, sed ante aditionem verbo vel facto declaratam moreretur sine liberis: tunc enim portionem ad se delatam transmitteret ad hæredes suos collaterales, nedum in vim consuetudinis *mortuus saisit vivum*, de qua dicemus *infra* §. 132. cujus virtute etiam quicumque collateralis & extraneus hæres transmitteret, etiam in extraneos etiam post annum deliberandi, sed etiam cessante hac consuetudine in casu nostro filius ad quoscumque transmittit de jure communi, virtute suitatis *per l. unicam, C. de his qui ante apertas tab.* Et sic ambo superstites fratres haberent capere portionem defuncti fratris, eis de jure delatam & per consuetudinem etiam in possessione acquisitam, tanquam ejus hæredes, æqualiter etiam in feudalibus illius portionis, quia in collaterali successione cessat omne jus primogenituræ, *ut infrà* §. 20.

9. Sed ego quæro, quid si repudiarent hæreditatem fratris? Dico quòd non possunt repudiare, quin etiam repudient portionem hæreditatis paternæ ad eum devolutæ, seu jus immiscendi ex capite dicti fratris defuncti: quoniam ex quo jus illius tanquam transmissorium fuit derelictum in ejus hæreditate, non potest acceptari repudiata hæreditate, cujus factum est pars: sed una cum hæreditate repudiata, transibit ad quoscunque hæreditas perveniet, sive ad creditores, vel ad curatorem hæreditatis jacentis ad eorum instantiam constitutum, vel ad habentem merum imperium in loco, ad quem spectant bona vacantia.

* Quid si portio morientis cohæredis à nemine agnoscatur.

Quid * si illi creditores, curatores, dominúsve loci, & omnes & singuli ad quos quocumque modo pervenire possit hæreditas defuncti repudient, vel contemnant illud jus adeundi quotam illam hæreditatis patris defuncti, vel fortè etiam totam hæreditatem dicti fratris defuncti, ita quod de jacente, vacans; de vacante facta est destituta? Respondeo quòd tunc apparet illam portionem hæreditatis paternæ, tametsi semel transmissam, nulli tamen acquisitam, sed omnino defectam, & consequenter accrescere ambobus superstitibus fratribus sicut portio deficiens. *l. unica. C. quando non pet. part.* Et sic in illa portione accrescente habebit primogenitus suum jus primogenituræ, prout diximus secundum formam hujus §.

10. Sed quid si duo præfati fratres hæreditatem quidem defuncti tertii fratri agnoscant, sed repudiant illud jus adeundi, vel immiscendi in illa repertum, ex capite fratris defuncti, quod possunt facere; *ut in l. si quis filium familias. §. 1. l. ei qui. ff. de acquir. vel amit. hæred.* Tunc dico quòd si ambo repudiant vel abstineant, tanquam hæredes fratris, eis etiam invitis accrescit ex proprio eorum capite tanquam hæredibus patris, & sic primogenitus in ea portione habebit jus primogenituræ, ut supra diximus. Si autem solus secundogenitus repudiat, tunc illa portio non deficit, nec accrescit dictis hæredibus paternis: sed illud jus adeundi quatenus repudiatum à secundogenito remanet in hæreditate fratris, & accrescit, sive consolidatur in totum primogenito, qui quamvis non sit hæres fratris, nisi pro parte, tamen tam ex hoc capite, tanquam jure partim transmisso à fratre, partim accrescente propter repudiationem secundogeniti, poterit adire & obtinere totam illam tertiam portionem hæreditatis paternæ, & sic in illa portione non habebit ullum jus primogenituræ, sed capiet illam totam tanquam hæres hæredis patris: nec est inutilis hæc subtilis & exacta disquisitio, quo jure, quamque portionem quisque habeat, si enim habeat in illa, jus primogenituræ, non poterit in hoc gravari aliquibus legatis, vel dispositionibus ultimæ voluntatis fratris defuncti, quibus alioquin in totum, etiam usque ad evacuationem totius portionis poterit gravari, nec poterit quicquam defalcare, nec tanquam primogenitus, quia hoc jus non habet locum in linea collaterali, * nec tanquam ut hæres ex lege Falcidia vel Trebellianica, quia etiam hujusmodi quartæ non habent locum in patria consuetudinaria, salvo per consuetudinem nostram, si sint hæredia antiqua, sive ut vocant, propria, non valebit in illis, quæcumque dispositio ultimæ voluntatis, nisi usque ad quintam eorum partem dumtaxat, *ut infra* §. 92. & in aliis locis pro sua cujusque consuetudine. Et eodem modo si solus primogenitus repudiat istud jus immiscendi, repertum in hæreditate fratris defuncti, accrescit in totum alteri fratri cohæredi, qui habebit hanc partem tanquam hæres hæredis patris, & sic in illa poterit etiam in totum gravari per testamentum, vel codicillos defuncti fratris, salva prædicta prærogativa propriorum vel antiquorum hærediorum. Si autem tanquam omnino defecta à tota successione fraterna & collaterali, accresceret utrique superstiti fratri tanquam hæredibus patris, non tenerentur in hoc ex aliqua dispositione testamentaria fratris defuncti, ad quem media hujus hæredum repudiationis fingitur retrò nunquam fuisse devoluta, *l. proinde, ff. si cert. peta.* quod intellige de dispositione generali vel aliarum rerum, etenim si specialiter disposuisset, vel aliquid legasset de bonis paternis, eo ipso pro hærede gessisset, & cum suis bonis illam portionem cōfudisset. *l. si plures. §. filio impuberi, ff. de vulga. & pupil.* Sed quæro, numquid hi duo fratres teneantur hanc portionem computare in bonis defuncti fratris respectu creditorum ejusdem fratris? Videretur quod non, quum liceat eis eamdem portionem ex capite fratris repudiare. *l. qui autem, ff. quæ in fraud. cred.* Contrarium puto, quia ex quo ad eosdem alio medio devolvitur eadem portio, censeretur fraudulenta repudiatio ex capite fratris, & sic non potest, nec æquum est hoc casu fieri separationem in præjudicium creditorum, de quo plenius dicam *infrà* §. 130.

* Quarta Falcidia & Trebellianica non habent locum in patria consuetudinaria.

11. Ultimo palam est hoc verbo, *enfans*, de sui propria significatione pariter significari, nedum filios, nepotes, & reliquos omnes descendentes, ut dictum est *suprà eod. gloss. 1.* sed etiam tam masculos quàm fœminas, non per interpretationem, sicut verbum filius, concipit fœmininum, sed ex propria vi & natura, sicut verbum generis vel appellationis communis. Et in effectu idem importat quod verbum liberi in jure. *l. liberorum, ff. de verb. signif.* unde si pater decedat relictis tantum filio & filia, locus est huic §. etiam si filia sit major natu, & filius habebit jus primogenituræ. Idem si decesserit relicto uno filio, & pluribus filiis ex alio filio præmortuo,

tuo, quià illi omnes filii succedunt solùm in stirpes, & habentur pro uno in locum eorum patris, imò etiamsi sint plures nepotes ex uno filio, plures ex alio, omnes succedunt in stirpes, §. *cum filius. Institut. de hered. quæ ab intestat. defer.* & dicemus *infrà* §. 122 Et nepotes ex primogenito eum repræsentant in jure primogenituræ, secundum ea quæ latiùs notabo *infra* §. 134.

GLOSS. V. IN VERBO

Par Preciput.

*Præcipuũ variè consideratur.

* Jus præcipui prius deducitur & capitur ultra tertiam vel dimidiam feudalium.

ID est per præcipuum, sive jure præcipuo, & prærogato.

Istud autem præcipuum * secundum quid, quale, & quantum describitur, *supra in* §. 33. *juncto* §. 18. *&* §. 68. *infrà eodem* & plenè exposuimus ind. §. 13. *gloss.* 4. soli enim primogenito competit; ideò non debet dividi, nec conferri, sed * ante omnia eximi, antequam procedatur ad divisionem bonorum feudalium. Quoniam duæ partes feudalium, quæ spectant primogenito in casu hujus §. quando sunt duo liberi, & dimidia feudorum quando sunt plures, *ut* §. *seq.* non accipiuntur de tota substantia feudali, videlicet etiam computato eo quod cedit in præcipuum primogeniti, sed accipiuntur de residuo, sive de eo quod restat, deducto prius & segregato præcipuo ipsi primogenenito, patet in *textu hujus* §. *Ibi, Avec les deux parts.* Et sic prius capit & segregat sibi integrum præcipuum, deinde accipit duas partes & in textu ibi, *& l'autre tiers & residu*, id est, tertia pars residui, deducto priùs præcipuo, & non tertia pars totius substantiæ feudalis. Et expressius in §. seq. ibi, *avec la moitié de tous les autres heritages tenus en fief*, id est cum dimidia aliorum, & sic illa dimidia non accipitur aliquatenus de præcipuo, sed præcisè de aliis prædiis à præcipuo: quia * verbum *aliis*, denotat necessariò diversum in se, & substantia ejus cui adversatur vel opponitur; licet regulariter simile in qualitate, ut notatur in *l. si fugitivi. C. de serv. fugit. in cap. sedes apostolica. de rescript.* Reliqua hujus §. satis sunt declarata suprà, & in §. sequenti.

* Verbum *aliis*.

§. XVI. *

* Olim fuit decimus.

QVand pere & mere ayans fiefs & heritages tenus noblement, vont de vie à trespas, delaissans plusieurs enfans excedans le nombre de deux enfans, & jusques à trois ou autre plus grand nombre, venans à leur succession; au fils aisné par preciput pour son droict d'aisnesse, appartient en chacune desdites successions, tant de pere que de mere, un hostel tenu en fief, tel qu'il veut choisir pour son principal manoir, ainsi qu il se comporte d'ancienneté, avec la moitié de tous les autres heritages tenus en fief; & à tous les autres enfans ensemble, l'autre moitié & residu desdits fiefs & heritages tenus noblement.

Hic articulus mutatus est per novam consuetudinem hũc in modum.

S'Il y a plusieurs enfans excedans le nombre de deux, venans à leur succession, au fils aisné par preciput, pour son droict d'aisnesse, appartient en chacune desdites successions tant de pere que de mere un hostel tenu en fief tel qu'il veut choisir pour principal manoir, avec l'enclos & basse-court, ainsi que dit est, & la moitié de tous les autres heritages tenus en fief; & à tous les autres enfans ensemble, l'autre moitié & residu desdits fiefs & heritages tenus noblement.

SUMMARIA §. XVI.

1. *Ius præcipui non augetur nec minuitur salva legitima.*
2. *Q. 1. An & quando jus* eligendi *transmittatur in hæredem.*
3. *Q. 2. Electio personalis est, nec potest cedi.*
4. *Quoniam cohæret personæ ex verisimili mente disponentis.*
   Primogenitus potest eligere mansionem à tertio nominatam, vel nominandam.
5. *Patet in eo cui venditum esset jus præcipui.*
6. *Q. 3. Procurator generalis etiam cum libera non potest electionem facere.*
   Clausula cum libera & similes, non operantur speciale mandatum in præjudicialibus.
7. 8. *Sufficit speciale mandatum, nec requiritur singulare.*
9. *Nota casum in quo singulorum expressio non facit mandatum singulare.*
10. *Q. 4. Habens electionem ex lege, variare potest, nisi electio traxerit secum executionem.*
11. *Electio erronea vel inutilis non consumit jus eligendi.*
12. *Exhibendæ vel ostendendæ sunt res eligendæ.*
   Error circa accidentia, non vitiat, secus in errore circa substantiam.
13. *Minor adversus electionem incommodam restituitur.*
14. *Habenti eligere tempus à judice præfigitur.*

15. Electioni locus est etiam inter omnino æqualia.

16. Vtrum electio fiat per hæc verba, Volo eligere.

17. Q. 5. Vtrum à solo primogenito debeant renovari subfeuda dependentia à castro vel mansione quam elegit?

18. Non possunt vasalli moventes à mansione principali adjudicari secundogenito qui nihil habet in eadem mansione.

19. 20. Solutio quod jura subvassallorum non sunt de corpore mansionis principalis à qua dependent, nec cedunt primogenito jure præcipui.

21. Secundogeniti habent partem in titulo & honore & subvasallis feudi, etiam in quo primogenitus præcipuum capit. Secundogeniti non tenentur portiones suas recognoscere à primogenito.

22. Subfeuda non à sola mansione, sed toto corpore feudi dominantis dependent.

23. Secundogeniti habent partem in juribus subfeudorum, nedum in commoditate, sed etiam in proprietate, & quasi possessione.

24. Q. 6 Jurisdictio castri non est præcipua soli primogenito.

25. Jurisdictio inest toti territorio, quamvis potissimum resplendeat in castro. Jurisdictio non potest per loca dividi, nec multiplicari per plures filios aut hæredes vasalli.

26. Q. 7. Qualiter jurisdictio, subfeuda, & jura dominicalia debeant dividi.

27. Non succeditur in jurisdictione pro rata territorii.

28. Q. Unius parentis non possunt simul esse duo primogeniti, etiam respectu diversi matrimonii.

29. Q. 9. Si primogenitus decesserit ante patrem sive accepta portione, sive non, jus primogenituræ transit ad sequentem.

30. Q. 10. Idem si tempore mortis patris quoque, modo inhabilis reperitur.

NOta ergo quòd ipsum precipuum semper est uniforme, nec augetur nec minuitur propter paucitatem vel multitudinem filiorum: sed solum, quando contingit legitimam jure naturæ debitam lædi, modificatur, ut diximus *suprà* §. 13. *gloss.* 4. *gloss.* 5. jus autem majoris partis reliquorum feudalium, quando sunt tantum duo filii succedentes, ascendit ad bessem, *ut in §. præcedenti*, quando autem sunt plures quam duo succedentes, puta tres vel decem, coarctatur ad semissem, ut in *hoc.* §. & nullo casu ad minus reducitur. Per hunc textus & præcedentes & sequentes. §§. patet primogenito competere electionem sui præcipui, sive circa mansiones, sive jugera in defectu mansionum, ad complementum eorum quæ super hoc diximus *in* §. 13. *gloss.* 2. *& gloss.* 4.

2. Primo quæro, usque ad quod tempus habeant hanc electionem? Respondeo in perpetuum, donec electio sit facta, & sortita effectum. Et sic tantum durat, quantum jus adeundi vel immiscendi, vel petitio hæreditatis. Et est ratio, quia illud jus seu facultas eligendi competit ei jure & nomine proprio, per modum juris, & ad sui commodum, & sic est perpetua, & * transmittitur ad hæredem, & in quemcunque ipsum jus à quo dependet scilicet jus primogenituræ transire & transmitti potest. *l. illud aut illud. ff. de optio. vel electio. leg.* §. *opinionis. instit. de legat.* Secus in facultate eligendi, quæ competeret alicui jure alieno, & pro alio, quia sive consistat in mera & libera voluntate, & sic per modum nudi & meri facti, sive in arbitrio boni viri, & sic non est meri facti, quia ad mentem & dispositionem juris refertur, nunquam transmittitur etiam ad hæredem. *l. fin.* §. *sed & si quis. C. communia de legatis. l. fin. C. de contrah. empt. & vend. l. si quis arbitratu. ff. de verb. oblig.* per practi. Papien. in *lib. pro leg. rei sing. ver. nunc descendo ad tertium art.* per Bart. Paul. Alexand. Jason & omnes scribentes in *l. si stipulatus fuerim, in princip. ff. de verb. oblig.*

* Quando jus eligendi transmittatur in hæredẽ.

3. Secundo quæro, utrum hæc electio possit transferri in extraneum per viam cessionis, venditionis, aut similem? Et videtur quòd sic, saltem ipsum jus præcipui cedendo, vel vendendo, prout postquam est acquisitum sibi, & post mortem patris, & agnita successione, *ut hic.* potest liberè in extraneum alienari, & cedi per primogenitum quocunque genere alienationis, ut diximus *suprà* §. 13. *gloss.* 3. *quæst.* 4. Cum igitur hæc electio sit factum executivum illius juris, & ab illo dependeat & sit ejus pars accessoria, videtur cum eo transire, ad quem transit illud jus.

Contrarium * est dicendum per textus in *d. l. si stipulatus fuerim, in princip. & in l. fin. in princip. ff. de verb. obligat.* ubi facultas eligendi in alternativis competens creditori ex stipulatione, personæ cohæret, & non transit in alium vivente stipulatore: idem sentiunt ibi doctores & benè; in electione competente ei cui legata est optio vel species in genere. Rationem autem reddunt, quia hujusmodi electio est meri facti, & non competit per modum juris: quæ ratio mihi non placet, quia licet hujusmodi electio in sui exercitio sit facta, tamen prout consideratur in ipsa facultate, & potestate eligendi, est verum & merum jus, & non factum, ipsi stipulatori, vel legatario competens, jure & nomine proprio, ratione legati vel stipulationis principalis, à qua istud jus accessorium, & hujus juris factum executiuum dependent.

* Electio est personalis, & non potest cedi.

4. Vera igitur ratio est, quia istud jus eligendi cohæret personæ stipulatoris, vel legatarii ex sui natura, & ex tacita & verisimili intentione contrahentium, vel testatoris: unde sicut prefati doctores ibi respondendo ad *l. si mulier*, §. *ex asse. ff. de jure dot.* ubi dicitur jus restituendi fideicommissum universale ex Trebelliano, non posse in alium cedi, vel delegari, nec alii restitui: rationem reddunt, quia restitutio non fieret secundum quod testator disposuit, eodem modo dicendum est quòd electio competens stipulatori vel legatario, non potest alii cedi, nec per alium fieri, quia non fieret, nec procederet electio secundùm versimilem intentionem & mentem contrahentium, vel testatoris. Ita est dicendum in textu nostro, quia si primogenitus posset in extraneum cedere & transferre hanc facultatem, vel

jus eligendi, non fieret electio secundum quod intendit consuetudo, quæ attribuit istud jus personæ primogeniti, & per ipsius, & non alterius electionem vult posse præjudicari reliquis filiis. Sed dicet quispiam, praxis quàm juris callentior, quorsum scrupulosa isthæc & inutilis indagatio? nunquid primogenitus potest eligere eam mansionem quam, puta Titius, aut quivis extraneus elegerit? Respondeo, *potest primogenitus eam eligere, quam extraneus nominavit, vel nominabit. Sed per hoc extraneus nullam habet vel exercet electionem etiam meri facti, sed (etiam tali casu) ipse primogenitus solus de facto censetur eligere, & elegit nominatam, vel nominandam ministerio alterius mansionem: ita quod nedum jus, sed etiam actus, & ipsum factum electionis, penes primogenitum residet, & ab eo exercetur relativè ad rem per alium nominatam, vel nominandam, quemadmodum nedum purè potest eligere, sed etiam sub qualibet conditione præterita, præsenti vel futura, nec istud est omnino in praxi vanum aut inutile.

*Primogenitus potest eligere mansionē à tertio nominatam vel nominandam.

5. Pone etiam primogenitum vendidisse suum jus præcipui, quod libere potest mortuo patre, utrum emptor possit, quam voluerit mansionem pro principali eligere; dicendum per prædicta, quod non, sed solus venditor, penes quem remansit istud jus & facultas, tanquam incessibilis, non obstantibus quibuscumque cessionibus cum clausulis præsignantibus: etiam si per venditionem vendiderit & cesserit expressè jus & facultatem eligendi mansionem, hoc non valet, quantum ad ipsam electionem certæ mansionis. Sed fienda erit determinata electio, per primogenitum, etiamsi constituerit emptorem procuratorem suum ad eligendum nomine constituentis unam ex mansionibus, quia respectu cæterorum fratrum non valet electio emptoris, etiam hoc nomine facta, nisi iterum eligatur, vel notificetur per primogenitum, ut in *quæst. seq.* Quid si contractus venditionis habeat hanc clausulam, quod primogenitus vendit præcipuum suum, cum jure & facultate eligendi principalem mansionem, & in præsenti ex nunc prout ex tunc, & ex tunc prout ex nunc eligit & acceptat illam quam emptor voluerit, & velle se, & eligere declaraverit: postea emptor (fortè diligenti interim inquisitione valoris & situs præmissa) certam mansionem elegit, vel optavit: an valeat hæc electio, sine alia nova approbatione, vel ratificatione primogeniti venditoris? Breviter dico quod sic, non virtute electionis alicujus factæ per emptorem quia nulla censetur per eum facta, sed virtute electionis dudum factæ per primogenitum, sub præfata conditione, quæ per nominationem & optionem emptoris purificata & liquidata fuit. An autem medio tempore, hoc est, ante declarationem factam per emptorem possit venditor pœnitere, respectu saltem solius electionis, & certam aliam mansionem deligere, in præjudicium dictæ clausulæ & nominationis collatæ in emptorem, patet *infrà eodem quæst. 4. num. 10.*

6. Tertio quæro, utrum hujusmodi electio possit saltem procuratori mandari & committi, seu fieri per procuratorem eligentem nomine primogeniti? & videtur quod non, ex eo quod similis causa interesse videtur militare in procuratore, quæ & in cessionario, videlicet quod non poterit eligere in duriorem, vel damnosiorem causam filiorum, quàm primogenitus, ut videatur justè postulari posse, electionem potius fieri per ipsummet primogenitum, *argumento d. l. generaliter, in fin. ff. de fideicommiss. lib.* Et hoc saltem quando esset tantum procurator generalis: quia tunc non posset electio per eum, nec ejus ministerium fieri, sed oportet quod habeat speciale mandatum, vel quod sequatur ratificatio ipsius primogeniti; ita expressim decidit Bartol. in *simili, in d. l. si stipulatus fuerim, in fin. quem seq. communiter scribentes ibi.* Pro brevi resolutione dico, aut est procurator generalis tantum, puta bonorum, juxta *l. procurator totorum, ff. de procurat.* Et tunc dico quod non potest facere hanc electionem, sed procedit dicta theorica Bartoli quod amplio ultra Bartolum & sequens ibi, etiam si esset procurator generalis cum libera, vel cum aliis clausulis æquipollentibus, puta cum potestate faciendi quicquid dominus posset si esset præsens. Non obstat, quod talis procurator potest ea quæ speciale mandatum requirunt, *l. procurator cui generaliter, ff. de procurat.* * *cap. qui ad agendum, in fin. de procurat. in 6.* quia ista juris censura de extensione potestatis procuratoris constituti cum libera, non est recepta in usum in præjudicialibus, & hoc propter abusum notariorum, passim inferentium dictam clausulam, cum libera, & similes; cujus vires & effectus non declarant mandatoribus, & fortè nec ipsi notarii intelligunt, unde quia abierunt in formulam & consuetudinem scribendi, magis accipiuntur pro verbis styli communis, quàm pro verbis dispositivis, unde parùm operantur, ut in simili decidit Barto'. *in l. 1. ff. de jure codicil.* & plenius infrà dicemus.

* Nota pro limit. *cap. qui ad agendum de procurat. in 6*

7. Aut est procurator specialis, non dico ad eligendum mansionem, sed ad agendum petitione hereditatis, vel familiæ herciscundæ, & ad faciendam divisionem bonorum hujus successionis, & accipiendam portionem spectantem ad primogenitum, & tunc dico, quod * quamvis istud mandatum non sit formaliter seu expressè speciale ad eligendum, tamen virtualiter & effectivè est ad hoc speciale. Ratio, propter necessarium antecedens quod includitur in mandato seu voluntate consequentis, *l. illud, ff. de acquir. vel omitt. hæred. l. penult. C. de necess. servis hær. instit. cum vulg.* Sed electio & declaratio certæ mansionis est antecedens necessarium ad faciendum divisionem bonorum, & accipiendum certam portionem juris spectantis ad primogenitum, igitur & id censetur tacitè & specialiter mandatum, non autem in individuo: quia ex quo non est expressa certa mansio, non potest dici tale mandatum esse individuum ad certam & determinatam mansionem, nec expressè, nec tacitè, dico tamen tale mandatum sufficere ad eligendum. Et multò fortius si procurator habeat expressum mandatum ad eligendum mansionem principalem, poterit unam certam & determinatam, quam volet eligere, & valebit electio, & præjudicabit tam reliquis filiis, quàm ipsi primogenito mandatori, qui talem procuratorem elegit, quamvis non habeat mandatum individuum, ad eligendum. Et ita expressè decidit Bartol. in loco præallegato, ubi non facit mentionem de mandato individuo, sed solum de speciali. Non obstat quòd militat idem inconveniens & interesse filiorum in procuratore speciali tantùm, sicut in cessionario: quia poterit aliter eligere, quam fuisset electurus primogenitus, de quo lex magis confidit quòd benignius agat erga fratres, quam extraneus, ut contra Bartolum objiciunt & tenent Angel. *in l. cum debitorem. ff. rem ra. haberi. Rapha. Cum. in d. l. si stipulatus fuerim, in fin.* quia defendendo Bartol. secundum Petr. de Bexu. & Jason *ibi in fin.* dicendum est quòd ex quo est procurator specialis ad actum hujus electionis, vel ad actum qui eam necessariò præsupponit, satis verisimiliter informatus præsumitur ad plenum, & in individuo de voluntate domini. Et ultra eos respondeo, quòd in procuratore non militat tanta nec æqualis ratio, ob interesse filiorum, sicut in tertio volente eligere ad sui commodum, quia procurator non eligit sibi sed domino, & sic præsumitur quòd non erit affectatus ad eligendum in detrimentum reliquorum filiorum utiliorem mansionem, sed ad intentionem domini illam quæ plus verisimiliter placebit, & placere debet domino. Ex quibus ego infero, quod si iste procurator esset procurator in rem suam, qualis esset emptor præcipui, cum mandato & procuratorio eligendi nomine primogeniti, sed non ad illius, sed emptoris commodum, unam ex mansionibus pro præcipuo, non haberet locum hæc decisio Bartol. & nostra, sed procederet opinio contraria Angel. & Raph. Cumei. Ratio, quia in tali procu-

* Speciale non singulare mandatum requiritur.

ratore in rem suam, omnino æquè per omnia tanta militat ratio suspicionis & interesse, sicut in cessionario extraneo. Tum si hęc via haberet locum, facilè fieret fraus cessioni prohibitæ, & per indirectum liceret quod non licet directo contra regulam *cap. cum quid una via de reg. jur. in* 6. Itaque in hoc ultimo casu esset necesse quod ratificatio sequeretur electionem talis procuratoris in rem suam, vel quod præcesserit conditionaliter, ut suprà dictum est, vel quod haberet mandatum in individuo, ad eligendum talem certam mansionem: quo ultimo casu nulla est difficultas, quia constat quod statim à principio talis individui mandati, facta fuit electio mansionis expressæ per ipsummet primogenitum, quum sit actus consistens in sola determinatæ voluntatis expressione: igitur ut in simili notatur *l. Paulus respondit per procuratorem, ff. de acquir. vel omitt. hæred.* Et hoc dummodo aliàs electio non sit erronea, sed facta ab habente notitiam mansionum feudalium, *ut infrà eodem num.* 11. *&* 12.

9. Sed quid si cedendo vel mandando emptori suo facultatem eligendi qualem mansionem vellet, singulas exprimat, puta talem vel talem, vel illam, & sic de aliis? Et videretur istud mandatum esse in individuo, respectu singularum, ex quo singulæ exprimuntur: tamen verius est quod non est nisi mandatum in genere subalterno istarum mansionum. Ratio, quia nulla certa & determinata eligitur, nec mandatur eligi, sed una incerta de illis. Et sic mandatum non est singulare: igitur non est de individuo certo, sed de incerto de certis & sic in quodam genere subalterno. Sed nunquid hoc casu, & in versu præcedenti, satis apparet primogenitum ex nunc eligere velle illam quam eliget vel nominabit emptor, & mandatarius? Respondeo, illa verba quodammodo præsupponunt ita eum velle. Sed tamen non disponunt, nec apparet quod primogenitus ex nunc de facto talem, quæ eligitur, eligat: unde non sufficit apparere ita velle, nisi ita disponat, *l. quidem. in fin. ff. de hæred. instit.* & in propriis terminis non satis est velle eligere, nisi eligatur, *gloss.* Bartol. & omnes doctores in *l. servit. electione. in princ. ff. de leg.* 1.

10. Quarto quæro, utrum primogenitus in hujusmodi electione * variare possit? Omissis adventitiis & peregrinis quorundam argumentis, rem ipsam radicitus, ex propriis & substantialibus fundamentis resolvemus. Et primo videtur, quod possit quandocumque variare, quia is cui competit electio ex dispositione legis, potest variare, nedum post litem contestatam, sed etiam post sententiam. Textus in *l. cum qui certarum, in fin. ibi licebit tibi quoties voles mutare voluntatem. ff. de verb. obligat. in l. qui ex pluribus, in fin.* & ibi Aret. in 3. *not. eod. tit. l. item veniunt. §. cum prædiximus, ff. de peti. hæredit.* Primogenitus autem habet hanc electionem ab hac lege consuetudinaria: In contrarium facit quod ubicumque electio trahit secum executionem, non admittitur ulla variatio. textus in *l. servi electione, in princ. in l. hujusmodi, §. Stichum, ff. de legat.* 1. *l. statuliberum, in fin. ff. de legat.* 2. *l. apud. Aufidium, ff. de opt. leg.* ubi videtur casus pro quæstione nostra, dum ratione sublatæ variationis reddit textus quoniam continuo ejus fuit, simul ac elegerit, quæ ipsissima ratio militat in præsenti, ubi consuetudo dat primogenito optionem mansionum, quia optione facta, statim mansionis electæ dominium in eum transit, imo etiam possessio, quum illud jus præcipui jure hæreditario habeatur, & ut nostrate verbo utar, saisiat primogenitum, *per notata suprà* §. 8. *gloss.* 2. Igitur quum ista electio trahat secum executionem de jure & de facto, in proprietate & in possessione, nullus relinquitur locus variationi. Idem si solùm trahat secum executionem in proprietate. *d. l. apud Aufidium*, ut si elegerit mansionem feudi, quod erat in dominio defuncti, sed ab alio injustè possideatur. Et hæc pars simpliciter & conclusivè loquendo est vera, quia fundatur in ratione specifica, per quam derogatur regulæ in genere, pro prima parte adductæ,

* Utrum habens eligere *variare* possit.

quæ limitatur, ubicumque electio trahit secum executionem, sive à lege, sive ab homine, ut notatur per gloss. Bartol. & omnes in *d. l. cum qui certarum, in fin. Bartol. in d. l. servi electione.* Hanc conclusionem limita, nisi fortè cohæredes hujusmodi electionem de facto controverterent, per not. in simili *gloss. sing. in cap. cum venissent in ver. obtulit de eo qui mitt. in possess.* quem seq. ibi Panorm. & alii. Ludov. Rom. *sing.* 150. Felin. in *cap. capitulum, col.* 13. *de rescriptis.* Item secundò limita, ut procedat, dummodò electio sit valida & efficax, ad quod multa requiruntur, secundùm gloss. & doctores in *d. l. servi electione, in princip.*

11. Sed quantum ad præsentem materiam, in effectu duo tantùm requiruntur; primum quod electio fiat de mansione feudali, non quæ fuerit in nuda possessione, sed quæ fuerit in dominio defuncti, per textus in *l. 2. ff. de opt. legat.* unde si * elegerit certam mansionem quæ evicta fuit, utpote aliena, poterit iterum aliam eligere, nec istud jus eligendi consumptum fuit per optionem quæ non valuit, nec secum aliquam executionem traxit, inquit textus in *d. l.* 2. quod procedit, nedum si solo verbo electio esset facta: sed etiam si divisione facta, & de facto executa, reliquæ mansiones aliis filiis adjudicatæ & traditæ essent, etiam judice authore: quia nihilominus hinc inde debetur evictio. Et hoc nisi eligens fuisset sciens, *per l. sciphi, ff. de optio. legat. l. si fratres, C. communia utriusque jud. l. si fundum sciens, C. de evictio.* Similiter si elegerit mansionem censuariam ignoranter, aliam poterit feudalem eligere, & vendicare, restituendo electam per errorem: qui autem scienter alienam rem eligit, videtur eam in solutum accipere, & de jure suo transigere. Quid si elegerit mansionem feudalem, quæ erat in dominio defuncti, sed revocabiliter, puta à defuncto acquisitam sub pacto redimendi: deinde post ejus obitum, optionem & divisionem hæreditatis factam, redempta fuit per veteres dominos a primogenito? Et videtur quòd non posset ad aliam mansionem redire, nec aliam eligere, saltem assignatam ex divisione minori fratri in portionem suam: quia ex quo mansio redempta erat feudalis, & in bonis, & successione defuncti tempore electionis, & ex virtute electionis, & hujus consuetudinis, acquisita fuit primogenito jure præcipui, videtur electio semel sortita effectum, & dispositio hujus consuetudinis semel impleta & consumpta. Tum non videtur primogenitus carere mansione electa, cujus habet pretium, quod loco rei subrogatur, in his quæ pro hæreditate possidentur, ut illud jus præcipui textus in *l. si & rem & pretium, ff. de petit. hæred.* Et re ipsa principali uti & frui videtur, qui ejus pretio fruitur, *l. quia qui pretio. ff. de usufruct.* Tamen dicendum est, nisi scienter rem redimibilem, vel aliàs reversioni subjectam elegerit, posse aliam eligere, pretium quod ex redemptione recepit restituendo: unde in hoc & præcedenti casu, debebit in causa evictionis & redemptionis cohæredes vocare secum defensuros, & si evictio sequatur, per idem judicium condemnandos, ad præstationem alterius mansionis, quam primogenitus volet eligere: vel si non sit alia mansio, ad præstationem unius jugeri terræ feudalis, quale voluerit eligere: non enim dicitur electio consumpta, ex quo non perseverat, & aliud superest, unde plena & irrevocabilis electio fieri posset. Et hæc consuetudo dans hujusmodi optionem, intelligitur plenè & cum effectu: & cùm agatur de vi comprehensiva, debet, si opus sit, latè interpretari in favorem primogeniti. Plus dico, quòd non tenetur primogenitus expectare donec electa mansio evicta vel redempta sit: sed si docere possit eam talem esse, seque ignorasse, statim poterit aliam, vel jugerum feudale eligere & vendicare, offerendo restitutionem rei electæ. Ratio, quia ex quo tale onus electæ non fuit manifestatum, sed occultatum, non censetur facta debita exhibitio, sive manifestatio rerum; unde de integro potest eligi, quia prior electio non valuit. *argumento d. l. sciphi. de opt. legat.*

* Electio erronea vel inutilis non consumit jus eligendi.

*Exhibitio rerum eligendarum.

12. Secundum requisitum, ut quemadmodum in mobilibus debet præcedere* exhibitio omnium rerum, in quibus competit jus optandi: ita eadem ratione in immobilibus debet præcedere manifestatio & declaratio, &(si petatur) ostensio omnium mansionum feudalium: sed illis deficientibus, omnium prædiorum feudalium, ex quibus eligi poterit jugerum terræ. Alioquin facta electio certæ mansionis, vel certi jugeri, cùm eligens ignoraret alias esse mansiones, vel prædia, non valeret. Textus in *d. l. sciphi.* nisi scientia secuta ratificaverit, secundùm Baldum in *l. fin. §. communia, C. de legatis.* Si autem, cùm sciret alias esse mansiones vel prædia, processerit ad electionem fortè deterioris, in valore & reditu, etiam ignorans hanc æqualitatem minoris valoris vel commoditatis, non puto posse variare, nec illi subveniendum esse, sed suæ facilitati & negligentiæ debet imputare, quòd diligenter non inquisivit, nec investigavit de commodo & valore rerum, quum sibi liceret hoc facere, & electionem differre. Secus igitur si fuisset impeditus scire valorem rerum per cohæredes, vel aliàs eorum mendacio, dolo, vel fraude in hanc captionem incidisset. Quid si dolo, affirmatione, & mendacio tertii, sine ulla fraude cohæredum? puto electionem non posse mutari, sed solùm adversus dolosum illum tertium de dolo experiendum, in id quod interest. *per l. si quis affirmaverit, ff. de dol. malo.* Ex quibus corollariè infertur, quòd error eligentis in valore & commoditate rei non vitiat electionem, nec facit eam variabilem, nisi intercedente fraude eorum, qui ex tali electione commodum capiunt, quia hic error non est nisi in accidenti. Error autem in ignorantia subsistentiæ aliarum rerum quæ poterant eligi, vel qualitatis censuariæ, & non feudalis, vel evincibilitatis rei, vitiat electionem, & facit locum de integro alii electioni, quia hic error concernit substantiam ipsam rei eligendæ, seu illud quod potissimùm in illa consideratur. *facit l. in venditionibus, ff. de contrah. empt. & vendit.*

*Minorti subvenitur in electione quam fecit.

13. Limita tertiò principalem conclusionem, si electio facta sit* per minorem: quia quomodocunque captus sit, sive eligendo deteriorem, sive cæteris paribus omittendo antiquam majorum mansionem, novam quamdam elegerit, poterit in integrum restitui, & sic de integro eligere. textus in *l. & si sine. in princip. l. si emptionem. ff. de minorib.* Si autem electio sit facta per solum pupillum, ipso jure non valeret. *argum. pupillus, ff. de acquirend. hered. l. 1. ad fin. C. de fal. mone.* ut tenent Bartol. Jason & cæteri in *d. l. servi electione, in princip. ff. de legat.* 1. Et hoc nisi in quantum esset utilis pupillo.

14. Pro complemento hujus materiæ electionis in quantum diximus *supra eodem quæst.* 1. facultatem hanc eligendi perpetuam esse, intellige de se, & aptitudine; potest enim ex causa abbreviari, pacto & consensu partium, vel per judicem, qui judicio divisionis, primogenito differenti eligere, poterit certum moderatum tempus præfigere, infrà quod eligere tenebitur. *l. mancipiorum, ff. de optio. legat.* quo termino lapso amplius non poterit eligere, nisi res sit integra: res autem desinit esse integra, nedum per dispositionem & adjudicationem ipsarum rerum, *ut in d. l. mancipiorum, cum l. seq.* sed etiam si pactum partium, decretum, vel interlocutio judicis, nedum præfigat terminum, sed etiam electionem in judicem vel adversarium transferat, vel electionem minoris & deterioris rei contineat, casu quo infrà terminum non sit electum, prout statui potest, ut tradit Bartol. & alii in *l. eum qui certarum, §. fin. ff. de verb. obligat.*

* Electio procedit etiam inter omnino æqualia.

15. Adverte etiam, quòd electio quæ competit primogenito, inter mansiones vel jugera, competit etiam * si in illis sit omnimoda æqualitas, quia consuetudo indistinctè dat ei liberam eligendi facultatem: unde falsa est decisio Ludov. Rom. *sing.* 487. *legat. testator.* ubi dixit, legatum optionis, in rebus omnino conformibus, & in nihilum differentibus, nihil valere per text. singularem cum gloss. in *versic. optio. in l. cùm aurum. versic. unde est quæsitum. ff. de auro & argent. legat.* inferens statutum optandi præbendas per antiquiorem canonicum, de quo in *cap. fin. de consuetud. in 6.* non habere locum in præbendis omnino conformibus, refert dom. Petr. Rebuf. in hoc amplissimo Senatu advocatus eximius, utriusque Juris Doctor, Canonumque ordinarius in hac Universitate, in suo tractatu nominat *quæst.* 15. *num.* 36. ubi dicit, se non passim hoc approbare, in suis additionibus ad *d. cap. fin. quas non vidi.* Ego autem simpliciter dico, illud dictum Rom. esse falsum, non obstat *d. ver. unde est quæsitum,* quia loquitur continuativè & relativè ad vers. præcedentem: ubi agitur de legato quantitatis, de quo intelligitur *d. ver. unde est quæsitum,* & sic non est mirum, si ibi legatum optionis non valeat, quum in quantitatibus ejusdem generis & qualitatis, nedum nullus cadat delectus, sed nec ulla affectio. *l. nummis. ff. de in lit. juran.* sed omnimodam functionem inter se recipiunt, *l. 2. §. 1. de rebus credit.* Plures autem species, licèt contingat quòd sint omnino conformes, & sic non sit propriè dabilis delectus, est tamen dabilis affectio, nec functionem recipiunt ad invicem. Et sic inter eas potest propriè locum habere electio, & valeret legatum, statutum, consuetudo, & quævis dispositio optionis, & ita concludo. Ita etiam sentit dom. Joan. Cyr. *in d. tract. primogenit. lib. 2. quæst. 4. super §. 9. coll. penult.* licèt non sic explicet, sed relinquat cogitandum.

16. Ultimo nota, quòd cùm hujusmodi electio dependeat à sola & mera voluntate primogeniti, quibuscumque* verbis exprimat certam & actualem voluntatem, inducitur electio, & executio invariabilis; sive dicat, talem mansionem volo, vel eligo, vel accepto, sive habere aut obtinere volo, aut alia æquipollentia, videlicet voluntatem in actu existentem, vel executionem actus designantia: secùs si tantùm essent verba designantia voluntatem in via ad actum, ut ista verba, volo eligere talem mansionem: nondum enim elegit in præsenti, sed significat velle eligere in futurum, ut tenent gloss. Bartol. Baldus, Ang. & communiter doctores in *d. l. servi electione in princip. ff. de legat. l. 1. C. de sum. trin. & fide cath. canonista in cap. ex liberis. 1. de sponsal.* Nec obstat, quod illa verba, volo eligere, significant aliquam voluntatem de præsenti, ergo actum, quum omnis voluntas sit actus, quia verum est quod significant & important voluntatem præsentem actus eliciti, quem disponunt; sed non significant voluntatem præsentem actus imperati, nec aliquid de ipso actu imperato (quæ est ipsa realis electio) disponunt, sed illum annunciant dumtaxat; unde ex vi illorum verborum non colligitur actualis electio, sed quædam tendentia in futuram electionem. Ex circumstantiis autem possunt illa verba suppleri & perfici, ut actum consummatum importent, puta quando cum deliberatione ad hoc exquisita, vocatis testibus, vel amicis, vel tractatu super hoc habito, tanquam conclusio actus proferuntur: tunc enim intelliguntur dispositivè & perfectè proferri: & inducunt actualem electionem invariabilem, *l. Pamphilo. §. propositum. ff. de legat.* 3. notant Bart. in *l. geru. collat. 3. ff. de acquir. hared.* & omnes scribentes in *d. l. servi electione. & in l. 1. C. de sum. tri. & fide cath. & in d. cap. ex litteris.* Et not. quod non requiritur interrogationem præcedere, & testes accersitos esse, ut in *d. §. propositum.* Imo sufficit alterum, ut tenet Bartol. in *d. l. geru.* nec quantum ad istud, videlicet an verbum volo, junctum infinitivo, inducat dispositionem: est differentia inter contractus & ultimas voluntates, ut est communis & vera sententia (quicquid scripserit Baldus in *d. l. servi electione.*) & ita tenent Angel. Imol. Paul. Alexand. in *d. l. servi electione*, Paul. in *d. l. 1.* & ibi Jason *lect. 2. col. 4. C. de sum. trin.* Imo utrobique in hoc sufficit constare de certa & deliberata voluntate, ut per Socin. in *l. 1. §. si quis ita, col. 1. ff. de verb. obligat. & consil. 86. Visis, col. 1. 2. lib. 3.* ubi in hærede gravato restituere illi de tali familia quem elegerit, & hæres coram fide dignis dixit se velle eligere Paulum, & non constat de alia electione, nec de volun-

* Quibus verbis fiat electio.

tatis mutatione. Consuluit Socin. Paulum esse electum, & posse petere fideicommissum. Idem censeo in præsenti, si primogenitus semel & seriosè dixerit, se velle eligere talem mansionem, non potest alia eligi ab ejus hærede, imò nec ab ipso primogenito, quia electio trahit secum executionem, dummodo appareat deliberatè, & à sciente factam esse. Et hæc nota, quia vix invenies alibi ita breviter & apertè declarata. Adde quæ dicam infrà §. 142. Quàm autem sit utilis & necessaria etiam in praxi, investigatio & resolutio præfatæ materiæ electionis, liquebit ulteriùs ex pluribus quæstionibus per prædicta decidendis, in d. §. 142. ubi explicantur multæ dubitationes emergentes super illa solita alternativa dotis sive doarii consuetudinarii & præfixi in voluntatem & electionem futuræ uxoris.

17. Quinto pro pleniori resolutione materiæ hujus §. & duorum præcedentium, quæro; Videmus primogenitum jure primogenituræ in successione cujusque parentis habere mansionem principalem, cum suis connexis jure præcipui, & ultra omnium reliquorum *feudalium* bessem, vel semissem, pro numero filiorum: quid de *subfeudis*, & juribus subvasallorum, à feudo vel feudis dependentium? & primò de dependentibus & moventibus à feudo, in quo accipit principalem mansionem? Et videtur prima facie quòd spectent ad solum primogenitum, eodem jure præcipui, quoniam hujusmodi subfeuda verè dependent & tenentur ab ipso castro, sive à mansione principali, tanquam à capite feudi dominantis: non autem dependent nec moventur à reliquo territorio, vel terris feudi: sed sunt pars & portio territorii, terrarumque loci & mansionis dominantis, saltem respectu dominii directi actu retenti, * quod habet vim attractivam dominii utilis, inquit Bald. *in cons. 9 factum tale, lib. 1.* ipsum autem territorium, sive ambitus terrarum castri, se * habet ad castrum, quemadmodum accessorium ad principale, & ipsi castro subjacet, ut notat Oldradi in *cons. 121. ad primam, Bald. in cap. 1. de capito curi. vend. col. 4. in usibus feud. Pet. Anchar. in Repet. cap. accessorium, coll. 30. de reg. jur. in 6.* Igitur si pars territorii, vel terrarum castri infeudetur, retento directo dominio, & juribus feudalibus & dominicalibus; omne illud jus feudale retentum in dicta concessione, remanet accessorium castri, subjectum & dependens à castro, ut priùs dependebat res concessa. Facit notabile dictum Bald. in *l. talem in fin. ff. de hæred. instit.* Utque rem ipsam velut oculis subjiciamus, pone tres aut plures filios succedentes parenti, qui reliquit amplum feudum, à quo plura subfeuda moventur, olim concessa in feudum ratione talis castri, vel loci dominantis, sub cujus denominatione solita sunt recognosci & renovari: primogenitus accipit illud castrum, vel mansionem principalem cum suo circuitu jure præcipui, & cum hoc mediam partem reliquorum prædiorum illius feudi, dimidium autem residui dividitur inter reliquos filios viriliter: nunc quæritur à quo filiorum debeant subvasalli renovare fidelitatem & investituram accipere? Et multis magnisque rationibus videtur, quòd à solo primogenito, qui solus est dominus mansionis principalis, non autem à secundogenito, vel aliquo eorum, quum nihil habeant in ipsa mansione, à qua feuda dependent: igitur in subfeuda nullum jus dominicale, vel feudale habent, nec in totum, nec in parte, nec possunt in illa, vel in subvasallos aliqua prehensione, vel potestate dominica uti. Sed id totum spectat ad solum primogenitum.

* Dominiũ directum habet vim attractivã utilis

* Territorium accedit & subest castro.

18. Patet, quia * etiam primogenitus, remanens in solidum dominus castri, vel mansionis, non posset facere etiam expresso pacto, quòd subfeuda dependeant ab aliquo ex secundogenitis, qui haberet aliquam partem terrarum feudi, sed nihil haberet in mansione principali, nec etiam posset illi subjicere vasallos sine eorum consensu, imò etiam de eorum consensu, non posset hoc facere, sine consensu & authoritate superioris domini feudalis: cujus interest statum feudi quantum ad ipsa jura fidelitatis, non immutari, ut dicemus infrà §. 35. *quæst. 3.* Idque esset dismembrare feudum, & separare vasallum à loco dominanti & alienari vasallagium (ut ita loquar) sine patronatu: quod est prohibitum, impossibile & repugnans, ut diximus *suprà*, §. 1. *gloss. 3. num. 16. & 17.* Si igitur ad primogenitum solum ratione mansionis principalis spectat ipsum jus & exercitium potestatis feudalis in subvasallos & subfeuda: igitur ad eum solum spectant laudimia, & reliqua commoda illius juris & potestatis: & sic secundogeniti nihil possunt prætendere in istis, saltem respectu feudi, in quo primogenitus capit istud præcipuum, & principalem mansionem elegit. Si autem sint alia feuda in eadem successione, tunc quia in illis primogenitus non capit præcipuum, sed solùm medietatem, tam mansionis principalis, quàm reliquorum prædiorum, reliqua mediatè, tam in mansione, quàm in prædiis, ad reliquos filios viriliter pertinente: non est dubium quin secundogeniti ex quo concurrunt cum primogenito in dominio principalis mansionis, concurrant etiam in dominico jure, & in omni potestate feudali in subfeuda, & subvasallos inde dependentes. Et idem esset si primogenitus non eligeret principalem mansionem, à qua titulus & denominatio feudi, & subfeuda dependent, sed aliam simplicem domum ejusdem feudi, loco principalis mansionis eligeret, prout sibi licet per deducta circa principium hujus §. Et tunc esset dicendum, sicut concurrentibus pluribus patronis diximus *suprà* §. 2. *gloss. 4. quæst. 8.*

Vasalli moventes à mansione principali non possunt alii adjudicari.

19. In contrarium videtur quòd * non sint præcipua soli primogenito, etiam in feudo, in quo accipit præcipuum. Primò quia consuetudo non dat ei, jure præcipui, nisi ipsam domum & mansionem principalem, vel quàm elegerit, una cum suis appendentiis, quæ tamen sunt de corpore & unitate corporali ipsius mansionis, ut declaravimus *suprà* §. 13. *gloss. 4.* Sed jura feudalia subvasallorum, quamvis videantur principaliter dependere à principali mansione, velut à capite, & sicut aqua ex castello, ut ait Baldus *in d. §. de capi. qui curiam vend. coll. 4.* tamen non sunt pars nec portio corporalis ipsius mansionis, sed res distincta ab ipsa mansione. Quemadmodum jura redituum, censuum, vectigalium, & similia: quæ debentur à pluribus subditis, censuariis, emphyteutis, & similibus solvenda quolibet anno, certo die, sub pœna mulctæ, in dicto loco castri vel principalis mansionis, tanquam debita domino, ratione talis castri, vel mansionis, tamen clarum est, quòd non sunt pars corporalis mansionis, nec propriè illius appellatione veniunt, nec cedunt primogenito eligenti dictam mansionem jure præcipui: sed remanent dividenda, sicut reliqua prædia, & jura feudalia. Eodem modo dicendum videtur de istis juribus dominicalibus subvasallorum, alioquin si jus præcipui, quod per consuetudinem limitatur ad mansionem principalem, extenderetur ad hujusmodi jura dominicalia, de quibus consuetudo inducens præcipuum, non loquitur: esset uti virtute extensiva, videlicet à re expressa, ad rem in verbis non comprehensam; quod non licet in hac materia juris primogenituræ, quod non recipit interpretationem extensivam, sed illius respectu debet strictissimè interpretari, ut diximus *suprà* §. 13. *gloss. 3. quæst. fin.*

* Jura subvasallorũ non sunt de corpore mansionis principalis, à qua dependent, unde non cedunt soli primogenito.

20. Secundo hoc probatur per §. 68. *infrà eodem* juncto textu processus verbalis super reformatione veteris articuli: ubi clarè probatur, quòd si prædio alaudiali adhæreant jurisdictio, census, vel subfeuda ab illo dependentia: tunc in eo succeditur: & fit divisio, sicut in feudo nobili, & primogenitus habet jus præcipui, & majoris portionis residui. Sed tamen jurisdictio, & jus censuum, & subfeudorum non cedunt in præcipuum primogeniti, etiam si illud alaudium non consisteret nisi in una domo, à qua dependent census & subfeuda. Et quamvis illa domus cedat in præcipuum

soli primogenito: tamen illa jurisdictio, census, & subfeuda debebunt dividi inter omnes filios, sicut prædia feudalia separata à mansione principali. Igitur idem dicendum est de jurisdictione & jure censuum, & subfeudorum, adhærenti castro vel mansioni principali feudali electæ per primogenitum. Et per illum textum patet irrefragabiliter de mente & intentione hujus consuetudinis pro hac parte. Tertiò, quamvis primogenitus sit principalis dominus hujus feudi, propter jus præcipui, in eo quod solus habet, & propter majorem portionem residui: tamen non est solus dominus, seu dominus in solidum totius feudi dominantis, sed habet fratres cohæredes, socios & condominos ejusmodi feudi, qui possunt verè & propriè vocari domini feudi in parte, ut in pulchra quæstione distinguendo scripsi infrà §. 64. quamvis primogenitus propter jus prærogatum, & majorem portionem, sit principalis dominus. Si igitur secundogeniti sint verè domini in parte feudi dominantis, igitur merè & propriè pro eadem parte sunt domini feudales, & patroni subvasallorum, & subfeudorum inde dependentium.

*Secundogeniti habent partē in universitatem titulo & honore feudi.

21. Quod autem * secundogeniti sint verè & propriè pro portione sua domini ipsius feudi dominantis, patet primò per hanc consuetudinem in hoc §. & præcedenti, ubi dat secundogenitis non certum feudum vel rem singularem feudi, sed partem & quotam certam universalem ipsius feudi. ibi, *& l'autre moitié desdits fiefs*, ergo habent jus & partem in ipso feudo, honore, nomine, & titulo feudi. Patet secundo, quia in terminis consuetudinis nostræ primogenitus non potest facere domino superiori fidelitatem pro toto feudo: sed solum pro tanta parte quam habet. Et secundogeniti possunt & tenentur se conferre in fidem ejusdem superioris domini pro portionibus quas habent in eodem feudo, ut latè dictum est *supra* §. 2. *gloss.* 4. *quæst.* 3. *num.* 35. *&* §. 35. *gloss.* 2. *num.* 45. Igitur sunt domini ejusdem feudi, in honore, & titulo, tanquam consortes sive concurrentes cum primogenito, non autem tanquam subditi, vel dependentes ab illo, quia non * tenentur portiones suas recognoscere à primogenito, sed à superiori domino ipsius feudi. Et pro hac parte tanquam veriore & æquiore concludo. Et sæpissimè à duodecim annis & citra in conseʼssu peritorum audivi consultissimum illum totius ordinis nostri Dominum Matthæum Charterium, nemine dissentiente respondentem, subfeudorum jura non esse præcipua primogenito, sed inter filios dividenda. Ad hoc optimè facit quod vult Matth. de Afflict. *in constit. Ne pol. incip. comitibus. in tit. de adjuto. pro mili. lib.* 3. *col.* 4. *quæst.* 6. ubi decidit, quod militia sive victus, secundogenito præstandus à primogenito, totum feudum capiente jure Francorum, debet præstari, nedum de fructibus domanii, seu prædiorum feudi, sed etiam de laudimiis, quartariis sive releviis subfeudorum vel censuum à feudo dependentium: & sic habita ratione fructuum seu obventionum à juribus dominicalibus procedentium.

* Nec tenētur portiones suas recognoscere à primogenito. 1. Matth. Chartier.

*Subfeuda non à solo castro, sed à toto feudo dominanti dependent.

22. Nec obstat quod * subfeuda non dependent, nec recognoscuntur à territorio, & reliquis terris feudi dominantis, sed ab ipso castro vel mansione principali: quia potest responderi, quod non dependent à territorio, vel terris, per se, & seorsum, nec à castro, vel principali mansione tantum, per se & separatim, nec ratione alterutrius tantum recognoscuntur, sed ratione totius feudi, dominantis simul, à quo toto simul integraliter & unicè considerato, dependent & moventur. Nec obstat, quòd in concessione subfeudorum, eorumque renovationibus & investituris, dicuntur concedi, vel recognosci in feudum movens vel dependens à tali domino, ratione & ad causam talis sui castri, vel mansionis dominantis, quia respondetur quòd castrum, vel mansio ibi exprimuntur, non tanquam tota res dominans: sed tanquam caput & insignior pars rei, vel feudi dominantis, in quo castro, vel domo, tanquam in capite, totum feudum dominans repræsentatur & expressum censetur. Non obstat, quòd antequam istud subfeudum subinfeudaretur, erat portio terrarum feudi, dependens à castro, sicut accessorium à principali, illique subjecta, sicut territorium castro, & loco principali subjicitur; igitur post subfeudationem, non debet intelligi aliquo modo dependere, & moveri à terris castri, nec in totum nec in parte, sed à solo castro, ut priùs, quia respondetur quòd terræ domanii (ut verbo vulgari brevitatis & intelligentiæ gratiâ utar) accedunt quidem castro, vel loco principali: non ut purum accessorium, sed ut membra, & res æquè principales, saltem integrales, unum & idem feudum dominans constituentes: cujus caput & insignior pars est castrum vel mansio. Et sic subfeudum ex aliqua terrarum domanii constitutum, non debet intelligi dependere, & moveri à solo castro, vel à solo capite, sed à toto corpore totius integri feudi dominantis. Non obstat dictum Baldi *in d. l. talem in fin.* quia apertè facit pro hac parte, quoniam sicut secundogeniti habuissent partem suam in terris subfeudi, si remansissent in domanio: ita debent eamdem portionem habere in juribus directi dominii, & potestatis feudalis, & dominicæ, retentis in terris subinfeudatis.

23. Ex quibus patet, quòd secundogeniti habent partem in illis juribus subfeudorum, & in omni jure dominicali: nedum quoad commoditatem, ut nonnulli arbitrantur, sed etiam quantum ad proprietatem: alioquin sequeretur absurdum, quòd non haberent trientem, vel semissem residui feudalium, seclusa mansione, in proprietate & usufructu: prout intendit consuetudo, sed partim in proprietate, partim quandoque totum in usufructu vel nuda commoditate, quæ est minus quàm ususfructus: videlicet respectu jurium dominicalium, quæ quandoque sunt totum residuum, vel melior pars residui feudi, modicum vel nullum domanium habentis, sed plura subfeuda, vel census, à se dependentia: & adhuc triens vel semis commoditatis horum jurium, longè abesset à triente vel semisse hujusmodi fructuum, qui magis consistunt in honore, quam in commodo pecuniario. Et sic concludo, quòd secundogeniti concurrunt in proprietate, honore & pleno & directo jure & quasi possessione horum jurium, sicut concurrunt in proprietate, honore, & pleno jure feudi: ita quòd pro portione sua quam habent in feudo dominanti, possunt investire, & in fidem admittere subvasallos: quemadmodum primogenitus potest eos investire & in fidem recipere pro portione sua tantum nomine suo, & non in solidum nisi addito vel subintellecto nomine communi. Non tamen admitto quòd secundogeniti possint soli uti prehensione feudali, sicut nec solus primogenitus, aut unus ex pluribus patronis hoc potest, nisi secundum ea quæ diximus in *d.* §. 2. *gloss.* 4. *quæst.* 1. ubi videas, non repeto. Adde quæ dicam infrà §. 51. *quæst.* 3. Vereor ne in prædicta quæstione videar multum justò prolixior, quàm glossematarium deceat. Sed excusari possum primò propter utilitatem & necessitatem dictæ quæstionis, quàm à nullo adhuc scribentium tactam, nedum discussam reperi. Secundò quòd breviori quàm potui tramite processi: quum potuissem per multa membra dividere, & singula latè discutere. Tertiò quod hinc patet brevis & dilucida resolutio plurimarum aliarum quæstionum: videlicet dum

24. Sexto quæritur * de jurisdictione annexa castro vel mansioni principali, de qua videretur majus dubium, ex eo quod videtur esse in castro vel mansione principali, activè, & in reliquo territorio passivè, & jurisdictio in territorio dependet à jurisdictione in castro, quasi à capite, sicut aqua quæ ex castello ducitur, à castello dependet. *ff. de aqua. quoti. & æstiv. l.* 1. §. *ait prætor.* 2. *&* §. *hoc interdictum*, inquit Baldus in *d.*

* Jurisdictio castri non est præcipua primogenito.

cap. 1. col. 4. de capitaneo qui curi. vendi. Et sic videtur in sui virtute activa tota inesse ipsi castro vel mansioni: & sic tota cedere illi, cui totum castrum vel mansio cedit. Tamen veritas est, quòd non est præcipua primogenito, sed cedit omnibus filiis, pro portionibus quas infrà dicemus. Idque nedum quoad commoda, mulctas, emendas, & alias obventiones jurisdictionis: sed etiam quo ad proprietatem & dominium ipsius jurisdictionis: nedum si jurisdictio non sit feudalis, vel teneatur in feudum separatum ab eodem, vel diverso domino: prout sæpè contingit, quum de se nihil habeat commune cum feudo, ut diximus *suprà* §. 1. *gloss.* 5. *num.* 45. sed etiam si teneatur ab eodem domino, in unum & idem feudum, cum castro vel mansione, ex una concessione & infeudatione. Ratio, quia quantumcumque jurisdictio sit annexa vel unita castro vel mansioni: tamen non est ejus pars integralis, sed res diversa, unde jus præcipui limitatum ad mansionem non potest ad jurisdictionem, utpote rem diversam, & in verbis consuetudinis non comprehensam extendi.

* Jurisdictio inest toti territorio quàvis potissimum resplendeat in castro.

25. Tum * jurisdictio regulariter & in dubio non inest soli castro vel mansioni, sed toti feudo & territorio: quamvis potissimùm resplendeat in castro, tanquam in capite totius corporis feudi, & territorii. Hinc est quod diviso territorio per habentem potestatem, dividitur jurisdictio, & remanet in qualibet parte, non autem in sola parte in qua situm est castrum, non tamen admitto quod quisque filiorum possit per se jurisdictionem separatim suo nomine, etiam in parte feudi sibi divisim assignata tantum exercere: nec etiam quod primogenitus solus possit suo solo nomine eam exercere in castro, tametsi sibi soli præcipuo, & multominus admitto multiplicationem tribunalium vel juridicorum: sed dico * quòd debet jurisdictio remanere, & exerceri in illa forma & in illis terminis, in quibus fuit concessa à superiore, nomine tamen omnium dominorum illius jurisdictionis, cujus commoda & fructus & obventiones debent inter eos dividi, pro rata dominii, & portionis, quam quisque habet in ea, per ea quæ plenè dicemus infra §. 122. Patet etiam ex prædictis, idem dicendum de jure censuum, à feudo dependentium, ratione castri, vel loci principalis, & in eo loco solvendorum: & de mulctis, sive emendis, & laudimiis, & investituris inde dependentibus, sicut diximus de subfeudis & subvasallis: de cæteris autem reditibus aut pensitationibus, à feudo dependentibus, pro quibus non competunt jura dominicalia, nullum est dubium, quin eodem modo debeant dividi, sicut reliqua feudalia, segregato præcipuo: quia ex quo non debentur jure dominicali, non habent majorem connexionem cum castro, vel mansione principali, quàm unus aut alter fundus descriptus in catalogo feudi.

* An jurisdictio in plures dominos dividi possit.

* Qualiter jurisdictio, subfeuda, & jura dominicalia debeant dividi.

26. Septimo quæro, diximus quod * jurisdictio etiam feudalis, & ejusdem feudi, similiter jura subfeudorum, & censuum feudi, non sunt præcipua primogenito, eligenti principalem mansionem in illo feudo: sed dividuntur inter omnes filios & hæredes, etiam quantum ad proprietatem, necessarium est investigare, pro quibus partibus inter eos dividatur. Et primò videtur primogenitum habere ultra bessem, si unum tantum habeat cohæredem: vel ultra semissem, si habeat plures cohæredes. Ratio, quia quamvis in reliquis feudis ejusdem successionis, in quibus non eligit mansionem sit expeditum, eum non habere ultra bessem, & semissem respectivè, cum in illis non habeat jus præcipui: tamen in isto feudo, in quo eligit principalem mansionem, clarum est quòd habet ultra bessem vel semissem totius feudi: quum ante omnia præcipuum segreget & auferat: & in residuo ejusdem feudi accipiat bessem vel semissem. Secus nos diximus quòd jurisdictio, subfeuda, & census, & omnia jura dominicalia, non dependent à sola mansione principali, nec à solo residuo, sed ab universo feudo simul, integrè considerato: igitur hæc jura spectant ad filios, dominos hujus feudi, pro rata portionum, quas habent in hoc feudo. Et sic quum præcipuum primogeniti, junctum cum besse vel semisse residui hujus feudi, longè excedat bessem, vel semissem hujus feudi, videtur quòd debeat in istis juribus habere longè ultra bessem, vel semissem horum jurium, videlicet quantum facta æstimatione præcipui, & habita ratione totius feudi, invenietur habere in toto feudo, ultra bessem vel semissem.

27. Quibus non obstantibus, puto quòd debeat habere solum bessem vel semissem horum jurium & non plus: sed integrum residuum trientem, vel semissem, pleno jure spectare ad alium, vel alios filios: & inter eos prout dividi potest, dividendum viriliter. Ratio, quia hîc agitur de vi extensiva, sive extensione jurium attributorum primogenituræ: unde contra primogenitũ debet fieri interpretatio: ita ut nõ plus nec aliud habeat, quam disponit consuetudo; sed consuetudo dat ei mansionem principalem, & bessem, vel semissem totius residui dumtaxat: unde sicut prætextu mansionis electæ, non potest habere totam jurisdictionem, nec jura dominicalia, ita nec potest in illis quicquam habere ultra bessem, vel semissem. Et quod hîc dico circa jurisdictionem, amplia primò nedum si sit feudalis, & unum, & idem feudum cum isto de quo agitur, sed etiam si haberetur per se, in feudum separatum, & hæc ampliatio est absque dubio per prædicta. Amplio secundo, etiamsi jurisdictio quæ habetur in hoc feudo, non esset feudalis, nec alaudialis, sed in censum, vel aliter quasi possideretur, prout usuvenire potest, quia quamvis primogenitus habeat in hoc feudo, & toto ejus territorio, & ambitu, longè ultra bessem, vel semissem, propter præcipuum: tamen * non habebit in jure & proprietate talis jurisdictionis, aliquid plus quàm unus vel minimus filiorum, sed viriliter & æqualiter in ea succedet, cum reliquis fratribus. Ita quòd si sint decem, non habebit nisi decimam partem in hac jurisdictione: quum enim non sit feudalis, nec alaudialis, debet more censualium & paganicarum rerum dividi. Nec obstat, quòd primogenitus in proprietate territorii, cui adhæret illa jurisdictio, habet solus plus quàm reliqui novem fratres, quia jurisdictio nihil habet commune cum proprietate territorii, vel fundorum quibus adhæret, nec secundùm illam, sed jure proprio regulatur, ut per Baldum in *l. a procuratore C. mandati*: & plenè diximus suprà §. 1. *gloss.* 5. *num.* 45. Ultimo ex hoc & præcedenti §. nota quòd nunquam nisi unicũ sit jus primogenituræ in eadem successione, super quo recordor cujusdam quæstionis mihi propositæ, & quæ adhuc pendet.

* Non succeditur in jurisdictione pro modo territorii.

28 Octava quæstio, vetus consuetudo de Lorris, quæ Aurelijs & apud montem Argivum observabatur, addicebat & affectabat filiis primi matrimonii omnia immobilia propria, sive antiqua prædia, cum omnibus acquisitis à parente constante primo matrimonio: & erat parenti interdicta * venditio, donatio, hypotheca, & quæcunque dispositio, in præjudicium dictæ consuetudinis, & filiorum primi matrimonii. Filiis autem secundi vel ulterioris matrimonii competebant solum conquæstus facti constante matrimonio, in quo geniti erant. Prædura sanè consuetudo, & meritò abrogata concorditer in solemni trium statuum conventu, habito tam in præfectura Aurelianensi die vigesimosecundo Octobris anno Domini sesquimillesimo nono, quam in præfectura Montis Argivi, die nona Septembris, anno Domini sesquimillesimo tricesimoprimo, & statutum quod deinceps omnes filii cujuscumque matrimonii succederent æqualiter parenti, salva sola prærogativa primogenituræ, quod hoc novum statutum inciperet ex die præfato dicti conventus, & nullo modo traheretur retro quoad successiones quæsitas: imo nec etiam in quærendis haberet locum respectu

* Consuetudo interdictionis.

respectu parentis, qui jam esset viduatus prima conjuge, sed solum haberet locum in successionibus futuris eorum qui nondum contraxerant matrimonium, vel qui adhuc erant in primo matrimonio, ut colligitur ex *consuetudine Aurelianensi, art.* 41. *& ex consuetudine montis Argivi, tit.* 1. *art.* 39. junctis actis publicationum. Accidit autem in successione subjecta antiquæ consuetudini, esse plures filios ejusdem patris ex prima uxore, & plures ex secunda: primæ uxoris filii obtinuerunt omnia antiqua hæredia utriusque parentis, & acquisita primi matrimonii, & inter se æqualiter diviserunt, salvo quòd primogenitus eorum habuit præcipuum & prærogativam juris primogenituræ sine controversia: secundæ uxoris filii obtinent conquæstus secundi matrimonii, sed inter se discordant de modo dividendi, quia antiquior eorum contendit se primogenitum inter eos, & vult prius accipere jus primogenituræ, in dimidia latifundii feudalis acquisiti à patre tempore secundi matrimonii: cæteri controvertunt dicentes, quòd debet æqualiter dividi absque aliquo jure primogenituræ. Dubium faciebat, quòd ratione dictæ antiquæ consuetudinis videbatur separatum patrimonium authoritate legis, & sic non una, sed diversa videbatur successio, altera filiorum primi, altera filiorum secundi matrimonii, imò duorum hominum duæ hæreditates intelliguntur, ut inquit text. in *l. fin. certarum, de milita. testa.* quum igitur nedum sint duæ successiones diversæ, sed etiam censeatur succedi diversis hominibus, nihil impedire videtur quominus sit locus juri primogenituræ inter filios secundi matrimonii: sicut locus est inter filios primi matrimonii. Et consuetudines non excludunt pluralitatem juris primogenituræ, nisi in una & eadem successione, & expresse admittunt in diversis. Contrarium respondi absque dubio, quia quantumcúmque sint diversarum matrum, tamen omnes sunt æqualiter filii ejusdem patris, ut est pulcher textus in *§. fin. in Authen. de nupt. collat. 4. not. suprà §. 35. gloss. fin. ad fin.* Et sic respectu patris non habent nisi unum primogenitum. Et incompatibile * est dicere, quòd idem parens habeat duos primogenitos: quia dato primo, necesse est omnes sequentes carere hac qualitate, & consequenter prærogativa. Nemini enim sequentium potest competere appellatio filii primogeniti ejusdem patris: benè verum est, quòd in altera dimidia, quæ spectat ad successionem secundæ uxoris, antiquior istorum filiorum habebit jus primogenituræ, dummodo dicta uxor non habeat filios ex aliquo præcedenti matrimonio, tunc enim antiquior omnium filiorum ejus est propriè, verè & simpliciter primogenitus matris suæ, & sic in ejus successione capiet jus primogenituræ, sed non in successione patris sui, qui alium habet verum primogenitum. Faciunt notata *supra §. 15. gloss. 1. qu. 4. num.* 85. An autem præfata nova consuetudo, quæ non potest habere locum respectu filiorum primi matrimonii dissoluti tempore reformatæ consuetudinis, habeat locum respectu filiorum secundi & tertii matrimonii post reformatam consuetudinem dissolutorum, ita ut ejusdem hominis hæreditas difformi jure & consuetudine judicetur, est ardua quæstio, & feudalem materiam excedens, & dicetur infra §. 122. Sed juxta notata in *d. quæst.* 4.

* Unius parentis non possunt simul esse duo primogeniti.

29. Nono quæro, quid si primogenitus mortuus est ante patrem, sed prius renuntiaverat futuræ successioni patris, & omni juri primogenituræ, & cum juramento, accepta certa summa, juxta *c. quamvis, de pact. in* 6. Utrùm is qui tempore mortis patris reperitur antiquior filiorum, debeat habere jus primogenituræ? Videtur quod non, saltem utile de quo in hac consuetudine, quia jam ab eadem paterna successione separatum est, & ablatum unum jus primogenituræ datum filio defuncto. Igitur iterum non debet accipi in eadem authoritate ejusdem parentis per hanc consuetudinem formalem. Faciunt notata *suprà §. 122. de filia quæ renunciavit, juxta d. c. quamvis*, ubi diximus ejus posteritatem magis excludi vi perceptionis portionis, quàm vi renunciationis. Secus si dictus filius tantum renunciasset futuræ successioni patris, & omnibus ejus bonis, & omni juri primogenituræ, etiam specialiter patri stipulanti ad commodum omnium reliquorum filiorum, sed nihil accepisset. Tamen veritas est in contrarium, quòd nunc antiquior filiorum tempore mortis patris, habet jus primogenituræ in reliquis bonis patris in ejus successione dimissis, quia nunc reperitur, & est verus & naturalis filius primogenitus. Quod amplio, nedum si portio vel summa data illi filio prædefuncto, fuisset per ejus obitum reversa ad patrem, vel ad dictos filios ejus fratres: sed etiam si eam penitus consumpsisset nec habet dicta renunciatio præjudicare, nec operari, nisi contra, & ad excludendum renunciantem & suos. Non autem dicta renunciatio potest quicquam operari contra alios, quia ad hunc finem non fuit interposita, nec etiam potuisset à solo patre & dicto renunciante interponi in præjudicium illius, ad quem consuetudo delatura esset jus primogenituræ mortuo patre, per notata *suprà §. 13. gloss. 3. qu.* 3. Tum præfata renuntiatio juris futuri implicitam habet conditionem, si illud jus ad renunciantem devolvatur, ut not. Fulgo. Alex. Decius in *l. pactum quod dotali, C. de collat.* Cum igitur non fuerit devolutum ad dictum renunciantem, utpote præmortuum, perinde ac si absque ulla renuntiatione decesserit ante patrem, quo casu indubitatum est ad hunc spectare omne jus primogenituræ, qui tempore mortis patris reperitur major natu. Et hoc est clarum, si dictus renuntians prædecesserit sine liberis.

13. Decimo, eodem themate retento quæro; quid si reliquerit filium, vel etiam unicam filiam superstitem? Hæc est per se satis argumentosa quæstio, absque eo quòd arduam illam & effusam disceptationem ingrediamur, an filii seu nepotes excludantur per renuntiationem factam a patre vel matre, mortuis ante avum, de cujus successione agitur? Quod distinguendo resolvimus infrà §. 122. ubi remitto. Sed præsupponendo nepotes excludi, & non posse etiam ex propria persona venire ad hanc successionem, remanet difficultas non modica: An inter patruos seu reliquos filios defuncti, locus sit juri primogenituræ, an verò æqualiter succedant? Et primo videntur æqualiter succedere, quia quemadmodum primogenitus superstes patri, sed abstinens vel renuntians hæreditati paternæ, remanet naturaliter primogenitus, & facit quòd inter reliquos filios succedentes nullum sit jus primogenituræ, *ut supra §. 13. gloss. 1. qu. 4.* idem videtur judicandum in filiis dicti primogeniti præmortui, imò in ejus filia, per notata infrà §. 134. *Sed certè istud procedit in primogenito capaci & habili ad successionem, & jus primogenituræ, quamvis post devolutionem voluntariè abstineat, vel renunciet, & idem in nepote ex præmortuo primogenito, qui non renuntiavit juxta *d. c. quamvis*; & sic ille nepos est habilis in successione & repræsentatione juris primogenituræ, quia licet voluntariè abstineat, tamen facit inter patruos suos cessare jus primogenituræ, per notat. in *d. gl. 1. q.* 4. An autem idem esset in nepte ex primogenito, alia est difficultas, quam resolvi in *d. §. 134.* At hic nos loquimur in primogenito inhabili propter dictã renuntiationem. Unde breviter resolvẽdo, dico quod sive sit superstes patri, sive præmoriens relinquat liberos superstites quum tempore mortis patris vel avi reperiantur inhabiles, nullũ præstant impedimentũ secundogenito, ad quem, (utpote nullum habilem habentem ante se, & sic in effectu primogenitum) defertur jus primogenituræ statim à morte patris, per hanc consuetudinem, quæ se refert ad illum, qui tempore mortis parentis reperitur major natu & habilis, ut suprà diximus. Idem, quocumque modo primogenitus reperiatur inhabilis tempore mortis patris, sive quia justa causa expressa exhæredatus, vel quia major annis cõsensit se exhæredari. Quid autẽ si tempore mortis patris erat inha-

* Si primogenitus vivo patre renuntiavit, aut alias inhabilis reperiatur, jus primogenituræ transit ad sequentem.

bilis propter sententiam deportationis in eum latam, à qua postea liberatus, & in integrum restitutus fuit à principe? Remitto ad ea quæ scripsi latè simul cum multis aliis quæstionibus ad hoc *infrà* §. 122. *gloss.* 1.

§. XVII.*

* Hic §. additus est per novam consuetudinem.

SI esdites successions de pere & mere, ayeul ou ayeule, y a un seul fief consistant seulement en un manoir, bassecourt & enclos d'un arpent, sans autre appartenance, ny autres biens; audit fils aisné seul appartient ledit manoir, bassecourt & enclos, comme dessus; sauf toutesfois aux autres enfans leur droit de legitime, ou droit de doüaire coustumier ou prefix, à prendre sur ledit fief. Et où il y auroit autres biens qui ne fussent suffisans pour fournir lesdits droits aux enfans, le supplément de ladite legitime ou dudit doüaire se prendra sur ledit fief. Et toutesfois audit cas, le fils aisné peut bailler aux puisnez recompense en argent, au dire de preud'hommes, de la portion qu'ils pourroient pretendre sur ledit fief.

§. XVIII.*

* Olim fuit 12. artic.

ITEM, quand en un fief appartenant à deux ou plusieurs enfans par la succession de leur pere ou mere, n'y a point de manoir principal, & n'y a que terres labourables, le fils aisné peut avoir un arpent de terre, en tel lieu qu'il voudra élire par preciput, au lieu dudit manoir.

Hic tamen articulus mutatus fuit per novam cõsuetudinẽ sequentem in modum.

S'IL n'y a manoir principal en un fief appartenant à deux ou plusieurs enfans par la succession de leur pere ou mere, ains seulement terres labourables, le fils aisné peut avoir un arpent de terre en tel lieu qu'il voudra élire par preciput, pour & au lieu dudit manoir.

SUMMARIA GLOSS. IV.

1. *Mansio non verificatur in casula villici vel pastoris.*
2. *Præcipuum non potest capi nisi in rebus soli, & cessat in juribus feudalibus.*
3. *Si non sit nisi unum jugerum feudale, totum cedit primogenito, salva aliorum legitima.*
4. *Quid de feudo quod est de communi conquæstu patris & matris?*
5. *Quæ mensura debet attendi?* *In dubio nobilior & regia.*
6. *Etymon & quantitas jugeri antiqua.*
7. *Moderna jugeri mensura.*
8. *Primogenitus non tenetur creditoribus nisi pro quota hæreditaria.*
9. *Jus primogenituræ non propriè capitur jure hæreditario.*
10. *Personalis obligatio, & non accessoria hypotheca attenditur.*
11. *Æs alienum respicit universum patrimonium.*
12. *Quid de reditu simpliciter assignato super feudo?*
13. *Item ut non teneatur primogenitus pro rata feudi, sed solum pro quota hæreditaria.*
14. *Ampliatur etiam in reditu non redimibili & infeudato.* *Cessio peti potest etiam contra cohæredes.*
15. *Fallit autem in reditu limitato ad ipsum feudum.*
16. *Item fallit in reditu debito ex ipsa infeudatione.*
17. *Item fallit in reditu debito ratione possessionis, & quamdiu res possidetur tantum.*
18. *Differentia inter oblationem activam & dativam.*
19. *Recognitio seu titulus novus non alterat, nec immutat qualitatem oblationis.*
20. *Quid si fructus feudi alicui debeantur, an primogenitus teneatur pro rata feudi solvere?*
21. *Quando fundus dicatur exprimi gratia demonstrationis, & quando gratia taxationis & limitationis.*
22. *Quid de mera hypotheca?*
23. *De clausula, obligans, &c.*
24. *Quid si hypothecæ accedat obligatio legalis, vel officium judicis?*
25. *Quid de pretio refundendo pro recuperatione feudi communis?* *Limitatio ad* l. 1. & C. si plures.
26. *Imprudentia judicis, casus fortuito annumeratur.*

27. *Impensæ litis sunt personales.*
Secus in impensis factis in rem.
28. *Quid de actionibus competentibus ad feuda?*
29. *Jus redimendi est pars rei, & facit quòd non censetur in totũ res alienata.*
Actio ad redimendum hæredia transit ad hæredes antiquorum prædiorum.
Statutum verificatur in casu ficto, quando fictio transit in eamdem rem de qua agitur.
30. *Differentia est, an recuperatio rei fiat per viam veræ redemptionis & novi contractus, an verò fiat per viam meri distractus?*
31. *Quid è converso, si pater sub pacto redemptionis emit feudum quod redimitur à filiis?*
32. *An actio empti ex stipulatu & similes ad feuda cadant in jus primogenituræ?*
33. *Feudo evicto per dominum cessat jus primogenituræ in recursu evictionis.*
34. *Utrùm sit locus juri primogenituræ in feudo, quod tempore mortis erat alienum, sed posteà supervenit dominium?*
35. *Jus primogenituræ valdè moderatum est sub hac consuetudine.*

GLOSS. I. IN VERBO

Manoir principal.

INTELLIGE hunc textum, quando non est nisi unum feudum in una successione: vel si sint plura feuda, singula carent mansione principali, seu mansione destinata ad habitationem patrisfamilias; non enim tugurium pastorũ, vel casula villici, pro mansione habetur in hoc textu. Alioquin si reperiatur una principalis mansio feudalis, cessat dispositio hujus §. & tenetur illam acceptare primogenitus si velit, alioquin carebit jure præcipui, nec poterit omissa mansione & invitis cohæredibus eligere jugerum terræ. Item intellige textum de mansione habitabili ad usum patrisfamilias, non dico secundum qualitatem tunc temporis vasalli, qui fortè erat senator, sed secundum qualitatem feudi, & regionis. Si autem in feudo reperiatur casula pastoria, vel stabulum, aut horreum, seu simile ædificium, aptum & deputatum principaliter operis, & fructibus rusticanis & non habitationi domini, vel patrisfamilias, non deberet computari pro mansione, & esset locus huic §. Et nota quòd istud jugerum debet esse feudale; nullum enim præcipuum, nulla prærogativa primogenituræ habet locum apud nos, nisi in rebus feudalibus dumtaxat, vel alaudialibus secundum determinationem §. 46. *infra eodem.*

1. Adverte etiam diligenter, quòd quamvis deficiente mansione, & in casu hujus §. primogenitus possit eligere melius & fœlicius jugerum terræ feudalis, in quacumque parte feudi, puta in pratis, &c. restibili & fœcunditate, bis singulo quoque anno ferax; & in vineis orientalem, & fortunatiorem locum, pruinisque vorationi & syderationi minùs obnoxium: in agris molliorẽ & leniorem glebulam, jugerúmve lectissimo tritico ferendo uberrimum: in montuosis medii collis, positionem paululùm intumescentem, domui fortè villæ, ut necessario constituendæ aptissimã, ut apud *Columel. de reb. rustic. lib.* 1. etiam in loco & tempore, herciscundæ hæreditatis & electionis, cultissimo & maturis fructibus pleno, etiam si illo anno fructus illi rarissimi sint & pretiosissimi, puta jugerum optimis uvis ad selectissimum vinũ gravidum, cæteris vineis qua latè patet regio, grandinibus, tempestatibus, aut syderatione contritis; quam vim majorem vocat Caius in *l. si merces §. major vis loca.* refusis tamen sumptibus, si qui illorum fructuum gratiâ à cæteris cohæredibus post obitum parentis, facti sint (hujusmodi enim electio retrò ad tempus obitus parentis trahitur) & in summa, sive natura loci, aut cœli temperie aut cultura, aut casu, jugerum electum in duplo aut quadruplo supervaleat singulis jugeribus totius terræ feudalis, tamen non potest aliud quàm jugerum terræ eligere, nec consuetudo dat primogenito hanc perceptionem nisi in simplici spatio terræ ad quantitatem jugeri limitato: unde si in certo jugero terræ feudalis sit stagnum, vel molendinum, non potest illud eligere, quia haberet longè plus quàm jugerum terræ, quod esset contra mentem & intentionem hujus consuetudinis, quæ voluit hoc casu, jus præcipui esse limitatum ad unum jugerũ terræ: & sic fit ratione terræ, & consequẽter debet intelligi de spatio simplicis terræ. Faciũt verba consuetudinis ibi, *terres labourables*, & sic apertè intelligit quòd istud jugerum terræ sit de terra arabili, vel de spatio simplicis terræ, non autem quando certo fundo alia notabilis qualitas accederet excedens valorẽ & rationem simplicis terræ. Facit quod in statutis, & materia stricta appellatione simplicis, non venit simplex qualificatum *c. statutum* & ibi Joa. Andr. Ancha. Gemi. Phi. *de elect. in 6. l. vim passam. §. præsumpt. de adult.* Panor. in *Rub. de vita & honestate cleri.* Imol. Panorm. in *cap. 2. de cohibend. cleri. & mul.* Felin. in *cap. grave de offic. ordi. cap. non dubium de sentent. excommuni* Phil. Deci. *in Rub. de probat. collat.* 11. Et quod in statutis sub * simplicibus maximè sub altero simplici, non comprehenditur casus mistus ut tradit Bart. Alexan. Jas. Deci. & omnes in *l. certi conditio. §. 1. si cer. peta in l. 2. in princ. de verbor. obligat.* Alexand. *consil.* 116. *lib.* 2. Multa in hanc rem possem adducere, sed non est moris mei niti alienis, præsertim remotis & adventitiis argumentis: mihi satis est mentem non esse consuetudinis dare primogenito ultra tantum spatii simplicis terræ, & ita in simili expressim declarat *consuet. Blesen.* §. 143. Tamen etiam hoc non expresso idem dicendum puto in omni consuetudine, in istis aut similibus terminis loquente. Quare si in agro feudali sit lapidicina cretæ, ferri, argenti, aut alterius metalli fodina, non poterit à primogenito, sub colore jugeri eligi, & auferri: idem dico de horreo, torculari aut alio tugurio fundi feudalis, idem de sphæristerio vel hypocausto, quorũ meminit Ulpianus *in l. si quis mihi, ff. mandati.* idem in similibus. Hæc tamen limito vel potius declaro, nisi primogenitus vellet molendinũ, stagnum, horreum, torcular, aut aliud terræ feudalis instrumentũ, in alio jugero, vel loco æquè commodo & idoneo impensis suis transferre, vel construere: & illud jugerũ ad formam soli redactũ eligere, quia potest cum habeat electionẽ jugeri in qualibet parte terræ feudalis, per hunc textũ, dummodò non gravet successionem cõmunem, ultra rationem unius simplicis jugeris terræ. Idem puto si velit cohæredibus pro eorum parte debiti refundere, deducere æstimationẽ superficiei stagni, horrei, aut molendini, vel similis instrumenti quando illud instrumentũ non est in fundo, pro necessitate aut utili-

* Mixtus casus non continetur simplicibus in statuto.

tate prædiorũ ejusdem successionis, sed ad alium usum, puta patrisfamilias, vel ad locandum vicinis aut aliis. Sed quid si inter jugera agri feudalis, sit unicum proceris arboribus consitum? Prima facie videtur posse eligi, quum unica fortè vel raræ præcursitatis vinea eligi possit, cujus reditus (ut apud *Columellam de re rustic. lib. 3. c. 3.*) longè præ cæteris est uberrimus. Quin & in hoc agro Parisiensi quædam sunt vinearum jugera, quæ ducentis aureis justo pretio vendi possunt, quum procerorum nemorũ jugera etiam opportuno & parabili loco sita, puta secus flumen navigabile nusquam tanti vænire possint, etiam si arbores simul cum solo væneant ut est notum. In contrarium videtur quia alta nemora non sunt in fructu, *l. divortio. §. si fundum. solu. matri. l. sed si grandes. l. arboribus de usufruct.* sunt enim pars fundi, non tamen tanquam fructus colligibiles, &c. sed tanquam superimposita & permanens superficies; quale molendinum, aut ædificium: ergo non possunt cadere in hanc electionem, quoniam non sunt simplex spatium terræ. Non obstat quod de vineata terra adducitur, quia aut est sine fructibus & est simplex spatium terræ quantumvis aliàs cultæ & propter loci & cœli * salubritatem pretiosæ, aut est maturis fructibus plena, & non sunt nisi unius anni fructus, qui non sunt hic in consideratione, nisi quoad refusionem sumptuum post obitum parentis factorum, ut dictum est. Secus in alto nemore, quia continet fructus centum aut trecentum fortè præcedentium annorum, & sic apparet maximam esse diversitatis rationem: & pro hac parte, concludo in quæstione proposita. Secus si tota terra feudalis sit in alto nemore, quia tunc dico, quod poterit primogenitus eligere quodcumque voluerit jugerum ejusdem terræ, donec bessem aut semissem residui, pro numero cohæredum acceperit: nec tenebit æstimationem alii nemoris, pro rata jugeri electi cohæredibus, pro portionibus eorum refundere: quia ex quo primogenitus non eligit dissimile ab aliis jugerum, & secundogeniti in simili & ejusdem valoris terræ, portionem suam habent. Sed quid si pars terræ feudalis sit in alto nemore, pars in terra arabili, aut fortè pascuis distincta, & parum utili? Ad hoc puto posse primogenitum cum effectu, eligere jugerum in meliori terra videlicet in alto nemore nedum si sit major aut dimidia, sed etiam si minor pars terræ sit hujusmodi. Et sufficit quod per electionem jugeri nemorosi non frustrentur primogeniti in totum à terra nemorosa, quin saltem eis remaneat tantum quantum jure præcipui per hanc electionem aufertur: unde si inter centum aut mille jugera terræ, sunt solum decem aut tria jugera altæ sylvæ, poterit primogenitus unum ex his pro præcipuo eligere: secus si solum essent duo hujusmodi jugera, & vellet jure auferre, & adhuc in semissem aut bessem accipere sicut in residuum terræ, quia nimis cohæredes læderentur: ideò hoc casu debet abstinere ab electione jugeri in nemore, vel alterum jugerum cohæredibus pro tanto reliquæ terræ relinquere, aut aliter eorum incommoditatem pensare: nec video quod penitius & civilius discuti & tractari possint mens & verba hujus consuetudinis. Ulteriùs penetrando materiam hujus §.

* Præcipuũ non potest capi, nisi in rebus soli, & cessat in juribus.

2. Quæro quid, si in successione * nulla sint bona feudalia, nisi una jurisdictio certi loci; possessa vel quasi in feudum movens à rege, vel alio patrono: utrùm habeat locum jus primogenituræ? Respondeo, secundum jus consuetudinis nostræ jus primogenituræ non consistit, nisi in jure præcipui & in jure majoris portionis residui: jus autem præcipui non est introductum per hanc consuetudinem, nisi in rebus soli, in quibus dat mansionem principalem, vel in ejus defectum, jugerum terræ. Cum autem jurisdictio non sit res soli, sed jus incorporale, sequitur deficere terminos consuetudinis, & consequenter ejus dispositionem de præcipuo. Et non habebit locum, nec in defectum illius quicquam subrogabitur, nec fiet extensio de rebus soli, ad incorporalia, quia ut sæpe diximus, in hac materia cessat omnis interpretatio extensiva. Idem si feudum consistat in quodam jure dominicali, vel in jure reditus vectigalis, aut pedagii, aut in alia quacumque re incorporali: non enim erit locus juri præcipui: sed benè locus erit juri majoris portionis; & accipiet primogenitus bessem, vel semissem pro numero cohæredum feudi incorporalis, & nihil aliud, quia hoc jus majoris portionis datur in residuo omnium feudorum indistinctè, ut patet in duobus §§. præcedentibus.

3. Quid si non sit nisi unum jugerum feudale vel minus? Respondeo, totum id spectat soli primogenito jure præcipui. Salvo nisi inquantum deficientibus aliis bonis læderetur reliquorum filiorum legitima, secundum ea quæ diximus *supra* §. 13. *glossa* 4. *quæst.* 3.

4. Quid si ex successione patris & matris non sit nisi unicum feudum, de communi eorum conquæstu? Et disputatione omissa breviter respondeo, media pro indiviso hujus feudi attribuitur successioni patris: altera dimidia successioni matris. Ideo si sint in hoc feudo duæ mansiones, primogenitus poterit utramque eligere, & habere jure præcipui, unam respectu successionis patris, alteram respectu successionis matris. Et si non esset nisi una mansio, posset illam eligere pro una successione, & unum jugerum terræ feudalis, pro alia. Et si nulla esset mansio, posset eligere duo jugera feudalia sive contigua, sive separata non refert. Nec obstat quod feudum est indivisum; & tamen reputatur pro duobus feudis diversarum successionum, antequam aliqua divisio facta sit, quia hoc non est inconveniens ex quo liberi sunt communes utriusque defuncti, & uniformiter veniunt ad utriusque successionem: secus si singuli filii essent ex singulis matrimoniis, vel aliqui eorum ex diverso matrimonio, quia tunc ex quo possent esse plures primogeniti, & primogenitus in una successione, non esset primogenitus, sed extraneus in alia. Et etiam quia difformiter esset fienda divisio, aliter secundum circumstantiam subjecti casus esset dicendum.

5. Quæro cujus * mensuræ debet esse jugerum? Respondeo, propter varietatem mensurarum agri Parisini non possum certò definire, sed debet inspici mensura domini jurisdictionis, cui subest feudum, in quo jugerum istud accipitur; nec est dubium debere inspici consuetudinem & modum mensuræ particularis, in quo res mensuranda est sita, quando agitur de dispositione legis, *ut hic*, Quid autem sit in dispositione legis, dicam infrà §. 92. Quid si feudum consistat in pluribus agris, sitis sub jurisdictione diversorum dominorum; diversis mensuris utentium? Respondeo, erit in electione primogeniti, deligere de quocumque agro voluerit, secundum mensuram vigentem in loco, ubi situs erit ager & jugerum electum. Quid si in eodem loco concurrant diversæ mensuræ puta usus mensuræ regiæ, & usus alterius mensuræ domini subalterni, fortè concurrentis in jurisdictione cum rege? Respondeo, attendendam mensuram regiam, tanquam præpotentem & nobiliorem: ubicumque enim emergit ambiguitas æquivoci, vel analogi, debet (alia * potentiori præsumptione cessante) determinari secundum potentius, & * nobilius significatum; vulgato §. *sed jus quidem civile. instit. de jure nat. ge. & ci.* Quid si concurrant in jurisdictione loci, duo inferiores domini diversas habentes mensuras? Respondeo electionem esse primogeniti, qui liberè poterit eligere jugerum ad latiorem, & majorem mensuram: hic enim sumus in vi comprehensiva, unde in ejus favorem debemus interpretari.

* Mensura quæ debeat attendi.

* Nobilior significatio, attendenda.

6. In textu ibi, *un arpent*, id est unum jugerum, quod nos arpennum appellamus: nuncupatum * autem fuit juger sive jugerum, à diurna jugalium

* Jugeri etymon & mensura.

boum opera; quod tantum spatii una die ab uno pari boum arari posset, secundum Plin. *natur. histor. lib.* 8. quod etymum vix hodie congruit, propter variam, & mensurarum, & soli, & temporis conditionem.

* Methodus mensurarum.

* Refert autem Columella *de Re rust. lib.* 5. *c.* 1. appellatum esse jugerum, ab eo quod esset junctum, quoniam duo actus quadrati simul juncti jugerum efficiunt.

* Actus quadratus.

* Actus autem quadratus est parallelogrammum quadrilaterum, id est planum, sive superficies quatuor habens lineas æquales, æquè distantes, quarum quælibet pedibus 120. finitur, & sic sive in solo, sive in arena complectitur 14400. pedes quadratos. Jugerum autem constat ex duplicato actu, videlicet ex 28800. quadratis pedibus, ut etiam pulchrè disserit *Fabius Quintil. inst. oratori. lib.* 1. *cap.* 18. & plenius *Columella in loco prælegato.* Jugeri longitudo constat 240. pedibus, latitudo verò dimidio longitudinis, sive centum viginti pedibus; quod si alterum altero multiplicaveris, invenies mensuram, & quantitatem jugeri, quadratorum pedum millia viginti octo & octingentos complecti; qui hic pedum numerus quatuor mille & octingentas

* Hexapeda, Decempeda.

* hexapedas quadratas constituit, sive decempedarum quadratarum duo millia octingentum & octoginta, ut patet per justum & verum calculum; quamvis in erudito tractatu de vera mensurarum ponderumque ratione, novissimè edito per religiosissimum & doctissimum præsulem dominum Robertum Senalem Parisiensem, scriptum sit præfatum jugerum octingentas hexapedas quadratas constituere quod puto mendum & omissionem esse Typographi.

* Jugerũ in duodecim uncias.

Jugerum * autem (ut as) dividitur in duodecim partes, sive uncias, quarum quælibet duo millia & quadringentos quadratos pedes continet. Rursus quælibet uncia in sex sextulas, quarum quælibet quadringentos pedes habet:

* Sextula.

* sextula autem dividitur in scrupula quatuor, & sic integrum jugerum septuaginta duas sextulas, sive ducentum octoginta octo scrupula complectitur.

* Scrupulũ.

Est autem * scrupulum minima pars jugeris, centum quadratorum pedum spatium ambiens, quod spatium veteres Galli, supra mille quingentos annos, videlicet ætate Columellæ, qui Claudii Imperatoris, & Senecæ temporibus scripsit, Caudetum appellant in areis; in agrestibus autem pedum centum quinquaginta spatium, sive sesquiscrupulum Caudetum nominabant; semijugerum quoque arpennem.

* Mensura moderna.

7. Et hæc de jugere Romano & antiquo. * Hodie verò quod arpennum vernacula nostra lingua vocamus, ferè duplum continet illius jugeri Romani, plusve, minusve dupla, pro varia cujusque loci mensura, cujus rationem cumulatissimè & elaboratissimè reperies explicatam per eruditissimum & clarissimum illum,

* Dom. Guilli. Budæus.
* Dom. Rob. Senalis.

* Guillielmum Budæum libro quinto locupletissimi sui assis; præfatumque reverendum patrem dominum * Robertum Senalem in dicto tractatu mensurarum, viros hac ætate nostra, omnium virtutum ac doctrinarum genere absolutissimos, patriæque hujus urbis, & totius Galliæ splendidissima lumina. Ut autem in compendio habeas nostratium mensurarum aliquam rationem, centum perticis jugerum sive arpennum nostrum metimur: Et in hoc perticarum numero, non solet esse varietas, sed multum ubique variatur perticarum longitudo, ita ut nedum quælibet præfectura, sed quævis fere dominicalis curia, seu particulare territorium, peculiarem & differentem perticæ mensuram habeat. Esset autem reipublicæ utilissimum, ut in toto hoc florentissimo regno, uniformis esset omnium mensurarum & ponderum ratio, quod Ludovicus hujus nominis 5. Francorum rex tentavit, sed morte præventus non perfecit. Quibusdam in locis, ut in castro & territorio Marliano, quod est hæredium dom. Bud. & in prædio Mouciaco sitis in speciali illa & fertilissima Francorum Francia, agroque Parisino, longitudo perticæ est viginti quinque pedum, quæ est major omnium mensura: in aliis autem locis viginti pedum, in aliis duodeviginti, & hæc est minor: in aliis duorum & viginti pedum, quæ frequentior est & communior. Et hæc usitatior pertica quadrata, id est, in quatuor æque distantia latera, ejusdem viginti duorum pedum longitudinis ducta, ad formam parallelogrammi, ex spatio intercluso producit quadringentos octoginta quatuor pedes quadratos, tot enim pedaneæ mensuræ resultant multiplicato uno latere hujus parallelogrammi per aliud. Hic autem numerus centies multiplicatus, quadringenta octo millia & quadringentos pedes efficit.

* Mensura regia.

Et * hæc est mensura jugeri nostri, sive arpenni frequentioris, quod centum quadratis perticis vicenum binum pedum constat. Et talis solet esse mensura regia. Ex his habes brevem methodum ad colligendum quot pedes afficiat unumquodque jugerum, ad rationem cujusvis mensuræ. Quomodò autem colligatur quantitas cujusque prædii quadrati, sive rotundi, sive triquetri, sive poligoni, hoc docet geometer & agrimensor ostendit. Quod autem nos vocamus arpennum, Neustrii, sive Normani, & Angli vocant *acre*, cujus mensuram vide in dicto tractat. de vera pond. & mensur. ratione. Quid si in eodem territorio diversa sit variaque metiendi ratio, cui mensuræ in dubio sit standum, aliquid diximus supra *eod. num.* 4. *& latius infra* §. 141.

* Primogenitus non tenetur creditorib. ultra quotam hæreditariam.

8. Quæro utrum * primogenitus qui beneficio hujus §. & trium præcedentium habet quandoque ultra dodrantem successionis, quæ forte tota consistit in feudis, & adhuc multis est onerata debitis, teneatur creditoribus, saltem cohæredibus solvere, vel exonerare debita, pro rata bonorum & lucri quod facit ex hæreditate, an vero pro portione & quota hæreditaria dumtaxat? Breviter, quia quæstio mihi videtur indubitabilis, Respondeo non teneri nisi pro quota hæreditaria. Unde si sint quatuor filii succedentes, non tenebitur nisi ad quartam partem debitorum. Ratio, quia non est hæres, nisi pro quarta parte tantum. Igitur quia non pro ratione vel quantitate emolumenti, sed pro quota hæreditaria, dividitur & debetur æs alienum, per jura vulgata. Quamvis enim habeat jus præcipui una cum majori parte residui feudalium, etiam si hoc excedat in effectu & valore dodrantem hæreditatis: non tamen dicitur habere majorem portionem hæreditariam, tanquam hæres propriè & adæquatè loquendo. Jus enim præcipui, & major pars feudalium non sunt quota hæreditatis, sed solum portio certarum rerum singularium, videlicet feudorum à defuncto relictorum: Et quocumque titulo relinquatur, vel detur alicui, talis particularis portio, nunquam tenetur creditoribus in aliquo, nec ante præstationem debet fieri aliqua deductio æris alieni. text. est in *l. fi. ff. de usu & usufruct. leg.* ubi Bartol. & Lancelo. Deci. Barto. in *l. non amplius. in fi. ff. de legat.* 1. Bart. Paul. in *l. si quos servum.* §. *fi. ff. de legat.* 2. pulchrè Alexander *in consil.* 12. *viso themate. collat. penult. lib.* 2. *Deci. in consil.* 387.

* Jus primogenituræ non capitur jure hæreditario.

9. Non * obstat quod secundum Oldrad. *cons.* 94. *eleganter.* Alber. *in proœm. digestorum.* §. *discipulis.* Marti. Laud. *in tract. primogen. in fi.* Socin. *in consil.* 47. *facti narratione. collat.* 1. *num.* 4. *lib.* 3. jus primogenituræ jure hæreditario competit, quia hoc est verum in terminis in quibus loquuntur, videlicet quando per jus primogenituræ defertur tota, & universalis successio. Idem si deferretur pars vel quota hæreditatis. Item illud dictum procedit quantum ad hoc ut non possit istud jus obtineri, nisi mediante aditione hæreditatis, regulariter & ab eo qui se gerat pro hærede, non autem quod istud præcipuum propriè & adæquatè tanquam portio hæreditaria habeatur. Secus in terminis nostræ consuetudinis, quæ pro omni jure primogenituræ, non defert hæreditatem, nec ejus partem, vel quotam, sed solum partem certarum rerum. Et sic non potest dici quod habeatur jure hæreditario,

quum non sit pars nec quota hæreditatis, sed solum quòd habeatur jure prærogato, & veluti quoddam prælegatum à consuetudine introductum, unde propter hoc prælegatarius seu primogenitus non tenetur in aliquo creditoribus hæreditariis, ut sunt casus clari in simili in *l. ex facto 2. ff. de hered. inst. in l. 1. C. si cert. pet. cum concord. allegatis. ibi, per gloss.* Non obstat quòd non potest assequi istud jus primogenituræ, nisi sit hæres, quia fateor: sed non propterea dicitur illud habere jure hæreditario, nec ex beneficio patris: sed beneficio legis, & jure prærogato, particulari & speciali: ex quo tale prælegatum, in certis rebus particularibus tantum consistit. Casus est à fortiori *in d. l. ex facto*, ubi etiam institutus in certo feudo, quod excedit dodrantem hæreditatis, non dicitur institutus, nisi pro sua virili. Illud autem quod virilem, & quotam hæreditariam excedit, assequitur non jure nec titulo hæreditario, nec tanquam hæres, sed jure particulari prælegati tanquam legatarius. Et tamen non potuisset habere illud prælegatum, nisi fuisset hæres. Ita dicendum in proposito citra dubium, ut apprimè mirer dom. Joan. Cirium contrarium scripsisse, *in suo tractatu primogenituræ, lib. 2. qu.* 5. Et optimè facit sententia, quam firmavi in simili. infrà §. 145. in duobus æqualiter succedentibus, in linea collaterali, in mobilibus & conquæstis, ut æqualiter teneantur ad debita, quamvis alter eorum solus succedat in solidum, in omnibus propriis sive hærediis. Et hæc procedunt in omni debito vel obligatione, ex quacumque causa vel dispositione procedat, sive ex contractu, sive ex delicto, aut alias, sive consistat in pecunia, sive in alio genere quantitatis, sive in specie mobili vel immobili.

10. Ampliatur primo etiam si pater mutuum receperit, vel ad aliquid se obligaverit, & solum feudum ad hoc specialiter * hypothecaverit, sine hypotheca reliquorum bonorum, quia non attenditur hypotheca, quæ est accessoria: sed obligatio ipsa personalis, quæ est principalis, & in omnes hæredes ex æquo descendit. Ampliatur secundo, nedum in debito semel solvendo, sed etiam successivo, etiam cum hypotheca generali omnium bonorum, ut si defunctus constituerit certum reditum, etiam perpetuum, etiam non redimibilem, & ad ejus solutionem & continuationem se obligaverit & generaliter omnia sua bona: tunc enim tenentur singuli hæredes solvere, & continuare pro quota hæreditaria. Et quamvis primogenitus habeat forte etiam ultra dodrantem bonorum, tamen non tenetur in plus, quàm minimus hæredum. Et quamvis tanquam possessor rei hypothecatæ, possit solus urgeri & cogi per creditorem, ad totius solutionem, sine beneficio divisionis aut discussionis cohæredum, pro eorum portionibus, ut dicemus infrà §. 76 tamen poterit cohæredes summare, & contra eos concludere, nedum actionibus sibi cessis à creditore si illi solverit. sed etiam sine cessione, jure & nomine proprio, antequam solvat, ad hoc ut teneantur pro suis partibus hæreditariis solvere, & contribuere in dicto credito. Et hoc est indubitatum in omni reditu generaliter constituto super omnibus bonis. Quid autem de constituto specialiter & nominatim super feudo, & principali manerio, dicetur statim.

* Personalis obligatio & non accessoria hypotheca attenditur.

11. Quæro, pater emit quoddam amplum feudum, sibi traditum fide habita de pretio, quo non soluto decessit, relictis quatuor filiis hæredibus suis, utrum primogenitus qui accepit majorem partem feudi, teneatur solvere majorem partem dicti pretii? Videretur quòd sic per textum *l. secundum naturam ff. de reg. jur.* quæ videntur specificè quadrare in hoc casu, in quo illud pretium est onus immediatè concernens, & effectivè causans acquisitionem dicti feudi, & commodum primogeniti. Contrarium dico, quòd non tenetur solvere nisi pro quota hæreditaria videlicet quartam partem pretii integri, vel restantis dumtaxat. Ratio est, quia illud * est debitum hæreditarium, quod non respicit certam rem, vel facultates certi loci sed universum patrimonium. *l. si fideicommissum. §. tractatum. ff. de judic.* Ampliatur etiamsi in contractu venditionis illud feudum specialiter & nominatim hypothecatum fuisset pro pretio, quia nihilominus attenditur obligatio personalis, quæ non sequitur rem, sed personam, & portionem hæreditariam. Text. in *l. 1. §. si hæres percepto fundo. ff. ad senat. Trebel.* nec est quod secundogeniti justè causari possint, quia si pater vixisset, verisimiliter solvisset pretium de pecuniis, aut mobilibus suis, quæ remanserunt in ejus hæreditate, & ad omnes filios æqualiter pervenerunt.

* Æs alienum respicit universum patrimonium.

12. Ulterius quæro, paterfamilias ex venditione, legato, vel donatione, non refert, constituit * decem vel centum libras annui reditus, specialiter & nominatim, super certo prædio suo feudali, deinde generaliter, super reliquis omnibus bonis suis, prout passim usitatum est: deinde decedit relictis pluribus filiis. Certum est quòd pensitationes hujus reditus, elapsæ vivo patre, æqualiter debentur à singulis filiis hæredibus, sicut quodlibet æs alienum. Sed quæritur de pensitationibus elapsis post mortem patris, & in futurum continuandis? Et videntur debere solvi, & continuari per primogenitum, pro rata portionis quam habet in feudo. Tum primò, quia ex quo est specialiter hypothecatum, videtur reditus super illo principaliter assignatus, effectus speciale onus dicti feudi. Et prius exigendum super eo, & suo possessore, quàm possit perveniri ad reliqua bona, solum generaliter hypothecata, *l. 2. C. de pignor.* Tum secundò talis reditus videtur quodammodo esse pars, & portio feudi, perinde atque si paterfamilias vendidisset, legasset, vel donasset tantam portionem feudi, quantum valet reditus, & pro securitate portionis alienatæ, aliqua bona alienasset. Patet, quia creditor potest accedere ad patronum feudi, & in ejus fidem se conferre & vasallus fieri, ratione dicti reditus, ac si partem soli feudalis acquisivisset, secundum ea quæ dicemus infra §. 28. Et pariter si illud prædium non esset feudale, sed censuale, soli domino directo dicti prædii deberentur integra jura laudimiorum venditionis dicti reditus, quemadmodum si pars prædii censualis venderetur; dominis autem directis reliquorum prædiorum, quæ generaliter tantum ut accessorium hypothecantur, nulla jura debentur, Sed solum attenditur quorsum cadat specialis hypotheca, *ut infrà tit. seq. §. 60.* Tum tertiò fructus fundi specialiter, & primitivè obligati videntur destinati ad solutionem, & continuationem dicti reditus, qui consequenter videtur pars fructuum, saltem decrementum fructuum. Nec est dubium quin licuerit patrifamilias in præjudicium primogeniti fructus feudi alienare in totum, vel in parte, sicut & de toto feudo liberè poterat. Tum quartò, præstatio * annua est quædam servitus rei, ut tradit. Cynus. *in rub. C. de usufruct.* Joan. Fab. in *§. æque si agas. & in §. præjudiciales. col. 12. ver. præterea talis inst. de actio.* Guid. Pap. in Decis. Delph. 412. *in fi.* unde videtur pro rata feudi subeunda à vasallis, sicut diximus *suprà §. 2. gloss. 4. qu. 6.* de oneribus feudi, patrimonium sive reditum minuentibus.

* Quid de reditu specialiter super feudo assignato?

* Præstatio annua est quædam servitus.

13. Quibus non obstantibus dicendum dictum reditum debere solvi & præstari per omnes filios æqualiter pro quota hæreditaria. Ratio, quia obligatio personalis dicti reditus descendit in quemque eorum æqualiter pro quota hæreditaria. Et ipsum jus obligationis debet attendi, quum sit principale, non autem hypotheca, quæ est accessorium, unde etiamsi solum feudum fuisset hypothecatum, & reliqua bona nec specialiter, nec generaliter fuissent hypothecata, adhuc idem esset dicendum. Non obstat primum cum *l. 2. C. de pignori.* quia illud procedit respectivè inter primum

primum & posteriorem creditorem, ut ibi notatur per glo. & doctores. Sed respectu debitoris vel ejus hæredum, talis creditor liberas habet actiones, & potest si velit incipere in solidum à rebus generaliter obligatis tantum, omissa speciali hypotheca. *l. creditoris. ff. de distract. pign.* Non obstat secundum, quia est fictio imaginativa. Et quod quandoque permittitur creditori reditum suum infeudare à patrono feudi, hoc est propter interesse solius creditoris, & ne feudo aperto & prehenso contingat illum interim fraudari reditu suo, vel hypotheca, *ut in d.* §. 28. Et quod conceditur domino censuali exigere laudimia reditus, hoc est propter suum interesse, ex eo quod posthac ille fundus tantominùs vendetur. Et sic dominus in futuris laudimiis defraudaretur, nisi sibi subveniretur in laudimiis reditus; & sic patet quòd illi casus nihil habent commune ad præsentem speculationem. Ad tertium respondetur, hoc non esse nisi pro securitate solius creditoris: Et non pro aliqua limitatione reditus, vel obligationis ad rem specialiter & primitivè hypothecatam. Ad quartum negatur esse servitutem formalem, sive propriè captam. Sed, *ut per Alexandr. consil.* 18. *col.* 1. *lib.* 5. est solum obligatio & actio personalis cum hypotheca, quæ symbolicè potest dici quædam species vel genus servitutis, extensè & impropriè sumpto vocabulo. Quæ autem diximus in *d.* §. 2. *gloss.* 4. *qu.* 6. respiciunt solum onera feudalia feudi, quæ debentur à feudo, inquantum est feudum, sub ratione & qualitate feudali, ex infeudatione & investitura. Istud autem onus non est hujusmodi, nec debetur super feudo, nisi prout est unus fundus, & res patrimonialis debitoris. Et ita nuper vidi judicari per * arestum supremæ hujus Curiæ in hujusmodi specie facti: defunctus probus mercator & civis hujus urbis dictus, *le Lorrin*, per suum testamentum, legavit ecclesiæ suæ parrochiali sanctorum Gervasii & Prothasii, certum annuum reditum redimibilem, pro certa summa ad rationem unius pro duodecim, & illum reditum constituit, & assignavit specialiter & nominatim super feudo suo, ab avicula nuncupato, & generaliter super omnibus bonis suis, & decessit relictis pluribus liberis. Primogenitus dicebat cohæredes suos teneri ad contribuendum in solutione, continuatione, vel redemptione dicti reditus, pro quota hæreditaria, & non pro partibus quas habebant in feudo, & quod pro eisdem quotis hæreditariis tenebantur exonerare primogenitum, & dictum feudum ab illo reditu. Illi ex adverso contendebant se non teneri nisi pro partibus quas habebant in feudo, utpote specialiter hypothecato, & affecto destinatione testatoris, & prius discutiendo, *l.* 2. *C. de pign.* Et offerebant pro rata feudi solvere, & exonerare, causantes primogenitum pro rata feudi teneri ad solutionem, vel exonerationem reditus. Super hæc compromiserunt in delectos arbitros, qui pro primogenito sententiam dixerunt, quam præses Parisiensis homologavit. Secundo geniti appellaverunt ad supremam hanc curiam, ubi in publicis causarum actionibus partes auditæ fuerunt die lunæ 28. Februarii anno Domini 1535. nec fuit causa tunc decisa, quia hora sonuit, sed octavo die, scilicet Lunæ 6. Martii prolatum est arestum in effectu continens bene fuisse judicatum, & appellantes condemnati in expensis causæ appellationis absque tamen emenda.

*Arestum.

14. Adverte tamen quòd in dicto aresto ille reditus erat redimibilis, & sic quodammodo in effectu illud legatum videbatur resolvi in unam summam pecuniæ. Tamen idem dicendum fuisset, etiamsi expresse constitutus fuisset perpetuus, absque facultate redemptionis, ex quo militat eadem ratio, quum principaliter sit obligatio & actio personalis, descendens in hæredes pro quotis hæreditariis. Ampliatur, etiam si ille reditus esset infeudatus à patrono creditori; hoc enim respicit solum factum & interesse patroni & creditoris, non autem jus vel factum debitoris, vel ejus hæredum: quamobrem quoad eos nihil immutatur. Ex quibus etiam infertur quòd si filii velint redimere hujusmodi reditum, tenentur æqualiter contribuere in refusione sortis principalis, prout æqualiter sunt obligati, & æqualiter liberantur: nec censetur primogenitus respectu cohæredum assequi majorem liberationem, vel majus commodum ex redemptione & luitione reditus, quàm minimus cohæredum, quum non sit in plus obligatus. Quid si secundogeniti nolint redimere? Respondeo, non possunt ad hoc cogi, quum sit facultatis, nec primogenitus potest redimere pro parte, invito creditore. *l. tutor.* §. 1. *ff. de minorib. l. fistulas.* §. *qui fundum. ff. de contra empt. & vend. l. quod autem. l. cum in diem. ff. de in diem addict.* Sed poterit solus redimere totum, & cogere creditorem ad * cedendum sibi actiones suas adversus reliquos hæredes, quos deinceps compellet pro partibus suis ad solvendum & continuandum sibi reliquum reditus, donec simul redemerint. *l. in creditore. ff. de evict. cum vulg.* Et hoc nisi ille primogenitus esset tutor, vel custos nobilis cæterorum cohæredum secundum notata infrà §. 99. *ubi remitto.*

*Cessio peti potest contra cohæredem.

15. Quid si * reditus fuerit assignatus super prædio feudali tantum, & fortè super ipso manerio, vel principali mansione tantum, nulla facta obligatione, vel hypotheca reliquorum bonorum? Distingue, aut reditus fuit constitutus super tali prædio limitato ad illud, ita quod constituens, & ejus hæredes, non tenentur ad solvendum & continuandum illum reditum, nisi ratione rei, & quandiu illam possident: quod quando sit plenè declaravi infrà §. 70. Et tunc tenetur primogenitus, non pro portione hæreditaria, sed pro portione quam habet in fundo hypothecato, & eatenus tenetur, cohæredes indemnes reddere, unde si limitatim assignatus sit, super mansione quam elegit jure præcipui, solus tenebitur illud onus subire, nec cohæredes sui tenebuntur in aliquo contribuere. Aut reditus fuit à constituente super se, & hæredibus suis, vel simpliciter constitutus: deinde solum feudum, vel sola ejus mansio hypothecata, & tunc quum in dubio obligatio non judicetur ad rem hypothecatam limitata, sed personalis, prout ejus natura protendit: hypotheca autem judicetur accessoriè ad posita, ad majorem securitatem creditoris, debet inspici quod principale est, & debebit reditus præstari ab hæredibus pro quota hæreditaria. *Facit l. creditor qui non idoneum ff. de reb. creditis.*

* No. de reditu ad certam rem limitato.

16. Quid si * prædium sit concessum Titio in feudum, ad onus fidelitatis & jurium feudalium, & ultra ad onus certi reditus annui, sive in fructibus ejusdem prædii, sive in pecunia, aut alio genere consistentis, quod fieri potest ex tenore infeudationis, derogantis omni naturæ feudorum: deinde moritur Titius, relictis pluribus filiis hæredibus? Videtur ille reditus æqualiter subeundus à filiis pro quota hæreditaria, ex quo pater erat personaliter ad hoc obligatus, quæ obligatio descendit ad hæredes. Tamen verius est quòd debet præstari pro portionibus quas habent in feudo. Ratio, quia est onus feudale, impressum feudo tanquam feudo, quod sequitur possessorem, & non hæredem vel contrahentem. Si enim Titius alienasset feudum, sicut desiisset esse vasallus, ita desiisset teneri ad illum reditum feudalem, qui magis à re deberi censetur, quàm à persona, per notata *suprà* §. 1. *gloss.* 5. *in princ.* unde dicendum prout de cæteris oneribus feudalibus scripsimus suprà §. 2. *gloss.* 4. *quæst.* 6.

* Quid de reditu debito ratione investituræ.

17. Quid si vasallus constituit reditum, pro quo specialiter hypothecavit feudum, quod postea vendit, & tradit Titio, ementi ad onus dicti reditus, deinde Titius moritur relictis pluribus filiis? Breviter respondeo, quamvis in quæstione præcedenti sit onus feudale, hic autem sit onus adventitium, &

non feudale; tamen idem puto quod in quæstione præcedenti. Ratio, quia de jure communi, Titius non erat obligatus creditori ad dictum reditum, & sic nullam veram & propriam personalem obligationem transmisit ad hæredes, sed solum erat obligatus hypothecariè & realiter: quæ quidem realis obligatio rem ipsam sequitur & afficit: & non personam, nisi quandiu possidet, & sic ratione rei. Unde quamvis cujuslibet partis possessor, teneatur in solidum ipsi creditori, tamen ad invicem debent supportare onus, pro modo & quantitate possessionis, ut dicemus infrà §. 70. Non obstat quòd Titius emit ad onus dicti reditus; quia per hoc non fuit personaliter obligatus creditori, cum quo nullum negotium gessit, sed fuit obligatus venditori, qui cum eo dumtaxat contrahit, ad exonerandum eum in futuro, à dicto reditu. Textus est in simili, *in l. si filia. §. si pater. l. si uni §. idem Papinianus. ff. familiæ herc. l. servo legato. ff. si testator. l. si servus. §. qui margaritam. ff. de lega.* 1. *& de effectibus. d. clausula ad onus talis reditus, &c.* Plenè dixi in *d.* §. 72. Non obstat quòd virtute consuetudinis nostræ *d.* §. 70. *& seq.* Titius personaliter obligatus fuit ipsi creditori ad solutionem & continuationem reditus.

18. Quia dicta obligatio non est nativa, sed dativa, à lege consuetudinaria introducta, sub certis modis & limitationibus, quas non potest egredi, videlicet quandiu Titius possidebit, & nihil operatur ultra id quod à consuetudine exprimitur. unde non descendit (pro futuro scilicet tempore) in hæredes possessoris; nec eos ullomodo astringit, tanquam hæredes, sed solum tanquam extraneos quoscumque possessores, si & quandiu possident, contra naturam omnium obligationum personalium. in *l. fi. in fi. ff. de contrah. empt. in l.* 1. *§. si hæres. ff. ad Trebell. cum vulgar.* Unde talis * obligatio non est naturalis, sed accidentalis; nec est propriè & simpliciter personalis, sed solum secundum quid, magis autem & principaliter realis est, & sic pro modo rei, inter possessores eorum dumtaxat respectu, dividitur. Ampliatur hujus quæstionis conclusio prima, sive ille reditus sit redimibilis sive non: sive una cum feudo reliqua bona constituentis, tempore creationis reditus fuerint generaliter obligata: sive quædam alia bona fuerint æque principaliter, specialiter, & nominatim hypothecata cum dicto feudo, sive non. Ista enim nihil variant in quæstione præsenti, non tamen formavi quæstionem in reditu limitatim constituto ad dictum prædium, quia tunc non esset dubium, sed in reditu constituto simpliciter, sive super persona & hæredibus: deinde adjecta hypotheca. quamvis enim talis reditus sit verè & propriè personalis in constituente & suis hæredibus, tamen penes Titium, & quemcumque tertium, aut singularem successorem est realis, & ejus obligatio, ad rem ipsam ejusque possessionem limitata, ut potè sub hac limitatione, à consuetudine contra jus commune data.

*Obligatio nativa & accidentalis.

19. Ampliatur secundo, etiam si Titius titulum novum (ut aiunt) dicti reditus * creditori fecerit, & sic ex proprio consensu, & stipulatione creditoris, cœperit illi personaliter obligari, quia dico quòd ille titulus novus, recognitio, stipulatio, & promissio reditus, non plus, nec magis obligat vel afficit in substantia obligationis ipsum Titium, aut quemvis alium similiter recognoscentem, quam prius virtute consuetudinis & possessionis tenebatur. Tum quia interponitur ex necessitate legis hujus consuetudinis, ad hoc compellentis infrà §. 70. & sic non censetur liberaliter fieri, sed solum in quantum necessitas postulat, videlicet ad terminos & limites, huic obligationi à consuetudine datos dumtaxat, juxta. *l. rem legatam. ff. de adimend. legat.* Tum quia expressè ad dictos terminos & limites se refert & restringit. Tum quia hæc interponitur animo faciendæ novæ dispositionis, vel obligationis, sed solum animo recognoscendi, & declarandi obligationem jam dispositam, & subsistentem: unde simplex titulus novus, non est dispositorius, sed declaratorius, seu probatorius, prout suprà diximus in simili *de renovationibus investiturarum.* §. 12. *num.* 21. nec aliquid de novo inducit circa substantiam obligationis, sed benè circa quædam extrinseca, & accidentalia, videlicet circa probationem, & vim executivam. Et sic hujusmodi titulus duo tantum operatur: primò confessionem & probationem in præjudicium recognoscentis, secundò vim guarentigiam. Et hæc duo dummodò sit expeditus sub scriptura authentica in forma probante, & sub sigillo sæculari authentico, habente vim guarentigiæ. Sed quæro, nonne etiam aliud tertium operatur, videlicet novam hypothecam omnium bonorum recognoscentis, in vim clausulæ generalis & solitæ sub obligatione omnium & singulorum bonorum? &c. Ne prolixè nimis extra propositum efferar, dicam infrà §. 70. Per hæc videtur sufficienter expeditum, quæ sit ratio dissolvendi æris alieni, inter primogenitum & secundogenitos, ita ut vix circa hoc (quòd nunc perspiciam) possit occurrere aliqua dubitatio, quin per præcedentem nostram investigationem clarè distingui & resolvi possit. Quàm plurimæ etiam dubitationes resolvi poterant in simili inter duos vel plures hæredes æqualis gradus, in linea collaterali, quorum unus solus habet omnia hæredia, prout contingit infrà §. 145. ubi multa alia circa hæc Deo dante resolvemus: non repetendo hîc dicta. Inter festinandum ad alia, duæ adhuc occurrunt quæstiones, quæ non videntur contemnendæ, nec in alium locum differendæ.

*Recognitio seu titulus novus nõ in plus obligat.

20. Prima, quid * si paterfamilias futuros fructus feudi sui vendiderit, legaverit, donaverit, aut alias disposuerit, & ante collectionem & solutionem vita functus sit? Breviter respondeo, quod aut fundus est appositus gratiâ demonstrationis, vel designationis, unde fructus possunt accipi, & tunc debent solvi ab hæredibus pro portionibus hæreditariis. Et quamvis totum, vel major pars fundi designati, perveniat ad primogenitum in linea directa, vel in linea collaterali, ad hæredem ex latere, unde fundus defuncto obvenit: tamen non tenetur aliquid solvere de illis fructibus ultra virilem suam, & quotam hæreditariam. Textus est *in l. Paulo Callimacho in fi. ff. de legat.* 3. Aut verò est appositus gratiâ taxationis, & limitationis, & tunc debent solvi per illum ad quem fundus pervenit. *text. in l. Lucius. §. civibus. ff. de legat.* 2. unde si perveniat ad plures, sed inæqualiter, debet ab eis solvi pro rata portionis quam habent in fundo. Nec obstat quod primogenitus, vel hæres à latere unde processit fundus, habeat totum fundum vel majorem partem, non propriè titulo hæreditario, sed jure prærogato, vice prælegati, quia quocumque modo ad aliquem perveniat, transit cum illo suo onere cui censetur affectus per assignationem animo taxandi factam, nec quantum ad hoc distinguitur, an fructus sint relicti, vel promissi simpliciter, vel sub conditione expressa si nascentur, vel tacita qui nascentur, nec an semel vel annuatim, nec in genere vel in certa specie vel quantitate. Sed horum distinctio fit quando quæritur an dispositio expiret in primo anno, an verò debeat suppleri ex annis sequentibus: de quo quia non est materia nostra, dic. ut per Petr. Cyn. Joan. Fab. in *l. si quis argentum. in princi. C. de dona.* Joan. And. *in addit.* ad Specul. *tit. de fructibus versic.* 3. Bartol. & alios in *l. inter stipulantem. §. sacram. col.* 3. *ff. de verb. oblig. pract.* Papi in *for. lib. ad fid. præsta. & relaxa. gloss.* 2. *col. fi. & in lib. pro legat. rei sing. col.* 11. *versic. nunc his peractis.*

*Quid si fructus feudi alicui debeãtur.

21. Dicitur autem fundus * designatus apponi gratiâ demonstrationis, quandò exprimitur in executione, sive in oratione separata, post dispositionem fructuum per se factam & perfectam, ut si quis vendat, leget,

*Quando verba sint taxativa, vel demõstrativa.

legat, vel donet decem modios tritici, deinde subjiciat fundum vel locum unde capientur, vel præstabuntur. Tunc enim dispositio per se stat, & propter adjectionem fundi, vel loci, non augetur, vel minuitur, nec attenditur an ex loco designato possint accipi, vel non, quum non sit obligatio limitata ad locum, sed vel undecunque debentur per disponentem vel ejus hæredes pro portionibus hæreditariis. Textus est in *d. l. Paulo Callimacho in fin. in l. Lucius. ff. de aliment. & cibar. legat. in l. quidam in testamento. in princip. ff. de legat.* 1. Dicitur autem fundus apponi gratia taxationis & limitationis, quando apponitur in ipsa dispositione, sive in eadem oratione, vel ante dispositionem perfectam, in eadem verborum conceptione, ut in themate nostræ quæstionis. Textus est in *dict. l. Lucius. §. civibus in l. si quis ita legaverit. ff. de legat.* 2. *in l. si servus legatus. §. qui quinque. ff. de legat.* 2. *in l. nomen debitoris. §. uni ex heredibus. ff. de legat.* 3. ita distinguit & resolvit Bartol. in *d. l. inter stipulantem. §. sacram. collat.* 3. Dy. Bald. in *d. l. quidam in testamento in princip.* Bald. in *consi.* 151. *dubium istius quæst. lib.* 7. Pulchrè Paul. in *consi.* 338. *quia exceptiones. collat.* 2. *lib.* 1. Decius *cons.* 324.

22. Secunda occurrens quæstio. Quid si paterfamilias non se obligavit personaliter, sed simpliciter mansionem feudalem, vel feudum suum hypothecavit, vel hypothecari consensit pro debito alieno? Et certè quum nulla obligatio descendat in hæredes, sed sit merum onus reale: puto primogenitum teneri hypothecariè, quatenus possidet rem hypothecatam, & cohæredes suos non teneri ad eum exonerandum, vel luendum hypothecam pro portionibus hæreditariis, nec habet contra eos aliquem regressum nomine evictionis, quia res transivit ad eum cum sua causa, & cum onere imposito à defuncto. Igitur solum agere poterit vi mandati vel negotiorum gestorum, vel actionibus cessis contra debitorem pro cujus debito hypothecariè conventus fuit. Limito primò, si paterfamilias etiam fidejussisset, & personaliter se obligasset pro illo debitore, quia tunc ab obligatione personali descendente viriliter in hæredes, regularetur onus hypothecę tanquam accessorium: Limito secundò, si citra personalem sui obligationem, seu ultra hypothecam specialem feudi subjecisset generalem bonorū hypothecam, quia tunc ex quo primogenitus luendo hypothecam specialem fundi, liberat etiam reliqua bona & portiones hæredū, tenentur & ipsi contribuere, non tamen pro quota hæreditaria, sed pro rata bonorum, quemadmodum plures possessores rerum pro eodem debito hypothecatarum tenentur contribuere ad invicem pro luitione hypothecæ pro rata bonorum, ut plenius dicemus infrà §. 70. Hoc enim casu non tenentur hæredes tanquam hæredes, nec aliàs personaliter, sed solum tanquam possessores. Ideo cursus hæreditariæ qualitatis est prorsus impertinens & inconsiderabilis quantum ad hoc.

23. Ex quibus animadvertis quam magni effectus sit illa parua & generalis clausula notariorum * *obligans bona, &c.* & quantam juris varietatem, idque sæpe ex inopinato inducat. De cujus effectibus abundè scripsi infra §. 70. & per ibi notata. Sublimita hanc limitationem ut procedat quando generalis bonorum obligatio refertur ad debitum, ita quod nedum res specialiter expressa, sed etiam reliqua bona generaliter obligantur pro debito extranei. Secus si generalis hypotheca non referretur ad illud debitum, sed ad hypothecam specialem, puta si seorsum apponeretur, tanquam in conservationem, & subsidium hypothecæ specialis dumtaxat, ut si dicatur; Seius pro debito Sempronii hypothecavit feudum suum Seianum. Et huic suo facto & hypothecationi promisit non contravenire sub hypotheca omnium bonorum suorum. Tunc enim apparet reliqua bona non esse obligata, nisi in casum deficientis, vel non sufficientis specialis hypothecæ. Quemadmodum si hypothecasset feudum Seianum, & casu quo non sufficeret, hypothecasset reliqua prædia censualia.

* Clausula *obligans, &c.*

Tunc enim hi soli ad quos pertineret feudum, tenerentur pro rata feudi, quandiu sufficere potest ad solutionem debiti, nec debent exonerari, nec indemnes reddi ab habentibus censualia prædia, idem in similibus dicendum.

24. Item limitatur tertio conclusio hujus quæstionis, si pater se non obligaret, sed aliàs etiam ex nuda dispositione legis, vel simplici officio judicis, sed efficaci obligatus esset, puta si filia nubens vel aliàs forte tutor pro ea promitteret sponso mille libras dotis nomine, seu nuptiarum gratia, & pater feudum suum specialiter obligaret pro securitate & solutione illius debiti, vel solam mansionem feudalem hypothecaret absque alia quacunque hypotheca, adhuc nihilominus tenerentur singuli filii hæredes patris, exonerare primogenitum ab illa hypotheca, pro eorum portionibus hæreditariis. Ratio, quia pater erat obligatus obligatione legali efficaci ad dotandam filiam & illa obligatio descendit viriliter in hæredes, & ab illa obligatione regulatur. dicta hypotheca tanquam accessoria. Et suppono nos esse in casu in quo pater tenebatur dotare filiā, & in quo suæ facultates patiebantur tantam dotem filiæ dari: quod quando sit dicemus *infra tit.* 12. *in rub.* Secus autem si illa summa fuisset promissa per extraneum animo donandi, qui fuisset obligatus ad solutionem dictæ summæ, & non pater. Idem si filia habebat in bonis suis sufficienter unde tantam dotem promittere & dare poterat, & forte erat dos sua antiqua primarum nuptiarum. His enim casibus pater nullo modo est obligatus creditori sive sponso ad solutionem dictæ summæ; sed merè hypothecariè tenetur, & exactus à creditore per hypothecariam, debet obtinere cessionem actionum contra promissorem & debitorem dictæ summæ ejusve hæredes & sic patet quod tunc in patris hæredes nulla descendit obligatio, nec tenentur nisi tanquam quicumque extranei possessores, & sic dicendum, ut in princ. quæstion.

25. Adhuc obtrudit se alia quæstio quam vidi in facto. Quidam vendidit feudum filii sui minoris, deinde filius decessit relictis quinque filiis, qui ad declarationem nullitatis & cassationem dictæ venditionis, & feudi restitutionem, literas regias impetraverunt, quæ per sententiam arresto confirmatam, homologatæ sunt, ad onus tamen restituendi pretium: modo in arresti executione, non modica surgit contentio inter victores, quorum primogenitus prætendit jus primogenituræ in dicto feudo. Et in hoc est dubium, quia dominium non recesserat ab eorum patre, sed derelictum fuerat in ejus hæreditate, & sic non ambigitur quin fuerit, & sit locus primogenituræ, Sed est quæstio de modo refusionis pretii. Et videbatur debere refundi pro rata commodi, quod quisque refert ex victoria, sive proportione quam quisque assequitur in feudo. *per l. secundum naturam. ff. de reg. jur. cum vulg.* Nec obstat, quod illud gerendium *refundendo* pretium, in arresto positum importat effectualem condemnationem refundendi pretium, & sic cum simpliciter facta sit condemnatio intelligitur in viriles per regulam * *l. 1. & 2. C. si plur. una senten.* quia respondetur primo quod hæc regula non habet locum in condemnatione, quę non fit per se principaliter, sed in consequentiam certæ adjudicationis, quia tunc secundum formam modum & effectum adjudicationis, cui accedit & subservit, regulatur ut hic. Adjudicatio enim feudi simpliciter facta actoribus, non intelligitur præcisè in viriles, sed proportionaliter, pro jure & portione quam quisque habuit in actione intentata & re evicta. Et sic ad eumdem modum & proportionem debet accipi refusio pretii. Respondetur secundo, quod dicta regula procederet inter victores & condemnatos: non autem inter ipsosmet victores, vel inter ipsosmet condemnatos ut clarè probarem, nisi nimiam prolixitatem & digressionem vererer. Subtilius tamen perspiciendo videtur distinguendum. Aut filii successerunt patri venditori, qui for-

* Limitatio *l. 1. & 2. C. si plures una sententia.*

tè tanquam tutor sine decreto distraxerat: & tunc quum isti victores per medium patris, sint hæredes avi venditoris, & sic ex persona venditoris personaliter obligati ad restitutionem pretii, tenentur viriliter & æqualiter restituere. Idem si præmoriente vel abstinente filio, fuerint hæredes avi. Aut nec mediatè nec immediatè fuerunt hæredes avi & tunc cum nulla descenderit in eos obligatio personalis, debet inspici quantitas & emolumentum rei, quia tunc hæc conditio pretii refundendi non potest ad aliud referri quàm ad persecutionem & recuperationem rei, & sic secundum eam debet mensurari & intelligi.

26. Tamen verius est indistinctè, quòd tenentur refundere in viriles, sive pro qua parte sunt hæredes patris à quo jus agendi acceperunt. Ratio, quia aut in hac condemnatione pretii refundendi, fuit benè judicatum, ergo præsupponitur defunctum patrem fuisse obligatum ad pretii restitutionem, si vendicare vellet, vel spontanea obligatione (quod quandoque usuvenit) se ad hoc obligasse. Et sic illa obligatio descendit in ejus hæredes æqualiter. Aut fuit malè judicatum, & quum imprudentia judicis æquiparetur casui fortuito, non tenetur primogenitus ob hoc reddere indemnes cohæredes suos, sed quisque damnum suum pro virili sua ferre debet. *argumento l. si imprudentiam. in princip. ff. de eviction.* Cum autam res judicata pro veritate habeatur. *l. ingenuam ff. de statu. homi. cum vulga.* nec sint victi audiendi causantes malè judicatum. *l. si servus plurium §. in fin. ff. de legat.* 1. sequitur quòd tanquam à defuncto debitum, velut fortè in ejus utilitatem conversum, debent pro hæreditariis portionibus agnoscere. Imò videtur prorsus inepta eorum causatio, quasi velint melioris conditionis esse, quam si pater eorum egisset, & hujusmodi arrestum obtinuisset: tunc enim pretium refudisset de mobilibus & reliquis bonis, & liberum jus primogenituræ in hoc feudo reliquisset. Et sic accidit in præfato themate, quod victoria erit secundogenitis damnosior, quàm utilior, quia quilibet eorum tenebitur refundere quintam partem pretii, & tamen non accipiet nisi quintam partem in dimidia residui à mansione principali feudi, & fortè sola mansio tantum valet quantum reliquum feudi, & quod capiet unus secundogenitorum, non ascendet ultra decimam sextam partem feudi.

27. Numquid ergo secundogeniti possunt renuntiare executioni arresti? Ego dico quòd poterunt illud facere exequi, quantum ad impensas litis, in quibus victus condemnatus fuit, & pro suis virilibus, videlicet pro quota parte cujusque eas exigere. Sunt enim hujusmodi *expensæ personales, ut plenius dicemus infrà §. 145. Ita quòd si actores succubuissent & condemnati essent in expensis, rei absolutè tenerentur eas pro virilibus æqualiter solvere, nec plus solvet primogenitus quamvis in actione & jure intentato plus juris habuisset vel sperasset. In residuo autem & principali arresti, in quo secundogeniti plus haberent damni quam lucri, possunt liberè renuntiare, nec possunt cogi aliquomodo per primogenitum vel condemnatum ad perseverandum in instantia executionis. Sed an primogenitus poterit petere executionem arresti pro sua parte, quæ continet mansionem & semissem residui feudi, offerendo pretium, solum pro sua virili, videlicet pro quinta parte? Respondeo, quòd non, nisi de consensu condemnati, alioquin tenetur totum offerre: etiam si non peteret executionem, nisi pro eo cespite terræ, & in residuo renuntiaret. Tum quia istud gerundium *refundendo pretium,* importat conditionem quæ debet perfectè & specificè impleri, ut not. infrà 35. *gloss.* 2. *num.* 1. tum quia non tenetur reus, rem uno pretio emptam dividere. *l. tutor. §. 1. ff. de minorib. cum aliis suprà allegatis.* Sed poterit primogenitus totum pretium refundendo, totum feudum consequi, & sibi accrescent portiones secundogenitorum, ex quo nec per eos nec per condemnatum agnoscuntur, posset enim condemnatus repellere primogenitum petentem executionem pro toto, etiam constito de renuntiatione secundogenitorum, nullaque cessione juris sui ab eis facta. Sed hoc non expediret condemnato, quia tunc teneretur pati executionem pro parte primogeniti, à quo solum recuperaret quintam partem pretii.

* Impensæ litis sunt personales.

Sed quid, eodem themate retento, si victores essent condemnati ad refusionem impensarum * necessariarum & utilium in feudo factarum à condemnato? Et puto inter eos debere solvi pro rata portionis quam singuli habent in feudo, unde si essent factæ solum in mansione principali: primogenitus eam acceptans, tenetur omnes illas impensas cognoscere. Ratio, quia hujusmodi impensarum refusio æquipollet emptioni, vel acquisitioni impensarum, & sic ab eo ad quem perveniunt, debet earum pretium vel æstimatio refundi. Plures hujusmodi quæstiones occurrunt. Sed aliquando finiendum est, & ad alia transeundum.

* Impensæ in rem, sũt reales.

28. Vidimus in hoc §. & in tribus præcedentibus, jus & prærogativam à nostra consuetu line datam primogenito in rebus feudalibus inventis in successione patris vel matris, sive illæ res feudales, sint corporales sive incorporales: Quæro * de actionibus competentibus ad feuda aliena? Pone patremfamilias vendito feudo & tradito sub pacto redimendi decessisse relictis quinque filiis, qui virtute dicti pacti redimunt feudum. An primogenitus habeat in eo jus primogenituræ, & prærogativas hujus consuetudinis. Et videtur quòd non. Quamvis enim feudum virtute talis pacti redemptum, censeatur feudum paternum, avitum, vel antiquum, & proprium hæredium, ut priùs secundùm ea quæ dicemus infra §. 147. *gloss.* 1. tamen non erat in bonis patris. tempore mortis: nec est inventum in ejus successione. Igitur non habet locum jus primogenituræ. Tum non habent istud feudum immediatè & propriè jure hæreditario & successivo, sed titulo particulari redemptionis, & hæc immediata causa, & non remota, videtur consideranda, ut per multa probat Bald. in *l. ex placito. collat.* 1. *&* 2. *C. de rer. permu.* & plus operatur quam causa immediata. *l. si mulier. ff. rerum amotarum.* Baldus in *l. sub prætextu. C. de transaction.*

* Primogenitus utrũ jus primogenituræ habeat in actionibus competentibus ad feuda aliena.

Tum hæc consuetudo est odiosa & restringenda respectu virtutis extensivæ, quæ est quando fit progressus de re expressa ad aliam non expressam. Sed consuetudo non loquitur nisi de rebus feudalibus, & ad eas dumtaxat restringit jus primogenituræ. Jus autem redimendi, vel actio ad hoc competens, derelicta & inventa in successione patris, non est res feudalis, quum à nemine teneatur in feudum, nec ei congruit ullo modo definitio feudi. Igitur in isto jure, & in similibus actionibus competentibus ad feuda aliena non potest verificari hæc consuetudo, nec prætendi ullum jus primogenituræ.

29. Contrarium verius puto, quia * jus & actio redimendi, retenta à vendente, quodammodo est pars rei venditæ, quæ non censetur omninò alienata, ex quo spes est recuperationis, in jure formaro, puro, & de præsenti consistente. Et quamvis recuperatio, & reversio rei non fiat hoc casu per viam meræ resolutionis, sed per viam novi contractus: tamen quia ille contractus redemptionis non est propriè contractus per se, sed magis executio primi contractus, quum non fiat voluntariè, sed necessariò, ex debito & necessitate primi contractus, censetur in effectu potius resolutio primi contractus, & in pristinam causam & statum reductio quàm novus contractus, vel nova acquisitio, in tantum quòd pro hujusmodi redemptione non debentur laudimia in re censuaria, quicquid scripserit Paul. in *l. qui ea lege. C. de pact. inter empt. & vend.* Quid autem sit de releviis in re feudali, distinguemus infrà *eod.* §. 33. *quæst.* 3. Hinc est quòd res sic redempta, eodem modo transit ad hæredes propriorum ac si nunquam fuisset vendita, ut pulchrè scripsit Phil. Deci.

* Jus redimendi est pars rei, & facit quod non censetur omninò res alienata.

consil. 88. Imo quod fortius est, si venditor prius vita functus sit, quam redemerit, actio & jus redimendi transit in hæredes propriorum ad quos transivisset ipsa res, ut probabimus in *d.* §. 147. *gloss.* 1. quia eodem jure censetur actio atque res ad quam competit, imo fingitur ipsa eadem res *l. qui actionum. ff. de reg. jur.* Et sic censetur remansisse in bonis, & hæreditate patris. Nec obsta: quod illud est * fictio, & quod consuetudo non debet extendi, nec verificari in casu ficto, quia verum est quando remanet semper casus fictus. Secus quando transit in ipsam eamdem veritatem, & resolvitur in ipsam rem, de qua loquitur statutum vel consuetudo. Sicut in præsenti jus redimendi feudum tendit ad ipsum feudum, & in illud transit, & resolvitur, non fictè, sed verè & realiter. Ideo consuetudo habet locum quia non extenditur ad aliam rem, sed terminatur ad eamdem rem, de qua loquitur, videlicet ad feudum in effectu verè & realiter.

* Quando statutum verificetur in casu ficto.

30. Qualiter autem sit refundendum pretium? Et videtur quod pro quota hæreditaria eadem ratione qua & in quæstione præcedenti, & in alia quæstione *supra eodem num.* 25. quia est æs alienum hæreditarium quum procedit ex contractu, & obligatione defuncti. Contrarium dicendum puto, quia imo subtiliter causam ipsam immediatam considerando, non est æs hæreditarium, nec debitum solo remanente contractu defuncti & titulo hæreditario. Sed ita demum si hæredes redimere velint, & redimunt, ad quod non coguntur, sed est eis mera facultas, unde non obligantur ad illud pretium, nisi redimere, & sic de novo contrahere velint. Et ex hoc novo, & voluntario redemptionis contractu, oritur obligatio & actio ad illud pretium. Ergo illud debent in tantum & quatenus emunt, vel redimunt. & sic pro portionibus quas acquirunt in re redempta. Nec obstat quod arguebat dictam redemptionem esse potius executionem, & distractum, quàm contractum, quia verum est quo ad quosdam effectus: tamen verè per se & adæquatè est verus & novus contractus. * Secus quando non per viam contractus, sed ipso jure, vel per meram resolutionem disceditur à priore contractu. unde si paterfamilias vendiderit feudum, & ultra dimidiam justi pretii deceptus fuerit, & eo mortuo, filiis & hæredibus suis agentibus ex *l.* 2. *C. de rescin. empt. & venditione* suppleatur pretium: certum est quod illud supplementum dividitur inter eos pro quota hæreditaria: sicut divideretur totum pretium si adhuc esset debitum; sed si res restituatur: certum est etiam in ea locum esse juri primogenituræ per rationes præcedentes à fortiori. Et tamen pretium a patre receptum debebit restitui pro portionibus hæreditariis. Ratio, quia debetur ex negotio gesto cum defuncto sine novo contractu hæredum & est merè hæreditaria obligatio, descendens in hæredes pro quota hæreditaria. Hinc enim disceditur à priore contractu per viam simplicis resolutionis, & meri distractus.

* Quando referat rem recuperare per viam retractus, an per viam distractus.

31. Quid igitur converso themate, si paterfamilias emerit feudum sub pacto * de retrovendendo, & interim moriatur relictis pluribus filiis? Non est dubium quin inter eos, quandiu non redimitur, sit locus juri primogenituræ. Cum autem redimitur, pretium debebit inter eos dividi, non pro quota hæreditaria, sed pro portione quam quisque habet in feudo, quia verè portiones suas revendunt, & dissolvitur prior contractus per novum contractum. Ad quod optimè facit textus in mente sui in *l. codicillis. §. insula. ff. de leg.* 2. ubi si plures legatarii consentiant venditioni feudi legati, debent percipere pretium, pro portionibus conductitiis, quas percepturi erant, venditione non facta.

* In feudo retrovendito ex pacto quantum percipiat primogenitus.

Si vero paterfamilias emerit feudum, minus * dimidia justi pretii, quandiu venditor non aget ex *l.* 2. *C. de rescin. empt.* certum est inter filios & hæredes emptoris locum esse juri primogenituræ. Venditore autem agente, si eligant supplere pretium, tenebuntur supplere æqualiter, & non pro rata feudi, quemadmodum diximus *suprà eodem num.* 11. si totum pretium restaret solvendum. Si autem eligant feudum restituere, & pretium à patre solutum recipere, recipient illud pro portionibus hæreditariis. Et quamvis primogenitus plus dimittat de feudo, tamen non plus recipiet de pretio, per prædicta, quum non ex nova venditione recipiatur, sed nuda resolutione contractus paterni.

* In feudo minus dimidia justi pretii empto quantum supplere debeat, primogenitus.

32. Quid si paterfamilias empto * feudo, sed dominio non acquisito, puta ante ullam traditionem decesserit, sive soluto pretio, sive non? Breviter puto locum esse juri primogenituræ. Quod ergo declaro & limito esse verum, quando * actio ex empto competebat cum effectu & præcisè ad ipsum feudum, ut quia venditor erat dominus, & habebat facultatem rei tradendæ. Et sic præcisè poterat cogi, ut notatur in *l. in conventionibus. ff. de verb. oblig. in l.* 1. *in princip. ff. de actio. empti. & in §. actionem. instit. de act.* Tunc enim est actio verè competens ad feudum, quæ censetur ejusdem naturæ, sicut res quam evocare potest, aliàs secus, puta si venditor non erat dominus feudi, vel non haberet potestatem tradendi: & sic resolveretur ad interesse. Tunc in hac actione nullus locus esse potest juri primogenituræ quum non contineat feudum, nec actu, nec potentia propinqua vel effectiva, ut latiùs habetur infrà §. 147. *ubi examinavimus quæst.* in qua Bald. & Fulgo. discrepant, in *l. eam domum. C. de collat.* Et per ea quæ ibi dixi junctis præcedentibus, patet quid dicendum de refusione pretii, quando feudum retrahitur à filiis, & hæredibus emptoris, per consanguineum venditoris. Et quid in venditione, vel alia quavis acquisitione conditionali, quando post mortem stipulantis extat conditio. Et quid eodem casu in legato, vel substitutione conditionis, in casu in quo ad hæredes transit. Rursus quid in feudo acquisito à non domino, sed post mortem acquirentis approbatione secuta per jus superveniens authori, vel per ratificationem domini, & aliis infinitis, quæ cogitationi occurrunt. Sed quia materiæ, d. §. 147. permistæ sunt, ibidem reservantur. Unum tamen fragmentum illius §. foliorum & asteriscorum mistura (quam amanuensis meus non bene discrevit) fortè huc incidit, nec relegenti mihi delendum visum est, & illud fragmentum est tale.

* In feudo empto, nõdum tamen patri tradito, utrũ primogenito competat jus primogenituræ.
* An actio ex empto cadat in jus primogenituræ.

33. Unde etiam infero, quòd si feudum alienum esset à non domino venditum, & traditum, pretiumque acceptum: deinde mortuo emptore, ab ejus filiis qui jam more feudali illud diviserant * evincatur, actio evictionis nomine, ad æstimationem damni & interesse, competit filiis non pro portionibus feudi evicti, sed æqualiter, instar cujuslibet actionis hæreditariæ, nec plus assequetur primogenitus, quàm secundogenitus in hoc regressu evictionis. Nec obstat quod longè plus sua interest non esse evictum quàm omnium reliquorum filiorum simul, ex eo quod jure primogenituræ plus quàm dimidiam obtinebat & habiturus erat: quoniam respondeo quod non debemus istud interesse metiri ex persona unius ex hæredibus, nec ex singulari qualitate ei adhærente, sed ex persona defuncti, qui contraxit, vel omnium ejus hæredum simul defunctum repræsentantium: Tum non est verum quod in veritate plus intersit primogeniti: Aut enim consideramus tempus à morte defuncti, ante divisionem, & nullum jus primogenituræ competebat, nec in feudo, utpote alieno, nec in actione ex empto, utpote ad æstimationem vel interesse tantum competente in effectu. Aut consideramus tempus post divisionem; & adhuc idem, saltem postquam constitit de errore divisionis, tunc enim ante tempus præscriptionis lapsum patefactæ veritati cedit opinio: nec nocet secundo genitis per errorem admisisse indebitum jus primogenituræ.

* In recursu propter evictionẽ cessat jus primogenituræ.

34. Rursus posset quæri, quid si postquam pater emit & accepit feudum à non domino, decessit: * inde

* Quid de feudo tempore mortis alieno sed postea supervenit dominium

dominium supervenit venditori, & sic confirmatur venditio, vel dominus approbat, & ratificat venditionem, nec appareat quod faciat favore primogeniti, sed vel favore filiorum simpliciter, vel favore venditoris tantum: An sit locus primogenituræ? Et videtur quod non, quia non habet locum, nisi in re quæ erat in dominio defuncti tempore mortis. Sed quantum ad acquirendum, & imprimendum effectum juris primogenituræ, de quo in hac consuetudine, debet attendi præcisè tempus mortis. Hic autem defunctus non erat dominus, sed postea ex nova causa supervenit dominium. Tamen pro brevi resolutione sic puto distinguendum. Aut causa ex qua supervenit dominium est talis, quæ de se & juris dispositione trahitur retrò, & habet effectum retroactivum, aut ex causa quæ non trahitur retrò: primo casu locus est juri primogenituræ, quia fingitur res fuisse in bonis & dominio defuncti tempore mortis, putà si defunctus emisset illud feudum à falso procuratore, sine mandato vendente, & tradente nomine veri domini, & post mortem emptoris dominus ratificavit: hoc enim trahitur retrò, & operatur nedum ut ex nunc, sed etiam ut ex tunc, quia habet effectum retroactivuum. *cap. ratihabitio, de reg. jur. in 6. cum vulga.* Secundo casu, puta quando defunctus emit à non domino vendente, nomine suo, & post mortem emptoris verus dominus venditionem approbavit, tunc enim non valet, ut ex tunc, sed ut ex nunc, & ex hac nova causa, quæ non fingit nec operatur retrò, dominium acquiritur de novo hæredibus, qui in dominio hujus feudi nullam causam habent à defuncto, nec verè, nec fictè sed tantum à domino approbante, & de novo transferente, & sic cum nullo modo habeant jure hæreditario, nullus potest esse locus juri primogenituræ, nisi appareat dominum hoc facere principaliter favore dicti primogeniti: argumento notatorum in *l. sed si plures §. in arrogato. ff. de vulg. & pupil. substit.* Finis fragmenti.

35. Ex his quatuor §§. præcedentibus apparet jus primogenituræ valde moderatum esse apud nostrates, utpotè quod non habet locum nisi in parte bonorum feudalium, & adhuc sine præjudicio legitimæ reliquorum filiorum. In Armorica autem sive Britannia minore, & in Neustria sive Normania, Turonia, Andegavia, Cœnomania, & Ambiani, omnia feuda nobilia, sunt præcipua soli primogenito, qui non tenetur secundogenitis, nisi ad provisionem per modum usufructus, vel alimentorum duntaxat, salvo quod quandoque illa portio efficitur perpetua, quando mediante petitione libellata conceditur in feudum recognoscendum ab eodem primogenito. Similiter in regno Siciliæ sunt multa feuda in quibus solus primogenitus succedit & dicuntur legitima solius primogeniti, ut per glossam & doctores in *cap. licet de voto.* Et* Siculi vocant istud succedere more, vel jure Francorum: quando autem succedunt filii æqualiter in usibus feudorum, vocant succedere jure Longobardo, ut est textus in *constit. Neapol. de adjuto. pro milit.* & ibi latè Matth. de Afflict *lib. 3.* & passim Andr. Isern. in *usib. feud.* & in sua peregrin. in *constit. Siculas.* Philip. Decius in *consil. 445. num. 15.* Reliquas autem consuetudines hujus regni quæ variè disponunt, & communiter durius agunt cum secundogenito, quàm nostra consuetudo, non refero. Id enim plus haberet laboris & prolixitatis quàm utilitatis.

* Quid succedere jure Francorum vel jure Longobardo.

---

§. XIX. *

* Olim 10. Sed hic articulus ita reformatus fuit per novam cõsuetudinẽ ut mox sequitur.

Entre filles, & quand il n'y a que filles, venans à succession de pere & mere, droict d'aisnesse n'a point de lieu: mais viennent toutes, & partissent également les biens desdites successions de leursdits pere & mere, tant en fiefs & heritages tenus noblement, comme autres.

Quand n'y a que filles venans à succession directe ou collaterale, droict d'aisnesse n'a lieu, & partissent également.

SUMMARIA §. XIX.

1. *Statutum vel consuetudo loquens de primogenito, non extenditur ad primogenitam, etiam deficientibus masculis.*
   Fallit in nepte ex primogenito præmortuo, quæ patrem repræsentat etiam in commodo primogenituræ.
2. *An in contractibus masculinum concipiat fœmininum?*
   Interpretatio fit contra eum qui se fundat in verbis.
3. *Fœminæ veniunt appellatione generationis.*
4. *Contra communem quòd filiæ includantur in concessione facta alicui & filiis.*
   In legatis non fit latior interpretatio quàm in contractibus.
5. *Liquidum est à quo stat regula.*
6. *Licet in cõtractibus appellatione filiorũ non veniãt nepotes, veniunt tamen filiæ.*

Idem vult §. 29. *infrà eodem tit. & §. 126. suprà tit. 11.* Et hi §§. sunt inserti ad tollendam dubitationem.

Quia etiam si non esset expressum, jus primogenituræ cessare inter fœminas, cessaret tamen, nedum extantibus & non succedentibus, sed etiam prorsus deficientibus masculis: quamvis contrarium voluerit Bald. in *l. in multis in princip. ff. de statu homi.* quem sequitur Rom. *consil. 98. quoad id in collat. fin,* & malè, quia consuetudo loquitur in termino appellativo, & masculino, & non communi, ibi, *Le fils aisné.* Et sic non* potest concipere fœmininum, nisi per interpretationem extensivam, secundum Bart. & Alciat. in *l. 1. & in l. pronuntiatio in princip. ff. de verb. signif.* Bald. in *cap. ad audientiam de rescript.* Quum autem hujusmodi consuetudo, utpotè inducens inæqualitatem inter liberos, sit exorbitans & correctoria juris communis, non patitur hanc interpretationem extensivam: quod tenet Philipp. Decius in *l. fœmina. num. 122. ff. reg. jur.* ubi videas multa ad hæc cumulata, quæ

* Masculinũ quemadmodum conciptat fœmininũ

non transcribo: ita tenet etiam Joan. Ciri. in *dicto tract. primogeniti. lib. 1. quæst. 20. & lib. 2. quæst. super hoc §.* Non obstat quod jus primogenituræ est favorabile, quia verum est in se, & in vi comprehensiva, sed non in vi extensiva, ut suprà diximus. Hic autem hæret extensio de persona scilicet masculina expresse, ad aliam, videlicet fœmineam non expressam, quod non est admittendum, sed remanendum in dispositione juris communis. Et hoc nota pro consuetudinibus quæ expresse non denegant hoc jus fœminis, sed simpliciter loquuntur de filiis primogenitis.

* Fœmina repræsentans masculinum in jure primogenituræ.

Limita hunc textum in * fœmina repræsentante masculum: puta nepte ex filio primogenito præmortuo, sive enim concurrat ex persona sua cum neptibus ex aliis filiis vel filiabus præmortuis; sive medio repræsentationis concurrat cum patruis vel amitis suis, habet jus in primogenitura, in successione avi vel aviæ paternæ. Si autem sint plures neptes ex primogenito, habent tamen jus primogenituræ paternum respectu patruorum, vel amitarum, seu nepotum ex eis, sed inter se ipsas, & sic ex propriis personis divident æqualiter sine aliqua prærogativa primogenituræ, ut infra §. 134. ubi scripsimus sub distinctione trimembri, & sic est expeditus hic §. & similes. Nec supersunt alia ad declarationem, ampliationem, vel limitationem hujus consuetudinis. Possem hic cumulare in quibus fœminæ deterioris sint conditionis, quàm masculi, vel contra; de quo in *d. l. in multis. & in d. l. 2. ff. de reg. jur.* & diffusam illam inserere materiam quando masculinum concipiat fœmininum; de scribentibus in *d. l. 1. ff. de verb. sing. in l. si quis id quod. ff. de jurisd. omni. judi. in cap. generali. de elect. in 6. & aliis locis & consiliis infinitis.* Sed ne suscepti instituti modum & rationem nimis excedam, ad præfata loca remitto.

*An in contractibus masculinũ concipiat fœmininũ.

2. Quæro tamen de una quotidiana & summè necessaria quæstione. An* in contractibus masculinum concipiat fœmininum? Pone patremfamilias accepisse prædium in feudum pro se, filiis, & nepotibus, & idem de emphyteusi, an includantur filiæ, & neptes? Et videtur quòd non, quia fœminæ volentes admitti, habent se fundare in verbis concessionis & investituræ; in quibus non continentur filiæ, nec neptes: sed * tantum filii, & nepotes, quorum verborum appellatione, quum sint masculina, & non communia, non comprehenduntur fœminæ, ut est clarum ex vi verborum textus in *l. justa interpretatione. ff. de verb. signif. in l. pronuntiatio. in verbo porrigitur. eodem tit.* Alberic in *2. part. statu. quæst.* 107. Jason, in *l. filiusfamilias lect. 1. collat. penult. & in lect. 2. col. 21. ff. de leg. 1. in l. si cum procuratore collat. fin. ff. de re judic.* Et si esset dubium, adhuc contra fœminas interpretandum quæ se fundant in verbis, *per regul. l. veteribus.* ubi Alberic. *col. 1. de pact. l. si in emptione. in princ. l. Labeo, scribit si mihi bibliothecam. ff. de contrah. empt. & vendit. notat.* Philipp. Decius in *cap. in præsentia, collat. 12. de probation. & in cons. 41. in princ.*

* Verbum filii.

* Verbum liberi.

Secus esset in concessione facta * *liberis*, quia verbum liberi ex propria significatione, tam fœminas, quàm masculos comprehendit. *l. liberorum. ff. de verbor. signific.* & ita declarant Bald. Alex. in *l. sed si hac. §. liberos. ff. de in jus vocan.* Pet. de Anchar. *cons.* 125. Alex. in *cons.* 80. *viso. col. fin. lib. 1.* Et hanc partem tenuit Guido de Suza in *l. quicumque. C. de ser. fug.* Archidiacon. in *cap. si quis suadente. 17. quæst. 4. per d. l. veteribus. & l. quicquid astringendæ. de verbo. obligat. seq.* Joan. de Imol. *l. si ita scriptum sit. in princ. ff. de legat. 2. in l. cum vir. ff. de cond. & demonstr. in l. quod dicitur collat. 19. ff. de verb. obligat. in cap. potuit in fin. ff. locati* ubi refert ita se consuluisse, quod est verum, ut patet in suo *consil. 38. in casu præmisso.* Ludov. Roman. Alexand. Jason. in *d. l. sed si hac. §. qui manumittitur. versicul. liberos. ff. de in jus vocan.* Roman. *in consil. 55. visa facti serie.* Rapha. Cun. in *consil.* 167. Et in terminis expressis Alexand. *consil. 61. super eodem lib. 1. & consil. 113. viso instrumento. consil. 204. consideratis. coll. 2. lib. 2. consi. 11. ponderatis bis. collat. 13. lib. 3. consil. 125. attentis. in princip. lib. 7.* Philipp. Franc. in *cap. generali. collat. 1. de elect. in 6.* Felin. in *cap. quoniam de simonia.* Philipp. Corn. in *cons. 74. de duobus. collat. 4. litera. suprà lib. 1. & in lib. 4. cons. 233. in hac consultatione.*

* Filiæ veniunt appellatione generationis.

3. Ubi tamen concludit * fœminas appellatione generationis includi, quod est verum & indubitatum, & ad hoc vide pulchrè Paul. *consil. 316. suprà script. 1. lib. 2. & consi. 300. super quinto. eodem lib.*

Redeundo ad materiam, eamdem partem tenet Jason. in *l. si quis id quod. collat. 4. de juris. omn. judi. l. 1. collat. 3. ff. si quis in jus vocat. non ierit. l. veteribus. l. pactum inter hæredem. ff. de pact. l. quæ de legato, collat. 2. ff. de leg. 1. l. Gallus. lect. 1. collat. 10. ff. de liber. & posthumis. l. 2. in fin. princip. post Roma. ibi. l. stipulatio ista habere licere. §. 1. l. in stipulationibus. ff. de verbor. obligat. l. ut liberis collat. 3. C. de collat. consi. 39. consi. 115. collat. 4. lib. 1.* Philipp. Decius in *cap. præsentia. collat. 17. de probat. & in consi. 171. 236. 333. 567.* Hippol. de Marsy. in *sing.* 191. Andr. Alciat. in *lib. 3. de verbor. signif.* ubi hoc non examinat, sed incidenter transit cum communi opinione quæ talis est per prædicta. Et novissimè cum ea transit Francisc. Ripa. in *l. ex facto. §. si quis rogatus. collat. 14. numer. 59. ff. ad Trebell.*

*Improbatur communis opinio.

4. Nunquam * tamen vera mihi visa est, quia regulariter masculinum concipit fœmininum, licet non è diverso. *l. si ita scriptum sit. in princip. ff. de leg. 2. l. si quis ita, in princip. ff. de testam. tut. l. qui duos. l. servis legatis. l. Lucius. §. quæsitum. ff. de leg. 3. l. Lucius. §. Mævia. ff. ad Trebellianum cum. vulg.* & licet dicta jura loquantur in ultima voluntate, idem tamen dicendum in contractibus. *per regul. l. quæ de legato. de leg. 1. in l. pactum inter hæredem. ff. de pact. cum similibus.* Non obstat quòd dicta jura loquantur in testamentis in quibus fit larga interpretatio. *l. in testamentis. ff. de regul. jur.* & hæc fuit evasio Alexand. in *d. consi. 61. lib. 1.* * Quia replicatur quòd regula. *d. l. in testamentis* loquitur quando agitur de conservando, vel rumpendo ipsum testamentum, puta de validitate institutionis hæredis, à qua totum dependet, quia tunc latè in favorem testamenti debemus interpretari. *l. sive pars. ff. de inoffic. testam. cap. fin. de re judi.* Et dicitur agi de interesse publico ut testamenta conserventur, *l. vel negare. ff. quemadmodum testam. aperi. l. Gallus. §. quòd si is.* ubi Bald. *ff. de liber. & posthum.* Sed dicta regula non loquitur quando agitur de uno legato particulari, tunc non lata, sed stricta fit interpretatio, ut minimum debeatur, & ut hæres minus gravetur. *l. apud Julianum. §. scio. ff. de legat. 1. l. nummis, ff. de legat. 3.* ita declarat Bartol. in *l. cum avus, ff. de condit. & demonstr.* Jason in *l. si pluribus, collat. 2. ff. de leg. 1. in l. non solum. §. fin. collat. 20. ff. de oper. no. nunc.* Philip. Decius in *l. 1. in fin. l. si creditores, in fin. l. si certis annis, col. 2. C. de pact. in l. in testamento, coll. fin. C. de testam. milit. in l. 1. collat. 1. C. instit. & subst. l. 1. in fin. C. de impub. & ali. subst. & in d. l. testamentis.* Et nihilominus in legatis masculinum concipit fœmininum, per dicta jura. Ergo hoc procedit magis virtute regulæ communis quod masculinum regulariter concipit fœmininum, quàm speciali jure vel favore legatorum. Et sic idem erit in contractibus.

* Quomodo accipiendum in testamentis largam fieri interpretationem.

5. Nec obstat quod in dubio fit interpretatio contra eum qui se fundat & nititur in verbis, *d. l. veteribus,* Bartol. in *l. sæpe, ff. de verb. signif.* Tum quia ex quo * regula est, masculinum concipere femininum, non dicitur res obscura, nec ambigua, sed clara & certa, pro eo qui fundatur in regula, ut notat Bartol. in *l. quoties, ff. si quis cautio. l. 2. collat. 1. ff. si quis in jus voc. non ierit.* Bald. *in l. omnes populi, collat. 10. ff. de justiti. & jure. in l. si tutor. in fin. C. de ser. pign. dato. manumiss.* Petr. de Ancha. in *repetit. rubr. de reg. jur. in 6. collat.*

* Regulæ standum.

2. Felin. in *cap. 1. col. 3. cap. ficut, collat. 9. de re jud.* *Decius l. jubere cavere, col. 1. ff. de jurisd. omn. jud. l. certum, in princip. ff. si certum peta. in l. 1. num. 8. de regul. jur.* Tum quia etiam si esset dubium, adhuc potius deberet fieri interpretatio contra dominum directum & actorem, qui prætendit commissum & concessionem finitam, & ad hoc se fundat in verbis, in quibus potuit legem dicere apertiùs, cùm fuerit author & principalis agens concessionis, quàm contra recipientem vel ejus hæredem reum & in possessione fundatum, concurrente ad hoc favore absolutionis, prout in debilioribus terminis Philipp. Corn. limitat, & retorquet regulam d. *l. veteribus. in consil. 171. post redditum consilium lib. 3.* Et hanc partem verissimam puto, videlicet quod in contractibus masculinum regulariter concipiat fœmininum. Et quod in concessione feudi, vel emphyteuseos facta alicui, pro se, filiis & nepotibus suis, veniunt, & comprehenduntur filiæ & neptes, sive extantibus, sive deficientibus masculis. Ita quod cum eis simul concurrunt, & masculis deficientibus, dominum excludunt. Salvo quod respectu feudi, præsuppono consuetudinem nostram, secundùm quam reputantur patrimonialia, alioquin secundùm usus feudorum Insubrium nunquam appellatione filii continerentur fœminæ, *cap. unico, de alie. feud.* Imo etiam fœmina simpliciter expressa, non censeretur vocata, nisi quo casu non extaret masculus, *cap. 1. §. quin etiam in tit. episcopum, vel abbat. cap. 1. §. filia vero de successi. feud. in usibus feud.*

6. Et hujus sententiæ videtur esse Bartol. *in l. 1. ff. de verb. significat.* ubi hoc aperte sentit: dum vult quòd si masculinum proferatur sub nomine appellativo in materia indifferenti, quæ scilicet congruit masculo & fœminę, quòd tunc concipit fœmininum, nedum in favorabilibus, ut in *l. si quis ita. C. de testam. tutela*, sed etiam in odiosis, ut in *l. si quis id quod, ff. de jurisdict. omn. judic.* dummodò odium non sit irrationabile. Sed hic sumus in materia indifferenti & minime odiosa. Et licet contractus sit stricti juris, tamen recipit interpretationem passivam à jure communi, & non debet magis restringi, quàm si materia esset odiosa. Et quicquid adversarii dicant, nullibi reperietur quòd Bartolus diversum dixerit vel senserit, quamvis idem Bartolus scripserit, *in l. liberorum, coll. 3. ff. de verbor. significat.* quòd in contractibus appellatione filiorum non veniunt nepotes. quod est verum, sed nihil infert ad propositum. Et dictam theoriam in Bart. sequitur & expressè intelligit Dom. de S. Gemi. in omni dispositione hominis, sive in testamentis, sive in contractibus, in *d. cap. generali. col. 3.* & ita expressim in terminis nostræ quæstionis tradit Salicet. in *l. 2 quæst. 19. C. de jure emphyteut.* ibi, confirmo, quia ex illo verbo, filii, pariter veniunt filii & fœminæ. Idem manifestè vult Dom. Andr. Alciat. in *l. 1. gloss. fin. ff. de verbor. significat.* ubi dicit, in contractibus appellatione filiorum filias cõprehendi indistinctè, sive pater stipuletur sibi ut filiis, sive ut hæredibus, & benè. Idem tandem resolvit Decius in *l. fœmina, num. 105. de regul. juris.* ubi vir factus Valentiæ longè maturius examinavit, quam quondam juvenis, tametsi concurrens Felini Pisis in lectura d. *cap. in præsentia de probat.* Stat ergo regula, quòd in contractibus masculinum comprehendit fœmininum. Hinc decidit Angel. in *cons. 118. avia.* quod stipulatio aviæ dotem restitui si neptis sine filiis decesserit, expirat si neptis decesserit relicta filia. Et voluit Philipp. Corn. *cons. 171. post redditum, lib. 3.* quod si filia dotata renuntiavit hæreditati patris in favorem fratris, sub hac tamen protestatione & pacto, quod si contingeret dictum fratrem mori sine filiis, renuntiatio esset nulla: quod si dictus frater decedat sine filiis masculis, sed relicta filia, renuntiatio non resolvitur, sed remanet renuntians exclusa in perpetuum. Hinc etiam decidit Decius *consil. 32. & consil. 607. num. 13.* quod in contractu donationis appellatione filiorum veniunt filiæ. Facit quod pulchrè consuluit Socin. *consil. 55. visis consiliis lib. 3.* quod filiæ vel fœminæ gravatæ si decesserint ne liberis, faciunt deficere conditionem hujusmodi fidei commissi, etiam filiis masculis testatoris relictis. Plura alia similia brevitatis causa omitto.

---

§. XIX.

* Hic §. fuit in antiqua consetudine articulus 20. Hodie partem facit articuli 19. in hac nova reformatione consuetudinum.

PAr ladite Coustume en ligne collaterale n'y a point d'ainesse.

SUMMARIA §. XIX.

1. *Majoritas regulariter penes ætatem accipitur.*
2. *Nova restituta nativa vox Connestabilis Franciæ, quem corrupto vocabulo hactenus Connestabularium vocant.*
34. *Jurisdictio non potest subfeudari nec multiplicari sine authoritate superioris.*
5. *Baronia non est de regalibus: sed est inferior Comitatu.*
6. *Feudum etiam uno ex consortibus provocante dividi potest.*
7. *Omnia feuda, etiam Ducatus & Comitatus, diriguntur & reguntur secundùm consuetudinem loci in quo sita sunt.*
Ioannes Galleatius primus Mediolani dux.
8. *Comitatus Blesensis non est de domanio Franciæ, sed privatum patrimonium familiæ Valesiorum.*

* Verbum *Ainé*, aut potius *Aisné* est idem quod ante natus: id est, ante alios.

SImilis textus habetur infrà §. 148 Et hæc materia plenius fuit expedita suprà §. 13. *cum 4. seqq.* Ut tamen aliquid non inutile addatur;

1. Nota quod istud vulgare * *aisné* propriè significat illum qui est prior sive antiquior ætate, ut clarè patet dict. §. 148. Et regulariter assumitur majoritas secundùm ætatem, ut tradit Alexand. in *consil. 4. ponderatis verbis. collat. 1. lib. 1. per l. fin. C. de his qui veniam ætat.* Felin. in *rubric. coll. fin. de majorit. & obed.* Unde quamvis verbum, primogenitus, propriè non quadret nisi in linea directa, quum dicatur respectivè ad genitorem, tamen istud verbum *aisné*, * æquè verificatur in linea collaterali, sicut in linea directa, quum in utraque

* Primogenitura utrùm consideretur in linea collaterali.

æquè reperiantur majores natu. Tamen regulariter consuetudines Franciæ nullam prærogativam majori natu attribuunt in successione lineæ collateralis, exceptis paucis, videlicet Turonensi *de successione feudi*. §. 11. Cœnomanensi, §. 247. Andegavensi, §. 229. & Pictaviensi, §. 221. quæ similem primogenituræ prærogativam tribuunt majori natu masculo in linea collaterali. Ambianensis autem §. 40. nedum masculo, sed etiam majori natu fœminæ idem attribuit, in defectum tamen omnium masculorum. Idem in regione Bearnensi, quæ subest Regi Navarræ ubi senior sororum habet omnia etiam mobilia.

2. Sed hoc anno 1537. magna dubitatio fuit inter supremos judices super intellectu dict. §. 40. an intelligatur inter plures hæredes, qui sunt ejusdem gradus, cellulæ, & lineæ dumtaxat; & sic ad invicem sunt fratres vel sorores, quod est rationi conformius & verisimilius. An verò intelligatur etiam inter plures hæredes diversarum linearum & cellularum: puta si concurrant patruus defuncti, & nepos ex fratre vel sorore defuncti, pro quo facit generalitas verborum dicti §. Et ordinatum quod partes informarent* per turbas (sic enim placet proprius & rectius dici, quàm quòd nonnulli dicũt, confusa testimonia) de modo utendi & practicandi: & anno 1538. Dom. Jacob. de Ligueris præfectus Ambianensis, causam ad me misit, & prout ei rescripsi, judicavit. Et tandem sententia mea confirmata fuit in omnibus & singulis solemni arresto, de quo remitto 1. ad §. 147. & § 153. ubi plenè tractavi de jure repræsentationis, & duplicis vinculi, & exclusionis This defuncti, per filios fratris in linea collaterali, interpretando super his consuetudinem nostram, Ambianensem, Trecensem & Blesensem nolo huc transferre, quia non est hic locus. Sed ad materiam hujus § quæro, utrùm habeat locum in baronia in hoc præsidatu sita? Sunt enim in hoc præcellenti præsidatu, præter unum comitatum, plures insignes baroniæ, quarum prima, antiquior & nobilior est Baronia de monte Morenciaco, in insula Franciæ sita, antiquum hæredium illustrissimi illius herois* Annæ à monte Morenciaco, primi baronis, magni Magistri, ac Connestabilis Franciæ, vulgò Connestabularium vocant, sed vernacula voce (quod plerumque fit) corrupta. Non enim Connestabularius (quod corruptum verbum est) sed Cunestabilis, seu ἐτυμολογικῶς Connestabulis (quam nativam in Francorum monarchia & rectam appellationem esse puto) dici debet, quasi cuneus stabilis, seu melius quasi caput cunei stabilis, hoc est, constantis & fortis, ut pridem rectè nuncupavit & exposuit Sanct. Thomas Aquin. in *lib. 4. cap. ultimo ad fin. de regimin. principum*. Et sic etymon nativæ vocis post longissimam temporum oblivionem nunc à nobis restitutæ, aptissimè significationi rei congruit* Est enim Connestabilis primus & summus post Regem in armis & rebus bellicis, hujusque suæ illustrissimæ & prærogatæ dignitatis proprium & peculiare est, præesse exercitui, & cunctis legionibus, in queis, & inde dependentibus superior est omnibus Ducibus, Comitibus, Baronibus, Mareschallis, & Capitaneis Franciæ, ut continetur in primo articulo jurium & prærogativarum Conestabilis, quarum copiam habeo transsumpti olim è registris sacrorum scriniorum regis, & traditi valentissimo illi Franciæ Conestabili Olivario* Clissono, anno Domini 1381. mense Januario. Similem sub aliis nominibus antiqua ætas habuit potestatem, qualem sub priscis Romanorum Regibus Tribunus celerum: sub Dictatoribus Magister equitum, ut Polybius, Livius, Dion. Halycarn. Plinius & cæteri testantur. Et est textus apertus in *l. 2. §. post deinde, ff. de orig. jur.* ubi inquit Jurisconsultus quod Dictatoribus Magistri equitum jungebantur sic, quomodo Regibus Tribuni celerum. Dictator verò ubi erat creatus, statim Magistrum equitum sibi deligebat, qui associatus principali curæ militiæ gratia secundam post dictatorem gerebat potestatem, ut est text. in *l. unic. in princip. ff. de offic. pref. prætor.* quemadmodum in dict. *l. 2. §. in initio*, inquit Pomponius, tempore Regum fuisse Tribunum celerum, qui equitibus præerat, & veluti secundum locum à Regibus obtinebat, eumque magistratũ gessisse Junium Brutum, qui author fuit Reges ejiciendi lege Tribunitia, ab eodem Bruto ultimo celerum Tribuno legis authore, sic dicta. *in dict. l. 2. §. exactis*, quod & Livius *lib. 1. in fin. & lib. 2. in princip.* & Dion. Halycarn. *lib. 4.* tradunt. sub Cæsaribus autem florente imperio, præfectus Prætorio vocari cœpit. Nam (ut ait Aurelius Arcadius qui ante tempora Alexandri Severi floruit in libro singulari de offic. præfect. prætor. unde sumpta est dict. *l. unica*) ad similitudinem Magistrorum equitum præfecti prætorio à principibus electi sunt: data etiam eis pleniore licentia ad disciplinæ publicæ emendationem. quod etiam testatur Pomponius qui tempore Alexandri filii Manissæ scripsit, dum in dict. *l. 2. §. post deinde in fine* scripsit, quod Tribunorum & Magistrorum equitum officium ferè tale erat, quale hodie Præfectorum prætorio. Ferè autem dixit, quoniam his ab Imperatoribus plenior data est potestas, quàm illis olim à Regibus vel Dictatoribus, ut dict. *l. unica*. Igitur Republica in Imperatores translata, sub veteribus Imperatoribus dicebantur Præfecti prætorio. *l. 1. in princip. ff. de offic. præfect. prætor.* Et post Imperium Constantinopolim translatum, Justinianus Magnus *novell*, 38. & 69. quo tempore Procopius *lib. 1. belli Persici* refert de Cambyse in regnum Persarum restituto, qui Sorsen constituit Salomen, id est, Magistrum militum. Adde *l. 1. & 2. C. de comitib. rei milit. lib. 12.*

3. Tandem imperio in Francorum Regum domum translata, ut dictum est suprà in rubrica, hæc præfectura nomen Connestabilis (quod apud Francos semper eidem dignitati peculiariter inditum esse constat) suscepit, & ex tunc usque hodie permansit: ut supinè nimium erraverit Pomponius Lætus in lib. de magistrat. Rom. dicens, quòd hic magistratus sub inclinationem Imperii nomen mutavit, de Præfecto prætorio Magister stabuli dictus, quo nihil absurdius aut ineptius. Sed hunc errorem hausit Pomponius à corrupto vulgi sermone, quo Connestabularium imperiti dicunt. Verum ut ea potestas præcellentem semper authoritatem, ita elegans, & adpositum nomen habuit. Et translato in Francos imperio, Francia hanc Connestabilis appellationẽ meruit, eamque unicam & peculiarem Francorum more sortita perpetuo retinet. In sacra autem Scriptura, tam apud Hebræos, quàm apud Assyrios, princeps militum vel Imperatoris dicebatur, qualis erat Putiphar in Ægypto, qui dicebatur Eunuchus Pharaonis, non quod castratus esset, habebat enim uxorem. *Genes. 37. in fin.* 39. sed inoleverat usus loquendi ab his qui solebant præferre Eunuchos, *Acto. 8.* Talis erat princeps militiæ Holophernes sub Nabuchodosore Assyriorum rege, *Judith 2. cap.* & Nabuzardam *Hier. cap. ultim.* Et sub Saüle primo Hebræorum Rege Abner. *1. Reg. 17. cap.* Et sub Davide Joab *2. Reg. 5.* Ex quibus infert Guill. Bened. *in repet. cap. Raynutius in ver. & uxorem nomine Adalasiam num.* 500. neminem ad tale officium assumendum, qui non prius militaverit, & reipublicæ profecerit in salutem populi. Multa tamen vidi & antiqua & recentia monumenta, quibus magnus Franciæ magister, Connestabili Franciæ præponitur: nec tam certa harum dignitatum prærogativa, quin à nutu Regis & aulæ fluctibus pendeat.

4. Sed his interim quæ alium tractatum requirunt omissis, ut maturè ad propositum quæstionis redeam, videtur, Baroniam non posse dividi, cum sit dignitas feudalis, nedum nobilis, sed etiam nobilitans possessorem, per ea quæ diximus suprà §. 15. *gloss. 5. num. 3.* Habent enim Barones territorium cum jurisdictione, mero & misto imperio, nedum in duplici instantia, seu, ut vulgò dicunt, ressorto, sed etiam quandoque in quadruplici, ut dum habent sub se Castellanos, vel alios vasallos, & subvasallos cum jurisdictione ab eis antiquitus infeuda-

* Per turbas informatio.

* Annas à monte Morenciaco.

* Excellentia Connestabilis Franciæ.

* Olivarius Clissonus.

62.(Non enim possent sola propria authoritate de novo subinfeudare jurisdictionem, ejusque gradus multiplicare, quia superiori præjudicaretur reipublicæ & subditis, per notata supra §. 1. *gloss.* 5. *num.* 52. & §. 10. *num.* 25.) Feuda autem dignitatum non possunt dividi ut notatur in *l. imperialem*, §. *præterea Ducatus. de prohib. feud. alien. per Feder.* quum autem communio non possit esse perpetua, *l. in hoc judicium*, §. *si conveniat. ff. commun. divid. l. nulla, ff. pro socio*, nec divisio admitti possit, necesse est ut ad unum semper perveniat, & sic ad majorem natu, sive in linea directa, sive in linea collaterali, juxta notata in *cap. licet, de voto.* Et si dicatur quòd istud demum procedit in regno, & cæteris dignitatibus regalibus, quæ non admittunt consortem, *cap. quod autem.* 23. *quæst.* 7. *l. fin. ff. de rerum divis.* Not. Bald. in *l. si plures, col.* 2. *C. de cond. insertis, in Auth. hoc amplius. C. de fideicommiss.* Replicandum videtur quòd etiam Baronia sit de regalibus & majoribus dignitatibus. Patet in superscriptione *cap. grandi, de supplenda neglig. prælat. in* 6. ubi Barones præferuntur Comitibus in ordine literæ, & ab ordine literæ sumitur validum argumentum, *cap. si quis justo. ff. verum in fin.* & ibi gloss. in *verb. nominatus, de elect. in* 6. *l. cum pater*, §. *a te, ff. de legat.* 2. *l. quotiens, in princip. ff. de usufructu & quemadmod. &c.*

* Baro est inferior Comite.

3. Resolvendo dico istud esse falsum, quia Baro* est inferior Comite, unde in litera textuali *cap. fundamenta*, §. *proinde*, & §. *fin. de elect. in* 6. postponitur Comiti, & ultimo loco refertur. Unde non obstat superscriptio *dict. cap. grandi.* quia ibi non apparet per præcedentia vel sequentia, quòd Baro ibi seriosè præponatur, sicut postponitur in dict. §. *proinde.* Præterea in *dict. cap. grandi*, non fit mentio nisi de Comitibus regni Portugalliæ, cujus rex mercaturam exercet, & est major quæstus regni sui, quare Comites (quorum magis est nomen officii & ministerii, quàm ditionis & patrimonialis potestatis. ut patet (*C. lib.* 1. *tit.* 35. 36. 37. 39. 40. & *lib.* 12. *tit.* 10. 11. 12. 13. 14.) in dicto Regno longè sunt inferiores cum Baronibus, qui habent ditionem hæreditariam. Tum eo tempore etiam in Italia Comes accipiebatur pro simplici magistratu, ut in *l. Federicus*, §. *si vero violator*, & §. *quicumque*, & §. *post natale*, & §. *si ministeriales.* Ibi Comes sive Judex, quæ est *sub tit. de pace tenend. & ejus violat. in usib. feud.* dixi in tractatu de dignitat. magistrat. Rom. Et vidi instrumenta publica tempore Pipini in præsentia Papæ, ubi prohibetur cuicunque Judici & Comiti. Patet etiam apud Gregorium Episcopum Turonensem *lib.* 10. *cap.* 15. & per tot historias Francorum.

6. Plus dico, quòd licet Baronia sit feudum dignitatis, non tamen regalis, nec illius prærogatæ dignitatis, cujus sunt Ducatus, Marchia, Comitatus, à quibus Baronia tanquam inferior differt, ut sentit Dom. de S. Gemin. in *d.* §. *proinde.* Et ut dixi *supra* §. 1. *gloss.* 3. *num.* 2. Barones dicuntur majores valvasores, ut expressim notat Bald. in *cap.* 1, §. *sunt & alii. de his qui feud. dare poss.* quem sequitur Alvarot. in *cap. unico. collat.* 2. *quis dica. Dux, Comes, March. in usib. feud.* Zas. in *epito. feud. part.* 5. Et sic patet quod secundum dictos usus feudorum, permittitur divisio Baroniæ, & similis feudi à regalibus inferioris, inter consortes. Text. in d. §. *præterea Ducatus.* Et hoc * nedum omnibus consentientibus, sed etiam uno ex aliis provocante. quamvis post Panorm. *consil.* 82. *lib.* 1. contrarium velit Hipolyt. de Marsil. in *sing.* 9. Et malè, ut alibi plenius dixi, *infrà* §. 51. *quæst.* 1. Imò etiam regalia feuda, Ducatus & Comitatus dividi possunt, si talis sit consuetudo loci, ut tenent Andr. Isern. & omnes in dict. §. *præterea Ducatus. Alexand. consil.* 18. *col.* 1. *lib.* 2. *consil.* 60. *lib.* 3. Francisc. Curt. senior. *cons.* 68. Jason in *l. stipulationes non dividuntur. col.* 18. *ff. de verbor. obligat.* Quòd autem etiam in dictis feudis regalibus antiquis plures hæredes sive in linea directa, sive in linea collaterali succedant æqualiter, est indubitatum, nedum de jure communi, sed etiam secundum dictos usus feudorum,

* Feudum etiam uno provocante dividi potest.

ut patet in textu *cap.* 1. *in fin. de alien. feud.* in *dict.* §. *præterea Ducatus. gloss. & doctores in cap.* 1. *in princip. de feud. March. Duca. & Comi.* Et quod dictum est, unum tantum, videlicet majorem natu debere succedere, non procedit de se, & regulariter, nisi in solo ipso regno, ut notatur in d. *cap. licet de voto.*

7. Et sic concludo, quòd dispositio §. nostri habet locum nedum in feudis inferioribus, sed * etiam in Baronia & Comitatu, imò etiam in Ducatu, si quis à Rege nostro erigeretur in hoc presidatu. Similiter in illis habebit locum dispositio §. 19. supra *eodem.* ita quod duæ filiæ æqualiter succedant patri in Baronia, Comitatu, vel etiam Ducatu. Nec primogenita plus capiet, tantum abest, ut totum hoc feudum habeat. Et generaliter dico, quod in hoc Regno, Ducatus, Comitatus, & Baronia deferuntur & reguntur secundùm consuetudinem sui cujusque loci, quemadmodum & quælibet inferiora feuda, nedum in successionibus. sed etiam in aliis: unde patrimoniorum jure censentur & vendi possunt, ut in Comitatu Blesensi, quem Guido Blesensis Comes, & Maria Namurcensis ejus uxor, anno Domini 1391. mediante pretio ducentarum millium librarum vendiderunt Ludovico Valesio, Regis Caroli Sexti, tunc regnantis fratri, & Aurelianensium Duci, qui ante duos annos in uxorem duxerat Valentinam filiam Joannis * Galeacii, primi & illustrissimi Mediolanensium Ducis, quem propter heroicas virtutes doctrinarumque & doctorum amorem Blondus Forliviensis in lib. 9. Italiæ illustratæ, regno aut imperio, potius quàm eo solo Ducatu dignum attestatur.

* Consuetudines nostræ habent locum etiã in feudis regalibus.

* Joannes Galeacius primus Mediolani Dux.

8. Ex quibus patet, Comitatum* Blesensem non esse de domanio Regio & coronæ Franciæ, sed adventitium, & patrimonium nobilissimæ Valesiorum principum familiæ. Quamvis enim inclytæ memoriæ Ludovicus Valesius, præfati Ludovici nepos, Aurelianensis Dux, & Blesensis Comes, rex Franciæ hujus nominis duodecimus effectus, præfatum Comitatum simul cum regno (etiam si hoc fecisset sine ulla discretione administrationis & redditum, *juxta l. prædiis*, §. *Titia ff. de leg.* 3.) possederit, non tamen ex hoc facta est unio, nec incorporatio præfati Ducatus domanio Regio, nisi aliàs de solemni unione & incorporatione probaretur, quantominus quum redituum distinctos officiales instituerit, & præfectos rationum à domanio separatos, ut alibi latius deducam si opus sit. Sed ut ex historia rursus obiter irrepente ad eam redeam, præfatam generalem conclusionem amplio, tametsi consuetudo loci non loquatur specialiter de Ducatu vel Comitatu, sed simpliciter de feudo, quia generaliter intelligitur de quocunque feudo. Et quæcunque infeudatio censetur facta secundum consuetudinem loci rei infeudatæ, ut notatur *suprà eodem* §. 7. *in fin.* Tum æque vocati sunt, & consenserunt in descriptione & homologatione singularum harum consuetudinum, Duces, Comites, & Barones, sicut etiam alii inferiores vasalli & subditi. Nec limitationem recipit hæc conclusio, nisi in feudis quæ jure contractus vel substitutionis deferuntur, vel certam legem habent investituræ. Et in his quæ de sacro domanio Regis concessa sunt in appanagium, in quibus nunquam fœminæ succedunt, & inter masculos servatur appanagii forma, si qua determinata sit in succedendo: cæterum consuetudo loci, quandiu stirps masculina & regia perseverat. Prædicta modificanda sunt, ut quatenus salva consuetudine & successionis jure fieri potest, feuda dignitatum, nedum Regalia, ut Ducatus & Comitatus, sed etiam inferiora, ut Baronia, Castellania, non dividantur, sed integra & indivisa penes unum remaneant, etiam inter fœminas, cæteris fratribus vel sororibus de portionibus suis in aliis rebus satisfactis, prout æquum est tardius dividi, quæ minus commodè dividi possunt, & quæ magis expedit integra servari, ut plenius dicam infrà §. 122. 146. *quo remitto.*

* Comitatus Blesensis non est de domanio.

Item

* Hic §. in antiqua consuetudine fuit 16. Hodie partem facit hujus articuli hoc est 19.

* §.

ITem entre filles, soit en succession de ligne directe ou collaterale, il n'y a point d'ainesse.

SUMMARIA §.

1. *In quo fœmina major natu prehonorari debeat.*
2. *Terra Salica est sacrum domanium regis & coronæ Franciæ.*
Lex Salica à Pharamundo Salico authore nuncupata.

EXpeditus est suprà §. 12. §. 20. Et quòd superfluo hic & infrà §. 126. tertio repetatur idem textus, ex amanuensium errore hoc processit. Et nota quod quamvis hæc consuetudo loquatur de anagio sive antiquitate, & sic videatur excludere omne præeminentiam antiquitatis,

1. Tamen non debet ita præcisè intelligi: sed ejus sensus est loqui de prærogativa primogenituræ, de qua meminit in præcedentibus. Et sic non excluditur præeminentia, quæ aliàs jure communi competit antiquiori. Unde non negat consuetudo, quin in dividenda hæreditate primogenita filiarum præhonoretur seu præferatur in domo paterna, vel feudo nobiliori, servata tamen portionum hæreditariarum æqualitate, pariter penes primogenitam deponi debent instrumenta hæreditaria, sub communi vel duplici clave, *juxta l. fin. ff. de fid. instr. l. cætera, ff. famil. hercisc.* Et in cæteris similibus, non per modum majoris portionis, sed per modum cujusdam præhonorantiæ, non diminuentis jura aliarum, secundum ea quæ plenius scripsi infrà §. 122. Sic & in veteri testamento nullæ primogenituræ attribuuntur fœminis, etiam deficientibus masculis, sed soli primogenito dantur cuncta duplicia, id est, virilis portio semel duplicata, *Deut.* 21. Unicus tamen casus dabilis est, in quo non sunt nisi fœminæ venientes ad successionem, & tamen inter eas est jus primogenituræ, videlicet in nepte ex unico & præmortuo filio simul cum amitis vel neptibus ex præmortuis aliis filiis vel filiabus concurrente, obtinet enim (quia jus & gradum patris repræsentando subintrat) verum & solidum jus primogenituræ, juxta not. 1. § 134. quod habet locum etiam in majoribus & regalibus feudis per notatà suprà *eod.* §. 20.

2. Exceptis semper illis quę sunt in appanagio & sacro domanio coronę Francię quæ proprio & singulari suo jure reguntur, videlicet Salica lege: qua fœminæ & descendentes ex eis omnino a terra Salica, id est, fiscali propriè & regia, quod patrimonium seu domanium ipsius coronæ & majestatis regię appellatur, exhæredes & incapaces perpetuò esse jubentur. Eamque palmam & antiquissimam Francorum regum legem non à Sale, vel à Saliis sacerdotibus, sed ab ipsius authoris Pharamundi Salici nomine (quem majores Salicum cognominarunt) Salicam esse nuncupatam autumat Joan. Ferrarius Montanus vir doctus & excussi judicii, *in l. 2. in princ. col. 4. ff. de reg. jur.*

De his hactenus, ne præsenti instituti metas excedam. Vide, si vacat, *addit. ad tract. Joan. de Ter. rub. contr. rebel. reg. tract. 1. art. 1. super concl.* 8. & Joan. Pyrrh. in *tract. de leg. Sal. & reg. success.*

§. XX *

*Olim fuit §. 13.

ITem le Seigneur feodal peut prendre, retenir, & avoir par puissance de fief, le fief tenu & mouvant de luy, qui est vendu par son vassal, en payant le prix que * l'acquesteur en a baillé & payé, les loyaux coustemens, dedans quarante jours apres qu'on luy a notifié ladite vente, & exhibé les contracts, (s'aucuns en y a par escrit.) * & d'iceux baillé copie.

* *L'acquereur* ita legit nova cõsuetudo.
* Inclusa addita sunt per novam consuetudinem.

*De retractu.

PRo pleniori * tractatu utilissimæ hujus & quotidianæ materiæ, præmitto sub paucis;

* Duplex retractus:

1. Quòd duplex est * *Retractus*, scilicet legalis & conventionalis. Legalis item, quod ad nostras consuetudines attinet, duplex scilicet feudalis, de quo in hoc §. & duobus sequentibus. Et is qui consanguineis venditoris competit, de quo infra *tit.* 16. *per tot.* Doctissimus ille Andr. Tiraquellus (ut per ejus epistolam cognovi) tractatum de duplici retractu locupletissimum quidem illum pro ingenii & doctrinæ suæ ubertate scripsit, sed nondum in lucem emisit. De retractu conventionali nihil intendo tractare in hoc opere, nisi si quid incidenter occurrat in discursu nostri instituti. Sed remitto ad titulum & repetionem *l.* 2. *& ibi. per Hieron. Cagnol. C. de pact. inter. empt. & vendit.* & alios Doctores utriusque Juris. Circa retractum istum feudalem adverte,

*Retractus feudalis partim legalis, partim cõventionalis.

2. Quòd * non est merè legalis, quia tacitè inest infeudationi, & investituræ, quæ censetur celebrata & conventa secundum consuetudinem loci, & naturam actus per jura vulgata. Et sic istud jus retractus est partim (etiam propriè) conventionale, tanquam inexistens ipsi infeudationi, & pacto feudi contracto inter dominum concedentem, & clientem recipientem, & ita tacitè contractum est inter eos ab initio. Et ad id agitur nedum condictione ex hac nostra consuetudine: sed etiam condictione, seu alia personali actione, orta ex isto particulari contractu & concessione feudi. Retractus autem proximitatis est merè legalis, & nullo modo conventionalis, utpote cùm inter emptorem & proximum venditoris retrahentem, nullum unquam circa hoc gestum fuerit negotium. Et hæc consideratio non est sine effectu, prodest enim ad ostendendum retractum feudalem esse firmiorem, & solidiorem, & magis nostrum, quàm sit retractus proximitatis. Ex quo apparet ratio differentiæ, cur iste transmittit, & secundum multorum non contemnendam sententiam cedi possit: ille non, ut in pluribus aliis infra locis opportunis deducetur.

SUMMARIA GLOSS. I.

1. *Prima ampliatio ad textum*, etiam in patrono ecclesiastico.
Quid sit quod vulgò vocant admortizamentum?
2. *Tenetur tamen ecclesia extra manus suas ponere feudum jure feudali retentum.*
Nec ad hoc potest compelli ab alio, quàm à procuratore fisci regii.
3. *Ad quæ extendatur confirmatio castri cum juribus & pertinentiis?*
4. *Semel admortizatum durat, nisi prorsus in laicum transferatur.*
5. *Secundo amplia textum, etiamsi ex infeudationis pacto vasallus posset vendere, donare, quibus voluerit.*
Tolerabilius est verba nihil operari, quàm contra naturam actus, ad quam possunt reduci.
6. *Tertio amplia textum, etiamsi vasallus prius obtulerit vendere patrono, vel pretio quod invenit ab alio.*
7. *Fallit autem primò, si venditio fieret ei cui competeret retractus proximitatis.*
8. *Rursus amplia, etiamsi venditio facta sit consensu patroni.*
9. *Etiamsi de jure suo protestatus non fuerit.*
10. *Consensus quidam simplex & permissivus, quidam dispositorius.*
11. *Etiam dispositorius consensus non excludit patronum vel propinquum à jure retractus.*
12. *Nisi author sit venditionis; vel insit clausula, aut qualitas derogans & repugnans retractui.*
13. *Vendens nomine alieno etiam fidem suam astringens, potest nomine proprio utroque retractu uti.*
14. *Si plures simul vendunt eandem communem rem, singuli ab utroque retractu in totum excluduntur.*
15. *Resolutio quando distributio pretii facit esse plures venditiones, vel non.*
16. *Quantumcumque patronus excludatur à retractu, nunquam tamen excluditur à quinto pretii.*
17. *Quid de venditione facta sub conditione, si dominus emptorem investire voluerit, & an interim feudum prehendi possit?*
18. 19. *Respondeo: Si ad traditionem realem feudi processum fuerit, quòd sic, & retractui locus est, & dicta conditio tanquam captiosa rejicitur.*
20. *Q. 1. Utrum jus retractus feudalis cedi possit?*
Jus redimendi cedi potest.
Secus de retractu proximitatis.
21. *Consuetudo restringitur ad limites rationis intentæ & usus facti.*
22. *Fundatior & approbatior est sententia hoc jus cedi non posse.*
23. *Jus retractus non est jus redimendi, sed jus prælationis.*
Jus prælationis est personale, sed non personalissimum, ideò benè transit ad hæredem.
24. *Jus retractus feudalis est plus quàm jus simplicis prælationis.*
25. *Nihil addendum literæ textuali.*
26. *Quibus consuetudinibus cautum, hoc jus cedi non posse.*
27. *Magis tamen accedit hic retractus juri prælationis, quàm juri redemptionis.*
Dictio, pro, *denotat causam finalem & immediatam.*
28. *Ratio posita in lege vel statuto, præsumitur finalis.*
29. *Solutio, quòd non potest cedi ante retractum consummatum, sed illo executo liberum est patrono feudum retractum alii concedere vel infeudare.*
30. *Nisi probetur fraus præmeditata, quo casu emptor feudum repetere potest.*
31. *Tenetur patronus emptore postulante affirmare, an pro se tempore retractus retrahat, & sine fraude?*

32. *Patronus potest uti retractu pro filio coherede vel socio.*
Sed non pro extraneo cui cariùs esset revenditurus.
33. Q. 2. Vsufructuarius *non proprio, sed procuratorio nomine domini retractu feudali uti potest.*
34. *Et finito usufructu restituet etiam feudum retractum, cujus pretium non compensatis fructibus repetet.*
35. *Nec tenetur fructuarius feudi dominantis solvere aliqua jura ratione subfeudorum & aliorum prædiorum à feudo fructili dependentium, quæ pendente usufructu acquirit.*
Fructuarius propriè non est procurator domini, nec habet actionem mandati.
Fructuarius qui de pecunia propria retraxit subfeudum, potest statim non expectato fine ususfructus, cogere dominum ad declarandum, an velit acceptare pro se, vel non?
36. *Fructuarius non potest nomine suo, vel pro se, retrahere.*
37. *Et cogi potest à domino indistinctè, ut ei dimittat pretio quæcunque subfeuda acquisivit in feudo dominanti.*
38. *Jus retractus in se non est in fructu, adde* infrà eod. num. *61. 65.*
39. Q. 3. Fructuarius *non potest retrahere feuda vendita ante usumfructum constitutum.*
Procurator generalis potest retrahere etiam vendita ante mandatum.
40. *Proprietarius potest prohibere fructuarium retractu feudali uti.*
41. *Emptor non tenetur agnoscere fructuarium ad retractum, nisi sub hac conditione, si dominus ratum habuerit.*
42. *Sed hujusmodi conditio vel protestatio non habet locum adversus verum procuratorem domini, de cujus saltem generali mandato plenè constat.*
43. *Sed repelli posset procurator, de cujus mandato plene non constaret per literas, etiamsi offerret cavere de rato, quia illa cautio respicit processum & non meritum.*
44. *Fructuarius non habet usumfructum in subfeudo pecunia proprietarii retracto.*
45. 46. Q. 4. *Habebit tamen quintum pretii indistinctè, etiamsi pecunia sua emerit, & interim fruitus fuerit.*
47. Q. 5. Maritus *in qualitate mariti potest jus retractus & omne jus dominicum exercere in feuda & vasallos uxoris.*
48. Feudum *movens à propriis uxoris jure feudali retentum à marito, efficitur proprium uxoris, secus si tanquam privatus emisset, quia esset conquæstus.*
49. *Q. 6. Quid si sint plures patroni, & unus vult investire, alter retrahere?*
50. 51. *Solutio, quòd non possunt variare.*
Idem in retractu conventionali, quia non potest peti pro parte.
52. *Tamen unus solus ex patronis aliis volentibus investire emptorem, potest invitis emptore & illis totum feudum retrahere, totum pretium refundendo.*
53. *Solvere etiam jura feudalia compatronis pro portionibus eorum, nisi maluerit emptor retractum pati pro parte.*
54. Q. 7. *Si sit unus patronus, à quo plura feuda, simul ab uno uni, uno pretio vendita dependent, potest respectu unius quintum denarium, respectu alterius feudi retractum eligere.*
55. *Reprobatur opinio Guid. Papæ.*
56. *Q. 8. An jus retractus semel* confusum *cessante posteà causa confusionis reviviscat?*
Respondeo non.
57. *Similiter nec vetus apertura, sed simplex nova apertura causatur.*
58. 59. 60. *Ampliatur etiamsi feudum dominans venditum fuerit emptori subfeudi cum pacto de retro vendendo, & in vim dicti pacti redimatur.*
Si fundus dominans sub pacto redimendi domino feudi servientis

venditus redimatur, restitui desiit confusa servitus, secus si simplex fuisset venditio.

61. *Qualiter accipiendum jus retractus feudalis esse in fructu vel non.*

62. *Jus feudalitatis magis accedit proprietati quàm servituti.*

63. Quandò *vasallus emit feudum dominans, & posteà cuicumque illud revendit vel cedit, an renovetur feudalitas in subfeudo extincta?*

64. Q. 9. *Qui tenetur revendere, vel ex fideicommisso aut alias restituere feudum dominans, non tenetur restituere* subfeuda *tempore medio jure retractus aut aut aliis acquisita, sed solum eorum feudalitatem, velut sublata confusione pro tempore futuro.*

65. Q. 10. *Jus retractus est in fructu solum respectu veri domini, non autem respectu* putativi, *etiam bona fide, & cum titulo possidentis.*

66. Q. 11. *Ampliatur respectu ejus, qui pro tempore dominus est, etiamsi posteà resolvatur ejus dominium.*

Repetens vel redimens feudum dominans, non tenetur retrahere subfeuda medio tempore à possessore retracta.

67. Q. 12. *Vasallus retrahens, aut quoquo modo acquirens* subfeuda, *nulla inde jura debet patrono suo.*

68. Q. 13. *Utrum teneatur vasallus* subfeuda *unire mensæ feudi sui, & in catalogo tanquam partes integrales feudi describere.*

Non potest quis tenere cum ecclesia majori, aliam dependentem ab ea, sine dispensatione Papæ.

69. *Solutio quæstionis quod non.*

70. *Non potest quis esse vasallus sui ipsius.*

71. *An feudo prehenso possit vasallus subfeudum deducere, offerendo fidelitatem ratione subfeudi.*

72. *An hodie comes Penthicuriæ sit immediatus vasallus regis & coronæ* Franciæ.

73. *Britones sunt veri regnicolæ, nec amplius indigent diplomatis naturalitatis in regno.*

74. Q. 14. *Si feudum & subfeudum per venditionem eodem tempore aperta sint, utrum superior patronus possit utrumque prehendere, vel jure feudali retinere?*

75. Q. 15. *Utrum patronus retrahens debeat habere* fructus, qui pendebant *tempore venditionis, vel eorum æstimationem?*

76. *Fructus pendentes sunt pars rei, & spectant ad emptorem fundi citra aliquam moram venditoris.*

77. *Solutio per distinctionem.*

78. *Retractus non est revenditio, sed venditionis translatio.*

79. Q. 16. *Quid de posterioribus fructibus, pendentibus tempore retractus?*

R*espondeo, dividendos pro rata temporis.*

80. Q. 17. *Si feudum maturis fructibus venditum fuerit certo pretio distributo pro fructibus, non potest patronus invito emptore retrahere etiam fructus.*

81. Fallit *si de fraude appareat; hinc est quòd non tenetur stare locationi paulò ante venditionem factæ eidem emptori.*

82. Q. 18. Licet *feudum subsit retractui feudali, tamen potest emptor cedere alta nemora.*

Quomodo accipiendum, alta nemora non esse in fructu.

83. Q. 19. *Non tenetur emptor patrono retrahenti ratione fructuum, vel proceri nemoris extantium tempore venditionis, nisi quatenus locupletior factus est.*

84. *Venditor ante traditionem tenetur ad custodiam rei.*

85. *Emptor, qui in fraudem patroni consumpsit fructus & nemora, tenetur æstimationem deducere super pretio retractus.*

86. Q. 20. *An patronus probibere possit emptorem à* dejectione *nemorum?*

87. Q. 21. *Augmentum medii temporis inter emptionem & retractum intentatum, cedit lucro emptoris.*

88. Q. 22. *Detrimentum autem vel damnum fortuitum spectat ad retrahentem.*

GLOSS. I. IN VERBO.

Le Seigneur feodal.

ASSUMO conclusionem §. nostri quæ est in summario.

* Patronus ecclesiasticus retractu feudali utitur, sed retinere non potest.

1. Quam amplio primò respectu personæ patroni, etiam si esset * ecclesia, quę non potest acquirere nec retinere prædia in hoc regno, sine licentia superioris domini immediati, & etiam principis, atque indemnitate præstita vel remissa: quod vulgò *admortizationem vocant*, ut diximus suprà *in procem. gloss. 6. & infrà* §. 41. Tamen si possideat feudum taliter confirmatum, sive admortizatum, à quo subfeuda dependent si vendantur, poterit ecclesia patrona immediata, uti hoc jure retractus feudalis, utpote quum sit unum de juribus dominicis inhærentibus, & dependentibus à feudo confirmato. Et hæc consuetudo hoc juris tribuens, est communis, nedum secularium, sed etiam ecclesiæ, ut patet in procemio, & in processu verbali. Sed an ecclesia possit tale subfeudum sic retractum mensæ suæ perpetuò unire, & tanquam consolidatum possidere, jure & nomine feudi sui principalis confirmati? Videtur quòd sic, quia hoc juris conceditur patrono, per textum hujus §. *& seq.* sed ecclesia est patrona, & in hac consuetudine comprehensa. Non obstat quòd istud subfeudum non est specialiter confirmatum, sive admortizatum ecclesiæ, quia feudum principale fuit illi confirmatum, cum omnibus juribus, honoribus, & commodis, & pertinentiis suis. Et per consequens unà cum jure retractus feudalis in subfeudis. Et verisimiliter contemplatione horum jurium & subfeudorum, major summa fuit persoluta superiori: prout hac ratione majorem indemnitatem exigere potuit. Igitur in hunc eventum subfeuda videntur confirmata ecclesiæ, etiam specialiter & nominatim, si fuerint nominatim expressa in confirmatione, per se vel per relationem ad aliud certum in quo nominatim describuntur, puta ad catalogum, prout in talibus solitum est fieri. Et sic propter subfeudum jure feudali acquisitum, ecclesia non censetur aliquid tenere ultra limites primæ acquisitionis, & admortizationis, quia ab initio & tempore primæ acquisitionis hæc subfeuda saltem implicitè continebantur in ea, nedum quoad jura dominicalia quæ tunc erant in actu, & quæ habent causam successivam continuam vel quasi, ut sunt jura releviorum, & laudimiorum: sed etiam quoad jura dominicalia, quæ tunc non suberant, nisi in habitu, & quæ habent causam momentaneam, & resolutivam, ut jus retractus feudalis in subfeuda, non enim potest negari quin acquisitio & confirmatio feudi principalis includat istud jus retractus, quum sit de proprietate & pertinentiis illius feudi.

2. Quibus non obstantibus, contrarium dicendum est, ecclesiam posse cogi ad dimittendum, & extra manus suas ponendum hoc subfeudum: non ab emptore, ad quem non spectat, & cui hoc prætextu nulla competit defensio adversus ecclesiam jure retractus feudalis agentem, quum non possit excipere de jure tertii non exclusivo actionis ipso jure: ut per textum in *gloss. in l. his consequenter*, §. 1. *ff. famil. herciscund.*

* Ecclesia non potest hoc casu cogi ab inferiore, sed solum à procuratore fisci, ut ponat extra manus suas.

* Nec etiam ad hoc cogi potest à superiore immediato patrono ecclesiæ, & feudi principalis, nec à superioribus dominis mediatis, utpotè quum nullum habeant interesse, sed magis commodum: sed à supremo principe nostro vel procuratore sui fisci cujus interest subfeuda solita teneri à laicis, onera solventibus, conservari & non uniri mensæ ecclesiæ. Et ita decisum per arrestum amplissimi senatus, latum die prima Februarii, anno 1518. inter Episcopum Carnotensem actorem in materia prehensionis feudi de Brou, ad hoc ut prehensio declararetur valida, & quòd feudum prehensum sibi adjudicaretur jure retractus feudalis: & dominum Florentinum Girardum equitem reum, emptorem dicti feudi, immediatè moventis à baronia de Pontgoing, quæ est de mensa episcopali. Fuit enim illud feudum de Brou, cum suis * pertinentiis adjudicatum dicto Episcopo jure & potestate retractus feudalis, refundendo dicto Girardo reo, sortem principalem, cum legalibus impensis dictæ acquisitionis, salva & reservata procuratori regis actione contra dictum Episcopum, ad finem ut dimitteret, & extra manus suas poneret dictum feudum intra tempus constitutionum regiarum, & vicissim reservatis dicto Episcopo suis defensionibus in contrarium, hoc habet illud arrestum in summa.

* De confirmatione castri cum juribus suis & pertinentiis.

3. Non obstant contraria, quia subtiliter considerandum est, quòd jus ipsum retractus feudalis est admortizatum in se, tanquam in genere pertinentiarum, & jurium feudi principalis comprehensum: sed non proptereà ipsa proprietas subfeudi retrahibilis, est admortizata. Alioquin sequeretur quòd posset Episcopus, habens baroniam admortizatam, emere omnia subfeuda, & omnia censualia, & vectigalia prædia, ab eadem baronia dependentia, eaque perpetuò sine nova confirmatione, & sine alterius indemnitatis præstatione possidere, quod non est verum, nisi verba confirmationis, & acquisitionis feudi principalis, essent adeo lata & specifica, quòd comprehenderent etiam futuras acquisitiones perpetuas subfeudorum, & aliorum prædiorum inde dependentium.

Sed quæret aliquis, supposita simplici admortizatione feudi principalis cum juribus & pertinentiis suis, quid proderit istud jus retractus feudorum censeri admortizatum, si proprietas subfeudi retracti non censeatur admortizata? Respondeo, multum operatur, quia poterit subfeudum retrahi, & revocari ab emptore invito, deinde poterit prælatus procurare admortizationem proprietatis, non est autem inutile, posse rem emere, vel justo pretio, ut patet in *l. & si æquo, ff. de legat.* 2. Et si non possit statim admortizationem impetrare, poterit fortè benignitate principis obtinere tolerantiam seu precarium, quòd hujusmodi negotiorum periti vocant *souffrance d'admortir*. Hoc est, ut usque ad beneplacitum principis, usque ad certum tempus non teneatur, nec cogi possit vacuare manus suas. Interim autem fructus lucrabitur, & fortè ex illis summam indemnitatis, quam financiam vocant, præparabit, vel poterit alteri, cui placuerit, infeudare: non est autem leve commodum, posse eligere vasallum gratum, & gratificari cui libitum fuerit: vel poterit intra tempus constitutionum, vel prorogationum quæ fieri solent, alii cariori pretio revendere. Hæc enim subinfeudatio sive gratis, sive mediante rei pretio, potest fieri per patronum, jure feudi subfeudum venditum retrahentem, secundum multorum probabilem admodum opinionem: quod an verum sit, dependet ab ardua illa quæstione *infrà ead. gloss. num.* 20. ubi discutiendum reservatur,

4. Sic in simili ad propositum redeundo, prælatus habens altam justitiam, seu merum imperium admortizatum, & per consequens jus ipsum confiscationum, tamen si contingat immobilia confiscari, acquiruntur quidem prælato: sed non erunt admortizata, imò tenebitur extra manus suas ponere, quod facere poterit vendendo alicui subdito regis: alioquin à fisco occupabuntur, nisi prælatus novam admortizationem indemnitate præstita vel remissa obtineat.

Quod autem dixi ecclesiam teneri subfeudum sic re-

tentum ponere extra manum suam, limito, nisi fuisset de domanio ecclesiæ admortizato, & ab illa infeudato.

* An confirmatio prædiorũ ecclesiæ duret, si alienentur.

* Si enim contingat ecclesiam partem domanii sui in feudum concedere, etiam in manum laicam, non tamen amittit qualitatem admortizationis, nec reassumit veterem qualitatem & conditionem rerum laicarũ quantum ad hoc, in tantum quòd quomodocumque finiatur & resolvatur hoc feudum, sive tempore, puta ad vitam vassalli concessum, sive commisso, puta ob ingratitudinem vassalli, sive propter delictum commune jure confiscationis, eadem Ecclesia hoc jus, & merum imperium in loco habente, aut aliàs quomodocumque redeat, & consolidetur: liberum est ab omni onere admortizationis, utpotè semel liberatum, & in eamdem libertatis causam reversum. Idem si Ecclesia non infeudaverit, sed in censum vel emphyteusim concesserit, & ex lege pacti vel commissi ad eam reversum fuerit: imò quod fortius, idem dico etiam si ex causâ voluntaria, puta liberæ venditionis, donationis vel legati ad eam rediret res ab eo præfato vel simili titulo etiam perpetuò concessa. Secus si solemniter & totaliter fuisset alienata & expropriata ab ecclesia, in privatum & sæcularem: vel etiam in ecclesiasticum, nomine proprio, & pro patrimonio acquirentẽ. Si enim vel totaliter transferret in aliã ecclesiam, vel similem (quam vulgò mortuæ manus vocant) manum, manet idem privilegium, & conditio rei, ut latè comprobarem, sed nimiã *tædium* veritus, opportuniori loco reservo. Et sic patet quantæ sit utilitatis inquisitio, & resolutio hujus ampliationis.

5. Amplio secundò, etiam si instrumentum infeudationis habeat clausulam, quòd recipiens & sui possint vendere, permutare, donare, quibus voluerint: licèt hoc casu patronus excludi videatur ab ipso jure retractus, ut illa verba vendere de aliquo operentur, *argumento l. si quando in prin. C. de inoffic. testa. cum vulg.* puto non excludi, quia potius debent intelligi ad abundantiorem cautelam, & causa tollendæ dubitationis. *l. dubitationis, ff. de regul. jur. cum vulg.* quàm ad corrigendam consuetudinem, & alterandam naturam feudi. Et

* Tolerabilius verba superfluere, quã à natura actus deviare.

* tolerabilius est, verba nihil operari, vel superflua esse, quam contra naturam actus accipi, si ad naturam actus reduci possint. *l. fin. in princip ff. locati.* Unde quemadmodum non sufficit clausula, tibi & quibus dederis, vel tibi & habentibus causam: tametsi etiam emptores videantur comprehensi in investitura: ita ad derogandum juri retractus non sufficit clausula licentiæ vendendi, nisi expressè vel per relationem ad consuetudinem derogetur juri retractus: ut si dicatur, non obstante quòd aliàs concedens posset retrahere, vel non obstante consuetudine retractus feudalis. Facit quòd præcedente prohibitione alienandi, si supervenit consuetudo, statutum, vel decretum principis, quod vassalli alienare possint, intelligitur salvo jure redimendi patrono æquali pretio, nisi speciali renuntiatione, vel tempore excludatur: in quo jure agnati præferuntur patrono, ut tenet Alvaro. Præpos. *in d. §. porro.* ubi etiam volunt, quòd sicut patronus habet jus redimendi post venditionem, ita habet jus prohibendi ante venditionem, sed istud jus prohibendi nullam novam utilitatem affert, & apud nos non haberet locum, quia liberè licet vendere, vel invito, vel prohibente patrono, salvo omni jure illius.

6. Sed pro tertia ampliatione quæro, quid si vassallus reperto emptore, antequam vendat adit patronum, & offert ei vendere pro pretio quod ab alio invenit, & expectat responsionem per duos menses, & ultra: An patronus negligens privetur jure retractus, feudo alii vendito? Videretur quòd sic, per not. in *l. fin. C. de jure emphyt. in l. qui Romæ §. cohæredes, ff. de verb. obligat.* Contrarium verum est, quia non tenetur emere, nec retractui renuntiare. Et contraria loquitur in diversis terminis, videlicet in prohibito vendere nisi certæ personæ, quæ si debite requisita negligat, videtur prohibitionem remittere: nos autem loquimur in vasallo qui pro consuetudine nostra non est prohibitus vendere,* & in patrono, qui non habet jus impediendi venditionem, nec prætendendi commissum, si eo irrequisito vendatur, sed solum habet jus retrahendi ab extraneo emptore, quod non oritur nec competit nisi venditione facta & consummata, *ut infra ead. gloss. num. 20.* Reliquas ampliationes collige ex infrà deducendis.

7. Conclusio nostri §. fallit primo, si venditio fieret personæ conjunctæ venditori, à latere unde feudum processit: tunc enim iste haberet actionem ad excludendum & evincendum patronum, *ut infra §. 15.* multò fortius exceptionem. *l. invitus, §. cui damus, ff. de regul. jur. l. 1. § jus autem, ff. de superficiebus. cum vulga. adde infrà eod. gloss. 5. fallen. 3.*

* Quid de venditionẽ facta consensu patronii

8. Fallit secundo, quando venditio esset facta * consensu patroni. ita limitat Nicol. Boër. *in consuet. Bitur. tit. de consuet. re. feud. §. 1. gloss. unica in fin.* & se fundat in dicto Jason. in *l. 3. col. 9. num. 40. C. de jure emphyt.* ubi vult, quòd quando secundus futurus emphyteuta emit a primo de consensu domini, non requiritur alia renovatio, nec debet solvi laudimium: & ita refert consuluisse Joan. de Ana. *cons. 90. quia dubium.* post Pet. de Anch. *cons. 63. notitia judicis.* sed certè istud indiget limatiori examine. Istud enim dictum Joan. de Ana, & Jasonis quantum ad laudimium, est falsum & contra textũ 2. *l.* 3. quæ vult expressè dominum posse exigere quinquagesimam partem pretii vel æstimationis rei à novo emphyteuta, quando alienatio est valida, puta consensu domini, vel eo debite requisito & expectato facta. Si enim aliter sit facta, ipso jure erit nulla, & dominus nullum laudimium caperet, sed rem ipsam ad se reversam jure commissi. & Pet. Ancha. *d. concilio* nihil loquitur de laudimio. Tum perperam arguitur de jure emphyteutico, ad jus nostrum consuetudinarium feudorum, quia illo jure non potest fieri alienatio domino irrequisito, & si fiat, non valet, & res cadit in commissum, *d. l. 3.* Sed jure nostro potest liberè feudum vendi domino irrequisito, & valet venditio, & quævis alienatio: tamen in casum venditionis, etiam illa perfecta & consummata, competit patrono jus redemptionis, vel retractus ab emptore extraneo, non autem à proximo venditore. Et simile competit jus patrono apud Insubres, in locis in quibus est consuetudo, quòd feudum possit vendi sine consensu patroni. quam consuetudinem Obertus de Orto. vocat pravam, *in cap. 1. §. porro qual. olim pote. feud. alie. in usib. feud.* Et sic in terminis juris emphyteutici, non competit domino directo jus redemptionis, vel retractus, propriè loquendo, quia non potest redimere, nec retrahere, si semel venditio valida facta fuerit, sed solum habet jus prælationis, quando ante venditionem aditur & requiritur. Alioquin eo non adito, re vendita, non est locus redemptioni, sed commisso. Verum in terminis nostris istud jus non competit patrono, nisi venditione facta, imò ex ipsa venditione valida oritur: unde sequitur, quod patronus consentiendo venditioni sibi non præjudicat in hoc jure, sed potius viam sibi ad illud aperit.

9. Nihil igitur infert iste consensus ad renuntiationem retractus, sed disponit ad illum. Tum ex quo patronus sciebat se invito venditionem fieri posse, non videtur adhibere consensum, ad renuntiandum alicui juri suo: sed solum ideò, quia non poterat, nec debebat talem actum impedire, vel quod ille actus esset sibi placens & utilis: quòd sciret inde, videlicet propter mutationem vassalli, plura jura sibi acquiri: unde non videretur necesse, quod consentiendo protestetur jus suum salvum iri: cùm enim actus venditionis non tendat in aliquod præjudicium jurium patroni, consensus ad simplicem actum venditionis relatus, non potest ultra extendi ad remissionem alicujus juris patroni, de quo non agebatur. Nec obstat, quod ille consensus nihil operabitur: quia id tolerabilius est, quàm quod ultra intentionem agentis vel consentientis operetur. *l. non omnis. in princip.*

princip. ff. si cert. petatur. Et pro dicta opinione Nicol. Boër. melius faceret, quod Jacob. de Are. Cyn. Bald. tradunt *in d. l. dotalem*, *ff. soluto matrimonio.* quòd si dominus consentit vassallo vendenti feudum, videtur remittere totum jus suum. Sed hoc non est verum, nisi prout diximus *infra* §. 33. *num.* 7. *in fin.* Et sic concludo fallentiam hanc esse falsam. Et amplio textum nostrum, etiam si venditio facta sit consensu expresso patroni.

10. Sed hæc est ardua decisio, & latissimè patens, quia multiplex potest esse consensus, videlicet permittendo, approbando, fidejubendo aut alias disponendo. Et hæc omnia etiam ad retractum proximitatis applicari possunt. Et super his in veteribus collectaneis meis multa studendo congessi: ex quibus non inutile visum est unam distinctionem, priusquam perfectè resolvam, referre. Distinguebam enim * inter consensum simplicem & permissivum, & consensum dispositivum, qui videlicet transit seu deducitur in dispositionem & contractum specificum. Et primo casu dicebam non præjudicari patrono, nec consanguineo in jure retractus, puta si in genere consensit feudum vendi, vel etiam si hoc prosecutus fuerit: ut si ratione debiti fecerit illud subhastari, & prosecutus fuerit venditionem, & adjudicationem per decretum ultimo plus offerenti, quod factum fuit: tunc enim potest patronus ab emptore revocare, & retrahere, jure & potestate feudali, etiamsi patronus (& idem de consanguineo) præsens fuerit omnibus auctionibus & adjudicationi, & expeditioni decreti, etiam si unus ex licitatoribus fuerit, fortè penultimus, & victus ab illo extraneo emptore, etiamsi alias tanquam judex decretum illud adjudicaverit, vel tanquam actuarius in scriptis actisve publicis redegerit, vel extra judicium tanquam notarius aut testis intervenerit. *l. Caius*, *ff. de pign. actio. l. Titia.* §. *Lucia*, *ff. de legat.* 2. Plus etiam, si nedum consenserit venditioni in genere, sed specificè tali certæ personæ: Si tamen remanserit in meris terminis consensus, & non se obligaverit, nec processerit ad contractum, vel dispositionem, poterit jure contractus experiri contra illum emptorem, cui taliter consensit vendi, etiam nulla protestatione facta: idem de simplici permissione, quæ non transivit in contractum, sive vasallo permiserit ut venderet Titio: sive aditus à Titio permiserit ei simpliciter emere à vassallo, non enim sufficit ad inferendum, quòd juri retractus renuntiaverit. Hæc enim non sonant in agere, sed in pati. At in secundo casu dicebam sufficere, quia consensus dispositionis, & obligationis non videtur compatibilis cum retentione juris retractus, puta si unà cum vassallo vendiderit, *l. vendicantem*, *ff. de evictionib.* Vel si pro vassallo vendente fidejusserit. *l. exceptionem*, *C. eod. tit.* sine aliqua protestatione & reservatione juris retractus, vel protestatione facta, sed clam ab emptore. Idem si scienter approbaverit contractum, in quo venditor asserebat feudum non posse retrahi jure feudi, vel esse de proprio conquæstu, tunc enim patronus aut consanguineus vel tacitè renunciat, vel emptorem decepit, & sic vel ipso jure, vel exceptione doli à retractu repellitur. Ex quibus manifestè apparet, aliam esse rationem in consensu nudo & permissivo: aliam in consensu dispositivo & obligativo. Et quòd per simplicem consensum à consanguineo præstitum venditioni non excludatur à retractu, nisi renuntiaverit expresse, vel alias se obligaverit, tenet Joan. Lup. in *repet. rub. de don. int. vir. & uxor. char.* 27. *collat.* 3. Hæc fuit (reliquo apparatu omisso) pristina mea sententia.

11. Sed postquam maturius cogitavi, concludo indistinctè, locum esse utrique retractui nedum præcedente simplici consensu permissivo, sed etiam obligativo & dispositivo. Ita quòd etiam is qui pro venditore * fidejussit, & se nomine proprio de evictione obligavit nihilominus potest retrahere tam jure feudi quàm jure proximitatis. Ratio, quia ex hoc retractu nulla debetur evictio, nec generalis cautio evictionis ad hoc extenditur, ut scripsi infrà §. 175. Et sic non potest impediri retractus, prætextu hujus fidejussionis & cautionis tanquam impertinentis, quantum ad hujusmodi retractum attinet. Idem si non fidejusserit, sed mandavit vendi, scilicet nomine vendentis: secus si nomine ipsius mandantis, seu si ipsemet nomine suo vendidit, ut ibi dixi.

*Differentia inter consensum permissivū & dispositivum.

*Etiam fidejussor potest uti jure retractus.

12. Unde conclusionem nostram limito: primò si patronus feudum fortè ad se reversum nomine suo vendiderit, vel per nuncium aut procuratorem suum vendi fecerit: nulla enim jura feudalia præter simplicem fidelitatem ex hac venditione, sicut nec ex nova infeudatione habebit. Limito secundò, si venditio contineat clausulam, vel qualitatem repugnantem vel derogantem retractui feudali, vel proximitatis, puta si vendatur res tanquam censualis, vel alaudialis, vel tanquam de conquæstu vendentis, vel si venditor affirmat, quòd res non subest huic retractui: vel se obliget curaturum, quòd non retrahetur, & ad evictionem & eventum hujus retractus: tunc enim locus est præfatæ distinctioni nostræ, quia si patronus vel consanguineus, scienter consentiat tali venditioni sive in ipso actu, sive ante, sive post, debet distingui inter simplicem consensum permissum, qui non præjudicat per prædicta, dummodò alias non sit in dolo: & inter consensum dispositivum & obligativum (puta mandati formati in præfata qualitate, vel fidejussionis) quæ præjudicat. Et hoc nisi taliter consentiens justam habuisset ignorantiam qualitatis reducentis retractum: quia probato errore restitui posset, & retractum obtinere, prout aliàs conceditur institutio e de dispositione juris communis, ad quod brevitatis causa remitto, & ad novam distinctionem meam super hoc infrà §. 177.

13. Ex prædictis apparet, quòd * si quis nomine alieno, sive procuratorio, sive tutorio, vendat feudum, etiam si nomine suo de evictione caveret, potest nomine suo venire ad utrumque retractum, nisi in casu dictæ secundæ limitationis. Sed quæro, quid si partim nomine suo, partim procuratorio vel tutorio vendiderit, vel partim vendenti consenserit, vel cum alio simul vendiderit, quicum fortè habebat rem communem? Et ut disputatione omissa quàm clarius & brevius licet procedam, dico quòd si vendiderit partem suam separatim, sive divisam, sive indivisam, poterit absque dubio petere retractum vel jure dominicali partis separatim venditæ à socio, quum sint duæ & separatæ venditiones: idem si ipsemet vendiderit aliam partem, sed nomine socii. Si vero simul unico pretio, tam suo quàm socii nomine, vel unà cum socio vendiderit, dubium facit, quòd unica est venditio unius rei, pretióque non distributo: unde non potest dividi, nec pro parte retrahi. *l. cum ejusdem*, *ff. de ædil. edicto & plene infra ead. gloss. qu.* 6. *& seq.* In contrarium videtur distinguendum. Aut vendiderunt quilibet in solidū, & tunc uterque fit principalis venditor & auctor venditionis, & uterque nomine suo in solidum principaliter tenetur de defensione & evictione totius rei, attento quod ab utroque æquè principaliter & in solidum contractum est, & utriusque fides pro toto secuta, satis videtur clarum, neutrum posse retrahere, nec pro parte, nec pro toto. Aut vero vendiderunt simpliciter, & tunc quilibet videtur tantum venditor partis quæ eum tangit. *per regul. l. reos*, §. *cum in tabulis*, *ff. de duob. reis.* Sed si hoc esset verum, sequeretur, quod si duo fratres habentes domum communem pro indiviso, vendiderunt eam simul uno pretio & simpliciter absque clausula, quilibet in solidum, quod nihilominus ipsi venditores possent retrahere eamdem domum ab emptore infra annum & diem saisinæ, quia quilibet diceret se retrahere partem quæ fuerat socii sui, quod est absurdum. Tum quia ipsemet venditor non debet

*Vendens nomine alieno potest utroque retractu uti nomine suo.

admitti ad retractum, tum quia etiam in venditione ejusdem rei à pluribus simpliciter facta sine clausula in solidum, singuli venditores in solidum de defensione & evictione obligantur, quia venditionis natura indivisa est, inquit textus in *l. cum ex causa. ff. de verbor. obligat. l. in executione §. in solidum, & in l. 4. §. fin. ff. eod. tit.*

* Si socii simul vendunt singuli, à retractu in totum excluduntur.

14. Et sic in hoc membro, quando * plures scienter simul vendiderunt eamdem rem, vel unus tam suo quàm socii nomine; Concludo quòd uterque exclusus est pro toto ab utroque retractu. Amplio primo nedum quando vendiderunt expresse singuli in solidum, sed etiam si simpliciter. Amplio secundo, nedum quando vendiderunt unico confuso pretio, sed etiam si pretio distributo inter se, quod tamen sane intelligendum est, dummodo distributio pretii non apponatur ad divisionem & distributionem actus venditionis, sed solum ad designandum modum solutionis, & sciendum quantum cuique solvendum sit: secus si apponatur ad dividendum & separandum actum venditionis, quod quando sit, breviter explanabo.

* Quando distributio pretii facit esse plures venditiones, vel non.

15. Et primo dico, quòd quoties * inter plures venditores apponitur expressa clausula, quod singuli vendunt, & obligantur in solidum, tunc semper est unica ex forma contractus indivisa venditio, & sic quantumcunque pretium distribuatur inter eos per eumdem contractum, etiam si cuilibet assignetur certum separatum pretium, correspondens portioni quam habet in re, adhuc est unica venditio, & unica obligatio passiva omnium venditorum. *l. in duobus, in fin. de duob. reis.* Quod procedit nedum si venditores habeant rem communem pro indiviso: sed etiamsi pro diviso. Imò etiamsi venderent singuli diversos separatos fundos, in diversis locis sitos, etiam pretio pro singulis fundis distributo: adhuc ex quo actum est quòd omnes simul in solidum vendunt, & sic in solidum singuli obligantur ad traditionem & defensionem omnium feudorum venditorum; puto omnes & singulos exclusos esse ab utroque retractu, in singulis portionibus, vel aliis separatis rebus venditis. Ecce quàm multum una aut alia forma contrahendi operatur. Aut vero non est expresse actum, quod singuli in solidum vendant & obligentur, & tunc aut vendiderunt unico confuso & non distributo pretio, & tunc unica censetur venditio, & sic singuli excluduntur a retractu; quod procedit nedum si vendiderunt eamdem rem divisam vel indivisam, sed etiam si vendiderint plures res separatas. *argumento l. quod si uno, ff. de in diem addict. cum vulg.* Aut vero vendiderunt pretio inter se per eumdem contractum distributo, sive æqualiter, sive inæqualiter, non curo, & tunc subterdistinguendum est: aut vendiderunt quilibet rem separatam, puta Titius, Sejus, Cajus, singulos diversos fundos ad se separatim spectantes & pertinentes, & tunc quamvis eodem tempore & eadem charta, tamen sunt diversarum & personarum & rerum distinctæ venditiones, nihil tamen invicem commune habentes: unde nihil impedit, quin unus in re ab alio vendita quovis retractu utatur. Aut vero vendiderunt simul eamdem rem, puta eamdem insulam, vel sylvam, certo pretio cuique pro rata portionis suæ distributo: & tunc ego non distinguam, an res spectet ad eos pro diviso vel pro indiviso, quamvis sit major ratio pro unitate venditionis in portionibus indivisis, quàm in divisis, quæ propemodum faciunt singulos & diversos fundos: sed subsequenter distinguo in forma contractus, quia aut venduntur plures portiones rei divisæ vel indivisæ, sub ratione portionum separatarum, ita quod actus sive verbum vendendi distribuitur in singulas cujusque portiones: puta si non incipiat venditio à denominatione & venditione ejusdem rei: sed à venditione & denominatione diversarum portionum: ut quando dicitur, Titius vendidit portionem suam, puta dimidiam partem quam habet in tali insula, & Cajus quadrantem, quam habet in eadem, & Sejus alium quadrantem, & tunc manifeste apparet, plures esse contractus, & tot separatas venditiones & actus vendendi, tametsi in eadem charta, quot specificatæ de per se portiones. Quamvis enim venditores habeant portiones suas ejusdem rei pro indiviso, tamen possunt singuli vendere de per se portiones suas dumtaxat, & non singuli portiones aliorum, nec omnes totum. Et ita videtur actum duobus concurrentibus. Primò quòd incipiat & concipiatur actus venditionis, non à tota re, sed à singulis portionibus. Secundò quòd non est unicum pretium, sed singula pretia distributa. Et consequenter nihil impedit, quin unus utatur retractu in portione alterius. Aut verò venditio & actus vendendi incipit à tota re, puta, Titius, Cajus, Sejus, vendiderunt talem sylvam ad eos pertinentem pro certis portionibus, sive divisis, sive indivisis, non curo, & tunc quantumcumque sub forma non unius pretii, sed diversorum pretiorum distinctorum pro ratione portionis cujusque, tamen puto unicam esse venditionem, ex quo fit venditio non sub ratione diversarum portionum, sed concipitur sub ratione unius rei, ita quòd actus vendendi, & ipsa venditionis forma & substantia, non cadit super portionibus singulis seorsum, sed super re tota simul. Dinumeratio autem portionum rei, & pretii distinctio, subsequens actum vendendi formatum de & super tota re, videtur apponi ad demonstrationem portionum rei, & solutionis pretii. Et sic omnes & singuli à retractu rei vel singularum ejus portionum excluduntur. Et ad hanc ultimam distinctionem optimè facit distinctio Oldradi *in consil. 196. in concessione,* quem sequitur Joan. And. in *addit.* ad Spec. *de empt. & vend. in princ.* Bal. in *rub. C. de contrah. empt. & vend. qu.* 22. Panorm. in *c. per duas de dona.*

16. Nota tamen quòd ubicunque ex prædictis infertur patronum cum alio vendentem excludi à retractu feudali, patronus tamen indistinctè habebit quintum pretii, pro rata portionum, ad alium vel alios vendentes spectantium, etiamsi simul totum vendiderit unico non distributo pretio, & cum clausula venditionis & obligationis in solidum, quia respectu ejus qui vendit, & non est patronus, verum est vassallum vendidisse, & sic ab eo potest patronus quintum pretii convenditorem contingentis exigere, vel etiam si malit ab acquirente, & partem feudi venditi contingentem dictum convenditorem prehendere, vel tenere ad manum suam, donec satisfactum sit de dicto pretio & subquinto, si opus sit. Et sic expedita est secunda fallentia ad §. nostrum. Quòd si quis prolixitatem hanc aversetur, attendat quot & quantas quæstiones discurrendo, & non excedendo eamdem materiam comprehendi & resolvi, quas singulas diffuse variis in locis disputare potuissem. Et tunc opinor fatebitur compendiosam brevitatem meam.

17. Tertiò fallit principalis conclusio, * si venditio fiat sub conditione, si patronus emptorem investire voluerit: tunc enim aut patronus vult & excludit se à retractu: aut non vult, & non est venditio, deficiente conditione: ita tenet Guid. Pap. in *deci. Delphin. qu.* 47. *qu.* 411. Nicol. Boër. in *consuet. Bitu. de consuet. retract. re. feud.* §. 1. Sed an interim dicatur feudum apertum, ut possit à patrono prehendi? Distingue: Aut venditor remansit possessor, & non processit ad aliquam executionem venditionis, & tunc quum non sit feudum venditum, nec translatum, nec de jure nec de facto, nulla est mutatio, nulla apertura feudi: nec locus est prehensioni. Aut venditor nihilominus pendente conditione processit ad executionem, & anticipavit traditionem feudi sine conditione,

* Quid in venditione facta si patronus investire voluerit.

conditione, & tunc cum dominium sit translatum in futurum emptorem, *l. sub conditione in fin. ff. de solu-tio.* Patet de alienatione rei, & mutatione & apertura feudi, tametsi nondum secuta venditione: & locus est prehensioni ex defectu vassalli & jurium, *secundum formam, §. 1. supra eod.* Ad quod evitandum non deberet traditio simpliciter fieri, sed sub * eadem conditione. Ita quòd etiam ipsam traditionem & translationem possessionis respiciat, & suspendat in eventum conditionis: tunc enim nulla interim fieret mutatio dominii vel vassalli. *l. qui absenti, §. si quis. ff. de acqui. vel amit. possess.* Idem si non traderet titulo pro soluto, purè vel sub eadem conditione, sed titulo locationis, vel precarii, duraturi donec extaret conditio: & sic retenta interim fide per venditorem: tunc enim nulla fiet mutatio personæ, vel apertura feudi, nisi conditio extet: & sic interim non est locus prehensioni. Alioquin præhendens patronus facit fructus suos.

* Conditio quandoque soli cõtractui, quandoque etiam conditioni apponitur.

18. Sed an emptor cui anticipata est pura traditio, possit ad vitandam vel levandam manum dominicam, offerre patrono clientelare obsequium, unà cum quinta parte pretii, & an patronus teneatur eum in fidem admittere, & sic venditionem purificare, & feudum mancipare? Hæc est subtilis & argumentosa quæstio. Quid enim si emptor obtineat diploma regium, ut patrono recusante recipiatur in fidem à judice, per manum (ut aiunt) supremam, provisionémque, & manum levatam feudi obtineat, consignando quintam partem pretii: an hujusmodi rescriptum debeat homologari? Et omissa sinuosa argumentorum deductione, punctualiter attingendo, videtur quod sic: attento quòd emptor, idémque possessor feudi, anticipato titulo pro soluto acquisiti, facit & offert totum quicquid in se est: non enim videtur quòd teneatur patrono dimittere feudum pro pretio. Nec quòd patronus justè id possit postulare, quum nulla adhuc facta sit venditio, imò hoc postulante patrono, fieri non possit, nec sequi venditio, & sic nullum competit jus retractus patrono, nedum actu, sed nec spe, nec habitu, ex hac venditione: sive enim deficiat, sive extet ejus conditio, utroque casu certum est, non posse dari locum retractui, pro hac vice. In contrarium videtur, quòd patronus non teneatur emptorem in fidem admittere: tum quia non potest hoc facere sine captione sui, quum per hoc excludatur à jure retractus sibi dato à consuetudine, quando feudum venditur: accideret enim feudum esse venditum, & tamen non esse redimibile per patronum, sine ejus facto, & culpa. Et sic patronus invitus & innocens per hujusmodi technam illuderetur, & jure suo privaretur, & videtur res machinata in fraudem hujus consuetudinis & patroni.

19. Igitur illa conditio, si patronus investire voluerit, poterit ab illo rejici * tanquam captiosa & fraudulenta, & venditio acceptari tanquam ab initio pura, saltem tanquam purificata, ex quo tempore venditor processit ad traditionem puram. Videntur enim contrahentes exequendo contractum ante conditionis eventum recedere à conditione, maximè à conditione captiosa, saltem respectu ejus in cujus fraudem videtur machinata & composita. Et hanc partem (ne fraudibus & malitiis tanta fenestra aperiatur) veriorem puto. Itaque attenta suspicione fraudis, qua per se laborat illa captiosa conditio, & majori suspicione, quæ resultat ex eo, quòd processerunt ad realem & puram executionem: puto patronum præhensionem suam sustinere posse, & oblationes emptoris justè recusare, offerendo ei refundere pretium cum legalibus impensis, séque absolvi debere à dictis literis regiis ab emptore obtentis, & jure, & potestate feudali feudum retinere, mensæque suæ unire posse, non restitutis, nec in [illegible] tertium, vel impensas legales imputatis fructibus à tempore manus injectionis perceptis, sed illis tam jure dominico, ex defectu vassalli, ante oblationem pretii à patrono causa retractus factam: quàm jure retractus post oblationem pretii retentis. Ex prædictis apparet qualiter sit intelligenda hæc fallentia, quam alii simpliciter & indigestè tradunt. Tunc enim procedit, quando venditor non processit ad traditionem puram, & translationem possessionis & dominii, alioquin secus.

* Rejicitur captiosa conditio.

20. Antequam altiùs copiosissimam hanc materiam ingrediar, necessarium duxi, arduam illam quæstionem præmittere, & discutere: Utrum jus * retractus feudale cedi possit? Hæc est valde dubia & argumentosa quæstio, & à nemine adhuc quod sciam, tractata, nec jure, nec consuetudine apertè decisa: utrimque tamen, tam à jure, quàm à consuetudine rationes inducendæ sunt, non remotæ, sed velut nativæ, & vivæ, ut earum collatione brevius & lucidius, velut oculis exposita veritas appareat. Et primo videtur istud jus cedi posse, quia non est mera facultas personalis, sed formatum, & patrimoniale, nempe in bonis patroni, & regulariter omne jus, & omnis * actio potest cedi, nec ista actio reperitur excepta. Igitur, *ut in l. fin. C. de hered. vel act. vendi.* tum istud jus non est mere legale, sed partim conventionale, & inclusum tacitè in concessione feudi: sed jus redimendi conventionale, absque dubio potest cedi in quemlibet, ut decidit Paul. de Cast. *consil. 1. videtur dicendum quod dictus Christoforus, lib. 2. Barba cons. 51. collat. 18. lib. 1.* Deci. *cons. 164. in fin. cons. 614. col. 2. cons. 680.* Hieron. Cagnol. *in repet. l. 2. col. 8. qu. 1. C. de pact. inter empt. & vend.* Ergo idem dicendum de retractu feudali, nec est simile de retractu sanguinis, * quia is fuit introductus favore consanguineorum, cui favori derogaretur, si posset cedi extraneo. Sed retractus feudalis est inductus favore directi domini: cui favori non contravenitur, sed magis obtemperatur, si liceat cedere cuilibet. Nec est iniquum id tribui patrono, authori feudi, ut possit deligere quem vult vassallum sibi gratum, sine præjudicio veteris vassalli, cui tantum pretii numeratur, quantum ab alio consequi posset.

* Verum jus retractus feudalis cedi possit.

* Jus redimendi cedi potest.

* Secus de retractu proximitatis.

21. In contrarium fortius arguitur. Primò, quia hoc jus censetur & est concessum, favore reunionis, & reconsolidationis utilis dominii cum directo, ut in §. seq. ibi. *Pour l'unir & mettre a sa table.* Id quod non fit, si cedatur, & sic feudum ad extraneum perveniat, & non ad dominum. Tum secundo quia favorabilior est retractus consanguinitatis, quàm feudi, & tamen jus retractus sanguinis non potest cedi, ut dicemus infrà §. 175. Igitur multominus retractus feudalis. Tum tertio, istud jus retentionis, sive prælationis, est speciale, & inductum à consuetudine, quæ est stricti juris, ergo debet manere in terminis suis, videlicet quando patronus verè vult retinere pro se, non si pro alio, seu quando ipsemet vult præferri extraneo emptori, non quando vult alium extraneum præferre emptori. Non enim consuetudo dedit patrono jus gratificandi, vel eligendi futurum vassallum: sed jus retinendi pro se, & mensæ suæ uniendi, ergo tantum videlicet ad finem unionis habet, quæ videtur favorabilis ut res redeat ad priorem naturam & statum. *l. si unus §. pactus, ff. de pact.* non autem debet extendi ut nedum possit retinere, sed etiam ut possit alii tale jus cedere, quod est durius: quia esset excedere & verba, & mentem consuetudinis; & extendere dispositionem restringibilem & stricti juris, ad id quod est minus favorabile & minus rationabile, quod non est admittendum. Imo esset novum jus (videlicet gratificandi, vel transferendi feudum) dare patrono: quod nunquam fuit, nec de jure, nec de consuetudine datum vel inventum. Tum quarto consuetudo est facti, & ad * limites usus & facti ex quo inducta est, restringitur, ut diximus suprà *in proœmio gloss. 1.* Satis autem constat per verba hujus §. & §. seq. consuetudinem nostram recitantia, quòd patroni non fuerunt aliter usi hoc jure retractus, quàm retinendo pro se, & mensæ suæ uniendo: ergo consuetudo nostra ex illo usu

* Consuetudo restringitur ad limites usus, & facti.

orta & creata, non egreditur limites dicti usus, sed necessario ad illos restringitur. Tum quinto istud jus retractus est jus dominicum, & potestas feudalis, igitur non potest cedi nec transferri in alium: sicut jus patronatus non potest cedi retento feudo dominanti, ut diximus *supra* §. 1. *gloss.* 3. *quæst. fin.*

22. Et hanc partem quòd jus retractus feudale cedi non possit, etiam amico, expressè tenet Petrus Jacob. in *tit. de actio. in rem. pro re. emphyt. col.* 9. *versic. quid si directus.* Nicol. Boër. in *consuet. Bitur. tit. de retent. re. feud.* §. 1. *circa medium. & in tit. de retract. consang.* §. 3. *col.* 6. ita in simili decidit Guid. Pap. in *jure prælationis quod conceditur domino in re emphyteutica. per l. fin. C. de jur. emphyt. Deci. Delphi.* 411. Et ante eum idem tenuerunt Cyn. Petr. Albert. Salic. Pau. in *l. ad officium in fin. C. communi divi.* Albert. *in* 1. *par. statu. qu.* 88. Et in retractu proximitatis, sive ratione cognationis, sive ratione vicinitatis, aut consortii, hoc est indubitatum, ut diximus infrà §. 175. Et idem in jure retractus rei censualis voluit Boërius *in loco præallegato.* Chass. *in consuetud. Burg. tit. des censes.* §. 11. *gloss.* 3. *in princ.* Et hæc pars videtur melius fundata & approbata à peritis. Nullum enim scribentium adhuc reperi, qui teneat pro parte affirmativa.

23. Non obstat quòd istud jus non est mera facultas, sed jus formatum: quia esto, tamen non est jus evocandi feudum, quacumque de causa, sed solum causa uniendi, & conciliandi suo principio. Nec est jus expellendi emptorem, pro alio æque extraneo subrogando, nec est jus redimendi, ut redimens carius possit revendere, sed jus pro se redimendi. Unde minùs obstat quòd de jure redimendi conventionali allegatum fuit, quoniam * inter jus redimendi, & jus prælationis, permultum interest: jure enim redimendi cogitur retrovendere, etiam aliàs nolens vendere: non autem jure prælationis, qui enim jus prælationis habet, non habet jus nec actionem ut sibi res vendatur: sed dumtaxat ut ipse extraneo emptori præferatur, quando contingit possessorem velle rem vendere. Et sic videmus in patrono, quòd non potest petere ut vassallus sibi vendat, vel revendat feudum, sed eo vendente juste petit se eadem conditione præferri extraneo emptori. Et sic patet quòd patronus non habet propriè jus redimendi, sed solum jus prælationis, sicut in simili directo domino emphyteuseos, hoc jus prælationis dumtaxat concedit *l. fin. C. de jure emphyt.* Idem si cui jure conventionis, & contractus competat jus prælationis, puta si vendens vel donans rem suam, non adposuit pactum formale de retrovendendo, sed pactum simplicis prælationis, ut si non sit stipulatus quod emptor teneatur invitus revendere: sed quod dum voluerit vendere præferatur stipulator, æque bonam conditionem offerens. Clarum est quod * ille non habet jus redimendi, sed simplicis prælationis, quod de se importat personalitatem singularem, & in sui substantia & effectu, est limitatum & restrictum ad personam cui competit. Unde sive sit merè conventionale, sive legale, sive mistum, non potest alii cedi, sed bene transit in hæredem, nisi esset pactum personalissimum, secundum notata in *l. juris gentium*, §. *pactorum. in l. & hæredi. in l. qui in futurum, ff. de pact.* quinimò etiam in vero & formali jure redimendi, idem foret dicendum, si esset limitatum ad personam, puta si esset reservatum pro se tantum, tunc enim non posset cedi, ut rectè tradit Hiero. Cagno. in *repet. d. l.* 2. *num.* 90. *C. de pact. interempt. & vend.*

* Jus redimendi & jus prælationis differunt.

* An jus prælationis vel redimendi trãseat ad hæredem.

24. Hæc multum urgent, sed nec adhuc animus quiescit, quia ut mihi videor alicubi dixisse, * jus retractus, quod hæc consuetudo dat patrono, non est simile juri prælationis, quod *d. l. fin.* dat directo domino emphyteuseos: patet illud jus prælationis, oritur enim statim atque emphyteuta præparat se ad vendendum, & competit, estque in actu, antequam venditio concludatur, saltem antequam consummetur: consummata autem venditione, non est amplius locus juri prælationis, sed benè locus est commisso si dominus fuerit contemptus: quia emphyteuta destinans vendere, tenetur antequam vendat, denuntiare domino, se velle vendere, & quantum pretium reperit à volente emere, prælaturus dominum si eamdem conditionem velit acceptare, & responsionem domini per duos menses expectare, quod si omiserit, & rem tradiderit, cadit à jure suo, & non amplius agitur de prælatione, sed de commisso. Hoc autem jus retractus de quo in hoc §. est in oppositum, quia non oritur quamdiu venditio est in fieri, sed tantum ea perfecta, non dico consummata. Ea autem consummata & re tradita, tunc plenè & perfectè est in actu. Nec id agitur ut dominus sub initium contractus præferatur futuro emptori, sed ut avocet rem à vero emptore, eúmque cogat, ad sibi dimittendum pro eodem pretio. Et sic istud jus non est jus personale simplicis prælationis, in re vendenda: sed jus reale avocandi & retrahendi rem verè venditam, & in alium translatam: patet in hoc textu, qui non dicit dominum habere jus prælationis, sed jus apprehensionis & retentionis, ibi, *peut prendre, retenir, & avoir.* Et non dicit textus, quòd dominus habeat pro se tantum, nec aliter limitat hoc jus ad ejus personam, sed simpliciter concedit. Ergo nec nos limitare debemus. Sed benè erit locus interpretationi passivæ juris communis. *d. l. fin. C. de hered. vel actio. vendita*, ut possit cedi, quamvis aliud sit in jure simplicis prælationis de quo in *d. l. fin. C. de jur. emphyt.*

* Noster retractus feudalis non est jus simplicis prælationis.

25. Non obstat quòd est jus dominicum in textu ibi, *par puissance de fief.* & quod jus dominicum, sine patronatu & feudo cedi non potest: quia verum est de ipso jure dominico perpetuo in se, & de ejus virtute honorifica, secus de uno momentaneo & utili effectu juris dominici: quale est jus retinendi pro pretio semel & pro una vice, per notata suprà §. 1. *gloss.* 1. *quæst.* 17. Nec obstat quòd dicitur concessum favore unionis, & ad hoc specialiter ut patronus pro se, & non pro alio retineat: quia text. hujus §. hoc non dicit * & non licet nobis addere ad litteram textualem, inquit Bald. in *l. in fin. ff. de curat. furio l. gallus*, §. *penult. ff. de liber. & posthum. facit l.* 1. §. *loquitur, ff. de aqua quoti. & æsti. l. si servum*, §. *non dixit, ff. de acquir. vel amitt. hæred.* Non obstat quod in §. sequenti dicitur, patronum venditione semel approbata, non posse amplius retinere feudum ad uniendum mensæ suæ, quia per illa verba non infertur necessario, quod patronus nunquam possit uti retractu, nisi pro se, & ad finem uniendi mensæ suæ: sed bene infertur quod approbata venditione amplius non possit uti retractu, etiam si pro se & ad finem consolidationis dumtaxat velit uti.

*Nihil addendum literæ textuali.

26. Hinc est quod patronus qui potestate feudali feudum retraxit, potest statim alii vendere, vel infeudare, nec propter hoc potest retractus revocari, ut est usitatum & expresè disponunt consuetudo Andegavensis sub *tit. des retraicts art.* 399. & consuet. Cœnomanensis *eod. tit. art.* 409. Nec est aliqua consuetudo in hoc regno quæ hoc prohibeat, exceptis paucis, ut Turonensis, *sub tit. des retraicts, art.* 32. quæ quia localis est, non egreditur fines territorii sui. Et hoc etiam apertè prohibet consuetudo de Lorris, apud mōtem Argicum *tit.* 1. §. 5. ubi jus retractus feudalis conceditur tantum domino Castellano, proviso quod pro se retrahat, & sine fraude. Et eadem consuetudine, *eod. tit.* §. 91. in certis quibusdam locis, ibi designatis, denegatur omnino jus retractus patrono ecclesiastico, etiam si castellanus sit, quod ideo denegari videtur, quia talis patronus non potest retrahere pro se, nec mensæ suæ unire, prout diximus *suprà ead. gloss. num.* 2. Denegatur etiam patrono ecclesiastico à consuetudine Borboniensi in *tit. des retraicts*, §. 479. Facit quòd consuetudo Carnotensis apertiùs videtur limitare retractum feudalem ad fidem consolidationis, quam con-

suetudo nostra, quia illa in ipso principio & principali articulo, videlicet §. 66. *sub titul. de retract. feud.* & eodem verborum conceptu, copulat causam & finem consolidationis, & sic non videtur apud Carnotes, competere patronis ecclesiasticis, qui sunt incapaces novarum acquisitionum, & non possunt mensæ suæ aliquid unire: sed possunt cogi ad ponendum in manum extraneam & laicam, & tamen per arrestum supremi senatus, fuit adjudicatus retractus feudalis Episcopo Carnotensi, ut diximus *supra eod. num.* 2. Tum cũ forte de hac quæstione sententiam rogarem consultissimo togatorum, respondit hoc jamdudum ante triginta annos decisum per arrestum adjudicativum retractus feudalis cuidam cessionario dominæ Borboniensis patronæ feudi. Sed certe hoc parum obstat, quia in provincia Borboniensi, in quo verisimiliter situm erat illud feudum à domina Borboniensi dependens, vigebat & viget consuetudo quod retractus dominicalis, sive feudalis, sive censualis, cedi potest in quemcumque, quamvis retractus proximitatis cedi non possit, nisi in aliquem de eodem genere, quod est rationabile, & patet in reductione præfatæ consuetudinis facta anno 1523. mense Februario, ut ibi in *titul. des retraicts* §. 458. Quid dicendum? Ut tenuitatem meam impune fatear, in hac quæstione diu hæsitavi.

27. Tandem consideravi, quòd istud jus non est simplex jus prælationis, nec jus redemptionis propriè per prædicta, sed est aliud speciale jus introductum per hanc consuetudinem, cui fere omnes consuetudines regni in hoc conveniunt, ad hoc ut patronus venditione facta & executa possit rem à se feudaliter moventem capere, retinere, vel avocare, & emptorem cogere ad sibi relinquendum pro eodem pretio, * magis tamẽ accedit juri prælationis quàm juri redemptionis. Fuit enim ad hoc introductum (& hic jacet punctum decisionis) ut patronus præferatur extraneo emptori, & ut sibi, & pro se habeat feudum à se avocatum, & mensæ suæ unire possit, favore reversionis in pristinam causam & statum rei. & quamvis iste §. id expressè non dicat, tamen quòd hæc sit causa, seu ratio finalis, & cohærens concessioni hujus retractus, satis apparet ex qualitate personæ retrahentis, & rei retrahendæ, & ex clausula expressè posita *in fin. § sequentis*, ibi. *Pour l'unir & mettre à sa table.* Tum quia illa dictio * *pro*, de se denotat causam immediatam & finalem. Bald. in *cap. 1. de test. per l. dominus Sticho, ff. de pecul. legat.* Bald. *l. 1. col. penult. versic. venio ad secundam, C. per quas person. nobis acqu.* maxime quando adjicitur causæ de futuro, ut hic textus est in *l. penult. §. fin. ibi si pro alimentis. ff. de ali. legat.* tradit Philip. Decius. *consil.* 46. Franc. Ripa. in *cap. cum mar.* Ferra. *num.* 7. *de const.* qua cessante cessat dispositio *l. adigere. §. quamvis, ff. de jure patronat. l. cum mulier, ff. solu. mat. cum vulg.*

* Retractus feudalis magis accedit juri prælationis quàm juri redemptionis.

* Dictio pro, denotat causam immediatam & finalem.

28. Tum quia regulariter quælibet * ratio expressa in lege vel statuto, censetur finalis, & non impulsiva, ut vulg. gloss. Bald. *imo in l. cum tale. §. falsam causam, ff. de cond. & demonst.* Imol. Card. Feli. *cap. ex parte. in fin. de cleric. conjugat.* Philip. Franc. in *cap. quoniam de immunita. eccles. in* 6. saltem quando illa ratio est de futuro vel dispositioni cohæret. ut decidit Bartol. in *l. demonstratio. §. quod autem. col. fin. ff. de condit. & demonst.* Paul. in *d. l. §. falsam causam.* quorum utrumque in hac ratione concurrit, quia est de futuro & dispositioni cohæret. Igitur sive vocetur causa, sive ratio, de nomine non refert: sed operatur quòd ea cessante cessat dispositio, non consummata. Tum quia si fuissent interrogati consessus triũ statuum, dum in scriptis redigebatur hæc consuetudo, verisimiliter respondissent se intelligere, ut patronus pro se retrahere, & emptorem excludere possit, non autem pro extraneo. Igitur hoc habendum est pro expresso. ut notant gloss. & omnes scribentes in *l. tale pactum. §. fin. ff. de pact.* Tum quia istud jus est onus in re, quæ est patrimonialis, & libera, nisi quatenus reperitur aliter dispositum: estque odiosum, nisi quatenus res revertatur ad causam à qua exivit, quod est favorabile. *l. si unus, §. pactus ne peteret. ff. de pactis.* Igitur cum verisimiliter istud jus sit introductum hac finali ratione, ut patronus præferatur extraneo, & sibi habeat, non debet fieri extensio de persona patroni ad cessionarium: nec de jure prælationis patroni ad jus prælationis cujusvis extranei, nec de onere & servitute favorabili, ad onus & servitutem odiosam.

* Ratio posita in lege, vel statuto præsumitur finalis.

29. Et sic * concludo pro parte negativa. Ita etiam puto debere intelligi omnes consuetudines hujus regni in hac materia. Nec obstat quòd consuetudo Andegavensis & Cœnomanensis expressè permittunt patrono qui retraxit, statim alii donare, vel vendere, quia hoc non prohibetur fieri per nostram consuetudinem, nec per reliquas consuetudines regni, etiam in continenti, excepta sola consuetudine Turonensi, quæ loco suo clauditur, quia sola temporis brevitas non sufficit ad arguendum fraudem nisi per alia appareat patronum tempore retractus, vel parum ante retractum, tractasse de retrahendo, ad commodum alterius: potest enim sine fraude fieri quod patronus retrahat animo habendi pro se, & hoc facto statim incipiat habere animum alienandi, prout & liberum est cuilibet in re sua.

* Solutio pro parte negativa.

30. Unde infertur quòd primus emptor non potest propter hoc condicere, & repetere feudum a se retractum, sed benè probando fraudem tempore retractus, nisi per sententiam a qua non provocavit, fuerit condemnatus ad dimittendum per retractum, in quo tamen puncto esset distinguendum inter sententiam voluntariam, & contradictoriam, & causæ cognitionem super fraude habitam, vel non: quæ non est hic discutiendi locus, sed hujus resolutionem colligere poteris ex his quæ scripsi infra §. 162. super gloss. in *verb. condemnat.* Agente autem cessionario nomine cesso debet emptor absolvi: similiter quocumque agente procuratorio nomine domini: sed in rem suam, & non in rem patroni, nec ad acquirendum patrono, de quo etiam infrà. quæstio. sequenti.

31. An autem teneatur patronus ab emptore requisitus * affirmare sub sacramento, quòd pro se, & non pro alio, pro tunc, & sine fraude retrahit? Puto quòd sic (salvo meliore judicio) per ea quæ dixi fere in simili *infra* §. 176. *in fin.* Non autem tenetur affirmare quod non intendit unquam in futurum alienare, hoc enim esset captiosum & præjudicans juri & facultati liberæ in re sua. *l. in re mandata, C. mandati.*

* Patronus retrahens tenetur jurare.

32. Hanc autem * conclusionem nostram limito * quando patronus non vult hoc subfeudum unire mensæ feudi dominantis, sed tenere separatum & concedere alteri ex filiis in appanagium, ut vocant, ad hoc forte ut feudum dominans remaneat integrum primogenito. Tunc enim puto quòd non censetur abuti hac consuetudine, nec finem hujus §. eludere: ex quo retrahit pro filio, qui censetur eadem persona, *l. fin. C. de impub. & aliis substit.* Non autem induco jura patronatus in libertos, quæ extenduntur ad liberos patroni. in *l.* 2. C. *de jus vocam.* quia nihil habent commune cum his clientelis, nec procedit invicem argumentum, ut diximus *suprà* §. 1. *gloss.* 4. *num.* 36. Sed bene facit quòd primus casus *l. adem, C. locati.* * habet locum in filio locatoris, ut dixi infrà §. 195. prætereà in effectu, seu æquipollenter, videtur uniri mensæ feudi dominantis, ex quo dicta mensa inde remanet amplior. Unde idem dicendum puto, si primogenitus retrahat subfeudum, non ut sibi retineat, sed ut det fratri juniori & cohæredi, loco tertiæ partis feudi principalis, quam tenetur ei tradere secundum formam. §. 15. *suprà eod.* Fore idem puto inter quoscumque extraneos cohæredes, ut socios feudi dominantis: tunc enim hujusmodi retentio non fit ad finem principaliter præferendi extraneum emptori, sed ad finem principaliter profi-

* Patronus potest uti retractu pro filio.

* Locator potest expellere inquilinum pro filio.

ciendi patrono, & ad utilitatem & integritatem conservandam feudi dominantis, secus si utilitas quam prætendit patronus, nullomodo concerneret feudum dominans, * puta si causetur se revenditurum & maius pretium inventurum ab alio: hoc enim prætextu puto quòd non possit denegare investituram emptori, nec ab eo retrahere ut alii vendat, sed si de hoc constet, debet cogi recipere emptorem in fidem.

* Patronus non potest retrahere pro alio cui carius vendere vult.

33. Secundo quæritur utrum istud jus retractus competat * usufructuario feudi dominantis? Distingue, aut nomine procuratorio domini, aut nomine proprio. Primo casu non est dubium, quin fructuarius hoc jure uti possit, cum sibi liceat meliorem proprietatis causam facere. *l. aequissimum*, §. *fructuarius*, §. *proinde*, *ff. de usufructu*. Tum procurator generalis censetur habere in mandatis ut meliorem domini sui conditionem faciat. *l. quacumque ratione*, *ff. de procurat.* Sed fructuarius est velut generalis procurator domini circa rem fructuariam: ita quod hoc nomine potest omnes dominicales actus exercere: Ergo & hoc jus retractus, quum sit unum de juribus dominicalibus, *per notata supra* §. 1. *qu.* 1. & erit effectus quòd dominium utile feudi servientis, perpetuo consolidabitur, & acquiretur feudo dominanti & proprietario, & fructuarius in re consolidata habebit idē jus ususfructus, quod in re principali cui fit consolidatio, & non plus. Sed juxta hoc quæro utrum finito usufructu, possit ipse vel ejus hæres repetere pretium à domino? Et videtur quòd non, saltem si tamdiu duravit ususfructus, quod fructus percepti à feudo retracto tantum valent, quantum pretium. Per id quod notat Bald. in *l. procuratorem*, §. *si tutores ad fin. ff. mandati.* & in tub. *quæst.* 15. *C. de contrab. empt. & vend.* quod procurator, qui nomine domini emit, & de suo pretium solvit, tenetur fructus ex re empta perceptos computare in sortem pretii. Sequitur Jas. *in l.* 2. §. *mutui datio. collat. fin. ff. si cert. petat.* Thom. Ferra. *in can.* 54. quod latius examinare intendo infra loco opportuno.

* Fructuarius procuratorio nomine domini retractu feudali utitur.

34. Contrarium est dicendum, quia facit fructus suos jure usufructus, unde * non debet eos compensare, ut in simili notant *gloss. & scribentes in l. emptor. ff. de rei vend. & supra* §. 1. *gloss.* 5. *num.* 78. Vel subtilius & clarius examinando distingue: Aut fructuarius retrahit de sua propria pecunia: aut de pecunia domini. Primo casu facit fructus suos, non tam ratione interusurii pecuniæ suæ quæ abest, juxta notata in *l. curabit*, *C. de actio. empti* quàm jure & ratione usufructus, quoniam illud tacitum mandatum generale, virtute cujus fructuarius retraxit, dependet ab usufructu, & non est propriè mandatum, sed quædam species aut similitudo mandati, usufructui adhærens. Unde fructuarius magis censetur retrahere ratione usufructus, quàm ratione veri mandati, & quodammodo magis proprium negotium quàm domini gerit. Secundo casu non facit fructus suos, *ut infrà quæst. seq. num.* 40. tunc enim nullo respectu retrahit ut usufructuarius, sed solum tanquam verus procurator, seu negotiorum gestor domini. Unde nec ratione usufructus, nec ratione pecuniæ, quicquam habet in fructibus. In proposita autem quæstione cum de propria pecunia retrahit; concludo quòd sive statim, sive tarde finiatur ususfructus, semper potest solidum pretium repeti à domino. Ratio, quia illud est genus impensæ gravioris, & perpetuam rei utilitatem concernentis, quæ non spectat ad fructuarium, unde eam repetit. *l. eum ad quem. C. de usufructu.* non tamen poterit dominus præcisè cogi ad eam restituendam, quia non erat impensa necessaria, sed utilis & voluntaria. Sed si nolit dominus habere ratum & pretium restituere, tenetur permittere fructuario, vel ejus hæredi illud feudum retinere, eúmque in fidem admittere & investire. *argumento l. Julianus.* §. *si quis colludenda*, *ff. de act. empt. l. cum quæritur*, *ff. de admin. tutorum.*

* Finito usufructu repetet pretium, nec compensabitur cum fructibus.

35. Nec poterit in hac investitura exigere quintum pretii, quia illud fuit acquisitum ipsi fructuario: quia habetur hoc casu perinde ac si non jure feudali nomine domini retraxisset, sed ex quo dominus non habet gratum, ac si nomine suo privato emisset, tanquam primarius emptor: quo casu clarum est quòd efficitur proprietarius & vassallus domini, & non fructuarius respectu hujus feudi, & tamen nulla jura debet, sed sibi confundit. Unde nec etiam poterit peti aliquod relevium, finito usufructu, quasi de novo apertiatur hoc feudum: quia ex quo dominus ratam non habet hanc retentionem, etiam nomine suo factam, retrò non censetur, prout nec fuit facta ulla consolidatio. Et sic non est nova apertura. Est enim advertendum quod * fructuarius propriè non est procurator domini: sed magis gestor: ideo ad repetitionem magnarum impensarum, non agit mandati, sed in factum, vel utili negotiorum gestorum, ut per gloss. Bald. & alios in *d. l. eum ad quem*, *C. de usufruct.* Etiamsi expressè procuratorio nomine domini retinuerit, quia non spectat negotium ad dominum absentem, nisi ratum habuerit, unde ratihabitione secuta non est locus actioni mandati, sed actioni negotiorum gestorum. *l. ex mandato. in fin. ff. mandati textus in l. si pupille*, §. *item quæritur. versic. idem ait, & ibi gloss.* Bartol. Bald. *ff. de negot. gest.* Et sic patet quod dominus non tenetur habere gratam retentionem etiam nomine suo, per fructuarium factam. Sed utrum fructuarius possit statim agere contra dominum, ut declaret voluntatem suam, an velit acceptare dictam retentionem nomine suo factam, an non? Dico quod sic. Et illud non est modici affectus: quia * si dominus declararet se ratum habere, statim fiet consolidatio, & statim cogi poterit restituere pretium fructuario, quia non tenetur mutuare domino: sed etiam fructuarius pretio recepto nullum usumfructum, nullum commodum habebit in feudo retracto, *ut infra ead. gloss. num.* 44. exceptis juribus quinti denarii, *ut infra ead. gloss. quæst.* 4. *num.* 45. Si autem declaret se ratum non habere, nulla fiet consolidatio, sed remanebit in perpetuum penes fructuarium tanquam vassallum, qui statim jure proprio, debebit fide accepta investiri, nulla jura utilia propter hoc solvendo.

* Fructuarios nulla relevia, nulla jura debet ratione subfeudorum, &c.

* Fructuarius propriè non est procurator domini.

* Fructuarius potest cogere dominum declarare voluntatem suam super retractu.

36. Secundo casu * quando fructuarius nomine proprio, non ad acquirendum domino, & consolidandum proprietati, sed ad acquirendum sibi ipsi vult retinere. Et videtur quod possit, quasi illud sit in fructu, sicut reliquos fructus jure & nomine proprio percipere & sibi acquirere potest. Contra puto. Tum per hunc textum ibi, *Le Seigneur de fief*, & ibi, *par puissance de fief*, & ibi, *le fief mouvant de luy*, quæ non possunt convenire fructuario nomine suo. Clarum est enim fructuarium non esse dominum, nec habere jus dominicum, & ab eo non moveri subfeuda, sed solum à proprietario, qui solus est dominus directus, jura dominicalia habet, & exercere nomine sua potest, & non fructuarius, ut plenè deduximus *supra* §. 1. *gloss.* 1. *qu.* 1. & 4. Tum quia jus retractus feudalis non potest cedi, igitur nec in fructuarium potest transferri, quia non debet vassallus erga duos vel erga alium quàm patronum huic servituti & oneri subjici. *ut infra eod. quæst. seq.*

* Fructuarius non habet retractum nomine proprio.

37. Ex istis deciditur pulchra quæstio*. Fructuarius retinuit subfeudum, refuso pretio emptori: deinde finito usufructu, vult subfeudum retinere, & fidem facere domino. Contra, dominus illud habere contendit & offert pretium & legales sumptus: utri deferendum? Responde, domino, omni casu, & in omnem eventum: aut enim constat quòd fructuarius retinuit, vi & medio hujus §. videlicet ratione potestatis feudalis, & tunc domino deferendum est: quia non potuit illud fieri, nisi procuratorio nomine domini, & ad ejus, & feudi dominantis utilitatem, respectu proprietatis & consolidationis, & ad utilitatem fructuarii, respectu simplicis usufructus. Et nota quod

* Dominus potest retrahere à fructuario quicquid is jure retractus acquirit.

eo ipso quòd fructuarius retinet hoc feudum tanquam fructuarius, censetur id facere procuratorio nomine domini, sicut cum simpliciter tanquam fructuarius, vel ad causam tacitam vel expressam ususfructus prehendit ad renovat investituram, ut diximus *suprà* 81. *gloss.* 1. *quæst.* 1. *ad fin.* Aut constat quòd fructuarius non retinuit vi hujus §. sed purè & liberè emit ab emptore spontaneo, illud vendente fructuario, hoc enim fieri potest si expressè & sine simulatione agatur, & adhuc idem dicendum est, potest enim fructuarius nomine suo ut quilibet extraneus emere, & sibi quocunque titulo acquirere subfeuda, vel alia à feudo dominanti moventia: sed etiam dominus eodem retractu, vel alio jure feudali, adversus eum utetur, sicut adversus quemvis extraneum. Aut est dubium quo nomine quove jure retraxit. Et adhuc idem in terminis præfatæ quæstionis per notata in *l. quod si dubuet. ff. de acquir. vel amitt. hæred.*

38. Quoad alia tamen est differentia, quia cum nomine domini sui vi hujus §. retraxit, statim secuta fuit executio, & consolidatio, & non potest amplius sibi providere fructuarius ad retinendum subfeudum pro se. Sed cum nomine suo à spontaneo vendente emit, potest statim hæc notificare domino, & instrumenta exhibere juxta formam hujus §. quo facto si dominus per quadraginta dies refusionem pretii differat, tenebitur eum investire perpetuo jure domini possessurum. Et adhuc nullum quintum pretii, aut aliud commodum petere poterit; quia si exigeret, teneretur illud eidem, tanquam fructuario restituere. Et adverte diligenter quòd * jus retractus feudalis differt à cæteris juribus feudalibus utilibus. Hæc enim sunt in fructu, & eorum commoda omnino fructuario cedunt: secus in jure retractus, quod non est in fructu, nec cedit in se fructuario, sed solum quoad usumfructum rei retractæ. Et ratio est, quia iste retractus non potest peti nisi nomine domini, & ad finem consolidationis, & reversionis ad mensam domini, ut suprà ea. *gloss. num.* 17. & 28. Quid si non appareat quo jure, quove nomine fructuarius istud subfeudum habuerit? Responde, si tunc erat in ea causa, ut vi potestatis feudalis retinere posset, præsumitur eo jure obtentum & habitum à fructuario, nec censetur novus emptor voluntariè, sed ex necessitate id fecisse, ad quod poterat cogi, *argumento. l. rem legatam. ff. de adimend. legatis.*

* Retractus feudalis differt à cæteris juribus utilibus feudalib.

39. Ulterius juxta hoc tertiò quæro, * Quoddam subfeudum fuit venditum, deinde constitutus fuit ususfructus in feudo dominanti, & pertinentiis suis: Utrum fructuarius possit præfato nomine retrahere dictum feudum? Videtur quòd sic, quemadmodum potest eodem nomine tale feudum prehendere, ex defectu hominis, vel fidei, ex eo quòd nedum domini, sed sua interest propter fructus, quos pendente prehensione & usufructu lucrabitur, istud enim quasi mandatum extenditur ad ea quæ concernunt interesse domini, & fructuarii, ut diximus suprà §. 1. *gloss.* 1. *qu.* 1. *num.* 11. Sed nedum domini respectu proprietatis: sed & fructuarii respectu fructuum interest subfeudum retineri, igitur & in hoc censetur procurator domini, quamvis subfeudum fuerit apertum ante constitutionem usufructus.

* Fructuarius non potest uti retractu in feuda ante usumfructum vendita, licet possit uti prehensione.

Contrarium puto, quia faceret domino novum præjudicium ultra quam ususfructus de se præjudicare possit, vel debeat. Patet quia dominus privaretur jure utili quinti: & fortè etiam subquinti pretii, quod sibi fuit acquisitum ante usumfructum, & nullomodo spectat ad fructuarium: unde non censetur habere mandatum ad id faciendum, per quod dominus indebitè privaretur jure suo: sed hoc casu necesse esset alio speciali & expresso mandato, & non sufficeret etiam expressum mandatum generale, puta si in constitutione usufructus, fructuarius constitutus esset procurator domini in rem suam, id enim civiliter & sine alio præjudicio intelligitur. Non est igitur simile, sed longè diversum in simplici prehensione, quia hæc nullo modo præjudicat domino, sed utrique prodest. Secus autem in * procuratore generali, vel speciali, quia retrahere potest, nedum venditum post mandatum, sed etiam prius venditum, quoniam nihil sibi, sed totum domino acquirit, tam in proprietate, quàm in usufructu causali. An autem requiratur mandatum speciale, an verò sufficiat generale, patet ex deductis *in* §. *seq. quæst.* 1. *num.* 12. Quid autem si eodem themate retento, dominus ipse retrahat, an fructuarius habebit fructus dicti subfeudi pro tempore usufructus? Dicam statim *ad fi. hujus quæstionis principalis, num.* 44.

* Procurator generalis indistinctè retrahit.

40. Ex prædictis nota, quòd dominus potest prohibere fructuarium uti retractu feudali subfeudi, etiam tempore usufructus venditi. Nec mirum, quia etiam potest prohibere in specie, ne tale subfeudum apertum prehendat consulendo reliquis juribus, si qua debeantur fructuario, ut diximus *supra eod.* §. 1. *gloss.* 3. *quæst.* 2. Igitur multò fortiùs prohibebit retractum, revocando tacitum vel quasi mandatum generale quoad hoc, quia hujusmodi retractus non conceditur, nisi ut res feudo dominanti, à quo exivit, reuniatur. Igitur ex quo constat hoc domino non placere, & sic fieri non posse, non est locus retractui. Sint igitur emptores solliciti inquirere an domino placeat.

41. Plus dico, quòd quamvis fructuarius procuratorio nomine domini, sit admissibilis ad petendum hunc retractum in judicio, & extra per prædicta, ita quòd non teneatur docere de speciali, vel expressa voluntate vel mandato domini, nec id ab eo exigi possit: Tamen emptor potest adire dominum, ut hoc sciat, vel in judicio petere dilationem brevem, ut sibi liceat summare, vel interrogari facere dominum, ut declaret an è sui animi sententia sit, subfeudum suo nomine retrahi, sibi acquiri, & adjudicari, vel non. Et si fortè dominus absit in remotissimis partibus, aut non possit commodè inveniri, * non tenebitur subfeudum dimittere fructuario, etiam sub expresso nomine procuratorio domini, nisi sub hac expressa conditione, si dominus ratum habuerit, & sub protestatione, de repetendo si dominus non habuerit ratum. Et magnus erit effectus, quia si posteà conjungat dominum de hoc certificatum, non habere gratum, nec velle acquirere, & consolidare subfeudum, nec se juvare dicto retractu, poterit emptor illud etiam cum fructibus medii temporis repetere, condictione indebiti, vel sine causa, vel tanquam à procuratore reprobato vendicare à fructuario, offerendo restituere pretium ab eo receptum, & jura quinti, & subquinti quæ erant debita. An autem hoc casu præcisè teneatur offerre promptam restitutionem pretii: an verò possit offerre modificatè, videlicet deducendo super fructibus, vel tantum consignare, vel petere cautionem fructuum restituendorum liquidatione facta: quia hoc separatam habet materiam, discutietur principaliter infra loco opportuno.

* Emptor non tenetur dimittere feudū fructuario nisi sub hac expressa conditione si dominus ratum habuerit.

42. Adverte tamen diligenter, quòd ista protestatio, vel conditionalis dimissio, non habet locum in vero procuratore domini, de cujus mandato sufficienti plenè constat. Is enim potest oblationibus fidei, & quinti & subquinti rejectis subfeudum retrahere juxta formam hujus §. Nec tenetur admittere aliquam conditionem suspensivam, vel resolutivam, sicut nec ipse dominus, quia illud jus purè competit & debetur. Quòd si causetur emptor in fraudem fieri retractum, non ut domino acquiratur, vel ejus mensæ uniatur, sed ut alii extraneo concedatur, contra intentionem hujus consuetudinis, debebit hoc probare. Sufficit enim quòd tempore retractus, dominus per se, vel per procuratorem suum, habeat animum sibi acquirendi, & seipsum emptori, non autem extraneum præferendi, nec at-

tenditur si posteà aliter disponat, *ut infrà* dicemus.

43. Si autem non constaret plenè, & per instrumentum authenticum de mandato, vel esset probabile dubium, an esset mandatum revocatum: non teneretur emptor agnoscere retractum; etiam oblata * cautione de rato, quia hujusmodi cautio non habet locum, nisi ad fundandum judicium, & ut in eo procedatur, non autem ad exequendum judicatum, & solutionem recipiendum. *l. hoc jure. ff. de solut. l. 1. C. de procurat.* Solventi autem debet prompta & plena fides fieri de mandato, imò etiam plena securitas, ut tenet Bald. in *l. falsus. col. pen. versi. si scias tamen. C. de fur.* Bart. Bal. Alex. Jas. in *d. l. 1. C. de procurato.* de quo artic. fusius diximus infrà §. 166. Nec obstat quòd satis efficitur securus, dum pretium & legales impensæ ei numerantur: quia plus his sua interest re empta non evinci sub falsa, vel insufficienti qualitate, à non habente potestatem. Et ne fortè nummi extantes vendicentur à domino recusante subfeudum: consequenter infertur, si ad hunc retractum concurrant dominus & fructuarius, proculdubio dominum præferendum esse.

* Quando cautio de rato non habeat locum.

44. Sed hoc casu, quando ipse dominus de propria pecunia retrahit, quæritur an usufructuarius habeat usumfructum in feudo sic reunito? Videtur quod sic, Tum quia unitur per modum accessionis, feudo principali, cujus & suarum pertinentiarum fructuarius habet usumfructum. Tum quia hæc consolidatio non fit à nova causa, & extrinseca, sed virtute & potestate feudali, quæ est causa vetus & intrinseca, inexistens feudo dominanti & servienti, ante usumfructum constitutum. Et sic videtur quod sicut accedit proprietario, quoad proprietatem, ita & fructuario quoad usumfructum, ut in his quæ ratione commissi, vel temporis finiti, redeunt ad dominum, dictum est suprà §. 1. *gloss.* 1. *qu.* 5. Contrarium puto, quia quamvis patronus assequatur istud feudum, non tanquam privatus, vel extraneus, sed tanquam patronus, ita quod jus patronatus, sive potestas feudalis, est causa agens & efficiens, tamen illa causa non esset sola per se sufficiens: sed requiritur numeratio pretii, & impensarum legalium quæ est tanquam causa materialis, quæ adæquatur feudo retracto, quòd tanti censetur, quanti venditum fuit. *l. mortis causa capimus. in fin. ff. de donat. caus. mort.* Unde patronus non debet carere re, & pretio, sed sicut onus ita & commodum eum sequitur. *l. secundum naturam. ff. de regul. jur. cum vulga.*

45. Quarto quæro, * numquid fructuarius frustrabitur commodis feudalibus talis venditionis? dico quod non. Sed tenebitur patronus quintam partem pretii cum subquinta, in casu quo subquinto locus esset, solvere fructuario. Ratio, quia à principio venditionis istud jus fuit formatum, & cessit: & sic usufructuario statim acquisitum fuit, ut plenè diximus §. 1. *gloss.* 1. *quæst.* 3. & facto proprietarii non debet jure suo privari. Si igitur patronus velit jure retractus uti, debet fructuarium indemnem servare, nec hujusmodi jura confundi possunt ex persona patroni, ex quo non debentur patrono, sed fructuario. Et sic est casus in quo patronus non percipit, sed solvere tenetur quintum, fortè etiam subquintum pretii. Et hoc non habet dubium, quando patronus per se, vel per alium procuratorem suum de propria pecunia feudum retrahit: ita quod fructuarius nihil habet in fructibus feudi retracti.

* Qu. 4. utrum fructuarius debeat habere quintum pretii quando dominus retrahit.

46. Sed non est leve dubium, quando fructuarius de propria pecunia feudum retrahit: quo casu interim fructus dicti feudi suos facit, tunc enim finito usufructu, dum restituit feudum retractum patrono, accipiendo ab eo pretium & legales sumptus, videtur quod non possit à patrono petere, sibi ultra hæc dari quintum vel subquintum pretii: quia illud non expendit nec numeravit. Et clarum est quod in simili casu verus procurator non posset illud exigere à domino: igitur nec fructuarius, quia circa actum retractus procurator domini censetur, & eo nomine retraxit. Nec videtur aliter dicendum, quàm cùm dominus per verum procuratorem de pecunia procuratoris retrahit. Tum fructuarius nullomodo tenetur facere hujusmodi retractum nomine domini, sed potest hoc omisso, suo nomine exigere quintum pretii. Sed non potest simul locus esse retractui, & quinto pretii per hunc textum, juncto §. 22. *infra eod.* Ergo eligendo viam retractus, semetipsum jure suo excludit, & de se queri debet Tum videtur de hoc jure suo quinti pretii transegisse; cum spe lucri fructuum, qui fortè non sequantur, tamen satis est quòd potuerunt sequi. In contrarium, quia quod fructus suos facit, satis videtur pensatum interusurio pecuniæ suæ, nomine domini erogatæ. Igitur domino approbante retractum nomine suo factum, non debet amittere quintum pretii; alioquin nihil lucraretur ratione ususfructus. Quod enim retrahit, non facit tanquam ipse, sed tanquam procurator domini, & in hoc habetur tanquam alius & extraneus, igitur non amittet jus quinti, quod lucrari debet tanquam ipse. Tum alioquin sequeretur, quòd fructuario retrahente, tantum commodum ferret, & esset æque bonæ conditionis patronus, ac si nullus esset fructuarius, quod est absurdum, quia deterioris conditionis esse oportet dominum, durante usufructu. Quare pro hac parte concludo. Idem in simili puto, si patronus locaverit feudum dominans, etiam ad modicum tempus, cum commodis feudalibus, & cum clausula vel mandato speciali exercendi actus feudales, & retentionem feudalem, si talis colonus retrahat de pecunia sua, quia hoc facit tanquam procurator, habebit fructus pro interusurio, donec pretium sibi restituatur, & nihilominus etiam quintum, vel etiam subquintum debebit ei restitui, quia hoc illi debetur tanquam colono, propter venditionem tempore locationis factam. Idem de cæteris id genus.

47. Quinto quæro, utrum competat * marito in subfeudis moventibus à feudo proprio uxoris? Respondeo quòd sic, non tamen simpliciter nomine suo: sed nomine, seu in qualitate mariti, & ad causam uxoris suæ sicut in potestate prehendendi, & investituram renovandi diximus *supra* §. 1. *gloss.* 1. *quæst.* 9. Sed utrum maritus solus sine mandato vel consensu uxoris, possit uti jure retractus feudalis, & in judicio experiri: emptore controversiam faciente, qui fortè fidelitate & quinto pretii oblatis, se opponit prehensioni feudi, petit investiri, negat retractum fieri debere à marito? & videtur quòd non: quoniam hujusmodi actio ad retractum dependet à proprio hæredio uxoris, & non est mobiliaris, nec possessoria. Igitur non potest judicium deduci à viro sine consensu uxoris. *argumenta infrà* §. 113. Hoc non obstante puto maritum debere admitti, & obtinere: quia ex hoc judicio, sive vincat, sive obtineat, non potest sequi aliqua alienatio. vel deterior conditio propriorum uxoris, sed bene potest fieri melior conditio. Unde etiam invita uxore posset agere & evincere: non enim posset authorari a judice, nec audiri ad contradicendum marito in hoc, quum non haberet justam causam contradicendi. Si tamen non sola qualitas, vel potestas mariti, vel factum seu qualitas venditionis impugnaretur: sed ipsum jus retrahendi in dubium revocaretur, causante emptore illud fuisse perpetuo remissum & illud feudum non subesse tali oneri, tunc judicium à solo viro agitatum non præjudicaret uxori, nec juribus feudi sui dominantis, nisi uxor unà cum marito ageret, vel agenti consentiret: tunc enim agitur de proprietate hujus juris, & perpetuo præjudi-

* Maritus exercet jura dominicalia in vassallos uxoris & retractu utitur.

cio propriorum uxoris. Unde etiam emptor maritum agentem repellere posset à processu, & limine judicii, nisi appareat de consensu uxoris, penes quam est proprietas & principale interesse, per ea quæ diximus in d. §. 113.

*An feudū à marito retentū, sit proprium vel conquæstus.

48. Et nota, quòd * feudum jure & potestate feudali à viro retentum, non censetur inter conquæstus vel acquæstus, nec efficitur commune inter conjuges: sed proprium solius uxoris, à cujus propriis dependet, quoniam vi retractus feudalis unitur & incorporatur mensæ feudi dominantis. Nec in eo habet maritus nisi usumfructum & administrationem sicut in reliquis propriis uxoris: Tamen soluto matrimonio, media pars pretii, & legalium impensarum, solutarum à marito, debent ipsi vel ejus hæredibus restitui. Quemadmodum è diverso, si maritus subfeudum à proprio suo feudo dependens jure feudali redemerit, sibi soli acquiritur, & proprium efficitur, sed soluto matrimonio restituenda erit uxori vel ejus hæredibus dimidia pretii & impensarum acquisitionis. Secus si maritus subfeudum à propriis uxoris dependens non jure feudali, sed tanquam quilibet privatus emisset, vel in solutum accepisset, quia censeretur inter conquæstus, & esset commune inter conjuges, & sola dimidia pro indiviso uniretur feudo dominanti, altera remaneret viro, & soluto vel separato matrimonio vir, vel ejus hæres, remaneret vassallus uxoris, vel ejus hæredis, pro illa dimidia, & ex tunc non autem matrimonio constante, teneretur clientelaria obsequia & jura offerre & solvere, ut plenius infrà §. 107. ubi opinionem quamdam Joannis Fabri & sequacium reprobavimus. Et tunc à die debitæ notificationis, vidua vel ejus hæres, haberet quadraginta dies, ad eligendum si velit retractum feudalem, & refundendum mediam pretii & legalium impensarum dictæ dimidiæ partis. An autem maritus recipiendo emptorem in fidem præjudicet uxori in hoc jure retractus, dicam in §. *seq. qu.* 3. adde *quæ scripsi infra* §. 43. *qu.* 15. *& 16. in fin.*

*An plures domini directi invitem variare possint.

49. Sexto quæro, sunt * plures domini directi feudi venditi, ad quos accedens emptor instrumentum emptionis exhibet, fidelitatem & quintum pretii offert, & ab aliquibus quidem recipitur, alii verò respondent se velle jure retractus feudalis uti, & infra quadraginta dies pretium cum legalibus impensis, pro portionibus suis refundere. Utrum teneatur emptor acquisitionem suam dividere: partim clientelam subeundo, partim dimittendo recepto pro rata pretio? Guid. Pap. in *Decis. Delph.* 411. *ad fi.* tenet quòd sic per *l.* 1. §. *si alter ex hæredibus. ff. quorum legator.* Item fortius tuetur Alberi. in specie hujusmodi. Quidam tenens molendina à capitulo cujusdam ecclesiæ, pro octava parte, & à quibusdam nobilibus, pro septem partibus indivisis: vendidit dicta molendina cum consensu ecclesiæ, & etiam dictorum nobilium, uno tantum excepto, qui noluit consentire, sed volebat retinere partem suam, quæ non est nisi octava pro indiviso, quæsitum fuit an hoc posset facere? Et videbatur quòd non, sed standum esse majori parti, *argumento l. sancimus. §. ne autem & ibi glossa C. de donat. l.* 2. *de metallariis & metall. l.* 2. *in princ. quand. & quib. quar. pars. lib* 10. *C. l. majorem. ff. de pact.* Contrarium decidit & se obtinuisse attestatur in *l. per fundum. col. fi. per illum text. ff. de servit. rustica. prædio.* & per textum in *l. parietem ff. de servit. urban. prædio l. Sabinus. ff. communi divid. l. heredes. §. si interto. ff. famil. hercisc.* addit Alber. quòd huic domino octavæ partis, daretur rei vendicatio, portionis suæ indivisæ licet incertæ. *l. quæ de tota. §. incerta. ff. de rei vendicat.* Ergo fortius prohibere potest venditionem & suam partem retinere. Idem ante Alber. tenuit Joan. And. *in addit. ad Speculator. tit. locati. §. nunc aliqua vers.* 72. Et ambo subtraxerunt ab Oldrado, cujus fuit originaliter etiam ad literam determinatio. in *consil.* 34. *qu. talis est.* Ne miretis si * argumenter de emphyteusi ad feudum, & è converso: quia hoc casu procedit argumentum, quum sit eadem ratio, supposita consuetudine retractus sive prælationis. Idem voluit Joan. Barberi. in *suo viato. jur. titu. de loca. versic. quæritur etiam.* Chassa. in *consuetud. Burgund. tit. des censes.* §. 1. *gloss.* 1.

*Argumētum de emphyteusi ad feudum & è cōverso valet. Adde. Oldendorpiū in Topicis, argumento à feudo ad Emphyteusim, & Everardū in Topicis in loco à feudo ad Emphyteusim, ubi inter cætera in 41. casibus exæquat feudo Emphyteusim Adde eumdem. loco ab Emphyteusi ad feudū. Imò contrariū tenet Molinæus *infrà* §. 73. *num.* 40

50. Sed * contrarium & longè in fortioribus terminis: videlicet quando sunt diversæ res feudales, vel emphyteuticæ, à diversis dominis moventes, tenet Guid. Pap. in *decis. delph.* 508. Et in terminis quæstionis nostræ videlicet in una re a pluribus dominis movente sequitur doctissimus Nicol. Boeri. *in consuetu. Bituri. tit. de consuet. retra. re feud.* §. 1. *& in tit. de consuet. retract.* §. *fi.* Et fundatur potissimum in *l. quod si uno. ff. de in diem addict.* quæ optimè facit, ibi enim dicitur si eadem res unico pretio, à tribus uni vendatur, sub pacto quòd si quis intra illas calendas meliorem conditionem attulerit, res sit inempta: quòd meliori conditione allata, & acceptata per duos ex vendentibus, qui addixerunt posteriori emptori: tertio ex venditoribus nolente addicere, sed stante priori venditioni, tota res manet empta priori, & prior venditio in nullo resolvitur: sed in totum firma remanet: Tum quia unus & idem contractus non debet dividi: Tum quia prior emptor non erat pro parte empturus: nec pro parte ab emptione discessurus, Unde non debet admitti addictio partis: quia prior emptor nimium gravaretur, ultra quam fuisset cogitatum, & ultra quam extendatur virtus pacti addictionis, quod non intelligitur, nisi de addictione totius, & non etiam partis tantum, ad hoc *l. fistulas. §. qui fundum. ff. de contrah. empt. l. tutor. §. curator. ff. de minorib. l. cum ejusdem. ff. de ædilit. edict.* Guid. Pap. in *dict. qu.* 508. addit aliam bonam rationem: quia propter jus prælationis directi domini, non debet in alio præjudicari emphyteutæ: tantumdem enim debet consequi à domino jure prælationis utente, quantum consequeretur ab extraneo emptore. textus in *l. fi.* ibi, & si quidem dominus hoc dare maluerit, & tantam præstare quantitatem, quantam ipse re vera emphyteuta ab alio accipere potest. *C. de jur. emph.* Sed si res posset pro parte retineri, pro parte non: non tanti venderetur, quia non tantum valet pars fundi respectu partis, quantum totum respectu totius. *l. Mævius in fi. famil. herciscundæ. l. Marius. § in fundo. ff. de legat.* 1. imo vix una emphyteusis vel unum feudum reperiret emptorem partis. Et sic non posset emphyteuta aut vassallus, pluribus dominis extantibus vendere nisi pretio vilissimo, vel nisi prius singulorum dominorum redempta concordia.

* Quòd ii possint variasi.

51. Et hanc partem verissimam & æquissimam esse puto. Ex quo enim est unicum feudum, & unicus titulus feudi, sequitur quòd ejusdem feudi non est nisi unicum jus patronatus, & sic plures patroni non habentur nisi pro uno, unde sicut in confesso est unum & eundem patronum non posse pro parte uti hoc retractu, & pro parte non sed necesse habere pro toto investire emptorem, vel totum retrahere: idem dicendum est, si tempore venditionis acciderit, plures esse patronos fortè hæredes primi infeudatoris, quemadmodum ex persona hæredum vassalli non debet conditio domini deterior fieri: ita nec conditio vassalli ex personis hæredum domini. *l.* 2. §. *& harum. ff. de verb. obligat.* & diximus *suprà* §. 2. *gloss.* 4. *num.* 4. Alioquin ex persona hæredum nova servitus, novum onus adderetur: quia nedum tota res vendita simul esset retractabilis, sed etiam quælibet ejus pars per se, solum pro parte unius hæredum. Idem dicerem in ipsismet originariis infeudatoribus si plures simul in feudum concessissent: non enim posset unus eorum partem tantum retinere; sed totum, vel ni-

hil. Hæc enim consuetudo quæ dat jus retinendi feudum venditum, intelligitur simpliciter prout loquitur, & sic de toto feudo vendito, non autem de parte rei venditæ. Nec in hoc valet argumentum de toto ad partem: quoniam non est eadem ratio, sed gravior servitus, ampliatio, & multiplicatio oneris, si extensio fieret ad partem unius; igitur non debet fieri, ut notant Bart. & alii, in *l. quæ de tota. ff. de rei vend.* Nic. Everal. in *locis legal. loco* 80. *de toto ad partem.* * Idem in simili in pacto redimendi conventionali: si enim unus ex hæredibus venditoris, qui vendidit sub pacto de retrovendendo, ageret ad retrovendendum pro parte sua hæreditaria, non esset audiendus, nisi offerret totum redimere, & totum pretium refundere: quo casu recte ageret, & electio esset rei conventi, ut tradit Bar. in *l. cui ususfructus. ff. de usu. & usuf. leg.* Jas. & alii in *l. stipulationes non dividuntur. col.* 12. *ff. de verb. oblig.* Et plenissimè & decisive Socin. in *consil.* 16. *anno domini. lib.* 4. *Hunc articulum examinavi infra* §. 184. *ubi remitto.*

*Idem in retractu conventionali.

52. Quid igitur in themate quæstionis nostræ, si cæteris dominis volentibus investire, unus solus velit retractu uti, & totum feudum habere, totumque pretium refundere? An possit? Dubium facit quod non potest totum unire mensæ suæ: sed solum pro parte sua juris feudalis, quam habet in re vendita: sive pro parte quam habet in jure patronatus, & feudo dominanti, pro reliquis autem partibus est tanquam extraneus, & in illis remanebit vassallus compatronorum. Tamen dicendum est * posse retrahere, si hoc malit emptor, quàm pati retractum partis tantum, non enim prohibetur alter ex dominis partem tantum retinere, nisi propter interesse vassalli, vel emptoris, & propter novum detrimentum emergens ratione divisionis rei, quæ non fuisset pro parte æquè, seu tanto pretio vendita vel empta; quod interesse & damnum cessat, domino parato totum retrahere: unde quum non debeat unus ex dominis, etiam à majori parte cogi ad remissionem juris sui. *d. l. per fundum. ff. de servitu. rustic. prædio.* nec ad redemptionem. *l. nec emtre. C. de jur. delib.* potest mero jure agere ad retractum pro parte sua dumtaxat: sed ne graviori servitute prematur feudum, quàm intenderit consuetudo, potest emptor offerre totum dimittere, & hoc erit in electione sua, vel partem tantum actorem concernentem, vel totum dimittere. Et nisi actor velit oblationem acceptare, repelletur à retractu partis, & cogetur emptorem investire.

*Unus ex patronis totum retrahere potest.

53. Et casu quo totum retrahat: clarum est quòd partem tantùm, jus suum concernentem unit, & consolidat: hanc enim solam, jure feudi obtinet, reliquas autem partes non habet jure & potestate feudali: sed ex voluntate emptoris, & sic in illis omnino tanquam privatus, & extraneus emptor censetur. Et tenebitur in fidem compatronorum se conferre, eisque quintum pretii, & cætera feudalia jura solvere, & præstare. Sed an hoc casu pro respectu illarum partium debebitur duplex quintum? Videtur quòd sic, quia primo venditæ sunt extraneo emptori, deinde emptor censetur iterum & secundò vendidisse huic actori, ex quo voluntariè ei dimisit, & non ex necessitate, & sic videntur bis venditæ. Contrarium puto, quia licet ista dimissio sit aliquo respectu voluntaria, quia non est absolutè necessaria, est tamen partim necessaria & coacta, videlicet causativè, & nisi voluisset emptor damnum divisionis rei & contractus sufferre, unde satis dicitur alienatio necessaria, & non debentur pro hoc aliqua nova jura, ut dicemus *infra eod.* §. 22. Tum hæc dimissio verè non est novus contractus, nec nova venditio, sed totius venditionis translatio, & subrogatio actoris in totam emptionem, & ex parte emptoris non fit ab eo animo contrahendi, sed animo distrahendi, unde ex parte ipsius non est nova venditio, sed discessio ab emptione, cedendo & relinquendo totum locum vacuum, actorque inter legales sumptus tenetur refundere emptori portiones quinti denarii, si quas solverit aliis compatronis. Et si non solverit, ipse retrahens solvet eis, & sic semel tamen.

54. Redeundo ad quæstionem nostram, Septimo quæro, quid è converso, si * sit unus dominus feudalis, sed sunt plura feuda vendita, utrum respectu unius feudi possit investire emptorem, respectu alterius uti retractu feudali? Et videtur quòd non, sed idem dicendum quod in præcedenti themate, ex quo omnia feuda vendita moventur ab eodem patrono, & sunt vendita unico pretio, non distributo, sed simul & collectim, & sic est unica tantum venditio, quæ non potest dividi, saltem invito emptore, qui non erat unum sine alio empturus, ergo non tenetur redemptionem unius sine alio pati. *d. l. quod si uno. ff. de in diem adjectione. d. l. cum ejusdem. d. l. cum ff. de adi. edict.* & maximè si ista feuda teneantur ab eodem patrono non ratione diversorum dominantium, sed ratione unius feudi, vel fundi dominantis. Et sic habito respectu ad identitatem corporis à quo pendet, videntur unum & idem corpus, sive ejusdem corporis membra. Quibus non obstantibus contrarium puto, quia ex quo sunt diversa feuda, necessario sunt diversæ fidelitates, diversa jura feudalia, & diversæ, distinctæ & separatæ actiones, tam ad jura quinti pretii quàm ad jus retractus. Ergo potest patronus respectu unius actionis & feudi exercere jus suum, & respectu alterius dimittere. Et quum in singulis actionibus sit electio patroni, potest in una aliter, in alia aliter eligere. Hoc enim jus sibi competit tam ex consuetudine, quàm ex concessione feudi ab ipsa origine infeudationis dictorum feudorum, unde non debet deterior effici sua conditio ex eo quòd ista feuda pervenerunt ad unam & eamdem personam. Nec etiam ex eo quòd vassallus plura feuda simul & unico pretio vendidit. Sed debet potius imputari venditori, quòd sic vendat, & emptori quòd sic unico non distributo pretio emat, utpotè cum sciant diversa esse feuda, & patronum habere jus prehendendi, jus fidelitatis, & jus relevamenti, & jus prælationis ad suam liberam electionem in unoquoque dictorum feudorum per se, & separatim. Unde si contrahendo illa adunaverint, hoc ut patronus non possit amplius separatam in quolibet feudo habere electionem, sed unam tantum in omnibus, convincuntur hoc fecisse in fraudem patroni, unde non patrocinatur eis, etiam dato quòd esset fraus consilii, satis est fraudem fieri patroni re ipsa & eventu. Igitur jus suum sibi manere debet integrum, in quolibet feudo per se, non obstante quacumque forma contrahendi adinventa per vassallum & emptorem.

*Quid si plura feuda simul vendiderit.

55. Ex quibus patet * malè scripsisse Guid. Papam *in decis. Delphi.* 508. ubi tametsi in latioribus terminis tenuit, quod si plures & diversæ possessiones, de directo dominio diversorum dominorum moventes, vendantur uno pretio, quod alter dominorum directorum non potest retinere rem quæ est de sua emphyteusi, nisi etiam retineat omnes alias res venditas, etiamsi non à se solum, sed ab aliis dominis moveantur, quia, inquit, omnium rerum una est venditio de facto de omnibus in simul facta: quod ego ingenuè fateor. Sed dico quòd unitas contractus & venditionis facto & voluntate contrahentium inducta non habet locum quoad tertium, & non potest præjudicare tertio, qui habet jus distinctum & actionem distinctam & separatam in unaquaque rerum venditarum. Et multò minus potest præjudicare pluribus & separatis patronis. Et sic illa opinio Guid. Pap. prout loquitur, est prorsus irrationabilis, quamvis illi conformetur consuetudo Alverniæ, *eod. tit.* §. 23. *& seq.* Sed fuisset in se rationabilis, si se restrinxisset ad plures res ab eodem domino moventes. Tamen etiam

* Guido Papa reprehensus.

etiam hoc ultimo casu militant argumenta mea. Itaque concludo quòd * quoties sunt plures tituli feudi, & plura distincta feuda vendita, tunc sive unico, sive distributo pretio, sive à diversis, sive ab eodem patrono moveantur, sive respectu diversorum feudorum dominantium, sive respectu ejusdem feudi dominantis, semper potest fieri variatio, non in eodem, sed in diversis feudis. Et respectu unius poterit emptor cogi ad fidelitatem & alia jura investiturae. Et respectu alterius, ad dimittendum pro pretio & legalibus impensis, & hoc casu debet arbitrio peritorum in hoc, fieri aestimatio omnium feudorum venditorum particulariter, ut sciatur quantum de pretio convento cuique correspondeat: & sic quantum sit refundendum ratione illius in quo jus praelationis eligitur: & quantum jure quinti denarii pro aliis feudis non retentis pendendum. Quid autem si sit unus tantum patronus: sed sunt plures, puta tres emptores, simul eodem contractu ementes & idem feudum ab vasallo?

* Circa plura feuda licet patrono variare.

An patronus possit unum ex emptoribus in fidem admittere, & ab aliis duobus feudum retrahere, dicam infrà §. *seq.* ubi melius quadrat haec quaestio. Ex his habes materiam istam resolutam, quod alibi non reperies. Et poteris inducere ad multa alia decidenda.

56. Ulterius circa necessariam interpretationem hujus §. sed ad uberiorem utilitatem, *octavo* quaero, vassallus vendidit & tradidit feudum suum Titio, & sic apertum est feudum, & jus fidelitatis, & quinti denarii vel jus retractus quaesitum patrono ad ejus optionem. Patronus autem antequam alterum petat, vel eligat, vendit & cedit, vel aliter transfert feudum dominans, & omne jus suum patronatus eidem Titio: posteà Titius revendit eidem, & restituit feudum dominans, & jus patronatus quod acceperat: modò redintegratus antiquus patronus manum injicit feudo quondam empto à Titio, nec contentatur fidelitate & quinto denario forte oblatis: sed vult illud habere jure retractus feudalis, an possit? Videtur quòd sic, quia feudum est sibi aequè apertum, ut erat ante alienationem feudi dominantis: nec Titius fuit receptus in fidem, nec solvit quintum denarium, & jus retractus remansit integrum. *ut in* §. *sequenti*. Contrarium tamen dicendum est, quia per acquisitionem feudi dominantis, Titius effectus est patronus, & confusa est & extincta actio retractus, quae competebat veteri patrono ex dicta venditione, sicut confusa fuit & extincta apertura dicti feudi facta per dictam venditionem, quod procedit nedum si dictum feudum fuerit unitum & incorporatū feudo dominanti per Titium, sed etiam si Titius acquirendo feudum dominans non habuerit intentionem uniendi illi & incorporandi dictum feudum serviens: sed nihilominus tenuerit, & possederit illud tanquam separatum, quod potuit facere, quia hoc non obstante, ex quo idem Titius erat dominus feudi dominantis, & sic non poterat esse vassallus suiipsius, quoniam * actio & passio maximè in istis correlativè oppositis, non possunt concurrere in eodem, respectu ejusdem, necessarium fuit, quod dictum feudum desierit esse apertum, & quod omnis actio quaesita ex veteri apertura confusa & extincta fuerit *l. 1. ff. quemadmodum servit. amittat. l. quicquid. ff. communia praedio. l. tria praedia. in fin. ff. de servit. rustic. praedi.* Unde semel confusa & extincta, non revivisceit, licet posteà utraque res, dominans & serviens revertantur ad pristinum statum. *l. si quis aedes. in princip. ff. de servitut. urba. praediorum.*

* Actio & passio non cōcurrunt respectu ejusdem.

57. Verum est quod quando revertuntur ad pristinum statum, puta quando feudum dominans separatur, & redit ad veterem patronum, tunc necessariò feudum serviens retentum per Titium aperitur, non tamen reincidit in pristinam aperturam, quae semel irrevocabiliter est extincta: sed est nova apertura, ex nova causa de recenti contingens. Patet, quia isto casu feudum serviens non dicitur aperiri ex parte sui, nec ex parte vassalli, utpote quum non mutet manum vassalli, sed aperitur ex parte feudi dominantis, & propter mutationem contingentem ex parte patroni qui mutatur, unde sive haec mutatio & restitutio feudi dominantis fiat per donationem, sive per venditionem, aut alias quovismodo, tametsi partim ex facto & voluntate vassalli, tamen nulla jura utilia debentur patrono, sed solum jura honorifica, videlicet fidelitas & obsequium clientelare, quale ab antiquo vassallo praestari debet *ut infra* §. 48. Unde in casu proposito nec quintum nec aliud onus, sed simplex fidelitatis renovatio debetur.

58. Hanc determinationem in veteribus tyrocinii mei collectaneis limitabam, ut procederet quando feudum dominans fuit translatum simpliciter, secus si fuisset venditum Titio sub pacto de retrovendendo, vel ei cessum sub pacto de recuperando facto incontinenti, vel in ipsa traditione, & in vim illius pacti, antiquus patronus fundum suum & patronatum recuperaret, quia tunc redintegraretur vetus apertura feudi servientis, & jura fidelitatis quinti pretii, vel retractus ex dicta venditione orta, non enim fuerunt confusa, sed remanserunt saltem in habitu, ex quo Titius non fuit factus patronus irrevocabiliter, sed commutabiliter: & sic commutatione sequuta, habitus ille redit ad actum, & ad eamdem causam pristinam, quia ista reversio fit ex causa veteri & necessaria, *Argumento leg. fin. ff. de exceptio. rei judic.* Tum sicut vetus patronus vendidit vel cessit, commutabiliter tamen, Titio feudum suum dominans, cum omnibus juribus & pertinentiis suis, & sic cum juribus competentibus ad dictum feudum serviens tunc apertum: ita oportet quod Titius restituat cum eisdem juribus & pertinentiis in specie, & per consequens quod restituat contra se actionem quinti denarii, & actionem retractus quae competebant veteri patrono ad ejus optionem, ratione feudi dominantis. Alioquin non fieret restitutio plena, & cum omni sua causa, prout fieri debet, *l. restituere. ff. de verb. signific. cum vulgar.* Secus quando fit restitutio ex nova & voluntaria causa, quia tunc inspicitur status existens tempore hujus novae causae & restitutionis.

59. Sic in * simili, si vendidi & tradidi tibi praedium meum, cui tuum serviebat, extincta est servitus. & dato quòd mihi revendas, non reviviscit, nec teneris de novo imponere: nisi in revenditione expressè cautum fuerit, quod procedit quando rem meam simpliciter vendidi. *d. l. si quis aedes. in princip. ff. de servit. urbana. praedio.* Secus si vendidi tibi sub pacto de retrovendendo, tunc enim cum mihi ex pacto praeterito revendis, quamvis ipso jure non resurgat servitus, tamen teneris illam de novo imponere, quoniam id agitur, ut talis res restituatur, qualis vendita fuit. *Argumento l. Papinianus de servitut. l. si ei cujus. ff. communia praedio. l. 2. ad fin. ff. de hered. vel actio vendi.* Et per haec praefata limitatio videtur multùm probabilis, quinetiam multis peritis & provectis visa est rationabilis & vera.

* Servitus confusa quando debet restitui.

60. Nunc autem dum maturiùs & circumspectius cogito, falsam eam puto. Si enim dum feudum dominans venditur cum clausula vulgari cedens omnia jura & actiones dependentes, feudum serviens possideatur à tertio, & sit apertum ex parte vassalli, aliter quàm per successionem directam, & sic debeatur relevium: Clarum est quòd jus prehendendi & exigendi relevium acquiritur emptori, qui fecit illud relevium suum, nec tenetur restituere, etiam si feudum dominans revendat ex necessitate pacti in venditione adpositi, sicut fructus interim perceptos lucratur, nec tenetur restituere cum revendit. Illud enim relevium est in fructu. Eodem * modo si illud feudum serviens sit apertum ex causa venditionis, & sic competit patrono prehensio, & ad quintum pretii vel ad re-

* Quando jus retractus consistat in fructu.

tractum ſua optio: Hæc actio tranſit in emptorem feudi dominantis ſub pacto de retrovendendo. Unde ſi elegerit quintum pretiì prout potuit, fecit illud ſuum, nec tenebitur revendens reſtituere, ſicut nec reliquos fructus aut obventiones, nec poterit redimens retractu uti, quia fuit conſumptus. Ergo idem dicendum in quæſtione noſtra, cùm idem eſt dominus feudi ſervientis, & emptor feudi dominantis. Illa enim actio ad quintum pretii, vel retractum competens venditori, tranſit ad emptorem, & ſic per eum conſumpta fuit, quaſi à ſeipſo alterutrum exegerit. Quod ſi dicas eum neutrum elegiſſe, aut exegiſſe cùm non appareat: dico quòd illa actio ſtatim quod pervenit ad emptorem, fuit confuſione extincta. Et dum poſteà res revenditur, non reviviſcit ipſo jure, nec per novam conſtitutionem debet renovari a revendente, quia conſiſtebat in fructu, & ſic ceſſit perpetuo in lucrum emptoris, ſicut cæteri fructus & obventiones.

61. Nec obſtat quod dixi, dum feudum ex pacto in venditione appoſito revenditur, debere etiam ſervitutem confuſam reſtitui, & de novo conſtitui, quia verum eſt quantum ad ipſam ſervitutem in ſe, non autem quantum ad commoda ſeu fructus, ſi qui fuerint illius ſervitutis medio tempore, quia veniunt lucro emptoris, ut notiſſimum eſt. Et ita eſt in propoſito. quia cum feudum dominans ex neceſſitate pacti revenditur, ſubjectio ſeu feudalitas feudi tempore venditionis ſervientis, quæ medio tempore velut confuſa & extincta fuerat, reſurgit & redintegratur in ſe, ſed non quantum ad commoda & fructus qui medio tempore ex illa feudalitate competiiſſent, & ſic non reſurgit, nec reſtitui debet hæc actio retractus, ſicut nec actio relevii, cum ſit in fructu: ſed ipſum jus feudalitatis tantum, in quo includitur ſolida & integra proprietas omnium jurium utilium in ſe, puta etiam jus retractus feudale, pro futuris venditionibus & aperturis. Nec obſtat quod *ſuprà eodem gloſſ. num.* 38. dixi actionem & jus retractus in hoc differre à cæteris juribus utilibus feudalibus, quod non eſt in fructu: quia verum reſpectu uſufructuarii & ſimilium, quia non poteſt convenire finalis cauſa retractus, quæ eſt unio menſæ feudi dominantis, quum non habeant illius dominium. Et his terminis ibi loquebar. Secus in eo qui pro tempore eſt verus proprietarius feudi dominantis & patronus, quia hujus reſpectu actio, vel jus retractus in ſpecie eſt in fructu. Patet, quia pro hac vice poteſt remitti vel omitti ab ipſo domino, cui eſt interdicta bonorum & jurium immobilium alienatio, & ſimiliter ab ejus tutore vel curatore, vel etiam in prælato eccleſiæ, ut patet per notata *infrà eodem gloſſ.* 2. 11. *& in* §. 14. *num.* 7. *&* 21. *Adde infrà eodem gloſſ. quæſt.* 10.

62. Modò ſuboritur adhuc unus ſcrupulus hoc caſu, quod hæc * feudalitas ipſo jure reviviſcit, etiam ſi non dicatur, nec de novo conſtituatur, quod non eſt in ſervitute, ad quod dico apertam eſſe differentiæ rationem, quia iſta feudalitas, quum ſit directum dominium, magis conſiſtit in proprietate & ſubſtantia rei venditæ, & revenditæ, quàm in ſervitute, & magis eſt pars eſſentialis dominii, quàm ſervitus accidentalis, & ſic ipſo jure revenditur & reviviſcit, quia etiam medio tempore magis fuit adumbrata & ſopita quàm extincta. Ex quo etiam major ſcrupulus diſcutitur. Quid enim ſi feudum dominans eſt ſimpliciter venditum poſſidenti feudum ſerviens: deinde ex cauſa libera & voluntaria emptor revendit, donat, vel reſtituit quondam venditori? Utrum exſurgat feudalitas feudi ſervientis? Videtur quod non, per *d. l. ſi quis ædes, in princip. ff. de ſervit. urb. præd.* Et hoc ſimpliciter loquendo eſt verum, quia per venditionem & traditionem ſimpliciter ſeu perpetuo factam, hujuſmodi feudalitas non fuit ſuſpenſa nec ſopita: ſed prorſus extincta.

* Feudalitas magis conſiſtit in proprietate, quam in ſervitute & ipſo jure reſurgit.

63. Tamen diſtinguendum eſt: Aut * revendens vel cedens, vendit vel cedit feudum dominans, cum ſuis membris quæ cum eo poſſidet, vel una cum dicto quondam feudo ſerviente, & ceſſat quæſtio. Aut vendit & cedit ſolum illud feudum dominans quod acquiſivit, & tunc aut per dinumerationem ſubfeudorum, vel etiam expreſſionem, aut relationem ad priorem acquiſitionem vel aliud certum, apparet quòd iſtud ſubfeudum retinetur tanquam ſerviens: & tunc ipſo facto renovata, & de novo conſtituta eſt fidelitas: Aut verò per dinumerationem pertinentiarum & ſubfeudorum rei venditæ vel ceſſæ, apparet quòd vendens vel cedens non vult comprehendere illud quondam ſerviens feudum, ſed retinere ſibi præcipuum, & non recognoſcere ab emptore vel ceſſionario: & tunc non eſt feudalitas renovata, ſed poſſidebitur iſtud quondam ſubfeudum liberum ab emptore, ceſſionario & ſuis. An autem remaneat liberum ab omni conditione feudali? Dico quòd non, ſed ſtatim remanebit & efficietur immediate ſubditum in conditione feudali domino ſuperiori feudi quondam dominantis venditi, tanquam exemptum à ſubjectione medii, ut pleniùs notavi infrà §. 41.

* Quid juris, quando emptor feudi dominantis illud voluntariè revendit?

64. Nono juxta hoc quæro, ſub pacto redimendi venditum eſt feudum dominans, à quo movetur feudum per venditionem apertam: non eſt dubium, quin emptor feudi dominantis, utpotè verus patronus, poſſit uti prehenſione & omni jure & poteſtate feudali in dictum ſubfeudum, & accepto quinto denario inveſtire emptorem, vel ſi malit retinere pro pretio. Sed caſu quo retinuit pro pretio, utrum cum cogitur revendere feudum dominans, teneatur etiam revendere ſeu dimittere pro pretio iſtud ſubfeudum? Videtur quod ſic, cùm ſit acceſſorium, ut ſequatur naturam principalis & dominantis feudi à quo dependet, & cui eſt unitum & incorparatum per retractum feudalem. Tum quia jus retractus eſt de jure & poteſtate feudi dominantis: & conſequenter ſubfeudum retractum & jam unitum. Tum quia unio hujus ſubfeudi inerat ab initio, in potentia cauſæ efficientis, feudi dominantis. Igitur effectus unionis poſteà ſecutus trahitur & attribuitur primordio, cauſæ & titulo, *l.* 1. *C. de imponenda lucrat. deſcript. lib.* 10. *C.* Et ſic una cum feudo dominanti videtur vendita facultas retrahendi ſubfeuda, & in eum caſum ſubfeuda videntur virtualiter vendita, & per conſequens in vim ejuſdem pacti de retrovendendo, revendenda una cum feudo dominanti. Contrarium puto, quia verè non ſunt vendita ſubfeuda: ſed ſolum in conſequentiam feudi dominantis eſt venditum ipſum jus feudale: & retractus feudalis in ſubfeuda, quod jus in ſui ſubſtantia reſtituitur in venditione: non autem requiritur quod effectus medio tempore ratione illius juris acquiſiti reſtituantur: ſicut nec reliqua commoda & fructus. Et ſic iſte emptor non tenetur vi pacti de retrovendendo reſtituere feudum dominans, niſi tale quale emit. Retinebit igitur * ſubfeuda jure prælationis redempta: & pro illis remanebit vaſallus illius qui feudum dominans redemit nec tenebitur ad aliud ex mutatione redemptionis quam ad fidelitatem, ſicut antiquus vaſallus, quum mutatio contingit ſolum ex parte patroni. Ex his infinitæ aliæ quæſtiones in ſimili decidi poſſunt, puta in hæredi gravato fideicommiſſo, vel legato particulari, poſt certum tempus reſtituendi caſtrum, vel in donatario gravato ſubſtitutione contractuali & conventionali, de quo dicemus infrà loco opportuno. Si enim tempore medio feuda inde dependentia acquiſierit, quoquo titulo etiam feudali retinendo; quando vendita fuerint: non tenetur ea reſtituere extante conditione vel die ſubſtitutionis, ſicut nec fructus medii temporis quos ſuos fecit: ſed pro eis remanebit vaſſallus illius cui caſtrum reſtituit: ſufficit enim quòd in eo ſtatu illud reſtituat, in quo cum onere ſubſtitutionis ad ſe pervenit.

* Quid de ſubfeudis retentis à fideicommiſſario.

65. Decimo quæro, quid in ſpecie hujuſmodi mihi propoſita dum hæc ſcriberem. Quidam ſuper ſe, caſtro ſuo & reliquis omnibus bonis conſtituit octin-

genta libras annui reditus redimibiles pro novem mille sexcentum libris sortis principalis. Et decessit relicto filio minore viginti quinque annis: qui non valens redimere, nec commodè continuare dictum reditum, dedit creditori in solutum vel in permutationem reditus id castrum cum suis pertinentiis, sine decreto & causæ cognitione. Deinde minor factus forte major, sed ante expressam vel tacitam ratihabitionem de qua tractavimus infrà §. 97. decessit, unde ejus hæres obtentis literis regiis prosecutus est, & per arrestum obtinuit annulationem dictæ permutationis, vel dationis in solutum, & creditor condemnatus fuit ad restitutionem dicti castri cum pertinentiis, sine aliqua restitutione fructuum, refusa tamen sibi sorte principali dicti reditus cum ejus reliquis, quæ debebantur tempore dictæ permutationis dumtaxat: & sic suprema curia summa æquitate mota compensavit fructus castri cum reliquis sex pensitationibus reditus quæ tempore medio fluxissent, si non fuisset dicta permutatio, fortè enim constitit quòd verisimiliter illi fructus cum reditu proportionabantur, & curia voluit parcere majoribus sumptibus & laboribus partium, super inquisitione, valore & liquidatione fructuum. Et eadem curia nullum habuit respectum ad hoc quod actor à principio litis, & per suas literas regias obtulerat creditori sortem principalem cùm reliquis: (unde videbatur ex tunc reditum haberi debere pro redempto, & nullomodo cucurrisse, ex quo stabat per creditorem qui noluit rescindere, sed sustinere dictum contractum, & impedire homologationem dictarum literarum) quia justo errore ductus institerat, ignorans defectum ætatis dicti minoris, qui cum bona fide contraxerat. Accidit autem quòd tempore medio, forte etiam post litem contestatam super dictis literis, creditor jure feudali retinuit quædam feuda vendita ab eodem castro moventia. Modò in executione dicti arresti dubitabatur an hujusmodi feuda veniant unà cum castro restituenda, refundendo eidem creditori pretium & legales sumptus in retractu impensos? Et prima facie videbatur quòd non, quia virtute dicti arresti creditor retinet & lucratur omnes fructus usque ad tempus arresti. Igitur etiam suos facit fructus jurium feudalium & consequenter juris retrahendi potestate feudali. Igitur sua fecit dicta feuda per eum retracta, ut in simili dictum est suprà quæstione proxima de eo qui emit feudum dominans sub pacto de retrovendendo ad certum tempus.

Contrarium respondi, quia inter hunc casum & quæstionem præcedentem lata est differentia. Illic * enim emptor tempore medio erat verus dominus & patronus. Hîc autem putativus, unde verè non habebat jus retrahendi, sed habere putabatur. Unde retractus ab initio tanquam à non habente potestatem mero jure non subsistit, saltem tanquam retractus feudalis, sed benè tanquam quævis secunda quædam emptio, vel alia acquisitio mediante pretio facta à quovis extraneo. Unde tanquam à quovis extraneo emptore, posset victor verusque patronus de novo retrahere secundum formam hujus §.

* Jus retractus est in fructu, respectu illius qui est dominus, & non alterius.

Et si dicatur quòd ille retractus potest valere etiam tanquam retractus feudalis, quemadmodum alii actus administratorii gesti per bonæ fidei possessorem, qui rati esse debent: Respondeo quod tunc illi actus, utpote gesti intuitu & in qualitate domini feudalis, finguntur quodammodo nomine veri domini feudalis gesti; & sic verus dominus feudalis, potest feuda in illa qualitate retenta petere & habere tanquam nomine suo retenta, quemadmodum *suprà ea gloss. quæst.* 2. *num.* 37. diximus in retentis per fructuarium pendente usufructu. Hæc autem cessant in eo qui dum retrahit, est verus patronus, unde jure substitutionis vel pacti de retrovendendo retrahens feudum principale, non potest retrahere hæc feuda, etiam offerendo pretium eorum & legales sumptus, sed solum fidelitatem & jus feudale in eis evocabit, de quo & suprà *eadem gloss. quæst.* 8. *& in fine quæst. præcedentis.*

66. Undecimo juxta hæc quæro, quid si revocatur alienatio feudi dominantis, non per viam nullitatis, sed per viam simplicis rescissionis, puta quia minus dimidia justi pretii distractum fuerat: unde sententia victus emptor recipiens pretium quod solverat, restituit feudum emptum, sed medio tempore, & ante litem contestatam, quædam subfeuda inde dependentia tunc vendita jure feudali retraxerat. An & hæc tenebitur invitus restituere, eorum refuso pretio cum legalibus impensis? Videtur prima facie, quod non, quia erat verus dominus & patronus. Igitur, ut diximus in empta re sub conditione redempta, in contrarium, quia hujusmodi rescissio habet effectum retroactivum, & non fit per viam novi contractus, seu novæ venditionis, sed per viam puræ & meræ resolutionis & distractus primæ venditionis. Breviter primam partem veriorem puto, quia hujusmodi rescissio etsi trahatur retro quoad hypothecas, servitutes, & similia onera medio tempore imposita ab emptore, ad hoc ut res integra, & in eodem statu, quo vendita & tradita fuit, restituatur, ut dixi infrà §. 33. *quæst.* 9. *num.* 45. tamen non trahitur quoad fructus medio tempore perceptos ab emptore, qui eos lucratus est, & retinet jure veri dominii. Unde non trahitur retrò quoad jura feudalia consumpta. Tunc non tenetur victus emptor restituere nisi id solum quod emit à victore: sed non emit ab eo proprietatem (ut vocant) seu dominium utile dicti subfeudi: sed solum emit jus feudale in eo: Igitur hoc solum tenetur restituere, & sic remanebit vassallus sui venditoris ratione subfeudi sic retracti: & tenetur fidelitatem præstare tanquam advenienti novo patrono, non autem tenebitur ad aliquod quintum pretii, vel relevium, aut aliud jus utile, prout diximus in emptore sub facultate redimendi.

Sed juxta hæc quæritur utrum * possit cogere victorem ad recipiendum hujusmodi subfeudum, & restituendum ejus pretium & legales sumptus? Breviter respondeo quòd non, nec potest causari se non fuisse retenturum jure feudali, si futurum scivisset fore, ut feudum dominans ab eo auferretur. Tum quia in sua facultate est retinere supplendo justum pretium, unde si elegit restitutionem rei, & distractum, sibi imputet. Tum quia & hæc generalior & potior ratio, nihil in hoc spectat ad victorem, unde puto quòd etiam in quæstione præcedenti dictus creditor, & etiam de quovis alio justo & bonæ fidei possessore, à quo feudum dominans evincitur, non potest cogere verum dominum vendicantem ad accipiendum feudali, sive minimo sive nimio pretio à se medio bonæ fidei tempore retenta, & ad refundendum pretium & legales sumptus, sed tantum licet ea retinere, si victor nolit pro pretio accipere, sicut & cætera utiliter annexa auferre sine læsione rei principalis juxta notata in *l. in fundo. ff. de rei vendica.*

* Utrum repetens feudum dominans teneatur etiam accipere subfeuda medio tempore retracta.

67. Duodecimo quæro utrum * patronus jure feudali feudum retinens, teneatur ad aliqua jura patrono suo, à quo feudum dominans movetur? Respondeo non, nec utilia, nec honorifica: quia exinde nulla mutatio contingit circa fidelitatem feudi principalis, cui retentum feudum annectitur. Solum autem pro tempore futuro mutabitur forma catalogi sive dinumeramenti: quia ubi in catalogo solebat illud feudum inter subfeuda & à subvassallis possessa dinumerari: nunc describetur inter domanialia feudi: non tanquam feudum per se, sed tanquam fundus, & pars principalis & integralis feudi, nec poterit patronus impedire quo minus in catalogo fiat mentio, quòd ille fundus quondam erat subfeudum à tali possessum. Sed hæc sanè intellige dummodo velit, aut consentiat vassallus subfeudum à se acquisitum, sic uniti & confundi cum

* Vassallus requirens feuda à se moventia nulla jura debet superiori.

feudo principali, potest enim meliorem feudi & patroni conditionem facere. Quod manifestè fit sumptibus & impensa vassalli augendo domanium feudi, illique acquirendo & uniendo domanium subfeudorum. Hac autem unione semel facta, non potest amplius dissolvi sine consensu patroni, de quo tractabimus infrà §. 35.

68. Sed decimotertio huc insurgit ardua quæstio, quam intendebam reservare infrà §. 45. vel §. 51. Sed series & continuatio materiæ non patitur commode differri. Utrum vassallus * possit invito patrono, tenere hoc subfeudum non unitum nec incorporatum, sed seorsum & per se tanquam subfeudum, ut prius tenebatur à subvassallis. Videretur quod non, & quòd idem non possit esse vassallus & subvassallus, respectu ejusdem patroni, ne confundatur ordo clientelæ. Imo videtur repugnans: quia sequeretur eumdem esse patronum, & vassallum suiipsius, & sic extrema ejusdem correlationis cadere in eodem subjecto, quod est impossibile. Unde non potest quis esse debitor vel creditor suiipsius, inquit textus *leg. Vranius.* ibi non possunt pro eodem apud eumdem obligati esse. *l. heres. §. servo. in fin. ff. de fidejuss. l. qui hominem §. quidem. ff. de solut. l. tutor. ff. ad Senatusconf. Vellean.* Et si ex postfacto hæc correlativa ad eundem deveniant, necessariò fit confusio. *l. Stichum. §. aditio. ff. de solut. l. debitori. C. de pact. cum vulga.* Sic in jure patronatus ecclesiastici, distinctio debet esse inter patronum, & prælatum Ecclesiæ, vel beneficii patronati, nec admittitur concursus in eadem persona. *cap. per vestras de jure patronat.* Et sic in simili in institutione *cap. fin. de institut.* facit textus *in l. 1. §. autem* & ibi Socin. *ff. ad Senatusconf. Trebell. l. 2.* & ibi Bart. *in fin. ff. de stipulat. servo.* latè Jason in *l. cum filiofamilias col. 1. ff. de lega. 1.* Unde non * potest quis tenere cũ sacerdotio superiori vel majori aliud ab eo dependens sine speciali dispensatione Summi Pontificis, ut casus est in *cap. ultim. extra. de instit. & in cap. ad aures, extra. de excessib. prælat.* ut notatur in *cap. literas extra de concess. præb. in cap. cum in ecclesia.* & ibi Archidiacon. de *præb. in 6.* Et ita practicatur, quamvis gloss. ultim. *in dist. cap. ultim. extra de institution.* contrarium sentiat; ita quòd generalis dispensatio ad plura incompatibilia, vel generales non obstantiæ non sufficerent, nisi expressim super hujusmodi dependentia dispensetur, cessante unione, alioqui sufficeret vulgatata illa cancellariæ Romanæ una cum annexis, quæ tamen non est necessaria *per cap. super eo de prabend. in 6.* Et sic rejicienda est distinctio Panorm. & aliorum ut Decius vult. ubi distinguit an quis transtulerit in alium omnem potestatem conferendi beneficia, an vero fecerit eum suum vicarium vel commissarium, ut primo casu possit: secundo vero casu non possit ab eodem beneficii collationem recipere, quia non valet in casu *d. cap. ult.* ubi collatarius retinet superiorem dignitatem, quia illa translatio vel dismembratio fictio est, maximè si est facta ad vitam, & sic ad privatarum negotiationum libidinem. Plura dicerem sed nolo diffundi ad extranea. Et ultra prædicta, potest patronus superior prætendere particulare interesse: quoniam feudo immediato prehenso, potest injicere manum in subfeuda, quæ reperiuntur aperta, vel interim aperiuntur, & eorum fructus, vel jura à subvassallis debita percipere & lucrari, quo commodo frustrari videtur, quandiu subfeudum ab eodem vassallo immediato separatim tenetur. Hinc est quod superiori domino, etiam si esset rex Franciæ, non permittitur tenere subfeudum dependens à vassallo suo, sed tenetur ponere extra manum suam, ut dicemus infrà *eadem gloss. 4. num. 3.* In contrarium facit quod diximus *suprà eadem gloss. quæst. 1. num. 32.* quod patronus qui feudum à se dependens retraxit, potest illud separatim & seorsum tenere a feudo suo dominanti si velit. Et super hac quæstione prima facie videretur distinguendum. Aut subfeudum pervenit ad immediatũ patronum jure feudali, & sic virtute insita & inhærente feudo principali, ut in hoc §. Et tunc videtur quòd non possit illud tenere seorsim & separatim, sed quòd teneatur unire & confundere cũ feudo principali, cujus favore & ad uniendum eidem mensæ conceditur, & fit hujusmodi reversio & retractus. *ut in d. quæst. 1. & in seq. §. in fin.* Aut pervenit ad eum jure donationis, legati seu voluntariæ emptionis, aut aliàs tanquam ad quemlibet privatum, ut tunc possit seorsim habere, & non teneatur unire.

* Utrum vassallus teneatur unire & incorporare subfeuda acquisita.

* Non potest quis tenere ecclesiam majorem cum inferiori.

69. Resolvendo * puto indistinctè, quod non teneatur unire, sed potest separatim possidere, quoniam quilibet est moderator & arbiter in re sua, *l. in re mandata. C. mandati.* Et feuda apud nos sunt patrimonialia, & libera, nisi quatenus aliter reperiatur dispositum a consuetudine loci, vel speciali lege investituræ. Unde non debet regulariter coarctari libera facultas disponendi. *l. nemo externus C. de Judæis l. 2. ff. si a parent. quis manumiss. fuerit.* Ad objecta primo de repugnantia extremorum: Respondeo, quòd qualitates, & correlationes feudales magis reales, quàm personales, res ipsas propriè, & non personas afficiunt, ut dictum est *suprà §. 1. gloss. 5. in princ.* Unde quamdiu res dominans, & res serviens remanent separatæ & distinctæ, etiamsi spectant ad eamdem personam, non est inconveniens: quia non gerit utrumque extremum correlationis respectu ejusdem rei, sed respectu diversarum & separatarum rerum super quibus propriè, & non super persona illa relationes fundantur, sed simul uniuntur in unam & eamdem rem, & tunc necessario confunduntur illæ correlationes. Et res unita desinit esse subfeudum, & efficitur pars integralis, & æquè principalis rei, vel feudi principalis. Et incipit immediatè teneri & moveri à feudo superiori, à quo dependet feudum cui facta est unio.

* Resolutio.

70. Minus obstat illud de particulari interesse domini superioris, quia quamvis non assequatur commodũ procedens ex unione, quando vassallus non unit subfeudum, sed separatim tenet; tamen nullum ex hoc incurrit damnum, sed magis novum assequitur commodum, quia feudo immediato aperto & posito ad manum suam poterit etiam prehendere illud subfeudum tanquam apertum, & fructus suos facere, quandiu durarit apertura & prehensio feudi medii. Ratio, quia illud subfeudum nullum habet proprium vassallum qui sit in fide vassalli immediati * qui non potest quantum ad se, sive quantum ad actus respicientes personam, esse vassallus suiipsius, nec in fide suiipsius. Si autem subfeudum esset alii infeudatum, & sic haberet proprium vassallum, raro contingeret illud inveniri apertum feudo medio aperto, & si contingeret, facile esset claudi aperturam subvassallo justa offerente superiori domino tenenti feudum medium ad manũm suam. Et sic respectu lucri fructuum feudorum apertorum, melior est conditio patroni superioris, quando subfeuda tenentur ab immediato vassallo, quam si teneantur à subvassallis, nec in reliquis est deterioris conditionis, si qua forte jura sibi debeantur à subvassallis, quum æquè pensitari debeant a quocumque suo possessore. Concluditur igitur quòd patronus potest feudum venditum jure feudali retrahere, etiamsi non intendat unire ipsi mensæ feudi dominantis, dummodò retrahat pro se, vel suis & non ut vendat vel cedat extraneo, ut dixi suprà *quæst. 1. ad fin.* Nec a superiori patrono cogi poterit ad uniendum, & recognoscendum in idem feudum cum principali, vel ad ponendum extra manum suam. Quod intelligo nisi ex qualitate personarum, vel feudorum vel conditione investituræ, superior patronus prætendere possit aliud particulare interesse, vel aliquam justam causam ultra supradicta. Non enim possum prævidere omnium feudorum naturas & conditiones, propter multiplices eorum varietates, quæ sunt facti, & certâ regulâ determinari non possunt,

* Non potest quis esse vassallus suiipsius.

juxta notata *in l. mora. ff. de usur.*

71. Sed juxta hoc quod dixi patronum superiorem, feudo immediato aperto, posse immittere manum etiam in subfeudum possessum à vassallo contumace, quæro, quid si vassallus adit dominum, & offert fidem facere ratione dicti subfeudi, an teneatur dominus admittere? Breviter distinguo. Aut vassallus omnino recusat, vel contumaciter differt fidem præstare feudi principalis, & non tenetur patronus eum admittere in fidem ratione subfeudi, sed potest eum justè repellere: & velut vero contumaci audientiam, & jus denegare. *Argumento l. sed & si per prætorem §. ait prætor. in fin. ff. ex quibus causis major. cap. unico. de mili. vassal. qui contumax est in usibus feud.* Aut non est manifestè contumax in fidelitate facienda feudi principalis, puta quòd fidem obtulit, sed quia patronus plura jura utilia prætendit quàm offerat vassallus, qui forte sustinendo oblationes suas, prehensioni se opposuit: super quo & super levatione manus, lis inter eos pendet. Et tunc puto quòd si offerat fidem præstare ratione subfeudi, debet admitti & subfeudum relaxari, sine alio jure utili ratione subfeudi. Nec puto dominum hoc justè denegare posse prætextu prætensæ per eum contumaciæ, cum non sit manifesta, nec eo prætextu quòd pendente lite frui debet, ut dictum est suprà §. 1. *gloss.* 14. *quæst.* 4. *num.* 28. quia satis est quòd fruatur principali feudo, de quo solum est quæstio, nec etiam eo prætextu quòd non debeat tenere feudum & subfeudum, sed extra manus suas ponere per prædicta.

72. Ex quibus hodie dici potest, illustrem dominum Joannem de Britannia * Comitem Penthieuriæ esse immediatum vassallum supremi domini nostri Regis & coronæ Franciæ, & de *his qui in usibus feudo. De his qui feud. dar. poss. in princip.* capitanei regis vel regni appellantur, nedum ratione Ducatus Stampensis, quem nuper munificentia regia obtinuit: sed etiam ratione dicti sui comitatus, quod erat feudum nobilissimum illustri Guidoni de Britannia à quo præfatus comes ducit originem, concessum in feudum immediatè dependens a Ducatu Britanniæ minoris, tunc feudo regali, immediatè moventi a rege & corona Franciæ, cui dictus ducatus nuper unitus fuit. Et ipse præsens vidi & audivi in hoc supremo Senatu legi, publicari, & in publica monumenta & acta referri literas Regias reunionis Ducatus Britanniæ ad coronam, conservando tamen omnia privilegia & libertates dicti ducatus. Idque die lunæ 18. Novembris anno salutis sesquimillesimo trigesimo secundo. Et ut sub paucis longam rerum seriem comprehendam: * Arturius hujus nominis 2. qui & successione Joannis secundi patris sui, (apud Lugdunum in pompa coronationis Clementis Papæ quinti ruina muri oppressi,) dictum ducatum obtinuit anno domini millesimo trecentesimo quinto, & de quo locuti sumus suprà §. 1. *glossa* 3. *quæst.* 3. *num.* 23. ex Beatrice Vicecomitissa Lemovicensi, priore uxore sua, duos suscepit filios, scilicet Joannem, & dictum Guidonem, quorum mentionem facit Henricus Bohic, qui tunc legebat & scribebat in hac Universitate, in *cap. ad audientiam. in fin.* 1. *col. de sponsalib. & matrim.* Ex Iolante filia Almarici comitis Montis fortis, secunda uxore sua suscepit Joannem ultimum filiorum suorum & ratione dictæ Iolantis comitatus Montis fortis, in diocesi Carnotensi, cui cognomen est Almarici, ab eodem Almarico in dotem filiæ datus Arturio, pervenit, & ex tunc semper permansit ad duces Britanniæ. Mortuo Arturio, Joannes hujus nominis tertius utpotè filius primogenitus, successit solus in ducatu anno domini millesimo trecentesimo duodecimo, & concessit prædicto Guidoni fratri suo germano & secundogenito, prædictum comitatum Penthieuriæ in feudum comitatus, cum loco de Goello. Et hoc vice certæ permutationis (per Philippum Pulchrum regem Parisiis homologatæ mense Aprili anno Domini 1317.) ad vicecomitatum Lemovicensem, quem dictus Arturius in divisione testamentaria assignaverat, & dederat Guidoni secundogenito pro portione sua: prædecessit autem Guido relicta Joanna unica filia sua & hærede: præfatus autem Joannes tertius dux, fidelis & amator coronæ Franciæ, carens liberis & metuens ne forte post ejus obitum (quod posteà contigit) Joannes comes Montis fortis postremus ex alia matre frater, ducatum invaderet, & prædictam Joannam neptem ex fratre priore, utpote secundogenito & utrimque conjuncto expelleret, voluit & tentavit ut ducatus suus uniretur coronæ Franciæ, quod tunc factum non fuit, sed obtinuit prædictam Joannam neptem suam ex germano fratre, in uxorem dari domino Carolo Blesensi, nepoti ex sorore Philippi Valesii Francorum regis, cui Carolo & descendentibus ex illo matrimonio ducatum suum vivens destinavit, ejusque consensu plures barones ducatus Britanniæ sacramentum fidelitatis præstiterunt dicto Carolo Blesensi. Nihilominus mortuo dicto Joanne tertio duce, anno domini millesimo trecentesimo quadragesimo, Joannes de Monte forti statim ducatum invasit, & ad regem accessit causa investituræ fidelitatem offerens & admitti postulans. Eadem obtulit & petiit Carolus Blesensis, rex determinandum negotium remisit coram se, & supremo hoc Senatu suo Paribus Franciæ munito, ut solitum est in similibus, & tandem partibus plenè auditis per arrestum regis Philippi Valesii in hac sua Parlamenti curia Paribus Franciæ munita, prolatum apud Conflanum die septima Septembris, anno domini millesimo trecentesimo quadragesimo primo, ducatus Britanniæ adjudicatus fuit Carolo Blesensi, qui ad causam uxoris suæ in fidem admissus, & investitus fuit per regem, excluso Joanne de Monte forti, qui tamen noluit parere arresto. Sed auxilio Anglorum post multa prælia tandem vicit, & occidit dictum Carolum die 16. Octobris, anno domini 1364. & eodem anno ex tractatu facto apud Guerandam concordavit de juribus ducatus cum vidua dicti Caroli, sub certis conditionibus in dicto tractatu contentis, quas cum reliquis omitto. Tamdem omnium prętendentium jura in dicto ducatu multis causis pervenerunt ad dominum nostrum regem modernum, qui præfatum ducatum coronæ suæ inseparabiliter univit quinque annis citrà. Et dictum comitatum, quo proavus præfati moderni comitis injustè spoliatus fuerat à Francisco secundo hujus nominis duce, restituit moderno comiti per suas patentes literas datas apud Cremiolium die 23. Martii anno domini 1535. homologatas in hoc supremo senatu omnibus classibus congregatis, die 26. Augusti, anno Domini 1536.

* Comitatus Penthieuriæ.

* Unio Ducatus Britanniæ.

76. Ex quibus etiam patet quod * Armorici, sive Britones tanquam veri regnicolæ, non amplius indigent diplomatis legitimatoriis, quas literas naturalitatis vocant, quę natis extra regnum necessariæ sunt, ad hoc ut in bonis intra regnum Francię sitis succedere valeant activè & passivè, & in eo sacerdotia, sive beneficia ecclesiastica obtinere, de quibus abundè dicemus infrà §. 186. Redeundo ad id unde digressi sumus, resolutio nostra confirmatur ex his quæ diximus *infra* §. 122. de patrefamilias habente feudum à quo multa dependent prædia censualia, quæ acquisivit, quòd in dubio dicta prædia debent dividi æqualiter inter filios, sicut censualia, & non sicut feudalia, excepto jure censuali, quod est de pertinentiis feudi ut prius, cum certis ampliationibus, & limitationibus, de quibus ibi, adde quæ dixi *infra* §. 33. *quæst.* 12.

* Britones non indigent literis naturalitatis.

74. Decimoquarto, ex prædictis patet quid juris in hac specie. Titius emit à Lucio feudum à quo dependet feudum possessum à Sempronio subvassallo: interim dum cessat patronus Titii, Sempronius ven-

dit subfeudum suum Caio, & sic aperietur Titio, qui investituram denegat Caio: sed refuso pretio cum legalibus impendiis, illud retinet, quo facto expergiscitur patronus, & manum injicit feudo. Ex quo tria dubia oriuntur. Primum, an in hujusmodi prehensione includatur etiam subfeudum? Et supponitur prehensionem esse factam simpliciter de feudo movente à patrono, non facta mentione specifica de subfeudo, sed forte apposita illa generali & solita clausula cum suis pertinentiis. Secundo, an patronus possit exigere quintum pretium, tam de feudo, quàm de subfeudo? Tertio, si non velit investire, sed retrahere, an possit utrumque, videlicet feudum & subfeudum retrahere? Ad primum dicendum, quòd illa simplex prehensio non extenditur ad subfeudum duplici ratione. Prima, quia est feudum separatum & distinctum à feudo principali prehenso, cui non censetur unitum, nec incorporatum, eo ipso quòd etiam potestate feudali retentum est à Titio. Et in dubio non præsumitur facta unio, vel confusio, quia in obscuris assumitur quod est minus damnosum facienti vel loquenti. *lege in obscuris. ff. de reg. jur. l. si quis intentione ambigua*, & ibi Angel. *ff. de judici. cum similibus.* Imò etiam si constaret Titium redemisse subfeudum animo uniendi & confundendi cum feudo principali, adhuc esset res integra respectu superioris patroni, cui quantum ad hoc, nullum jus acquiritur, donec unio sit cum eo facta vel ab eo approbata, & acceptata. Et interim libere potest potius mutare consilium. Secunda ratio, quia dicta prehensio refertur ad aperturam feudi principalis prehensi, quæ est venditio Lucii, seu traditio per eum facta Titio, ex causa venditionis, in qua nullo modo includitur subfeudum, sed solum superioritas feudalis in subfeudum. Veruntamen ex quo subfeudum reperitur non habere proprium vassallum, qui sit in fide, potest superior patronus illud prehendere, & eo frui tanquam de subfeudo aperto, durante prehensione feudi principalis, ut infrà §. 54. Sed ad hoc requiritur specifica & separata prehensio, ut ibi diximus. Et poterit in continenti sive simul fieri, dummodò tamen incipiatur à prehensione feudi principalis quæ est præambula. Ad secundum dicendum nullum aliud commodum exigere posse patronum quam lucrum fructuum pendente prehensione obvenientium. Jura autem subfeudorum utilia, ante hujusmodi prehensionem cessa, etiam nondum percepta, non spectant ad eum, sed debent reservari vel restitui vassallo feudi principalis, sicut cæteri fructus præteriti temporis, ut diximus infrà §. 55. Ad tertium iisdem rationibus dicendum, non posse retineri nisi feudum principale, id enim solum retineri potest quod fuit venditum, & traditum per vassallum immediatum, ut hoc §. *infra eadem gloss. quæst.* 17. *num.* 80. *& gloss.* 6. Et sic remanebit Titius immediatus vassallus hujus subfeudi, & de eo debebat investiri nullis aliis juribus solutis.

* Quid de fructibus tempore venditionis pendentibus.

75. Decimoquinto quæro, tempore * venditionis, & traditionis, feudum erat plenum fructibus: quos quiescente patrono collegit emptor. Deinde insurgit patronus, & vult uti retractu, offerens pretium cum legalibus impensis? An possit retinere dictos fructus, nuper forte collectos in area vel horreo feudali repositos & existentes? Videtur * quòd non, quia tempore collectionis emptor erat verus dominus, imò etiam quandiu dormiebat, seu cessabat patronus, erat verus vassallus, etiam respectu patroni, & sic licuit sibi vigilare, & fructus suos facere & lucrari, nedum titulo emptionis, sed etiam pro titulo suo, tamquam dominus, unde nunquam tenetur restituere, nec compensare cum magnis impensis à se medio tempore factis in re. per notata gloss. *magna in fin. in l. emptor. in princ.* & ibi hoc notat Bart. Bald. Ang. *ff. de rei vendicat.* Tum patronus videtur hoc permittere, & concedere vassallo quandiu differt uti jure & potestate feudali, utpote cum non ignorat consuetudinem, de qua *infra* §.

* Arg. pro negativa.

61. Prætereà, sicut in patrono receptum est, ut indistinctè quandiu tenet feudum prehensum ad manum suam ex defectu vassalli: faciat suos, & lucretur omnes fructus, qui illo tempore cedunt, & quocumque modo separantur a solo, sine aliqua distinctione, vel reductione pro rata temporis, ut diximus suprà §. 1. *gloss.* 8. *quæst.* 5. *num.* 22. *&* 25. eodem modo recipiendum in vassallo, ut faciat omnes fructus suos, qui cedunt, & quocumque modo, puta etiam per extraneum, non nomine suo, antequam patronus manum injiciat vel aliàs jure suo experiri incipiat, non habito respectu ad ratam temporis, quoniam patronus & cliens non debent judicari ad imparia, sed quantum fieri potest excepto reverentiali jure inter eos æqualitas servanda, *argumento cap. 1. in fin. de for. fide. & c. 1. quali. domin. proprie. feud. prove. in usibus feud.* & dixi suprà §. 2. *gloss.* 4. *quæst.* 2. *num.* 10. Et si dicatur quòd tempore venditionis, illi fructus erant pars rei, & sic quòd fuerunt in venditione comprehensi: Responderi potest quòd istud jus retractus non statim oritur feudo aperto, nisi in potentia propinqua: non autem est in actu, nisi domino hanc viam eligente & declarante voluntatem suam, & pretium offerente vel consignante, quo facto istud jus purè competit, prius autem magis dicitur in pendenti, & sub conditione potestativa domini quàm purum. Patet in textu, ibi *en payant*, id est, solvendo, quod est gerundium respiciens actum futurum, & sic verbum futuri temporis *unde*, facit & inducit conditionem, ut tradit Bartholus & alii in *l. si ius ex parte in fine. ff. de acquirenda & amitten. hæredit.* salvis *dicendis infrà *eadem, glossa* 7. Hujus autem conditionis purificatio maximè quum sit potestativa, non trahitur retrò, nec potest operari nisi ut ex nunc, *l. qui balneum. l. potior. ff. qui potior in pign. habe.* tum in venditione conditionali, vel in diem emptor nullo modo debet habere fructus qui erant pendentes tempore contractus, sed solum pendentes tempore conditionis existentis, & diei cedentis, & sic purificatæ venditionis. Patronus autem retrahens feudum jure feudali censetur emere tunc cùm pretium numerat & refundit implendo conditionem hujus §. & non prius. Igitur nihil ad eum de fructibus præteritis.

76. In * contrarium videtur, quia tempore venditionis & aperturæ feudi, illi fructus erant verè & propriè pars feudi. *l. fructus pendentes. ff. de rei vendic. cum vulgari.* & verè & propriè una cum feudo fuerunt venditi. Ita quòd quamvis emptor non possit petere fructus natos post venditionem, & à venditore perceptos ante moram regularem vel irregularem, & adhuc perceptos post moram, non petit mero jure actionis, sed officio judicis, *ut in l. curabit. C. de act. empt. in l. videamus. ff. de usur.* tamen fructus pendentes venditionis tempore, indistinctè petere potest, vel eorum æstimationem, si consumpti sint à venditore. Idque vi & jure actionis ex empto, tanquam partem rei emptæ. *l. Iulianus. §. si fructibus. ff. de actio. empt. l. fin. §. pen. ff. quæ in fraud. credit.* notat Bald. in *l. fructus C. de actio. empti*, Fabia. de monte sanct. Savi. in *tract. de empt. & vendi. in 6. quæst. princip. versic. circa quintum.* Igitur quamvis patronus non habeat fructus natos & perceptos per emptorem post venditionem, & ante manus injectionem vel litem motam, tamen debet habere fructus pendentes tempore venditionis & traditionis, & maximè attento quod patronus venit ex causa onerosa, cum refundat pretium. Ergo debet habere rem qualis vendita fuit, & sic cum fructibus tunc pendentibus, quorum contemplatione proculdubio pluris vænit, alioquin non haberet totam rem venditam, & tamen totum pretium refunderet, quod esset iniquum, & videtur casus in *d. l. fin. §. penul. quæ in fraud. cred.* ubi creditores agentes revocatoria alienatorum in sui fraudem, avocant rem cum fructibus qui pendebant tempore alienationis: & hoc, quia erant pars rei, quamvis non

* Arg. pro affirmativa.

habeant fructus posteà ab emptore perceptos ante judicium inchoatum.

* Resolutio.

77. Pro resolutione distinguo. Aut feudum fuit venditum unà cum fructibus pendentibus nedum simpliciter, vel uti optimum maximum, vel sub expressa connumeratione fructuum, sed etiam sub certa æstimatione illorum fructuum, certaque parte pretii pro illis distributa: aut fructus non fuerunt æstimati, nec certum pretium pro illis distributum, sive illorum facto sit expressa mentio, sive non. Primo casu clarum est, quòd si patronus non retineat illos fructus, non tenetur refundere pretium, nisi quod respicit ipsum feudum. Non autem tenetur refundere partem illam pretii respicientem fructus, & pro illis taxatam: si autem etiam fructus retineat, certo certius est, omne pretium debere refundi, & cum hoc impensas in colligendis & conservandis illis fructibus ab emptore factas. An autem possit invito emptore etiam fructus illos retinere, dicam infrà *eodem gloss. quæst.* 17. Secundo casu cum sit unica venditio & unicum pretium, debet patronus refuso toto pretio illos fructus habere si extant, vel si jam sint per emptorem consumpti, eorum æstimationem de pretio deducere, deductis semper impendiis collectionis & conservationis fructuum. Advertte tamen quòd istud non est sine exceptione, non enim in omnibus æquiparo patronũ retrahentem emptori, sed solum quoad quædam. Ideò hanc decisionem nostram modifica secundum ea quæ dicam statim. *infrà eodem gloss. num.* 79.

* Retractus non est nova emptio sed translatio.

78. Ad allegata in contrarium respondetur quòd procedunt quantum ad fructus medio tempore perceptos, non autem quantum ad pendentes tempore venditionis, & in venditione & adæquatione pretii comprehensos. Minus obstat quod dicebatur hujusmodi retractum esse conditionalem, & non trahi retrò, quia etiamsi hoc maxime verum esset, benè potest procedere quantum ad fructus natos & perceptos medio tempore, sed non quantum ad pendentes tempore venditionis, quia hujusmodi retractus expresè se refert ad rem venditam, & sic necessariò complectitur quicquid erat de essentia rei venditæ, venditionis tempore, & consequenter dictos fructus, & propriè iste* retractus non est nova vel secunda emptio, quæ fiat per patronum ab emptore, sed est translatio emptionis per emptorem factæ & in quantum patronus habetur pro emptore, non censetur emere ab isto novo emptore, sed ab antiquo vassallo, ex cujus venditione & traditione fuit hoc jus causatum, nec est verum quòd istud jus sit conditionale. nec illud gerundium, *en payant*, facit conditionem, sed modum, ut dicam *infra eodem* §. *gloss.* 7.

* Quid de fructibus pendenti tempore retractus.

79. Decimo sexto quæro, è converso* fructibus collectis feudum vacuum fuit venditum. Emptor coluit, seminavit, & fecit reliquas impensas quærendorum fructuum, quibus maturis imminet patronus, volens uti retractu feudali, offerens pretium, & omnes legales impensas, inter quas labores, semina, & reliqua quærendorum fructuum impendia: an debeat etiam hos fructus retinere? Videtur quòd sic, cùm sint pars feudi, & per textus *in* § 41. & 59. Sed certe illi textus loquuntur in diversis terminis, videlicet cùm dominus fructus lucratur jure prehensionis feudalis, ex defectu fidelitatis, quo casu facit indistinctè omnes fructus suos, jure suo prærogato tanquam dominus, quum feudum sit interruptum, & quasi commissum, ut vidimus suprà §. 1. Hîc autem agitur solum de jure retractus feudalis, & non propter aliquem defectum fidelitatis, vel vassalli, quæ maximè differunt, quia isto casu non agitur de aliquo commisso, nec quasi commisso, nec de aliqua pœna insligenda propter dolum vel culpam non parentis legi feudi, sed de præferendo domino loco extranei emptoris in emptione feudi, in quo patronus habetur tanquam emptor sive redemptor, unde minus & civilius est agendum: nec est servandus præfatus rigor, qui non est scriptus in hoc casu, sed debet idem jus, & eadem æquitas servari, quæ in eo qui habet jus redimendi, nisi ubi specialiter apparet de alia concludendi ratione differentiæ. & hoc casu concludo hos * fructus debere dividi inter emptorem & patronum, pro rata temporis. unde si tempore quo patronus obtulit refundere pretium, & constituit emptorem in mora, fructus erant maturi & parati collectioni, sunt omnes emptori relinquendi per ea quæ plenè in simili quæstione dixi *infrà* §. 184. sustinendo opinionem Rapha. Cug. Socin. & Jason in *leg. qui Roma in fin. princip. ff. de verb. obligationibus.*

* Debent dividi pro rata temporis.

80. Decimo-septimo quæro, venditum est feudum fructibus maturis plenum qui fuerunt æstimati, & certum pretium pro illis distributum, utrum patronus invito emptore possit etiam fructus retrahere? Dicendum quòd non; quia illa separata est venditio fructuum, ex quo pro illis certum pretium est taxatum. *l. quod autem in fin. ff. de in diem addict. l. cum ejusdem. ff. de ædil. edict. l. cum quidem §. præter. ibi, pro singulis.* & ibi Bald. *col.* 2. *C. de jure dot.* venditio autem quorumcumque fructuum pendentium, vel futurorum, sive unius anni, sive plurium, non subjacet alicui retractui feudali, nec pro ea debentur aliqua jura patrono, ut dixi infrà *eodem gloss.* 4. *& infrà* §. 51. Nec obstat quòd non est nisi una venditio, si emptor non erat empturus fructus per se, sine fundo. *d. l. cum ejusdem* §. *interdum*: quia hoc est verum respectu ipsius emptoris, & in ejus favorem pro suo interesse, cui potest renunciare.

81. Hanc decisionem limito, nisi appareat de fraude commentitia in præjudicium patroni ad reddendum jus suum retractus inutile, dum carebit toto pretio & fructibus: fraus autem satis apparet, si fructus uberes & maturi modico pretiolo sint venditi eodem tempore cum feudo: vel si die sequenti aut infrà aliud modicum tempus, feudum eidem vendatur, tanto pretio quantum valeret cum fructibus: cessante autem temporis brevitate, & pretii modicitate, vix potest de fraude convinci venditio fructuũ pendentium unius anni tantum: sed facilius potest convinci venditio fructuum 10. vel 30. annorum, similiter & locatio præcedens venditionem eidem factam, vel alii si appareat de interpositione personæ, quæ omnia relinquo in judicis arbitrio; juris rationibus & facti præsumptionibus informando, quæ specialem tractatum exigerent, nec est hic locus simulationum materiam, & nodos explicandi.

* Patronus retrahens non tenetur stare locationi in fraudem factæ.

Quid autem si vasallus prius* locavit fundum, aut ad certum reditum concessit ad 9. vel 10. annos, & die sequenti vel infrà breve tempus eidem vendidit, & sic confusa fuit locatio vel concessio ad reditum. An patrono retrahente resurgat locatio vel cõcessio redituũ? Videretur quòd sic, per notata *infrà eodem gloss.* 5. *quæst.* 6. *num.* 36. & quæ in simili dixi *infra* §. 172. de consanguineo retrahente hæredium venditum fructuario. Tamen contra putò, quòd dominus potest retrahere sine illo onere, utpote in ejus fraudem apposito, prout ex vicinitate temporis præsumitur, ut latius scripsi in simili infrà §. 172.

82. Decimo-octavo quæro, utrum emptor possit in continenti cædere alta nemora feudi. Dubium facit quod diximus infrà §. 184. in materia retractus proximitatis, & conventionalis, & quod istud jus retractus traditione facta statim est ortum & purum competens patrono. Tamen dicendum est posse, quia est dominus & moderator & arbiter cum libertate, sicut in re sua, non tam virtute legis *in re mandata. C. mandati* quam virtute §. 41. *juncto* §. 43. *infrà eodem*. Nec obstat quòd non censentur esse in fructu, *l. divortio.* §. *si fundum*, & ibi per scribentes. *ff. solut. matri. l. sed si grandes, l. arborib. ff. de usufruct.* quia verum est. Sed hoc quod * non sint in fructu consideratur respectu simplicis usufructuarii, vel emphyteutæ superficiarii, aut alterius habentis jus temporale, qui non debet percipere nisi ea quæ sunt propriè in fructu, & renascuntur, sal-

* Quomodò recipiendum alta nemora nõ esse in fructu.

va ſubſtantia & integritate rei, ſed non reſpectu domini, etiam utilis, cujus tamen jus non eſt temporale, ſed perpetuum & patrimoniale. Cum enim talis libere poſſit diſponere, tanquam de re ſua, prout apud nos in vaſſallo non eſt conſiderandum an id de quo diſponit ſit in fructu: ſed ſolum an ita diſponere prohibeatur, unde ſatis eſt quòd per hoc feudum non dividitur, nec fidelitas dimittitur, nec aliud fit contra legem feudi noſtræ conſuetudinis: ut enim ſæpè dictum eſt, in hoc regno feuda ſunt patrimonialia, & poſſunt vaſſalli libere diſponere ſicut domini, de proprio & libero alaudio, niſi quatenus ſervitus eſt impoſita per conſuetudinem loci, vel ſpecialem conventionem conceſſionis feudalis.

83. Decimo-nono juxta hoc quæro, utrum patronus nemore dejecto veniens ad retractum feudi bebeat habere ligna nemoris, vel eorum æſtimationem? Videtur omnino dicendum quòd ſic, per id quod nuper diximus ſuprà *eodem quæſt.* 15. de fructibus pendentibus tempore venditionis. Alioquin ſequitur abſurdum: pone feudum continens amplum & altum nemus, (idem de ſtagno & ſimilibus) vænisse decem millibus nummûm; & emptorem nemus dejeciſſe, quo facto patronus manum injicit nudo ſolo, non enim poteſt amplius prehendere nemus quod deſiit eſſe, nec ligna quæ ſunt redacta ad mobile, per notata ſupra §. 1. *gloſſ. in princip.* Quod ſi velit retinere jure feudali, eſſet ne iniquiſſimum eum dare myriadem, pro nudo ſolo, quod forte non valet quartam partem? Igitur etiam omnia ligna, vel æſtimationem retinere, aut deducere de pretio poterit, quod * ſanè ſub hoc temperamento verum eſſe puto, dummodo patronus veniat infra breve, & opportunum tempus, ita quod ligna adhuc extent, & non ſint vendita, nec conſumpta, vel ſi ſint vendita, extat eorum pretium, vel in tantum eſt emptor locupletior factus. Secus ſi tantum differat quoad ſint conſumpta, nec emptor locupletior ſit factus. Ratio, quia nedum eſt bonæ fidei poſſeſſor, ſed etiam verus dominus, & ſic fructus colligendo vel diſſipando, ſuo jure utitur, & licet ſibi abuti, unde non tenetur reſtituere patrono fructus qui tempore venditionis pendebant niſi inquantum locupletior factus eſt. Imò ſi rei curam neglexerit, ita quod prædia quæ tempore venditionis in bono ſtatu erant, mala vel nulla cultura deteriora ſunt, vel ædificia non reficiendo collapſa, non tenetur emptor in aliquo: quia non gerit, nec gerere tenetur negotium patroni, nec illi vigilare, ſed re ſua abuti poteſt. *Argum. l. ſed & ſi lege.* §. 1. §. *conſulit cum ſeq. ff. de petit. hæred. l. utram, l. ſi quid poſſeſſor.* §. *ſicut l. ei qui.* §. *fin. juncta gloſſ. ff. eo. l. prætor ait.* §. *eſt præterea. ff. de bonis auto. jud. poſſid.*

* Emptor non tenetur patrono retrahenti ratione fructuum vel ſylvarum pendentiû tempore venditionis niſi quatenus locupletior factus eſt.

84. Nec eſt ſimile de venditore, * qui antequam tradat nedum eſt bonæ fidei poſſeſſor, ſed etiam verus dominus, & tunc etiam quamvis medio tempore non fuerit in mora, tenetur fructus qui pendebant tempore venditionis, vel eorum valorem reſtituere, niſi caſu fortuito, vel leviſſima culpa perierint. Similiter tenetur ſi res culpa ſua deteriorata ſit, quia hic ex proprio contractu ad rei cuſtodiam obligatus eſt, de dolo, lata culpa, & levi tenetur, *l. ſi vendita. l. quod ſi neque. ff. de peri. & com. rei vend. l. quod ſæpè.* §. *ſi res vendita. ff. de contrah. empt. & vend.* Secus in emptore feudi, qui nondum ullum negotium cum patrono geſſit, nec tenetur ei ex aliquo contractu, vel quaſi, ſed ex natura rei, quæ eſt ut quandiu patronus ceſſat vel differt, poſſit ſibi vigilare, non autem quod teneatur vigilare patrono, ut plenius declarabimus infrà *eod.* §. 61. Nec obſtat quod tenetur oſtendere patrono inſtrumentum emptionis, eique pro pretio dimittere, & quod emptor hoc jus non ignorat, quia verum eſt quod tenetur, ſi tamen & quando patronus voluerit in cujus hæc ſunt facultate, quandiu autem dominus non petit, ſcit emptor ſe non teneri, neque eſſe in mora vigore hujus conſuetudinis. Quid enim ſi trigeſimo anno a venditione patronus incipit expergiſci & viſo inſtrumento venditionis vult retrahere feudum, & ſibi reſtitui nemora vel ædificia medio tempore demolita, non puto in hoc temere audiendum. Imo etiam ſi infra biennium veniret, ſed jam emptor formam rei mutaverat, fortè in deterius, fructuſque & grandes arbores ſucciderat, & donaverat, vel aliter quàm in rem ſuam conſumpſerat, non tenebitur reſtituere nec deducere. Et nihilominus deberet patronus integrum pretium refundere, vel abſtinere à retractu, & quintum pretii præſtita inveſtitura recipere. Nec poterit quicquam petere ab his quibus emptor donavit vel modico diſtraxit. Et hoc niſi emptor contra eos aliquas actiones vel condictiones haberet, ſive ad res ſive ad pretium, quoniam tenebitur eas cedere patrono, ſicut & pretiolum vel aliud emolumentum, quod inde percepit. In tantum enim locupletior factus eſt.

* Venditor ante traditionem tenetur ad cuſtodiam rei.

85. Hanc deciſionem noſtram limito ſi emptor hoc fecerit doloſè, & in fraudem. *Argum. l. ſi non fortem,* §. *liberius, ibi, & hunc ſine fraude modico diſtraxiſti. ff. de condict. indeb. l. in ſumma.* §. *ſi ſervum, eod. tit.* Cenſetur autem fraudem committere, ſi jam erat requiſitus à patrono, ad dimittendum ei jure feudali, vel ſi conſtat ſtudioſè occultatam venditionem, & curaſſe emptorem, ne veniret ad notitiam patroni, vel forte majus pretium finxiſſe (quod ultimum raro accideret in retractu feudali) vel permutationem ſimulaſſe: tunc enim quandocumque detecta fraude, patronus retrahere poſſet, & teneretur emptor rem in eodem, vel æquè bono ſtatu quo emit reſtituere, vel decrementum de pretio deducere, non habita ratione an eſſet locupletior factus, quin etiam poſſet teneri patrono ad intereſſe dilati retractus, *ut dicam infra eodem gloſſ. fin.* Quod ſi de his non conſtet, poſſet eſſe tanta celeritas & feſtinatio emptoris, ut ſufficiat ad præſumendum eum voluiſſe patrono antevertere: puta ſi nec patronum, nec locum dominantem adivit, nec ullas oblationes fecit, & infrà 40. dies vel duos menſes, aut aliud breve tempus, judicis arbitrio, ſylvas dejecit, ſtagna expiſcavit: deinde non diu differt patronus venire ad retractum, alioquin diuturna dilatio vel patientia patroni, abſorberet præſumptionem reſultantem ex feſtinatione emptoris. Quod ſi adivit patronum & inſtrumentum emptionis exhibuit, & patronus forte deliberabundus nihil reſpondit, tenetur expectare lapſum 40. dierum, vel ſi fructus collectione indigeant, debet eos tuto colligere, vel conſervare, vel juſto pretio diſtrahere, alioquin veniente patrono ad retractum, etiam ultimo 40. dierum, tenetur fructus, niſi ſine dolo, culpa lata, & levi periiſſent, reſtituere, vel juſtam æſtimationis eorum deductionem pati. Et ſi quid diſſipaverit, vel rem deterioraverit, ſuo periculo, & damno fecerit. Ex circumſtantiis autem facti, rerum & perſonarum, quæ infinitæ ſunt, variæ aliæ fraudis conjecturæ emergere poſſunt, quibus ceſſantibus, aut non ſufficientibus, non puto emptorem circa prædicta in plus teneri quàm bonæ fidei poſſeſſorem hæreditatis, vel eum qui indebitum recepit.

86. Viceſimo quæro, an * patronus prohibere poſſit emptorem dejicere altam & antiquam ſylvam? puto quòd non, ſi omnino nuda & ſimplex ſit prohibitio: hæc enim non officiet quominus emptor & dominus poſſit jure ſuo uti. *Argumento l. ſi major. C. de reſcind. vend. l. 2. C. debitorem. vendition. pignor. imped. non poſſe.* Sed benè ſi expreſsè vel tacitè ſit cauſata, ex eo quod vult retrahere. Si autem incipiat à prehenſione, clarum eſt quòd non requiritur alia prohibitio, ſed ſolum notificatio prehenſionis, *ſecundum notata ſupra* §. 1. *gloſſ.* 4. *num.* 2. promptum autem habet remedium emptor notificando venditionem patrono, & inſtrumentû ſi quod ſit exhibendo, quo facto lapſis 40. diebus ſecurus erit ab hoc retractu, & ſi cum hoc offerat fidem & quintum pretii, ſtatim ſecurus erit à prehenſione feudali. Et nota quod ſi patronus prehendens feudum venditû,

* An patronus poſſit, prohibere emptorem ne dejiciat nemora:

ex

ex defectu hominis vel fidelitatis, perceperit & lucratus fuerit fructus, qui pendebant tempore venditionis, postea quandocumque accedat emptor instrumenta exhibens & justa offerens, quæ patronus recusat volens uti retractu, non potest patronus iterum petere vel deducere dictos fructus, qui pendebant tempore venditionis, quasi fuerit eos lucratus diverso jure, & causa, videlicet ex negligentia fidei præstandæ vel offerendæ, & non ex causa lucrativa, sed onerosa, nempe propter infeudationem: quia sicut feudum est patrimonium vassalli, ita jura & commoda feudalia sunt de patrimonio domini, ne sibi objiciatur duas causas lucrativas circa idem concurrere posse. §. *si res aliena. inst. de legat. l. omnes. ff. de act. & oblig. l. quotiens.* 2. *ff. de solutio. l. non quocunque. ff. de legat.* 1. Sed punctualiter respondetur quòd non dicitur eos percepisse diverso jure, nec diversa causa, sed eodem jure, & eadem qualitate, scilicet tanquam patronus. Unde non debet bis percipere, sed integrum pretium refundere.

87. Vicesimoprimo quæro, quid si diu quiescente patrono, sylva cædua facta sit procera, quia emptor* medio tempore noluit cædere, utrum cedat lucro patroni, nunc retractu feudali utentis? Breviter respondeo quòd augmentum quod supervenit à tempore venditionis, antequam emptor fuerit constitutus in mora super isto retractu, cedit lucro emptoris, & debet vel ejus æstimatio refundi per patronum, per ea quæ suprà *eod. quæst.* 16. diximus, fructus tempore retractus extantes debere dividi pro rata temporis, quod est in effectu idem, ac si dicatur quòd omne commodum, sive fructuum de novo natorum, sive augmenti fructuum, quod supervenit inter venditionem & retractum intentatum, debet remanere emptori: & per hæc apparet quid sit dicendum de stagnis medio tempore multiplicatis in piscibus, & de cunctis aliis similibus. Facit quod infra *eod. gloss.* 9. *ad fi.* dicemus de aliis necessariis vel utilibus impensis.

*Emptori cedit augmentũ medio tempore.

88. Vicesimosecundo, pro casu converso, quæro, quid si tempore medio res sit deterior facta? pone feudum consistere in pulchra domo quæ fuit combusta, an sit locus retractui? Et si sic, ad quem spectet ille casus? Ad primum Boeri. *in consuet. Biturig. de consuetud. retract.* §. 4. *in fine,* tenuit in simili de retractu proximitatis non posse aream retrahi. Quod plenè examinavi infrà *tit.* 16. §. 174. ubi contrarium tenui. Eadem ratione dico locum esse retractui feudali: sed in utroque retractu debet retrahens integrum pretium refundere, alioquin abstineat à retractu. Ad secundum tenui post moram periculum esse emptoris: alias non, & in hoc bene. Remitto ad eo quæ scripsi in *d.* §. 174.

SUMMARIA GLOSS. II.

1. *Damnum est amittere lucrum acquisitum.*
Minor ad lucrum omissum restituitur.
2. *Sed non restituitur ad retractum feudalem vel proximitatis.*
3. *Quia conceditur jus retractus ad limites certæ formæ & temporis.*
4. *Tenetur tutor ad interesse omissi opportuni retractus.*

GLOSS. II. IN VERBO

Peut.

*Verbum potest, est verbum meræ facultatis.

IN verbo *potest.* Est igitur hoc* in mera facultate patroni, vide quæ de eodem verbo scripsi super §. 2. *gloss.* 3. super eodem verbo, non repeto.

1. Quæro, patronus est pupillus, habens tutorem, & pecuniam otiosam, utrum tutor teneatur retrahere feudum venditum forte vilissimo pretio, & movens à suo pupillo: ita quod si non fecerit, sed emptorem in fidem tutorio nomine admiserit, pupillus restitui possit, & si non possit, an quod sua interest consequi possit à tutore rationes reddente? Ad primum videtur pupillum restituendum ad retractum, quia erat jus formatum, & pupillo jam acquisitum. Igitur restitui debet. Et si dicatur quod hic agitur de lucro, & de acquirendo: Respondetur primo quod imo agitur de damno, & de conservando, quia erat lucrum jam radicatum, ergo illud* dimittere damnum est, ut vult *gloss. singularis in l.* 1. §. *si quis propter inundationem, in verbo per in integrum restitutionem. ff. de itin. actuque priva,* Jaso. *in repeti. l. quominus, col.* 8. *ff. de flumin. l.* 3. §. *Labeo. ff. de acquir. vel amitt. possess. l. non amplius.* §. 1. *ff. de legat.* 1. Philipp. Deci. in *l.* 1. *col.* 1. *C. de instit. & substi.* Secundo feudum venditum emanavit à rebus pupilli, & antecessorum suorum, cum onere reversionis in hunc casum, & sic non est quæstio de acquirendo de novo: sed de recuperando jure antiquo, præterea etiam* in lucris & in acquirendis subvenitur minori. Textus in *l. ait prætor. in fi. cum l. seq. ff. de mino.* Ubi dicitur quod si in legato optionis elegit deterius, vel in debito alternativo solvit pretiosius, debet restitui, quæ videtur punctualis decisio hujus quæstionis. Hic enim pupillus, vel tutor ejus habebat optionem, vel investiendi emptorem, quinto pretii accepto, vel retrahendi pro pretio. Et supponitur in facto quod secundum longè erat utilius, igitur si primum elegit, adhuc poterit restitui ad secundum, hinc est quod si quod emolumentum acquirere potuerint minores, & omiserint, restituuntur ad illud acquirendum, *l. non omnia. ff. de minori. l. pen. C. de in integ. restit. l.* 1. *&* 2. *C. si ut omissam hæred. vel bono. poss. l. fi. C. de repud. hæred.* Et maximè in re quæ fuit majorum suorum, prout & istud feudum ab illis emanavit. *l. si in emptionem. ff. de minor.* Et si ulterius objiciatur quòd hic agitur de præscriptione quadraginta dierum, quæ nedum videtur legalis, sed etiam conventionalis ex eo quòd tacitè inest infeudationi: Respondetur quod etiam adversus præscriptionem conventionalem subvenitur minori, si quid cum eo fuerit gestum, quòd hic fuit eo ipso quòd emptor denuntiavit & notificavit venditionem minori, vel ejus tutori, & ab eo investituram recepit, igitur *ut in l. Æmilius. ff. de minoribus.*

*Damnum est, amittere lucrum jam radicatum.

*Minor ad lucrum restituitur.

2. His non obstantibus concludo* restitui non posse: quia in acquirendis tutor, prælatus, vel similes, possunt præjudicare minoribus, vel ecclesiæ. Hic autem non agitur de præjudicando juri retractus in se: quia semper remanet ut prius, quotiens feudum venditur: sed agitur de acquirendo dominio utili dicti feudi, & sic de acquirendo, prout in simili in caducitate, vel commisso, emphyteuseos ecclesiasticæ, quamvis res ema-

*Minor nõ restituitur ad retractum.

naverit ab ecclesia cum hoc onere: tamen dicitur agi de acquirendo, ita quòd solus prælatus, etiam in ecclesia collegiata, si tamen solus habeat administrationem, potest solutionem recipiendo remittere commissum, & in hoc præjudicare ecclesiæ, ut tenent Card. Joan. Imol. Panorm. in *c. potuit de loca.* reprobata distinctione glossæ ibi, & est communis opinio, quam etiam veram & tenendam puto: saltem quando solus prælatus administrare potest, ut dixi, quicquid scripserit Barba. in *d. c. potuit circa collat.* 11. *Faci. notata in l. servus creditoris per gloss. & doctores C. de pact. & quæ scripsi infra* §. 93. *in illa quæst.* An solus prælatus possit repudiare legatum factum ecclesiæ. Adde quæ dicam *in* §. *seq. in princip.* Hanc conclusionem nostram amplio primo, etiamsi pupillus non possit habere efficacem regressum ad interesse contra tutorem qui non est solvendo. Amplio secundo, etiam si pupillus, vel alter ejus tutor veniret ad retractum infra quadraginta dies ab investitura, vel fidei tolerantia concessa per alium tutorem, vel receptione quinti denarii per eum facta, quia per horum alterum, ipso facto pro hac vice consummata est facultas retrahendi.

3. Amplio tertio, etiam si tutor nondum investierit emptorem, nec receperit quintum pretii, nec inducias fidei concesserit, sed tantum ipsi notificata fuit venditio, & instrumenta si qua sint exhibita per emptorem, deinde quadraginta dies lapsi, currunt enim sine ulla spe restitutionis in integrum: quoniam feuda nostra sunt nostra patrimonia: unde non sunt subjecta alicui oneri, nisi quatenus dispositum reperitur. Sed ista facultas retrahendi non fuit adinventa nec concessa per hanc consuetudinem, nisi ad limites modi & temporis hic expressi, unde hi * limites pariter respiciunt & afficiunt minores & absentes, & quoscumque alios. Nec potest quis uti hac consuetudine, nisi ad ejus limites, & statutis modis & temporibus ab ea requisitis. Hæc punctualis est ratio, ut infra diximus in simili de *retractu consanguinitatis.* §. 173. Limito, si emptor collusisset cum tutore, vel quid aliud dolosè commisisset ad frustrandum patronum hoc jure retractus, ut dicemus infrà *eod. in gloss. fi.* Limito secundo, si notificatio venditionis, aut alii actus facti & gesti sint cum tutore vel curatore non habente hanc potestatem, puta electo & deputato ad actiones vel lites tantum, vel ad mobilia, vel ad materna bona, cum feudum dominans sit paternum.

* Minor non potest uti beneficio statuti nisi infra tempus & formam à statuto præfixam.

4. Ad secundum membrum quæstionis nostræ, id dependet à copiosa illa quæstione. An tutor vel curator teneatur pecuniam otiosam minoris convertere in emptionem prædiorum si occurrat opportunitas, vel si non occurrat, saltem ad honestum seu licitum lucrum. An verò sufficiat ei tuto illam velut talentum absconditum conservare, quam plenè explicui infra §. 99. cujus materia non debet huc transferri. Ex his autem quæ ibi diximus, apparet tutorem vel curatorem contraria tutelæ, vel utili negotiorum gestorum actione teneri, quanti pupillo vel minori interest, retractum utilem & opportunum non esse factum. Quid autem in usufructuario, vel marito, an possint investiendo aut quintum pretii exigendo, præjudicare proprietario, vel uxori in jure retractus feudalis, dicemus infrà §. *seq.* ubi melius quadrat.

SUMMARIA GLOSS. III.

1. *Jus retractus de se non competit per viam executionis, sed actionis.*
2. *Triplex via retractus feudalis.*
3. *An contra quemlibet agi possit ad afferendum literas acquisitionis? Respondeo sic, exprimendo certum prædium.*
4. *An possit agi ad retractum ante rem traditam?*
5. *Omnia verba statuti debent convenire & verificari, ut locum habeat ejus dispositio.*
6. *Frequenter repetitum, videtur seriose & præcise dici.*
7. *An verba præsuppositiva disponant & qualificent?*
8. *Actio judicatur secundum qualitatem rei ad quam competit.*
9. *Fundata intentione actoris, vires exceptionis metimur ex ejus persona.*
Ampliatur dispositio pœnalis, ut fraus vitetur.
10. *Solutio, quòd solo contractu venditionis facto potest agi ad utrumque retractum.*
Interpretatio sumenda non à verbis sed potius ab effectu & mente.
11. *Feudum venditum statim ante traditionem prehendi potest.*
12. *Secus in donatione & aliis cōtractibus.*
13. *Item secus si venditio non sit pura, sed conditionalis, vel in diem.*

GLOSS. III. IN VERBO

Prendre, retenir, & avoir.

IN verb. *capere, retinere, & habere.*

Ex quibus verbis, quæ immediatè sonant in executionem facti, videretur quòd posset propria auctoritate ingredi *& occupare* feudum venditum, causa retrahendi, & suæ mensæ uniendi.

1. Sed non est ita, nisi incipiendo à prehensione feudi, ex defectu hominis & fidei: sed non incipiendo à retractu, quoniam jus * retractus de per se non competit nisi per viam actionis, ut emptor condemnetur ad dimittendum pro pretio: Vel per viam exceptionis, ut patronus offerendo pretium infra quadraginta dies notificatæ venditionis, non teneatur petitam investituram concedere, sed medio mutationis vassalli, & interruptæ fidei potest patronus manum suam injicere ex defectu hominis. Quo facto virtute hujus §. retinebit, & mensæ suæ uniet. Unde quantumcumque emptor fidem & quintum pretii offerat, non tenetur cessare à prehensione, sed potest oblationes recusare, & prehensio remanebit

* Jus retractus de se non competit per viam executionis, sed actionis.

valida & efficax, dummodo infra quadraginta dies notificatæ venditionis satisfiat conditioni hujus §. Alioquin si deficiat conditio, retrò detegitur injusta, & revocatur prehensio facta post justas oblationes. Et debebit inquantum de facto processit revocari, & patronus in damna & interesse inde procedentia erga emptorem vel vassallum condemnari. Nota hunc textum ponderando hæc verba, *retenir, & avoir*, pro opinione nostra quòd illud jus non possit cedi, non enim dicit simpliciter patronum posse capere, sed copulativè & eodem contextu, quòd potest retinere & habere. Igitur pro se, & non pro alio, quia non esset retinere & habere, sed oppositum ad hoc, & facit textus §. sequentis in fine. Et sic concludendum, quod feudum si vendatur, subest oneri reversionis erga patronum, pro se retinere volentem. Sed non subest oneri & servituti, ut pro alio, vel ad alterius commodum retrahi possit, *ut supra eod. gloss. 1. quæst. 1. num.* 19.

Triplex via retractus.

2. Ex prædictis patet retractum feudalem triplici via posse practicari & exigi, scilicet prehensionis, exceptionis, & actionis, quarum duæ primæ sunt notæ, & satis expeditæ in aliis glossis. Sed tertiam nondum vidi practicari, non tamen est inutilis. Quid enim si patronus probabiliter suspicetur feudum extraneo venditum, vel permutatum, aut donatum, & dum veteri vassallo adhuc possessioni incumbente, dubitat an feudum sit venditum vel apertum, & abstinet à prehensione metu retractationis, & damnorum & interesse. Et emptor fraudulenter occultat, securus à commisso & ab omni mulcta, hoc casu non introducto à consuetudine nostra, ut interim patronus forte tunc habens pecuniam otiosam, lapsu temporis amittat occasionem retractus: numquid utilis est, & necessaria via actionis? Dicamus igitur competere patrono condictionem ex hoc §. *per doctrinam* Barto. in *l. unica. ff. de condict. ex leg. & scribentes in c. 1. de cognit. feud. in usib. feud.* Et non est dubium, quin possit agere contra eum quem scit emisse, allegando & probare offerendo venditionem ei factam, concludendo ad exhibitionem literarum venditionis, & demissionem rei jure retractus feudalis.

3. Sed dubitari potest an pertinenter agat patronus contra quemlibet, ad offerendum & exhibendum literas acquisitionis, si quas fecerit in feudali, vel censuali territorio actoris, ut hoc facto conclusiones pertinentes eligat. Hoc autem examinavi *infra* §. 75. Ubi teneo debere exprimi certum prædium feudale, vel censuale. Alioquin non admitti libellum tanquam vagum & captiosum limitando, ut ibi. Et tunc nisi reus neget prædium designatum moveri feudaliter vel censualiter ab actore, tenetur declarare an acquisiverit vel non. Et instrumenta, si qua sint acquisitionis, edere, vel si non sint, declarare quæ & qualia, sit acquisitio.

Circa hæc plurimæ quæstiones occurrunt super variis libellis, & forma procedendi, quas consulto omitto, ne formulas connectere, & non causarum merita discutere videar. Et pro fundamento decisionum in sequentibus glossis tractandarum, necessarium duxi examinare quæstionem utrique retractui communem, quæ prima facie meris practicis videbatur indigna disputatione, prout nunquam vidi super eo disputari. Sed an hæc curiosa studiositas prosit juventibus, docti judicabunt.

*Vers. posset agi ad tetractum ante rem traditam.

4. Patronus agit & concludit contra emptorem ut teneatur ei dimittere feudum pro pretio, quod offert, juxta hunc §. Emptor vero * excipit se nondum assecutum dominium, & traditionem realem feudi, & patronum non esse admissibilem, sed præmature agere. Et idem in retractu consanguinitatis. Quæritur, quid juris? Et prima facie videtur patronum non esse admissibilem, nec esse locum retractui feudali, nisi feudum fuerit nedum venditum, sed etiam traditum, taliter quòd mutaverit manum, transeundo in dominium emptoris, & sic apertum sit patrono ex causa venditionis. Probatur primo in hoc textu in principio & in medio, ubi præsupponit pretium jam esse solutum ab emptore, & consequenter traditionem factam, per locum a communiter accidentibus, quia non contingit (ut plurimum) pretium esse solutum, quin traditio sit facta. Dum etiam textus ait, *peut prendre, retenir & avoir*, manifestum est intelligi prehensionem feudalem, & manus injectionem. Sed hæc manus injectio non habet locum, nisi postquam feudum est apertum, & sic textus non loquitur, nisi quando feudum per traditionem, ex causa venditionis mutavit manum. Secundo probatur infrà §. 33. *in duob. locis, ibi. quand le fief est vendu ou aliené.* Secundo ibi. *le vendeur doit payer.* Primum enim resolvitur in hæc verba. Id est quando feudum est per venditionem alienatum, per notata in *l. ubi pactum. C. de transact.* dicta culpa posita inter genus & speciem quæ resolvitur in expositivam. Venditio autem est species, & alienatio est genus. Et si dicatur quòd non est interposita copulativa, &, sed alternativa, *aut*: Respondebitur, quòd una pars alternativè declaratur per aliam, *l. 1. ff. de rebus dub.* Et sic verbum, *vendu*, quæ est pars prior alternativæ, debet intelligi de venditione consummata per traditionem veram, vel fictam, ita quod res sit alienata. Secundum etiam verbum præsupponit venditorem recepisse totum pretium. Alioquin quomodo solveret patrono quintam partem pretii? & sic per communiter accidentia præsupponit rem traditam. Igitur si patronus venditione nondum per traditionem impleta, non sit admissibilis ad petendum quintum pretii, multò minus videtur admissibilis ad petendum retractum, quod est majus.

5. Tertio probatur in §. 33. *in princip. ibi. Quand un fief change de main*, quod respicit & determinat omnia sequentia, & sic uniformiter debet determinare, videlicet ut non debeatur relevium, vel aliud jus patrono propter quamcunque dispositionem accidentem feudo, nisi feudum mutet manum, & sic oportet quod saltem prior vassallus desinat esse vassallus, & amittat dominium, vel jus feudi seu vassallagii, & aperiatur feudalitas, vel fidelitas, quod non contingit magis per venditionem, quàm per donationem, vel permutationem, nisi res tradatur verè vel fictè. Quantumcumque enim vassallus vendiderit vel donaverit, tamen remanet dominus utilis & vassallus ut prius, nisi ad traditionem processerit, jura sunt vulgaria. Quarto probatur in §. 31. ubi consuetudo expressim permittit vassallo ludere & facere quicquid libuerit de feudo, & super feudo, citra dimissionem fidei, absque eo quod possit patronus petere aliquod jus vel commodum, donec dimissa sit fides, & apertura feudi facta. Sed per venditionem ante traditionem, non est dimissa fides, nec apertum feudum, quia adhuc habetur, & retinetur à venditore, qui est & remanet verus dominus & vassallus quamdiu non tradit. Cum igitur patronus æquè semper habeat hominem & clientem ut prius, nihil videtur juste petere, aut causari posse. Quinto, omnia * verba statuti debent convenire & verificari, ad hoc ut habeat locum ejus dispositio. Et hoc pro regula tradit Lancelo. Deci. *in materia interpretationis statutorum in l. omnes populi. collat. 11. versic. quinta regula. ff. de justi. & jur.* Et fuit sententia glossæ singularis in *l. mancipia. in verb. ad vocandum*, & ibi Bartol. Salic. Fulgo. *C. de servit. fugitiv.* Ludovic. Roman. in *singulari.* 449. statutum Felin. in *c. nonnulli. in princip. col. 35. de rescript.* Philipp. Deci. in *l. 1. col. 4. C. de edend.* Franc. Cur. in *l. 1. col. 1. ff. si cert. petatur.* Hippol de Marsil. in *not.* 339. cui non convenit And. Alcia. *de verb. sig. lib. 1. pag. 20. in fi.* Sed ex prædictis apparet non quadrare, nec adaptari verba consuetudinis nostræ, nisi in feudo vendito & tradito taliter quòd mutaverit manum.

*Omnia verba statuti debent verificari.

6. Sexto, & fortiùs ex quo consuetudo nostra sæpius * facit mentionem de pretio soluto, videtur hoc seriosè dicere & præcisè requirere, per doctores glossa singularis in *Cle. 1. in ver. diocesanis, de jure patro.* quam refert & sequitur Gemi. in decisione pulchræ quæstionis & sequitur Phili Fran. in *c. duobus, super glo. in ver. præsentaverit, de rescript. in 6.* imò fortius, etiamsi traditio realis facta sit, tamen non transivit dominium, nec mutavit manum, nisi pretium fuerit realiter solutum, vel constet habitam fidem de solutione. *§. vendita, instit. de rer. divis.* imo controverti potest sufficere fidem haberi de pretio, quia si emptor non solvat, sed fallat, poterit venditor rem vendicare, & alii de novo vendere, juxta notata Bald. Angel. Joan. de Imol. Paul. de Castr. in *l. si cum dotem, §. fin. ff. solut. matr.* Et sic prima venditio redditur inefficax, & ex ea nulla jura debebuntur patrono; de quo puncto plenius dicturus sum loco opportuno.

*Verbum sæpe repetitum.

Septimo, ex simili retractu consanguinitatis, cui nondum videtur esse locus in præfato themate: nec esse admissibilem consanguineum, ad petendum prædium venditum sibi adjudicari, vel dimitti per retractum, antequam traditio sit facta emptori. Tum quia priusquam res sit translata in extraneam manum, sive extra cognationem, non videtur ortum jus vel actio retractus. Tum quia emptor non potest dare, dimittere, nec transferre, quod non habet, & nondum assecutus fuit, ut patet ad sensum, & est tex. *infra §. 174. in princ. ibi, quand aucun a vendu & transporté.* Et sic non sufficit venditio, nisi etiam secuta fuerit rei translatio, quia utrumque copulativè requiritur per illum text. & ita videtur velle Joan. Fab. *insti. de empt. & vend. in princ. col. 1.* Et tenet Nicol. Boër. in *consuet. Bitur. ti. de consu. retract. §. 1. vers. sed quæritur.* Sed omnino eadē ratio militat in retractu feudali, quia ante traditionem res non mutavit manum, sed manet in eodem pristino statu. Et emptor non potest dimittere, nec relaxare patrono quod non habet. Igitur nec ortum est, nec exerceri potest jus vel actio retractus feudalis. Et valet argumentum de uno retractu ad alium, in his quæ utrique proportionantur, ut hic, & diximus infrà tit. 16. *in rub.*

7. In contrarium fortiter arguitur. Primo, quia verba dispositiva hujus §. simpliciter & clarè dicunt feudum venditum capi, & retineri posse; & sic satis est feudum esse venditum. Et cum consuetudo nihil aliud requirat, nec nos debemus requirere, nec addere, ut sæpe dictum est, venditione autem solo consensu facta, statim verum est feudum propriè & omnino venditum esse. *l. alienatum ff. de verb. signif.* Non obstat quod quædam verba hujus §. & sequentis videntur præsupponere de solutione pretii, & de traditione rei, quia verba * quæ præsupponunt, non disponunt. *l. ex facto. 1. ff. de hæred. instit.* Et si dicatur quòd saltem dispositionem qualificant, & limitant, hoc est verum quando principaliter super illis fundatur dispositio: Secus si gratia exempli, vel majoris frequentiæ inseruntur: tunc enim non restringunt. gloss. *Cle. 1. in versic. præsidentes, in fi.* & ibi Imol. *de rescript.* Feli. *c. coram. col. 1. de officio deleg. c. pastoralis. col. 1. de judi.* Jason. *col. 3. de legib. l. quicquid astringendæ, col. 3. ff. de ver. obligat.* Facit quod verba narrativa vel enunciativa in lege posita, super quibus non fundatur dispositio, non disponunt. *gloss. in Cle. literis. de probat.* Jas. *instit. de actio. in rubr. col. 2.*

*An verba præsuppositiva disponãt vel qualificant.

Secundo supponitur in themate quòd venditor habeat facultatem rei tradendæ, & sic potest ad hoc statim præcisè cogi per emptorem, juxta notata in *l. 1. per* Bart. Bal. Paul. *ff. de actiō. empt.* per Ang. Aret. Jas. in *§. actionum. inst. de actio.* Bar. *in l. stipulationes non dividuntur, col. 12. ff. de verb. oblig.* Unde cum emptor actionem puram & præcisam habeat ad rem ipsam, rem habere videtur, *l. qui actionem. ff. de reg. jur.* Et si dicatur, quòd istud procedit fictè: Respondetur, quòd si emptor non habeat verè, stat per eum, unde si causetur se non verè possidere, allegat culpam suam, imò dolum, si saltem actiones suas cedere recusat, unde non est audiendus, argumento *l. parem. ff. de reg. jur.* ubi par est conditio ejus qui possidet, & ejus qui dolo non possidet, etiam si nondum cœpit possidere, sed non vult possessionem acquirere. Texe. in *l. 1. §. toties, ver. sed & si non possideat. ff. quis omiss. causa test.* Et qui tenetur ad rem præstandam si habeat, dolo facit si recusat cedere actiones suas, & tenetur cedere quales habet, *l. quod debetur. ff. de pecu. l. quod sæpe. §. si res. ff. de contrah. emptio. & vendit. l. si ut certo. §. idem Labeo rectè ait. ff. commod. l. 3. §. idem Labeo ait. ff. de in rem verso.*

8. Tertio, actio * judicatur secundum qualitatem rei ad quam competit. Bart. in *l. potest. ff. de autho. tuto. in l. 1. C. si advers. transact. l. si ad resol. vendam. C. de præd. mino.* Et sic idem debet judicari de actione competente ad feudum, sicut de feudo, saltem quando est pura & præcisa, ut hic. Igitur si nihil aliud causetur emptor, quam se nondum assecutum dominium per traditionem, & non habere facultatem immediatam rei dimittendæ per retractum, saltem non potest impedire quin teneatur cedere, sive patrono, sive consanguineo, petenti retractum, actiones quales habet contra venditorem, ut saltem, agnoscat retractum & rem dimittat, quatenus habet & quatenus potest.

*Actio judicatur secundum qualitatem rei ad quam competit.

Quarto, eo ipso quòd feudum purè & absolutè est venditum, satis est fundata intentio patroni agentis ad retractum per hunc tex. ibi, *le fief vendu*, quia verum est propriè & omnino esse venditum. Emptor autem solum defectum traditionis allegando, nihil aliud videtur proponere, quàm exceptionem quandam moratoriam & dilatoriam quæ non elidit actionem retractus in se: sed solum respicit ejus executionem. Et sic non potest impedire, quin ex tunc condemnetur ad dimittendum patrono jure retractus statim postquam traditio erit facta. Igitur si ex tunc potest condemnari ad restituendum, postquam venditor ei sponte tradiderit, vel per actionem ex empto ad hoc coactus fuerit, sequitur quòd potest compelli ad cedendum actiones quas habet contra venditorem, solventi pretium & sumptus legales,

9. Quinto, quod attinet ad emptorem, non debet expectari traditio, cujus eventus nihil incommodum emptoris hoc respectu operatur; & non expectatur casus, cujus nihil operatur eventus. *l. cum hæres. §. 1. l. si quis hæres. ff. de acquir. vel amitt. hæred.* Et cùm patronus offerat pretium solutum, & sumptum factum refundere, contentus cessione actionum, palam est nihil interesse emptoris expectare traditionem, aut denegare aut differre agnitionem retractus, à quo nec liberari potest simplici actionum cessione. Igitur hoc casu non est audiendus, excipiens traditionem non factam: quia * postquam fundata est intentio actoris de jure communi, tunc vires exceptionis metimur ex persona actoris, ut inquit Papinianus. *in l. militis. §. veteranus. ff. de testam. milit.* ubi Barto. ita quòd non auditur reus ad excipiendum nisi ejus inter sit. *l. ille à quo. § si de testamento,* & ibi Alex. in *princ. ff. ad Senat. Trebel.* Ang. in *l. 2 ff. de dol. except.* Aret. *insti. de except. in princ. col. 5. versic. venimus ad tertium.* Dec. in *l. ex conventione, in princip. C. de pactis.*

*Fundata intentione actoris jura exceptionis metimur ex ejus persona.

Sexto, etiam * odiosa & pœnalis dispositio ampliatur ne fiat illusorie, & ut fraudes evitentur, *l. 1. §. si ff. de calum. l. sicut. Julianus. §. mutui dationem. ff. ad senat. Maced. c. si civitas.* & ibi Gemin. in *2. not. de sentent. excommun. in 6. gloss. fi. in c. quamquam* & ibi Gemi. *col. pen. de usur. in 6.* Felin. in *c. Rodulphus, col. 2. & 3. de rescript.* Jason. *l. aut prætor.*

*In pœnalibus & odiosis fit extensio, ut fraus vitetur.

in princ. col. 14. *ff. solut. mat.* Decius in *l. factum suum*, §. *in pœnalibus*, *ff. de reg. jur. & in consi.* 660. quod procedit etiam in correctoriis juris communis, Bald. in *tractat. statu. in verb. confinati.* Phil. Corn. in *Auth. ex causa. col.* 5. *C. de liber. prateri. vel exhared.* Sed si emptor forte jam passus repulsam investituræ à patrono volente retrahere, possit excipere de re nondum tradita, haberet apertam viam ad eludendum patronum colludendo cum venditore, & causando rem nondum sibi traditam, donec patronus non valens commodè pecuniam otiosam diu servare, consumeret & maneret frustratus retractu. Sed hujusmodi malitiis non est indulgendum, sed obviandum, *l. in fundo*, *ff. de rei vendicat.* quod non potest melius fieri quàm omnem fraudandi facultatem & materiam adimendo, *l.* 1. *C. de fabricen. lib.* 11. *Clem. ne Romani*, §. *cæterum de electio.* Igitur constito de venditione pura & perfecta in se, nulla causatio emptoris admitti debet: patrono ex parte sua quod in se est faciente. Ita ut præter prælationis effectum & commodum nihil intersit emptoris.

10. Et hanc partem veriorem puto, & satis apparet, non obstare contraria. Tamen ad 1. 2. 3. & 5. respondetur * legem consistere, non in verbis, sed in mente & effectu, *l. scire leges*, *ff. de legibus.* & verba legis non esse captanda contra id quod verisimiliter intendit, *l. pen. ff. ad exhib.* Et maximè in legibus id prævalet, quod interrogati statuentes verisimiliter respondissent glos. & scribentes in *l. tale pactum, in fin. ff. de pact.* quod si procedat in sacris pandectis, & responsis prudentissimorum jurisconsultorũ, quantò fortius in his nostris consuetudinibus, quæ non tanto studio & meditatione in scriptis redactæ sunt. Sed ex plurium pragmaticorum diversis regestis, à certis deputatis prout melius pro temporis brevitate potuerunt, conflata fuerunt, & in triũ statuum publico concessu lecta & promulgata hæc reductio. Nec fuit assistentibus spatium singula verba ponderandi. Unde mentem consuetudinis metiendam puto, non à meris verbis, temerè forte quandoque & parum advertenter scriptis, sed ab effectu quem intendit consuetudo. Ad quartum respondetur, quòd ille § 51. *in illis verbis, jusques a demission de foy*, nedum excludit actualem dimissionem fidei, sed etiam actus tendentes sufficienter ad dimissionem fidei, ut est venditio, donatio, permutatio, & similes, ut ibi pleniùs dicemus. Ad septimum dicemus etiam retractui proximitatis locum esse, nec obstat *d.* §. 174. per adducta pro parte ista. Tum quia per reliquos articulos illius *titul.* 16. maximè §. 172. & §. 182. satis apparet ex solo contractu venditionis, vel adjudicationis per decretum citra omnem traditionem veram vel fictam fundatam esse intentionem petentis retractum. An autem annus currat ante traditionem, dicam ibi. Ex his patet quòd ex simplici venditione, citra ullam traditionem acquisitum est domino feudali jus quinti denarii, vel domino censuali jus laudimiorum. Et quid juris sit quando emptore fallente venditio remanet inefficax, dicemus infrà §. 33. Nec obstat quòd re non secuta, resolvi potest venditio mutuo consensu, etiam in præjudicium domini directi, ut est verior opinio, de qua infrà *eod. gloss.* 5. *qu.* 1. *num.* 14. quia verum est præveniendo dominum: secus postquam dominus prævenit, ut ibi dicemus. Hanc resolutionem nostram amplia & limita, *ut infra eod. gloss.* 5. *not.* 1. *num.* 9. 10. Expedita est praxis retractus feudalis per viam actionis, via autem exceptionis per se liquet.

* Interpretatio hujus consuetudinis non à verbis, sed ab effectu quem intendit assumenda.

11. Sed circa hanc viam prehensionis necessario videndum est, utrum * possit fieri venditione solo consensu facta? Et videtur quod non, donec secuta fuerit traditio vera, vel ficta per locationem, precarium constitutum, retentionem usufructus, aut similem modum, quia seclusa prehensione ex defectu catalogi, de qua non agitur, non potest feudum prehendi nisi ex defectu hominis, seu clientis, sive quando vetus cliens desiit esse, quod non contingit, nisi amisso feudo vel ejus utili dominio per antiquum vassallum, sed nudo contractu dominium non amittitur, nec transfertur, *l. traditionibus*, *C. de pact. & infrà* §. 170. & antiquus vassallus semper remanet vassallus, & in fide patroni ut prius. Quod tamen limitari posset, quando venditio est prægnans, puta facta sub illis clausulis, quæ de communi stylo notariorum apponi solent, quòd venditor se dessaisinavit, & dessaisinat ad commodum emptoris, volens & consentiens quòd ex nunc intrare possit in fidem patroni, & ab eo recipi & investiri. Tunc enim satis apparet, quòd venditor sic vendendo pure exuit clientelam, & non retinet fidem sive fidelitatem, sed eam statim deponit, & desinit esse vassallus saltem quantum in se est. Ideo amplius non expectatur quòd realiter tradat, vel quod emptor actualiter ingrediatur feudum, & incipiat habere verum dominium, sed patronus approbando, & gratam habendo dictam venditionem desinit habere venditorem in vassallum; & liberè potest manum injicere feudo, utpote fidelitate cessante aperto, & si non esset nisi scriptum nostræ consuetudinis, ita dicendum esset, prout olim per multa deduxi in collectaneis meis, quæ omitto, quia propriè feudum non incipit esse apertum, donec antiquus vassallus desierit esse dominus utilis feudi, & sic in terminis simplicis venditionis necessaria esset via actionis tam ad retractum feudalem quam ad quintum pretii exigendum.

* Verum feudum venditum statim ante traditionem prehendi possit.

12. Verumtamen aliter observatur, videlicet quòd statim venditione facta patronus manum suam injicere potest tam pro fidelitate quam pro juribus feudalibus. Unde non audeo discedere ab ista communi observantia, quia necessaria facit interpretationem in casu suo, *l. si de interpretatione*, *ff. de legibus* Sed eam limito primo, ut procedat in casu suo dumtaxat, videlicet in venditione: * secus in donatione, permutatione, vel aliis contractibus. Quamvis enim utrobique non mutetur vassallus nec feudum ante traditionem: Tamen in hoc est differentia, quod in venditione statim contractu concluso acquisitum est jus quinti denarii, vel retractus patrono ad ejus electionem, & illud statim petere & exigere potest, & facere ut amplius in ejus præjudicium pœnitere non possit, per notata in *quæst. præcedenti*, & *infrà* §. 33. & §. 35. Secus in aliis contractibus, in quibus ex solo contractu nullum omnino jus acquiritur patrono, quia relevium non oritur nisi ex mutatione manus, & non ex contractu, imò nec ex simplici dimissione fidei, vel apertura fidei, *ut in d.* §. 22. *quæst.* 1. Unde facile admissum est, ut in casu venditionis statim dominus potestate prehensoria uti possit, ne dominus directus & civilis possessor redigatur ad viam actionis ordinariæ pro juribus sibi acquisitis, quæ ratio cessat in cæteris contractibus, in quibus nullum jus patrono acquisitum est, cessante omni traditione & translatione feudi. Secundo limito, ut procedat in venditione omnino pura, secus in venditione facta sub conditione suspensiva, in qua non est dubium.

* Differentia inter aperturam feudi ex venditione vel alia causa.

13. Item secus in venditione * in diem, quod patet omnes casus discurrendo: aut enim est venditio utrimque in diem, & tunc clarum est, quod interim feudum non potest prehendi, neque ratione aperturæ, neque ratione jurium, quia neque apertum est, nec mutavit manum, neque adhuc jus quinti efficaciter debetur. Aut est in diem respectu solutionis pretii tantum, puta quia tenetur venditor statim tradere, sed emptor habet dilationem solvendi usque ad annum, & tunc idem dicendum videlicet feudum non posse prehendi ex sola venditione vel contractu, nisi die secuta & anno lapso, & hoc nisi interim ad traditionem feudi procedatur, ita quod vere aperiatur. Aut est in diem respectu traditionis tantum, puta quia emptor tenetur statim solvere, sed venditor habet dilationem anni ad tra-

* Quid de venditione in diem.

dendum & interim fruendum, ita quòd interim non dimittit fidem, & tunc licet ex capite aperturæ non possit prehendi, quum nondum sit apertum; tamen ratione jurium quinti denarii statim acquisitorum videretur posse prehendi, juxta dictam observantiam quum simus in casu venditionis. Sed contra puto, quia nedum feudum non est apertum, sed nec aperiri potest infra annum etiam volente emptore, & hoc ex vi & tenore venditionis: unde quum patronus volens prehendere, non possit fundare intentionem suam nisi in venditione (utpote deficiente alia traditione & admissione fidei) necesse habet sequi limites venditionis, nec potest eos anticipare. Et sic erit casus in quo quintum pretii est debitum, & tamen non potest exigi via prehensionis, sed via actionis dumtaxat, *sic in simili not. infra* §. 6. *num.* 5. *& infra* §. 33. Et præfata observantia non militat hoc casu, & etiam esset omnino irrationabilis & absurda, & satis est quòd illa regula quæ habet, quòd excepto capite catalogi non traditi, non habet locum prehensio feudalis nisi feudo aperto, limitetur in casu venditionis omnino puræ, cùm tunc duo concurrant. Primum, jura quinti jam acquisita patrono. Secundum, quòd venditor statim cogi potest ab emptore ad traditionem & aperturam feudi, & sic quodammodo habetur pro aperto: saltem quod feudum prehendatur, non censetur interesse venditoris, cujus amplius non est periculum, nec erit admissibile interesse emptoris, quia debebat sibi consulere maturè adeundo patronum, alioquin sibi imputet. Ex prædictis patet quòd sæpe ad retractum feudalem necessaria est via actionis, puta quando venditio est facta in diem, & patronus non vult expectare, sed statim retrahere, quod potest secundum ea quæ dicemus *infrà eod. gloss.* 5. *num.* 9. quia necesse habet actionem retractus intentare, per quam etiam præcludet contrahentibus facultatem pœnitendi & distrahendi.

SUMMARIA GLOSS. IV.

1. *Retractus non competit pro venditione arborum alti nemoris, nec pro venditione usufructus, nec pro constitutione reditus.*
2. *Jus retractus competit superiori patrono tenenti feudum prehensum jure feudali.*
3. *Superior, etiam Rex Franciæ tenetur extra manum suam ponere prædia à subditis suis moventia.*
4. *Thema notabilis quæstionis.*
5. Argumentum à sufficienti partium enumeratione.
Venditio juris redimendi feudum non cadit in retractum feudalem, licet cadat in retractum proximitatis.
6. *Argumentum* à consequenti destructo fortissimum.
7. *Solutio quæstionis. Reprobatur vana subtilitas: quæ in captione verborum consistit.*
8. *Retractus feudalis est favorabilis, nec exorbitat à jure communi sicut retractus proximitatis.*
9. *Patronus, qui emptorem investit, approbat venditionem cum omnibus qualitatibus suis.*

GLOSS. IV. IN VERBO

Le fief tenu & mouvant de luy.

IN verbo feudum à se dependens.

1. Igitur mobilia feudi etiam simul vendita non veniunt in retractum, invito scilicet emptore, & secundum notata in simili *supra eod. gloss.* 1. *in quæst.* 15. *&* 17. Quid si fructus pendentes in procera sylva separatim vendantur? Idem, quia remanet solum integrum. Idem, si usufructus feudi vendatur, modò non fiat in fraudem retractus. Faciunt notata infrà §. 33.

* An constitutio reditus cadat in retractum.

Quid si vassallus vendat & * constituat perpetuum reditum super feudo? Respondeo, non est locus retractui feudali: quia venditor remanet vassallus totius feudi ut prius: nec præjudicat patrono constitutio reditus, quia prehenso feudo non tenebitur agnoscere. *infra* §. 28. Non potest igitur cogere emptorem reditus ad sibi dimittendum pro pretio vel recognoscendum in feudum, nec aliud commodum exigere, quantumcumque pluries vendatur, & varias mutet manus. In quo quædam consuetudines regni conformantur. Reliquæ mu tum variant: sed nunquam esset finis, nec est instituti nostri differentias earum prosequi: & in hoc apud nos differt retractus feudalis à retractu consanguinitatis, quia si quis super hæredio suo vendat reditum, poterit ejus consanguineus retrahere ab emptore. *ut infrà* §. 172. Quid si pars soli, vel rei feudalis vendatur? Respondeo locum esse retractui sive per modum quotæ, sive per modum alterius portionis, puta certus fundus, vel aliud membrum feudi. *l. qua de tota, ff. de rei vendic.* Non est enim prohibita venditio partis feudi ut dicemus *infra* §. 50. Ex his patet, quòd si creditor habens reditum constitutum super feudo, vendat illum, locus erit retractui si sit infeudatus, alias nihil pertinet ad patronum. Nota etiam ex hoc textu, quòd patronus debet esse immediatus ad hoc ut habeat jus retractus. *patet per not. suprà* §. 1. *gloss.* 6. Quid si volens retrahere, non est verus patronus, sed possessor feudi, vel fundi dominantis? Recurre ad ea quæ dixi *suprà* §. 1. *qu. fin.*

2. Sed quid si feudum dominans sit in manu superioris domini ex defectu fidelitatis? *ut infrà* §. 54. Utrum ille superior dominus possit jure feudali retinere subfeudum venditum dependens à feudo prehenso? Videretur quòd non, tum quia consuetudo in *d.* §. 54. & sequenti hoc non dicit, nec alibi expressè attribuit superiori domino. Tum quia superior dominus non potest mensæ suæ unire illud subfeudum, sed debet uniri mensæ feudi, à quo immediate dependet, & sic in superiori domino cessat ratio contemplata à consuetudine

suetudine nostra: unde non videtur nomine suo retrahere. Contrarium puto, quia eo ipso quod feudum immediatum est prehensum, & ad manum suam redactum ex defectu hominis, censetur quasi commissum, & quasi reunitum. Et facit dominus omnes fructus suos jure proprio, tanquam dominus, & tanquam de re sua, ad suam primordialem causam reversa. Unde jure proprio potest solus, & non hæres vassalli, omnes actus dominicos exercere in subfeuda: in qualitate tamen domini feudalis, ad manum suam feudum medium tenentis: ut sæpius diximus. Et sic eodem jure & eadem qualitate poterit retractu feudali uti. Quis autem sit effectus: vide infra *gloss.* 10. *quæst.* 6.

3. Nota tamen quòd quandocumque postea vassallus erit admissus in fidem feudi immediati: non poterit amplius ipse patronus tenere subfeudum, sed tenebitur ponere extra manus suas dictum subfeudum, sive vendendo, sive donando, aut alio modo. Quoniam non potest respectu ejusdem dependentiæ & subordinationis feudalis, esse patronus & cliens, nec potest esse vassallus vassalli sui, respectu rei moventis à feudo, quod ab eo movetur. Imo etiam * si ad regem Franciæ quocumque modo perveniat subfeudum dependens à vassallo regis: non debet uniri dominio regis: sed extra manum ejus poni & transferri in privatum idoneum clientelari conditioni subeundæ. Et ita pridem cautum est constitutione regia regis Joannis, quæ habetur in regestis sacrorum seniorum, & ratiociniorum regis. Et illud originaliter tradit Speculator *in tit. de feud.* § *quoniam quæst.* 40. *versic. vel saltem princeps dat vel vendit.* Et hæc constitutio habet locum nedum in prædiis subfeudalibus, sed etiam in censualibus moventibus a subditis. Et est ratio, quia rex non debet subditis suis præjudicare, sed magis eorum jura conservare. Secus si ad fiscum regium sive lege feudi, sive per confiscationem aut alias quoquomodo pervenient alaudia, vel prædia ab eo moventia, quia cessat dicta constitutio. Et est in libera facultate regis alienare, & alii concedere, vel coronæ suæ seu fisco & domanio inseparabiliter unire, de quo plenius per plures casus distinguendo dicemus *infra*, §. 43. *quæst. fin.*

* Etiam rex Franciæ tenetur ponere extra manus suas, prædia feudaliter vel censualiter moventia à subditis suis.

* Thema.

4. Sed * occurrit valde necessaria quæstio, quam ut melius discutiatur, formabo sub hac spetie. Vassallus feudum suum valens mille aureos, vendidit Titio pro quingentis, sub facultate redimendi usquead septem annos. Postea adhuc indigens pecunia, vendidit Caio pro aliis quingentis dictum jus & facultatem redimendi: cujus virtute Caius recuperavit feudum à Titio: & supponatur Titium nunquam fuisse à patrono investitum, & forte nunquam ei notificasse venditionem, nec patronum ab eo recepisse quintum denarium, nec composuisse, nec inducias dedisse, aut aliud quicquam fecisse per quod à retractu feudali excludi posset. Modò accedit Caius instrumenta contractuum exhibens, investiri petens & offerens centum dumtaxat aureos pro quinta parte pretii venditionis feudi factæ Titio. Patronus autem visis dictis contractibus, & quod omnes illæ acquisitiones sunt per formam verarum venditionum & emptionum, vult præferri Caio, & jure retractus feudalis uti. Utque Caius indemnis abeat, offert ei refundere nedum pretium venditionis feudi factæ Titio, sed etiam pretium venditionis dictæ facultatis factæ Caio, quæ simul ascendunt ad mille aureos, & cum hoc legales sumptus, nedum venditionis, sed etiam redemptionis, & omnium contractuum & sumptuum causa acquisitionis factorum: Utrum patronus rectè fundatus sit in hoc retractu feudali? Dices prima facie hanc quæstionem esse de indubitabilibus, utpote omnibus quaquaversum consideratis, quæ quoquo te vertas concludunt pro patrono: sive enim ex parte Caii, quum sit extraneus emptor vel redemptor, hoc est non conjunctus venditori ex latere unde feudum processit ut possit excludere patronum. *juxta notata* §. 22. *infrà eodem*; sed potest excludi & evinci à quocumque propinquo venditoris, quum tota sua acquisitio sit per emptionem & venditionem: sive ex parte patroni, qui & ratione & jure debet præferri extraneo emptori: sive inspectis contractibus, qui omnes nedum in venditionem effectualem recidunt, quod sufficeret ut dicemus *infra eodem gloss. seq. quæst.* 10. sed etiam nihil aliud sunt quam veræ venditiones & emptiones, titulo, forma, & substantia, pretio in pecunia numerata interveniente factæ: igitur si usquam alias, maximè in hac specie pro retractu feudali judicandum est, idque nedum evidens suadet æquitas, sed etiam & verba & mens hujus consuetudinis adeò apertè disponere videntur, ut hoc controvertere quàm sit ridiculum nulli non pateat, ut verbis Marciani jureconsulti utar. *in l. jam dubitari*, *ff. de hered. instit.* Verum ut intelligas quantum vitium habeat ἀσάλευτος, & exacta inquisitio, non remotis nec emendicatis argumentis, sed ex re nata & imis velut radicibus penitus quæsita, in contrariam partem paucis experiamur.

5. Et quòd non possit esse locus retractui feudali, patet * à sufficienti enumeratione partium. quod est argumentum validissimum in jure. *instit. de oblig. quæ ex quasi contract. in princ.* Et late Nicolaus Everardus in *locis legal. loco* 51. quoniam nec ex capite venditionis factæ Titio, nec ex capite venditionis factæ Caio, neque ex capite redemptionis. Et primo de venditione juris redimendi facta Caio, constat quia non est facta à vassallo, nec de feudo, quamvis de actione ad feudum competente, sed hæc consuetudo non inducit retractum feudalem nisi ad ipsum feudum & in venditione ipsius feudi, ut patet in hoc textu: unde non debet extendi ad venditionem actionis competentis ad feudum. Et ratio diversitatis est in promptu, quia per venditionem feudi aperitur feudum & mutatur vassallus, & sic jura feudalia oriuntur: sed per venditionem & translationem actionis competentis ad feudum, non mutatur vassallus, * nec feudum ullomodo aperitur, & sic nulla jura feudalia oriri possunt: ut patet per textum *infra* §. 33. & 55. Hinc est quod si emptor qui emit feudum vel donatarius aut similis, ante traditionem cedat jura & actiones, vel relinquat hæredem à latere, non erit locus relevio, ut dicemus in *d.* §. 22. *qu.* 36. Et pariter venditor qui retinuit jus redimendi, vel manus injectionem in certum eventum, si cedat, vel vendat alii jura sua, nulla fit apertura feudi, nec ullum relevium, nec etiam quintum pretii debetur de dicta cessione, vel venditione actionum, ut in *d.* §. 33. *qu.* 8. & 9. Sed si diceretur retractum feudalem habere locum in venditione actionis personalis competentis ad feudum eadem ratione, imò necessario, ex consequentia juris eligendi inter retractum vel quintum pretii, dicendum esset locum esse etiam juri quinti denarii, si illud patronus mallet eligere, sed istud consequens est falsum, ergo & antecedens.

* Argumentum à sufficienti partium enumeratione.

* Venditio juris redimendi feudum non cadit in retractum feudalem.

6. Quod argumentum à * consequenti destructo est frequens & validum in jure. *l. apud antiquos.* & ibi per Cyn. & Alb. C. *de fur. cap.* & *si Christus*, *ad medium*, *de jurejurand. cap. tua*, & ibi Card. Alex. notant. *de sponsalibus*, & *ibi gloss.* Joan. de Pla. *C. de delat. lib.* 10. Quod autem ex capite redemptionis quam Caius fecit ab emptore, non possit peti retractus, indubitatum est. Tum quia hæc non est venditio, nec emptio, sed necessaria revenditio, ex qua nullum jus feudale oritur, ut notatur *infra* §. 33. Tum quia per hujusmodi redemptionem (quum sit retractus conventionalis) excluditur retractus feudalis & proximitatis, ut tangetur *infra* §. 184. Quòd autem nec ex capite venditionis feudi factæ ab antiquo vassallo ipsi Titio, emptori debeatur retractus, patet propter concursum retractus conventionalis excludentis feudalem, nec hoc videtur iniquum, quemadmodum si

* Argum. à consequenti destructo.

dicta facultas redimendi non fuiſſet vendita, ſed donata vel permutata Caio, clarum eſt quod nullum hac ratione deberetur relevium, *d.* §. 33. *qu.* 36. Et eſt ratio, quia nulla inde procedit nova apertura vel mutatio feudi, & ſic non oritur novum jus feudale, ſed omninò eadem eſt ratio ſi dicta facultas vendatur, quia non propter hoc magis mutatur feudum de manu in manum, igitur ſicut non eſt iniquum in relevio, ita nec erit iniquum in retractu. Et quum hujuſmodi retractus videatur exorbitans, eò quòd apud nos feuda ſunt patrimonialia, ſatis eſt quod habeat locum ubi termini conſuetudinis verè & adæquatè verificantur. Nec obſtat quòd Caius poteſt pati retractum a quolibet propinquo venditoris, ex eo latere unde feudum proceſſit, quia retractus proximitatis eſt fortior & favorabilior retractu feudali, utpotè quum illum excludat, *infrà* §. 15. Et latius patet quàm retractus feudalis, qui non eſt niſi ad feuda, & in caſu venditionis feudi dumtaxat competit, ſed retractus proximitatis nedum competit ad omnia antiqua hæredia, ſed etiam ad jura & actiones ad illa competentes, ut dicemus *infra* §. 172. Et hoc dummodò non appareat de fraude, ſimulatione & interpoſitione perſonæ: quoniam ſi vel probabilibus conjecturis de hoc appareat, ſatis eſt ad fundandam intentionem patroni, cujus jura occultis ſimulationibus ſunt obnoxia: unde ſufficiunt probationes quales haberi poſſunt, etiam per conjecturas, dummodò probabiles & veriſimiles, proximas & non remotas. Cæterum ceſſante fraude & ſimulatione concludendum videtur pro hac ſecunda parte.

** Solutio.*

7. Sed his* non obſtantibus ſto in prima tanquam veriore ſententia, ex eo potiſſimum quòd pro illa militant natura & conditio rei feudalis, & mens hujus conſuetudinis, nec verba repugnant, imò potius conveniunt: ex quo Caius nihil habet niſi per modum emptionis. Nec obſtat quod propriè adæquate non emit feudum, ſed jus redimendi feudum: quia hujuſmodi & ſimilia pro parte ſecunda adducta, non conſiſtunt niſi* in mera ſubtilitate & captione verborũ. Patet quia quantum ad id de quo quæritur, ſubjectamque ſpeciem, alia eſt mens conſuetudinis, ab eo quod ex mera verborum formula infertur: jus autem civile, ſive municipale non debet captari in verbis, ſed qua mente quodque dicatur animadvertendum. *l. pen. ff. ad exhiben.* Alioquin prætextu ſubtilitatis pernicioſe quandoque in juris interpretatione erratur. *l. ſi ſervum, §. ſequitur.* quẽ Alberi. ibi notat in verb. *doct. & advocatos, ff. de verborum oblig.* Et de his ſubtilitatibus ſcilicet quæ circa verba, & non circa mentem & rationem verſantur, intelligitur ille pulcher textus in *l. ſicut § ſi debitori, ff. quibus mod. pign. vel hypo. ſol.* dicens quòd a judicibus non admittuntur, non enim illud eo pertinet ut judices nudæ verborum formulæ craſsè & prout jacet ſemper inhærere debeant, ſed ut adverſus mentem & rationem non debeant admittere hujuſmodi meras ſubtilitates, ſeu aucupia verborum. Prætereà niſi primam partem teneamus, ſequeretur quod promptum eſſet & facile fruſtrare patronum jure retractus, quia emptor faceret prius vendi feudum alteri ſub facultate redimendi, deinde illam facultatem emeret: ſed ſtatutum etiam odioſum ampliatur etiam ultra vim verborum ne fiat cluſorium, *ut notatur in gloſſ. præcedenti num.* 9.

** Vana ſubtilitas in captione verborum verſatur.*

8. Quantomagis in præſenti cum jus retractus feudalis in ſe ſit favorabile? Et licet retractus* proximitatis ſit fortior & favorabilior, tamen inſpecta conditione materiæ ſubjectæ, & antiqua feudorum natura, retractus feudalis eſt minus exorbitans, imò nullomodo exorbitat, quum ſit connaturalis ipſi feudo, originaliter illi inexiſtens à primis conſtitutionibus feudorum, quare dummodò mens & ratio adſit (ut hic eſt manifeſta) verba ſi opus ſit adjuvanda ſunt, ut retractui locus ſit. *argumento l. hoc modo, ff. de condit. & demonſt.* Secus dicerem in relevio, vel quinto pretii, quia hæc jura ſunt odioſa, & contra naturam recti feudi. *ut infra* §. 23. *in princ.* ideò nullum favorem, nullam extenſionem, ſed magis reſtrictionem merentur, unde horum reſpectu non recederem à verbis conſuetudinis. Itaque ſi in propoſito themate patronus eligeret quintum denarium, non haberet illud niſi de venditione feudi facta Titio, quia illud eſt totum quintum venditionis feudi, non enim debetur, nec de venditione juris redimendi, nec de redemptione, ut latius infrà §. 33. dummodò abſit ſimulatio ut ibi dixi. Secus ſi appareret de prologuio emptionis inter vaſſallum & Caium. Deinde perſonam Titii interpoſitam fuiſſe ad emendum ſub dicto pacto redimendi, quod venditor deberet cedere Caio, ut ſic fraudaretur patronus dimidia parte quinti, hujuſmodi enim commentum probabilibus conjecturis evictum non proderit. Ex prædictis autem patet ſolutio ad adducta pro dicta parte ſecunda.

** Retractus feudalis eſt favorabilis & conformior juri communi quam retractus proximitatis.*

9. Sed quid ſi ipſe Titius emptor fuerit inveſtitus à patrono qui recepit ab eo quintum pretii, poſteà venditor vendit jus redimendi Caio qui redimit feudum à Titio, utrum patronus poſſit recuſare clientelam Caio, offerendo ei pretium per eum ſolutum, tam pro emptione quàm pro redemptione, cum legalibus ſumptibus, & jure retractus feudalis feudum retinere? Videtur quod ſic, utpotè cum Caius non ſit niſi emptor, & per oblationes patroni (quem extraneo præferri æquum eſt) reddatur indemnis. Contrarium tamen in hoc caſu dicendum eſt. Ratio,* quia patronus inveſtiendo emptorem, & quintum pretii recipiendo, ſemel approbavit venditionem cum omnibus ſuis modis & qualitatibus, videlicet una cum pacto redimendi, & ſeipſum excluſit à jure retractus ratione dictæ venditionis & dependentium ab ea. Prætereà antequam poſſet retrahere, oporteret eum reſtituere dictum quintum pretii receptum, & ſic facto proprio contravenire, quod non eſt admittendum, per text. in §. *ſeq.* Nec obſtat quod, per venditionem vel contractum æquipollentem iterum de novo mutatur perſona vaſſalli, quia illa mutatio contingit in vim primæ venditionis, vel clauſulæ illi inexiſtentis ſemel approbatæ à patrono: ſecus quandò venditio nullo modo fuit approbata à patrono ut in caſu præcedenti. Item ſecus ſi emptor ſemel inveſtitus, alii ſpontaneè vendat, quia eſſet nova venditio nihil habens commune cum prima, & conſequenter nova, & integra jura feudalia indè orirentur, ſed in caſu noſtro nullũ jus utile peti poteſt à Caio, neque retractus, neque relevium, ſed ſimplex fidelitas, quod prima facie mirandum videtur, quum ſit vera & effectualis mutatio manus, & tranſlatio feudi in extraneum novum vaſſallum. Sed reſpondeo, quod hujuſmodi tranſlatio non ſtat per ſe, ſed eſt executio & pars præcedentis mutationis, cujus ratione jura feudalia ſemel exacta, ſunt igitur notata *infra* per §. 33. *qu.* 3 Sed quæro numquid perſpicax patronus ſubodorans & prævidens hunc eventum, juſte poſſit ab initio differre vel recuſare clientelam Titio emptori, niſi ſolvatur vel caveatur in hunc eventum de ſolvendo integrum quintum totius pretii feudi? Reſpondeo, non niſi velit fraudem & ſimulationem probare quibus ceſſantibus nihil debetur patrono ultra ea quæ dixi. Et prætextu jurium dominicalium quærendorum ex contractibus, nullomodò debet libera ſic vel ſic verè contrahendi facultas impediri nec coarctari. *Facit l. ſicut, C. de actio. & obliga. l. pen. C. pro ſocio.* Cæterum ſi patronus fraudem & ſimulationem probare velit, hoc facere poterit, & jura ſua plenariè proſequi etiam poſt inveſtituras Titii & Caii, quarum reſciſſionem ex hac cauſa (quæ eſt de jure communi) mediantibus literis cancellariæ regiæ obtinere poterit, quamvis in iſtis ceſſet vera & propria in integrum reſtitutio quæ eſt de jure ſpeciali, ut dixi ſuprà *eod. gloſſ.* 2. & *infrà* §. 32. *quæſt. fin.*

** Patronus inveſtiens emptorem approbat venditionẽ cum omnibus qualitatibus ſuis.*

SUMMARIA GLOSS. V.

1. *Qualiter pro usibus feudorum probibita erat feudorum alienatio.*
2. *Feudum per venditionem aut aliam alienationis speciem non amittitur nisi secuta traditione.*
3. *Idem dicendum in emphyteusi.*
4. 5. *Non sufficit sola ficta traditio ad amissionem feudi vel emphyteusis.*
6. *Item non est locus commisso in ignoranter alienante.*
7. *Non est locus commisso nisi pro parte alienante.*
8. *Possessor eo ipso tenetur ad onus rei.*
9. *Novem ampliationes ad §. 13.*
10. *Fallentiæ 7.*
11. Q. 1. *An pœnitere possint contrahentes in præjudicium juris retractus.*
12. Licet *pœnitere re integra.*
13. *Ampliatur etiam ex intervallo.*
14. Q. 2. *Res dicitur integra triplici respectu.*
Qualiter accipitur per traditionem instrumentorum dominium transferri.
15. *Resolutio quando liceat pœnitere.*
16. *Clausula vulgaris saisiens dessaisinans non facit desinere esse integram.*
17. Q. 3. *Etiam si vendatur ecclesiæ, adhuc res est integra.*
18. *Datio arrharum non impedit rem integram.*
Non requiritur rem manere integram ex parte emptoris.
19. *Quando desinat res esse integra ex parte patroni.*
20. *Sufficit interpellatio extrajudicialis patroni, ut jura sibi præstentur, ad hoc ut amplius in eorum præjudicium non liceat contrahentibus pœnitere.*
21. *Quid in retractu consanguinitatis? Respondeo, in hoc requiritur interpellatio judicialis.*
22. Q. 4. *Habet locum hic §. etiam in venditione sub pacto de retrovendendo.*
Patronus magis est recuperator quàm emptor.
23. Q. 5. *Quid de venditione conditionali?*
Feudum seu feudalitas consistit in fidelitate tanquam in forma substantiali.
24. *Quandò conditio suspensiva transit in resolutivam.*
25. *Contra antiquum vassallum relevium superveniens petitur via actionis.*
26. Q. 6. *An patronus retrahens teneatur ad onera.*
Distinctio an tanquam ad dominum, an tanquam ad privatum.
27. *Consanguineus retrahens tenetur ad onera.*
Quando patronus sit & judicetur loco emptoris?
28. *Limitatio ad communem distinctionem.*
29. *Rejicitur communis distinctio.*
30. Q. 7. *De oneribus debitis ipsimet emptori & emptione confusis, an secuto retracta restituantur*
Prima opinio negativa.
31. *Secunda opinio affirmativa.*
32. *Tertia opinio distinguens inter scientem & ignorantem.*
33. *Quarta opinio distinguens formam loquendi consuetudinis vel statuti.*
Consuetudo retractus proximitatis est translatoria.
Consuetudo retractus feudalis est rescissoria.
34. *Interpretatio* l. si tibi. *ff. quemadmodum usufruct. amittatur.*
Rescisio quæ fit ipso jure, quandoque fingit retrò, quandoque non.
35. *Improbatur opinio Baldi.*
36. *Concluditur pro secunda opinione, quòd restituuntur jura confusa.*
37. *Responsio* ad d. l. si tibi.
38. *Acquisitio commutabilis non resolvit hypothecam.*
Quomodò effectus proportionatur causæ suæ.

39. *Ampliatio prima ad dictam conclusionem.*

Quilibet sibi est solvendo.

Omnis retrahens debet refundere pretium, etiamsi sit excessivum.

40. *Ampliatio secunda, etiam si non sit in contractu facta mentio de oneribus.*

41. *Q. 8. An dicta jura confusa debeant reponi in specie, an sufficiat dare æstimationem?*

Pars pretii quædam accessoria, non formalis.

42. *Quantumcumque magnum pretium, refundi debet à retrahente.*

43. *Q. 9. Quid de feudo pluries vendito?*

44. *Resolvitur quod patronus potest eligere ex qua venditione velit retrahere: & si ex prima eligat, non subibit onera sequentia, nec habebit commoda sequentia.*

45. *Q. 10. Non tenetur patronus retrahens ad onera post venditionem ex qua retrahit imposita.*

Nec respectu patroni habet locum l. quotiens, C. de rei vendicatione.

46. *Q. 11. Quid de datione in solutum?*

47. *Solutio, distinguendum an pro re immobili, an pro mobilibus.*

48. *Ampliatur etiam in datione in solutum necessaria.*

49. *Quandò datur in solutum pro mobili.*

Quandò pro jure reditus redimibilis vel non.

50. Q. 12. *Non habet locum retractus in venditione nulla.*

51. *Quid si ipse venditor se opponat retractui.*

An patronus debeat satisdare de restituendo victori.

52. Q. 13. *Quid de feudo partim vendito & partim donato?*

Vbi abundantior cautela: ibi evidentior fraus.

53. *An sit donatio quatenus minoris venditur.*

Semper principalis intentio attenditur.

54. *Amplia, etiamsi minus dimidia vendatur.*

Limita quantum ad materiam l. si unquam.

55. Q. 14. *Quid & quando pretium à venditore emptori remittitur, & an venditio facta cum remissione pretii sit venditio?*

56. Q. 15. *An retrahens possit agere* l. 2. C. de rescind. empt.

An emptor habeat remedium d. l. 2. quando venditor reperiebat qui tantumdem offerret.

An res tantum valeat quantum vendi potest?

57. *A quo tempore venditionis vel retractus currat præscriptio contra* d. l. 2. C. de rescind. vend.

58. Q. 16. *Si reditus infeudatus redimatur à debitore, nunquid locus est retractui?*

59. *An creditores possint infeudare sine consensu debitorum.*

Quomodò intelligitur quòd non potest quis facere quod sibi non prodest & alii nocet?

GLOSS. V. IN VERBO

Vendu.

IN verb, *venditum.*

1. Nota primo, quòd feuda * liberè patronis irrequisitis vendi possunt, idem de quocumque alienationis genere, & præcipuè in hoc tanquam patrimonialia regulantur, nedum in urbe, sed in toto regno ut diximus *suprà in rub. ad fin.* Olim autem apud Insubres variæ fuerunt consuetudines super alienatione feudi, nunc in totum permissa, nunc in parte tantum, alias in casu necessitatis tantum, donec illis abrogatis constitutionibus imperatorum Lotharii secundi, deinde Federici primi, in totum prohibita est quævis alienatio & pignoratio feudi, ex quacumque etiam dotis, vel alia pia causa, imò etiam ex causa necessitatis, ut tradit Bald. Alvar. Præpos. in *cap. 1. per illum text. in verbo necessitate qualit. olim. pot. feud. alienari.* Udalricus Zasius in *epitom. feud. part. 9.* quod est intelligendum nisi feudum hypothecaretur pro necessitatibus ex causa feudi incumbentibus, & pro servitiis domini per text. opt. in *l. cum fidei. ibi sed necessitas alienandi ex causa testatoris pendeat, ff. de fideicommiss. libert.* vel ipsimet domino, quia consentienti non fit injuria. Baldus in *cap. 1. §. aut si libellario, quibus modis feud. amit. & in cap. 1. in princ. de probib. feud. alien.* per Federic. in *usibus feud. & in l. 2. C. communia de legat. & seq.* Francisc. Curt. in *4. par. feud. nu. 95.* Ex præfatis constitutionibus, quæ sunt sub titulo *de probib. feud. alien. per Lothar. & sub tit. de probib. feud. alienat. per Federic.* pœna privationis feudi ipso jure imminente alienanti, sine consensu patroni: & pœna infamiæ, & amissionis officii, & manus scribæ seu notario scienter instrumentum inde conficienti. Quod tamen respectu amissionis feudi modificatur.

* An feuda liberè vendi & alienari possint.

* Commissio non est locus ex simplici contractu sed ex traditione facti.

2. Primo ut intelligatur * subsecuta traditione. per text. in *d. l. imperialem*, §. *callidis. ibi. & in alios transferunt.* & ibi ita tenent And. de Iser. Bald. Marti. Laud. *de prohib. feud. alien.* per Feder. Bald. Alvaro. in *cap.1.aut si libellario,quib.mod.feu.amitt.* Alvaro.c. 1. §. *fin.conclu.44.qua fuit prim.cau.benefi.amit.* And.de Iser. Alvaro. in c. 1. *quid juris sit si vassall. post alienan. fact. feud. recup.* And. de Iser. in c.1.*col.2. in fin. de prohib. feud.alien.* per Lothar. Bal.in *c. cum qua.col.2 de electio.in consil.276.ad evidentiam lib.5.* Alex.*consil.32.quoniam omne datum.col.6.lib.1.* Aret. *consil.14. viso & diligenter. col.2.*Guid.Pap.in *decis.Delphi.quaest.162.*Jacobus de S. Geor. *in tract. feud. in verb.& cum pacto de non alienan. in princip.* Anthon. Corset. in *sing. in verb. alienatio.* 1. Matth. de Afflict. in *dict. cap.1 de vassall. qui contra constit. Lotha. in usibus feud. & in consuetud. Neapolit. in tit. de revocat. alien. feud. cap. constitutionem col. 9.num. 26.* Anton.Rub.*repet. §.morte in l.non solum num. 470. de oper. novi nunciat.* & dixi infrà §. 56. *num.* 1.

3. Et idem in simili dicendum est de emphyteusi,ut tenet Specul. in *titul. de loca.* §. *nunc aliqua. versic. 96.* Alber. Saly. in *l.fin. col.pen.*& ibi Jas. *col.36.qu.19.C.de jur. emphyt.*Saly.in *l. fin.C.de reb.eccles.non alien. & omnes canonistae in c.potuit de loca.* Lud. Rom. in *l. sequitur. §.item Labeo ait. num. 4. de usucap.* Alex. in *l. si a me,in l.statuliber. ff. de lege falc. & in cons. 127. viso themate. lib.2.cons.76. in causa. lib.* Anthon. Negusa. in *tractat. de pignor. in 3. membr. 2. partis princ.*

* An amittatur feudum vel Emphyteusis per alienationem fictam.

4. Sed quid si non interveniat vera, * sed ficta tantum traditio: puta per clausulam constituti, vel precarii? In hoc est ingens conflictus opinionum,& invenio quod partem affirmativam, ut ficta traditio sufficiat ad privationem,tenent Paul. in *l.1.§. si rem depositam, ff.deposit.* Marti. Laud. in *d.l.imperialem in princ. & in d. cap. quid juris. si post alien. feud. vassall. illud recup.* Anth. de But. *in consil.34.* ubi dicit hoc verum de rigore, etiamsi emphyteuta postea redemerit. Secus tamen putat de aequitate,si aliter domini maximè ecclesiastici non intersit. Eamdem partem tenet Guid. Pap. in *consil.147. Consilium in 6. dubio, col.6.ad fin.& in consil. 192. Ex factis narratione, col.fin.* Jacob. de S. Georg. in *tract. feud. verb. & cum pacto de non alien.col. 2.* Jas. in *l. fin.col.37.qu.19.C.de jur emphy* Ubi falso allegat Alvaro. in *d. c.1.quid juris si post alien.* & sequitur Chassa. in *consuet. Burgund. eod. tit. §.8.in gloss.in verb. reale.*Nicol. Boër. *Decis. Burdeg.112. num.5.* Antho.Negusan. in *d. tractat.pignor.in 3.membro 2. partis princ.in fin.* Udalric. Zasius in *epito .feud. parte 10.* & haec est crebrior sententia si ad numerum doctorum respicias: sed contrarium & negativam partem quod non sufficiat ficta & verbalis,sed sequitur actualis,& realis traditio, tenet Jacobus Alvaro. in *dict.cap.1.in princ.col.2. quid juris.si post.alien. feud.vassall. illud recup. in usib. feud.* Guid. Pap. in *deci. Delphi. quaestion. 101.* ubi veram & sinceram suam sententiam ponit, & non in dictis consiliis ubi causae clientuli inservivit. & in *d. quaest.* dicit,quod ita judicatur in senatu Gratianopolitano, & quod sic vidit ibi pluries judicasse. Idem rectè consuluit *in consil.126. de anno.ad fin.*ubi citat dictam suam *decis 101.*Idem pulchrè decidit in *deci.Delph.46.* Idem ante eum sensit Petr.Jacob. *in tit. de actione in rem. pro re. feud. emphy. qua cecidit in commiss.* Ubi voluit quod contractus nudus à traditione, non est prohibitus seu punitus, scilicet respectu commissi,quod non incurritur quamdiu remanet in finibus contractus, vel alterius dispositionis, puta legati, etiamsi sit casus in quo de dispositione legali ipso jure dominium transferatur. Hanc etiam negativam partem firmat Antonius Rub.*in Repetit.§.morte. in l.non solum, num.479. de oper. nov. nunciat.* Francisc. autem Curt. *in tractatu feudorum part.4.in ult.privationis causa.*in utramque partem desultat, quia in *qu.13 num.104.* transit cum opinione Alvar. sed in *q.20 num. 111. in fin.* transit cum opinione prima.

5. Pro resolutione concludo primam opinionem falsam & erroneam esse. Patet, quia fundatur in hac sola ratione, quòd per constitutum transfertur vera, & non ficta possessio: sed illa ratio non est vera, nisi quando contractus principalis tenet: quo corruente corruit etiam clausula constituti,& omnis alia similis,& ejus effectus. Sed in terminis praefati juris, venditio feudi, vel emphyteusis,domino irrequisito est nulla ipso jure:ergo & constitutum, & quaevis alia clausula in eo inserta, *per not. suprà §.1. glos.5.num.31.*Igitur nulla dominii, vel possessionis translationem operatur. Nec obstat si dicatur quod valet contractus quoad contrahentes & contra ipsum alienantem, quia falsum est quum nihil agat,per dicta jura prohibitoria & negativa,quibus non potest renunciari nec derogari.*gloss.magna in fin.& omnes in l.1. C. de fidejusso.* & falsius est quod quidam dicunt dominum posse habere ratum ad finem privationis. Quia ista essent contraria, & sic inadmissibilia. *l.1.C. de furt.* & ridiculum esset agentem niti ex actu tanquam ex nullo & tanquam ex valido. *l. Titia, ff. de condit. & demonst.* Tum non potest ficta traditio subsistere nisi ex contractu valido.Faciunt quae post primam horum editionem scripsit And. Tiraquell. in *tract. de retract.proximita.§.1.gloss.2.num.8.*Et sic vera est secunda opinio: quae tamen debet intelligi, dummodò contrahentes remaneant in terminis verbi, secus si emptor vel acquisitor de facto inciperet possidere, & uti feudo vel emphyteusi, virtute clausulae constituti, vel mediante patientia & permissione alienantis, tunc enim esset deventum ad veram, & realem traditionem. *l. minus instructus, C. de acquir. vel. amitt. possess.* Et hanc opinionem sentit Bald. *in c. 1. aut si libellario ad fin.quib.modis feud.amitt.* Ubi dicit quòd sive per testamentum, sive per statutum prohibeatur alienatio sub poena, nunquã incurritur, nisi processum sit ad actum facti, & realem traditionem. Idem sentiunt Alex.in *consil. 91. viso themate, col.2.lib.3.*Jas.*consil.7.col.10. lib.3.* Ubi volunt non esse locum commisso, quando alienatio non habuit effectum, & emptores vel donatarii non sunt ea usi. Et hunc punctum discutere & resolvere visum est operaepretium, quia est notabilis & nondum ab alio ita plenè & decisivè examinatus, & ad multas etiam decisiones instituti nostri conducens. Et adhuc quod dictum est de privatione subsequuta traditione reali, intelligendum est si alias alienatio esset valida. Secus si esset nulla, puta ex defectu solemnitatis: de quo vide quae tangam *infrà §. 22. quaest. 4.*

* Ignorans non cadit in commissum.

6. Quod autem diximus de privatione feudi, modificatur Secundo,ut procedat in sciente, * scilicet rem esse feudalem,secus in ignorante, probabili ignorantia. Textus in *§.si vassallus feudum.si de feud.defunct.contentio sit inter dominum & agnatum. in capitulo unico. de controvers. inter domi. & emptorem, in usibus feud.* Ubi Bald. & alii hoc extendunt ad emphyteutam tradentes pro regula quòd ubicumque vassallus, vel emphyteuta ex facto suo debet cadere à jure suo,intelligitur in sciẽte,& non in ignorante qualitatem rei causantem caducitatem, ita quòd dominus petens commissum, debet probare scientiam. Idem Joan.Bapt.de Caccialup.in *repet.cap.1. de feud.cogni. regu.16.* Philip.Deci. *consil.164. col.3.consil.228.* Jaso.*consil.64.col.3.lib.3.* Et dicitur probabilis ignorantia in haerede. *l. qui in alterius,* ubi Decius, *ff. de regulis juris.* & quod regula *d. l. qui in alterius,* habeat locum etiam in materia feudali, tradunt gloss.& doctores in d.capitulo unico. *de controver. inter dominum & emptorem,* Bald. in *consil.429. Quidam nobilis, lib. 1.* Paul. *consil. 311. circa id. in fine lib. 1.* Steph. Bertrandi. *consil. 371. Viso processu. col.final. lib. 2.* & de haerede emphyteutae. Alexand.*l.cum filius.§.in hac,ff.de verborum obligatio. consil. 45. in causa & lite lib. 5.* Philip. Corn. *consil. 163. Circa primum. lib. 2. qua loca sunt insigniora.* Reliqua prope infinita omisi.

* Commissum non fit nisi quatenus peccatur.

7. Tertio modificatur ut * procedat quatenus res alienatur: Vnde alienans pro parte non cadit nisi à parte alienata: Textus in *c.unico de vassa.qui contr. consti.*

Lotha. in usib. feud. quamvis Bald. in cap. 1. qualiter olim feud. poterat alien. velit totum amitti: In cujus sententiam inclinant Hormannocdeus in l. 4. §. Cato. num. 361. num. 396. de verbor. obligat. Phil. Dec. in c. de appellationib. num. 8. extra de appellat. sed malè, quia pœna delicto commensurari debet. l. rescriptum, ff. de his quib. ut indignis. & bonus textus in l. ex facto. ad fin. ibi. Satis enim punitus est in eo in quo facit contra legem. ff. de vulga. & pupilla. Et ita contra Bald. (excepto Rapha. Cu. qui dubitat in l. quidam in jure, §. donationem, ff. de donatio. & consil. 41.) fixe tenent omnes glo. & doctores ut glo. Andr. Iser. Alvar. in cap. 1. §. aut si libellario, quibus modis feud. amitta. gloss. penult. & Alvar. Præpos. in d. c. 1. in fin. quæ fuit pri. causa benefic. amit. And. Iser. in cap. 1. in princ. col. 2. si de feud. defuncti cont. sit inter. dom. & agna. Alvar. Præpos. in d. c. unico. gloss. & scribentes in c. 1. §. callidis in verb. amittant de prohib. feud. alien. per feud. in usib. feud. canonista in cap. 2. de feud. Joan. And. in cap. ex parte extra de feudis, & in addit. ad Specul. tit. de feud. in verb. prohibere. Joan. Fab. §. si vero quis partem instit. de lega. Ludov. Rom. in d. l. quidam. §. donationem de donatio. & in §. Cato. num. 34. de verb. obligat. Alex. consil. 99. visis processibus in fin. lib. 5. Franc. Cur. Senior. consil. 70. in fin. Franc. in tracta. feud. in quarta parte princip. quæst. 8. num. 153. Albert. Bru. inter consil. feud. consil. 82. col. 7. ad fin. Soci. in l. 4. §. Cato. col. 10. num. 20. ubi dicit se ita consuluisse cum Joan. Maria Rimaldo. Et ibi Andr. Alciat. num. 95. Franc. Ripa. num. 45. de verbor. oblig. Philip. Deci. consil. 667. num 6. ubi in annota. tetigi. Udalr. Zasi. in epito. feud. par. 10. circa princip. Adde And. Tiraquell. in consuet. Picto. §. 23. gloss. 1. num. 25.

7. Quarto modificatur ut quamvis per leg. Lotharii & Friderici. 1. pignoratio vel hypotheca feudi absolutè prohibeatur: tamen pœna amissionis non est scripta, nec locum habet in hypotheca, sed tantum in venditione aut reali alienatione. Ideò quamvis feudum sit non solum hypothecatum, sed etiam realiter hypothecæ traditum, tamen non amittunt nec ad dominum vadit. in quo Alvaro. passim c. 1. C. aut si libellario num. 2. & de investit. de re alien. fact. c. quamvis num. tertio & in l. imperium num. 2. de prohib. feud. alie. per Federicum in usib. feud. Et cæteri feudistæ, etiam Udalri. Zasi. in epitome feud. per 9. de feud. alien. col. 1. extendunt pœnam ad pignorationem vel hypothecam. Et malè, quia nulla lex dicit, nec est pœnæ ratio. Non obstat l. ult. §. de rebus alienis non alien. quæ non habet locum in pœnis nec in statutis, ut decidit Alexand. consil. 29 num. 5. ubi in annotat. dixi. lib. 7. Philip. Deci. consil. 645. Et hoc nisi pignoratio fieret irrevocabiliter & in fraudem alienationis cui æquipolleret. Alioquin nec simplicem usumfructum prohibetur constituere sine consensu domini Baldus l. 1. §. item si in feudo, §. quibus modis ususfr. amit. quamvis Carol. Rui. consil. 220. lib. 1. dicat quod filius constituentis etiamsi sit hæres potest contravenire ut filius. Multæ sunt aliæ limitationes ad privationem insurgentem ex alienatione, de quibus remitto ad Franc. Curtium in d tracta. feud part. 4. & alios feudistas: quia nec aliena volo transcribere, nec ea contexere quæ immediate ad institutum nostrum non pertinent. Stat ergo conclusio in hoc regno, quòd prædia feudalia, vel censualia liberè dominis irrequisitis vendi & aliter disponi possunt salvis semper juribus domini.

8. Et etiam in quemcumque res transfertur, ipso * facto, imò eo ipso quod suo nomine possidet, tenetur subire omne onus, quod sustinebat primus vassallus, vel censuarius, & potest ad hoc recta via, etiam nulla alia obligatione vel recognitione præcedente compelli per dominum pro tempore suo, vel ad dimittendum feudum, etiam si bona fide & sine ullo onere acquisivit. Et sic non interest dominorum, eis irrequisitis alienari: imò potius eorum interest frequenter alienari, propter jura & commoda inde procedentia: Ut etiam expressim per hanc rationem tradit Phil. Corn. consil. 199. col. 4. lib. 2. Unde non est mirum si liceat absque alia requisitione alienare. Sic in simili volunt doctores emphyteutam fisci, vel reipublicæ posse vendere, aut alienare, sine ulla requisitione domini, ideò quia possessor, eo ipso quòd possessor potest ad omnia onera conveniri & cogi. l. imperatores, ff. de publi. & C. fine censu & reliq. per to. tradit Jaso. in l. fin. col. 13. C. de de jur. emphyt. Sed eadem ratio militat apud nos in vassallis, & censuariis privatorum. Fortius volunt Bar. Ange. Joan. de Pla. in l. muriliegi, C. de murileg. lib. 11. feudum posse invito & irrequisito domino vendi & alienari, si emptor vult subire omne jus, quod sustinebat primus vassallus, & sequitur Socin. in tracta. fallen. regu. 434. Anth. Cors. in sing. in verbo feudum. Hipoly. de Marsi. in rub. de fi. dejussoribus, num. 214. Sed eorum sententia in terminis præfati juris feudorum est falsa per prædicta.

Redeundo ad conclusionem nostram, adde etiamsi specialiter in concessione tantum esset libere cuilibet vendi posse: Nihilominus debentur omnia jura, etiam jus retractus, quia per illam clausulam generalem, etiam verbo libere, non tollitur jus specialiter à consuetudine loci concessum, nisi appareat de animo illud remittendi. Idem si alias dominus consentiret alienari, prout diximus supra eod. gloss. 1. num. 5. & 6.

9. Nota secundo quòd feudo vendito locus est retractui feudali.

Amplia * primo, sive totum feudum, sive pars sit vendita, ut supra eod. gloss. 4. * Novem ampliationes ad text.

Amplia secundo, etiam si venditio solo consensu facta sit, & ad nullam traditionem sit processum.

Amplia tertio, etiam si venditor fidelitatem vel clientelam nullomodo dimiserit, nec aliquid de pretio solutum fuerit, ut diximus supra eod. gloss. 3. num. 9. Sed hæ duæ ampliationes restringendæ sunt.

Amplia quarto, nedum in venditione omninò pura, sed etiam si sit in diem respectu solutionis pretii, puta quia per eumdem contractum, vel ejus reformationem, & non separato pacto, venditor dedit unam dilationem, vel plures solvendi pretium, quia poterit patronus statim retrahere, non expectatis dictis dilationibus. Nec obstat quòd emptor ex lege contractus, habet jus fruendi feudo, & pretio, pendentibus dilationibus: & quòd incurrit damnum agnoscendo retractum, ante finem dilationum, quia imò nullum incurrit damnum, siquidem commodum contractus, & omne lucrum ab eo dependens, debitum * est retrahenti: & satis est emptorem reponi in eo statu in quo erat ante contractum. Subamplia hanc ampliationem, etiam si dilatio solvendi pretii data sit seorsum à contractu: & ex liberalitate venditoris, & speciali affectu quem habet erga emptorem: quia non potuit concedi in præjudicium ejus cui adquisitum est jus retractus. & sic adveniente retractu liberalitas dilationis evanescit, & amplius non prodest emptori. Sed nec etiam proderit retrahenti cui venditor noluit beneficium conferre, ideò retrahens tenebitur incontinenti solvere venditori: secus in dilatione data in contractu, vel ejus reformatione, quia illa prodest retrahenti: qui tametsi statim retrahat, non tenebitur solvere nisi in termino, liberalitas autem remissionis pretii semper manet & prodest emptori, per notata infra eodem gloss. 8. quæst. 4.

* Omne commodũ contractus spectat ad retrahentem.

Amplia quinto, si venditio sit in diem respectu traditionis rei, & puta respectu solutionis pretii, puta pro mille promptè solutis vel solvendis, venditũ feudum tradendum post annum, vel post mortem venditoris. Potest enim patronus si velit statim petere retractum, sed non expedit sibi, quia tenetur statim, sive ante adjudicationem retractus solvere pretium, & tamen in effectu non adjudicaretur ei, nisi tale jus ad rem, quale competit emptori, videlicet actio ex empto a traditione post annum, vel aliam dilationem certam, vel incer-

* Possessor eo ipso alligatur oneribus.

tam appositam ex parte venditoris traditioni rei. Et interim patronus careret re & pretio. Non enim debet melioris conditionis esse, quàm futurus erat emptor, ut sæpe dictum est supra, & latius infra *ead. gloss. quæst.* 5. & 6.

Amplia sexto, si venditio utrimque, sive in totum, sit in diem, sive omninò certam, sive incertam quando: ut in feudo ex nunc vendito, sed post annum, vel obitum tradendo, & simul tunc pretio solvendo: statim enim potest retractus peti, & adjudicari, quod consistit in effectu in cessione actionum emptoris ipsi patrono. An autem his casibus teneatur patronus promptè solvere, vel consignare pretium, vel de solutione satisdare, dicemus infrà. *eod. gloss.* 8. *quæst.* 4. non tamen potest emptor ultra exemptionem ab obligatione pretii, fortè novatione facta consensu venditoris, apponere in agnitione retractus & cessione actionum, quam cogitur ante diem facere, hanc conditionem, dummodò adventa die, patronus realiter solvat venditori, vel consignet pretium infra quadraginta dies, de quibus in hoc §. quia illa clausula resolutiva retractus, non respicit nisi interesse emptoris qui solvit pretium, & ut non sit diu in suspenso, quod cessat hoc casu. Sed dicta conditio, & clausula resolutiva tacitè inesset, si non ageretur de adjudicando retractu, & cedendis actionibus, sed solum declarando rem subjectam retractui, die vel conditione secuta. Amplia septimo, nedum in venditione voluntaria, sed etiam in necessaria, necessitate causativa, sive conditionali, nulla enim præcisa, vel absoluta necessitas potest cadere ad contrahendum: in quo primum essentiale est voluntas. *l. 1. ff. de pact.* quæ non patitur absolutam coactionem. *l. cum proponas. C. de hæred. instituend.* Alioquin sive instantibus creditoribus ex judicis decreto, sive ex dispositione testatoris hæres, cogatur vendere, locus est retractui. Faciunt notata infrà §. 33. *quæst.* 2. & *fin.* Amplia octavo etiam si venditio sit sub conditione resolvenda: modò interim sit pura, *ut infrà ead. gloss. quæst.* 4. Amplia nono, nedum in recta & propria venditione strictè sumpta, sed etiam in omni contractu æquipollente venditioni, quantum ad effectum de quo agitur, putà si detur in solutum pro debito in pecunia, vel ad certam pecuniam æstimato, aut alias taliter quòd patronus eamdem pensationem facere possit novo acquisitori, quam ille accepit, vel aliter accepturus erat à veteri vassallo, ut infrà *ead. gloss.* quæstione decima. Et nota quòd omnes ampliationes ad hanc regulam, habent etiam locum in retractu proximitatis, sed non omnes fallentiæ, quia retractus proximitatis vincit retractum feudalem, & non vincitur à feudali. Unde ubicunque locus est retractui feudali: multo fortius etiam locus est retractui proximitatis si res sit antiqua, & tamen quandoque locus est retractui proximitatis, ubi non potest esse locus retractui feudali.

10. Fallit primo præfatum notabile, si esset venditio facta sub conditione suspensiva, quæ adhuc pendet. Tunc enim non est verum dicere, feudum esse venditum, sed nondum venditum, & incertum an væneat. Ideò quamvis spes conditionalis emptionis cedi & transmitti possit, §. *ex conditionali. instit. de verbo. obligat.* non tamen potest patronus ullo modo cogere emptorem ad cedendum sibi actionem suam conditionalem, quia nondum patrono competit aliqua actio. adde infrà *ead. gloss. quæstio.* 4.

Fallit secundo, si venditio facta sit sub pacto de retrovendendo retenta fide: quod qualiter intelligatur & quando fieri possit, dicemus infrà §. 51. *qu.* 4. & 5.

Fallit tertio si venditio fiat cognato à latere unde feudum devolutum est, ut diximus *supra eo. gloss.* 1. *num.* 7.

Fallit quarto, etiam si venditio fiat extraneo: sed antequam patronus veniat, emptor vendidit alteri cognato venditoris a dicto latere: tunc enim cessat uterque retractus, sed dominus bis capiet quintum denarium, utpote pro duplici vera venditione, dummodò secunda venditio fiat merè voluntariè sive non, per modum, vel intuitu juris retractus competentis secundo emptori, alioquin non esset secunda venditio, sed translatio primæ, & non deberetur nisi unum quintum. Idem si facta sit per modum veræ & liberæ venditionis, sed per minorem 25. annis, quia quum venditio non subsistat tanquam libera. *l. 1. & per* 10. *C. de præd. min. sine decre. non alien.* sed tantum inquantum tenebatur eidem emptori jure retractus dimittere, idem est ac si per modum executionis retractus rem gessissent. Et hanc etiam ampliationem intellige dummodo dictus extraneus emptor vendat cognato infrà annum, vel tempus intra quod poterat cognatus venire ad retractum, tunc enim rectè verificatur illud axioma, quòd ultimus emptor qui habebat actionem ad retrahendum, multo fortius habet exceptionem, ne à se retrahatur, secus si primus emptor investitus fuisset à patrono, lapso deinde anno venderet alicui cognato sui venditoris: tunc enim ex quo ultimus emptor nullum amplius habebat jus retractus, nec erat res subjecta retractui proximitatis, nihil impedit quin ex hac ultima venditione, locus sit retractui feudali cum effectu etiam contra cognatum primi vel secundi venditoris.

Fallit quinto, si vendatur consensu patroni, de quo dicas ut *suprà eod. gloss.* 1. *num.* 11. *ne repetam.*

Fallit sexto, si venditio sit nulla, quod tamen non potest allegari per emptorem. Ideò dicendum *ut infrà ead. gloss. qu.* 11. *num.* 50.

Fallit septimo, si re integra mutuo consensu discedant contrahentes à venditione: & quia copiosior insurgit materia, pleniore examine indigens quàm ut sub ampliationum & fallentiarum compendio coartari deinceps possit, procedam per quæstiones.

11. Primo quæro, feudum fuit venditum pro certo pretio, & contractus conclusus & firmatus: sed antequam res traderetur, pœnitunt * contrahentes, & mutuo consensu discesserunt: utrum habeat locum hic §. Videtur quòd sic, per id quod tradunt Guil. Cug. Alberic. Bald. Angel. & omnes scribentes in *l. ab emptione. ff. de pact.* Bald. in *l. si constante. C. de donat. ante nuptias.* non posse etiam re utrimque integra discedi à contractu, in præjudicium tertii, cui gabella, aut aliud jus est acquisitum. Idem volunt Angel. Joan. Imol. Alexand. in *l. acta. ff. de re judic.* Alexand. in *l. in insulam in fin. ff. solut. matrimon.* Constat autem jus retractus natum & acquisitum statim vel nudo consensu venditione perfecta per notata *suprà eod. gloss.* 3. *num.* 10. In contrarium videtur, quia cessante omni traditione, feudum non est apertum patrono, nec mutavit manum, sed adhuc prior vassallus remanet in fide domini ut prius. Et hæc consuetudo *infra* §. 41. permittit vassallo disponere de feudo usque ad dimissionem fidei, absque consensu domini, & absque eo quod illi aliquod jus vel commodum acquiratur. Sed hic nondum fides est dimissa, quum venditor adhuc remaneat dominus utilis & vassallus. Sed hæc illatio non est bona, quia in venditione statim quòd venditio est purè contracta, omnia jura feudalia cedunt & acquiruntur patrono, ut dictum est *suprà eod. gloss.* 3.

* An contrahentes pœnitere possunt in præjudicium juris retractus.

12. Vera igitur est ratio, quia jura permittunt contrahentibus re non secuta liberè discedere à contractu, mutuo consensu: & ille dissensus non est novus contractus contrarius primo: sed merus distractus, per quem contractus præcedens omninò habetur pro infecto. secus re secuta & non integra.

§. *fi. instit. quib. mod. tolli. obligat. l. 1. & per totum. C. quand. liceat ab emptione disced. l. 2. ibi infecta fieri emptio. ff. de rescind. vend.* Hæc autem consuetudo non censetur derogare facultati pœnitendi, & distrahendi, concessa à jure communi re integra. Facit *reg. c. indultum de reg. jur. in 6.* Et sic quandiu res est integra, non est acquisitum jus domino directo ex contractu, nisi resolubile, & commutabile, sicut interim contractus est resolubilis & pro infecto haberi potest à contrahentibus. Et ita quòd in præjudicium domini directi liceat re integra pœnitere, tenet Joan. Faber *institut. de empt. & vend. §. a col. 1. C quand. liceat ab empt. disced.* & sentit Jacob. de sancto Georgio in *tractat. de operis. col. 10. versic. addo aliam quæst.* dum quæst. suam format in eo qui nedum vendidit, sed etiam tradidit, & facit quod not. Anton. de But. in *consil. 43. & consil. 37.* Et sic concludo quòd statim vel solo consensu contractu facto acquisitum est domino jus retractus, vel quinti pretii, sed revocabiliter: quia si re integra contrahentes mutuo consensu discedant, nihil debetur domino, nec ex distractu, quia ex proprio & vero distractu nihil debetur, ut dicam infrà §. 33. nec ex contractu, quia habetur pro infecto jure communi permittente, cui in hoc non derogat hæc consuetudo.

13. Ampliatur primo nedum si distractus fiat in continenti, hoc est antequam divertatur ad alios extraneos actus, ut *in l. continuus in princip. ff. de verb. obligat. l. duos reos §. fin. de duobus re. l. plerique. ff. de rit. nuptiarum.* quo casu nullum esset dubium: sed etiam si fiat ex intervallo, dummodo res adhuc integra sit per jura præallegata: & sentiunt præfati doctores, & est æquior opinio, quam sequendam puto, quamvis alii controvertant in *l. ab emptione. C. de pact.*

* Res dicitur *integra* vel non triplici respectu.

14. Secundo quæro in materia præcedentis quæstionis quando * res dicatur integra? Respondeo, ante traditionem veram, & antequam patronus jure suo uti inceperit. Et ut plenius habeas nota quod tripli i respectu res dicitur esse integra. Primo, respectu venditoris. Secundo, respectu emptoris. Tertio, respectu patroni, vel domini directi.

* Traditioni reali æquipollet precarium, constitutū, retentio ususfructus traditio clavium in præsentia rei, ingressus emptoris de licentia venditoris, traditio instrumentorum.

* Qualiter intelligitur per traditionem instrumentorum dominium transferri.

Quantum ad primum non debet esse processum ad traditionem realem feudi venditi, vel aliud æquipollens, * puta precarium, constitutum, doctores in *l. quod meo. l. quamvis. ff. de acquirend. vel amitt. possess.* vel retentionem ususfructus. *l. quisquis. C. de donat. & infrà §. 161.* vel traditionem clavium in præsentia rei. *l clavibus. ff. de contrahend. empt. Bar. l. 1. in princip. ff. de acquirend. vel amittend. possess.* vel per ingressum emptoris de licentia venditoris. *l. 2. C. de acquirend. & retin. possess.* vel per traditionem * instrumentorum acquisitionis feudi, in quibus continetur jus competens venditori in illo feudo. *l. prima. C. de donatio.* quæ ita intelligi debet: non autem per traditionem instrumentorum ipsius venditionis. ut tenet Guil. Cug. & Bar. in *l. licet. C. de acquir. & retinend. possess.* Imol. Alexand. in *l. possideri in princip. col 3. ff. de acquir. possess.* vel per alium modum fictæ traditionis, de quo vide per gloss. & doctores *in dict. l. possideri. in princip. & in l. traditionibus. C. de pact.* Modo quantum ad præsentem quæstionem non est dubium quòd per veram & realem traditionem res desinit esse integra: ita quòd nullomodo licet contrahentibus pœnitere in præjudicium domini: & quantumcumque pœnituerint, potest dominus petere retractum, vel quintum pretii, vel si alia fuerit alienatio quàm venditio, vel venditioni æquipollens petet relevium.

* Pœnitere quando liceat. Adde tractatum Guidonis Papæ de pœnitentia.

15. Circa hoc adverte quòd intelligo de pœnitentia * secuta ex intervallo: si enim facto contractu, statim discedant, antequam ad alios actus divertant, tunc indistinctè nulla jura debentur domino, nec feudum censetur fuisse apertum, etiam si in ipso contractu intercesserit nedum ficta, sed etiam vera traditio; quod fieri potest si contrahatur in re præsenti. Ex quo enim dissensus supervenit in continenti, inest, & censetur non fuisse consensum in aliquo. *l. jurisgentium. §. quinimo. ff. de pact. not. in l. contractus. C. de fide instrum.* Si autem ficta tantum traditio intervenerit, deinde dissensus supervenerit ex intervallo, videtur non præjudicari domino directo: quia æquè per traditionem fictam transfertur verum dominium, & consequenter aperitur feudum, mutatur vassallus, atque per realem. Et hoc disputando sustineri potest per ea quæ in simili notant Guillelm. Cug. Alberi. Bald. Angel. & omnes scribentes in *l. ab emptione. ff. de pact.* Bald. in *l. si constante. C. de donat. ante nupt.* Paul. Alexand. in *dict. l. jurisgentium. §. adeo.* Angel. Joan. de Imol. Alexand. in *l. acta. ff. de re judic.* Alexand. *in l. insulam in fin. ff. soluto matrimon.* Firmia. in *tractatu gabell. a tertia parte octava partis princip. quæst. 14.* quòd non fit præjudicium gabellario, domino directo vel alii, cui aliquod jus debetur ratione contractus. In contrarium quia secundum Alberic. Fulgo. Paul. Jaso. in d. *l. ab emptione*, si venditio est facta sub clausula precarii vel constituti, solum simplici dissensu resolvitur, & dominium retransfertur, absque eo quòd requiratur contrarium precarium vel constitutum, & est verior opinio. Tum consuetudo nostra debet intelligi de actu reali & efficaci: non autem de actu verbali, & non sortiente effectum. Quare concludo quòd dummodo patronus non prævenerit, possunt contrahentes libere discedere, non obstante quacumque ficta traditione, dummodò emptor non cœperit possidere vel frui, nec aliter processum sit ad actus facti sed statum in finibus verbi.

16. Ex quibus patet quid dicendum de vulgari formula notariorum, puta *Titius vendidit, cessit, transtulit, vendidit, cedit & transfert*, tale prædium feudale vel censuale, Caio, & se dessaisinat in manus notariorum ad commodum Caii, saisiens eum, & consentiens eum ex nunc gaudere, & uti, & in fidem domini recipi, vel investiri, transferendo omne jus, dominium, & possessionem & cætera: quoniam ista non est neque vera, neque ficta traditio, nec operatur dominii, nec possessionis translationem: sed solum licentiam ingrediendi, & accipiendi possessionem propria authoritate, ut tradit Barto. in *l. prædia in princ. ff. de acquir. possess.* ideo interim res non desinit esse omnino integra, & etiam ex intervallo discedi potest, ut diximus.

17. Iterum quæro quid si venditio est facta ecclesiæ, vel civitati, quo casu statim sine alia traditione vera vel ficta transit dominium. *l. ut inter divinum. C. de sacrosanctis ecclesiis.* An ex eo non sit res integra, ita quod mutuo consensu abiri non possit in præjudicium domini, vel gabellarii aut similis? quod, videtur, quia dominium verè translatum est, & quantum ad materiam nostram facta est vera mutatio vassalli & apertura feudi: contrarium puto quòd re in cæteris integra pœniteri poterit: & patronus nullum jus prætendere poterit, quia quod statutum est in d. *l. ut inter divinum*, speciale privilegium est favore ecclesiarum & civitatum introductum: unde eis tantum, & non aliis, contra eas prodesse debet. *l. quod favore. C. de legibus. l. nulla æquitatis ratio. ff. de legib.* & ita sentit. Jas. *in dicta. l. ab emptione col. fi.* An autem debeantur duplicia jura domino, videlicet propter duplicem mutationem & aperturam, quando ex intervallo & post traditionem disceditur à contractu, ne hic sim prolixior, remitto ad dicenda *infrà §. 22. quæst. 3.*

* Non attenditur quòd res fuerit secuta ex parte emptoris.

18. Quantum ad secundum, videlicet respectu * emptoris, clarum est quòd desinit res esse integra tantum per solutionem pretii vel partis pretii. *l. 2. C. quando liceat ab empt. disce.* non igitur desinit om-

nino esse integra per dationem arrharum: nisi dentur ut etiam in pretio computentur, ut ibi per glo. & doctores non etiam per dationem fidejussorum, vel pignorum, desinit res esse integra, sive ab emptore, sive à venditore dentur. Nec etiam per confessionem receptionis totius pretii, & renuntiationes vulgares, si in veritate nihil sit solutum, dummodò hoc probetur, quia dicta confessio plenè probat, tam contra venditorem, quam contra emptorem, ad commodum domini directi vel cujuscumque tertii per ea quæ ferè in simili scripsi *infra* §. 176. de confessione creditoris de recepto, quia nititur fidejussor agens mandati contra debitorem. Sed utrum in hac materia requiratur rem hoc respectu esse integram: pone venditum est feudum pro mille, & venditor statim recepit centum, deinde quia forte nimis importunè instabat pro perfectione solutionis, vel quia scrupulosius appendebat pondus singulorum nummorum, invicem fastidientes discesserunt à venditione, & voluerunt eam pro infecta haberi, & venditor restituit partem pretii quam receperat. Quod ut rescivit patronus in jus vocat vassallum, vel manum injicit feudo, petit feudum sibi adjudicari per retractum pretium offerens, vel petit quintum denarium pretii. Vassallus respondet se non novum, sed antiquum esse vassallum, jamdudum in fidem admissum, & exinde nullomodo fidem dimisisse: nec feudum apertum, nec mutasse manum, & si nuper processerit ad venditionem, illam fuisse verbalem, & non realem, nullumque sortitam esse effectum, sed infrà triduum mutuo consensu distractum patronus replicat, non fuisse re omnino integra discessum: quia ex parte emptoris, res erat partim secuta. Numquid in his terminis durum est locum esse retractui vel quinto pretii? & certè durum est, attento quòd in hac materia, principaliter attendi debet mutatio vel alienatio feudi. Unde quamvis pretium fuerit solutum, tamen dummodo ex parte venditoris nihil fuerit secutum, puto pœniteri posse interveniente actu retrosimili restitutionis pretii, antequam patronus cœperit jure suo uti. Quamvis re semel secuta ex parte venditoris, hoc est, feudo translato, non admittam pœnitentiam in præjudicium patroni, etiam per actum retrosimilem, & re in cæteris integra.

19. Quantum ad tertium, videlicet respectu patroni, res desinet esse integra, quandocumque patronus incipit uti jure suo, sive per viam prehensionis, ut quando venditione facta manum injecit feudo, sive per viam exceptionis, ut quando emptori justa offerenti, respondet se velle uti retractu, sive per viam actionis, ut cùm primum certior factus vel suspicatus esse venditionem, agit contra emptorem: sive ad declarandum an emerit vel acquisierit tale feudum, & literas ostendendum propter dubium, ut diximus *suprà gloss.* 3. *num.* 3. sive præcise ad dimittendum jure retractus, vel solvendum quintum pretii. Aliquo enim horum secuto quantumvis res sit integra, non potest abiri nec discedi à contractu, quin patronus integre obtineat jus suum, ac si executio esset facta. Ratio, quia acceptatio patroni qui acceptat contractum, & jus sibi Inde quæsitum, fortificat acquisitionem illius juris, & si posteà contrahentes velint distrahere, deteguntur esse in dolo & mala fide respectu patroni. Unde illis non prodest *l. sed & ex dolo. ff. de dol.*

20. Sed quid si patronus requisivit & interpellavit * emptorem extra judicium, ut dimitteret sibi feudum per retractum vel actiones suas cederet, offerendo solvere pretium, vel requisivit sive venditorem sive emptorem de solvendo quinto pretii: Utrum sit sufficiens præventio ad hoc ut amplius non possint pœnitere? Videtur quòd non, sed quod deberet fieri in judicio, ut est usitatum. *l. cum postulassem. in princip. ff. de damno infect.* Contrarium puto, quia dominus habet intentionem fundatam non in nudo judicis officio, sed in mero jure actionis, ideò sufficit interpellatio extrajudicialis ad constituendum in mora & præveniendum. Ex quibus infertur quòd statim postquam emptor, vel ejus procurator notificavit patrono venditionem, amplius nequit pœnitere, etiam si patronus nihil responderit, quia censetur acceptasse quum sit sibi utile, & tacuisse causa deliberandi & eligendi vel retractum vel quintum pretii usque ad quadraginta dies: secus si alias dominus sciret, vel esset ei denuntiatum sine mandato emptoris. Etiam si dominus acceptaret vel etiam alterum jurium eligeret, non notificando emptori: quia ante hujusmodi notificationem, puto rem esse integram ad pœnitendum. Et præfata consideratio etiam in cæteris contractibus & modis alienandi feudum, locum habet data paritate terminorum, & ubi de retractu feudali vel jure quinti denarii aut relevii agitur.

Patroni simplex interpellatio sufficit.

21. Secus in retractu * consanguinitatis, in quo non desinit res esse integra, nec excluditur facultas distrahendi, nisi secundum tertium & ultimum modum, videlicet quando consanguineus venditoris prævenit, quo facto non possunt emptor nec venditor pœnitere, nec habere venditionem pro infecta, in præjudicium retrahentis, etiam si alioquin res esset omninò integra. Ante vero quàm prævenerit consanguineus, nedum possunt libere pœnitere re non secuta, per viam simplicis dissensus, & meri distractus, sed re etiam utrimque secuta, & ex intervallo, per viam novi contractus, sive voluntariæ revenditionis. Unde si emptor sponte revendat venditori antequam veniat consanguineus, amplius non admittetur ad retractum. Ratio, quia ex quo res reposita est in agnatione sua, cessat tota & finalis causa legis inducentis retractum, & consequenter ipsa lex. *l. adigere. §. Quamvis ff. de jure patro.* Et ita determinavit Guido de Suza, & post eum Alberic. in 1. *parte statu. qu.* 18. Adverte tamen quod quamvis consanguineus non sit amplius admissibilis ex capite suo, tamen poterit admitti ex persona patroni, vel proprius loquendo ex persona sua, occasione supervenientis patroni, & retractus feudalis. Si enim facta fuerit traditio feudi, quantumcumque per actum retrosimilem distractum sit, poterit patronus retrahere, & avocare, nedum de manibus emptoris, sed etiam de manibus venditoris, quo facto & retractu adjudicato, nisi forte patronus reponat rem in manibus venditoris, vel alterius ejus consanguinei, antequam consanguineus veniat, poterit consanguineus evincere patronum, jure retractus proximitatis: secus si emptor infra annum & ante adventum patroni & consanguinei, vendat alteri consanguineo primi venditoris: quia tunc cessat uterque retractus: sed patrono debebuntur duplicia jura quinti denarii: nempe ex duplici venditione. An autem consanguineus dicatur prævenisse, per interpellationem, & oblationem extrajudicialem? videtur quòd sic, quum sit fundatus in jure actionis, & favorabilior sit quam patronus: contra, dicendum est requiri interpellationem judiciariam, saltem citationem libellatam, vel causatam ad finem retractus proximitatis, ut plenè probatum est infra §. 172.

Quid in retractu consanguinitatis.

22. Tertio quæro, feudum fuit venditum sub pacto de retrovendendo, usque ad certum tempus, an sit locus retractui? Videretur quod non, saltem tantisper dum spes est redimendi? Veritas est in terminis nostræ consuetudinis, patronum statim retrahere posse sub eodem tamen onere redimendi quia facultas redimendi non facit quominus sit pure venditum. quamvis autem patronus * in actu retrahendi non sit propriè emptor, sed magis recuperator, quia avocat ab invito, nec capit jus nec causã ab eo a quo avocat, sed potius à seipso, sive à jure suo & potestate feudali

Patronus in retractu magis est recuperator quam emptor.

qua utitur, unde non cenſetur in hoc velut quivis privatus aut extraneus emptor. Tamen poſt retractum quoad modos, conditiones & onera contenta in contractu, & ipſum concernentia, cenſetur emptor, & ſubrogatur in locum emptoris & in omnibus & per omnia idem habetur, ac ſi patronus emiſſet feudum à ſuo vaſſallo, ſub eiſdem pactis, modis & conditionibus, quibus ab extraneo fuerat emptum. Circunſcriptis tamen his oneribus contractualibus, magis habet & poſſidet feudum retractum jure conſolidationis, & jure & titulo primitivo feudi ſui dominantis, quàm jure & titulo emptionis, ut patet *infrà ead. gloſſ. num.* 27. Et concluſionem noſtram intellige dummodo vaſſallus vendiderit non retenta fide, & ſic vaſſallus eſſe deſierit: ſecus ſi interim retinuiſſet onus fidelitatis, & clientelari nexui remanſiſſet obnoxius. Tunc enim feudum non cenſeretur apertum, & nulla jura deberentur patrono. quod qualiter intelligendum ſit, dicemus infrà §. 41. Ex prædictis patet quòd ſi venditor feudi fuit deceptus ultra dimidiam juſti pretii, vel aliam actionem, vel jus ad rem, vel in re vendita habeat contra emptorem eamdem, & idem jus habet contra patronum qui retraxit, prout etiam haberet contra eum qui jure proximitatis retraxiſſet, & quantum ad hoc idem juris eſt in utroque retractu.

* De venditione conditionali.

23. Quarto quæro, quid ſi feudum ſit venditum ſub * conditione quæ pendet? Reſpondetur: Aut res non eſt tradita nec vere nec ficte, & patronus nihil prætendere poteſt, quia feudum neque væniit, neque mutavit manum. Aut eſt tradita, ſed ſimpliciter, ita quod cenſetur traditio facta ſub eadem conditione, prout eſt regulariter in dubio, juxta Bart. in *l. ſi ſub conditione in fin. D. de ſol.* & idem quum interim nec dominium nec poſſeſſio tranſeat. *l. qui abſenti* §. 1. *ff. de acquir. vel amit. poſſeſſ.* Aut conſtat quòd conditio non ineſt traditioni, nec fuit in ea vel tacite repetita, ſed ſolum ineſt titulo & cauſæ transferendi, & ſic dominium fuit tranſlatum, & tunc aut eſt retenta fidelitas à tradente antiquo vaſſallo, & idem eſt dicendum: quia non eſt defectus hominis, nec mutatio fidelitatis, in qua tanquam in forma ſubſtantiali conſiſtit feudum, & feudalitas. Unde non cenſetur feudum, in quantum feudum, tranſlatum in aliam manum, ceſſante tamen fraude. Aut non eſt retenta fidelitas & ſic feudum eſt apertum, & tunc non immeritò de pluribus dubitatur. Primo, an patronus poſſit ſtatim retrahere, ſub onere ejuſdem conditionis, videlicet reſtituendi ſi conditio deficiat. Vel ſecundo an poſſit quintum pretii ſub eadem conditione exigere. Vel tertio an poſſit ſtatim relevium unum capere ad ſuam electionem ſecundum formam §. 33. *&* §. 47. *infrà eodem.* tanquam de mutatione facta aliter quàm per ſucceſſionem liberorum, vel venditionem, & nihilominus capere quintum pretii tempore extantis conditionis. Et quarto an teneatur in fidem admittere novum poſſeſſorem, offerentem relevium vel quintum pretii? Breviter reſpondetur negativè ad ſingula. Non primum, quia nondum extat conditio, nondum extat venditio, & ſic deficiunt termini hujus conſuetudinis. Et quamvis videatur quòd parum interſit novi acquiſitoris, tamen ſatis eſt quòd dominus nondum eſt admiſſibilis, & quòd non eſt orta actio retractus. Non ſecundum eadem ratione. Ad tertium magna eſt apparentia, quia conſuetudo per univerſalem affirmativam dat relevium domino in omni mutatione, quacumque de cauſa vel modo extra ſucceſſionem liberorum, & venditionem, ſed hic eſt mutatum, & non per venditionem, nec liberorum ſucceſſionem, igitur ad hoc dico quòd quandiu pendet conditio, incertum eſt an hæc mutatio dicenda ſit facta ſine cauſa, an facta ex cauſa ſcilicet venditionis, quia ſi extat conditio trahetur retro. Textus in *d. l. ſi ſub conditione, ff. de ſolut.* Et traditio præcedens rata manebit, tanquam retrò facta ex eadem cauſa, & ſic incipiet deberi quintum pretii, & locus aperiri retractui; ſi vero deficiat, apparebit retro venditionem & mutationem factam ſine cauſa, & tanquam talem reſolvendam per conditionem ſine cauſa, & ſic defecta erit ſpes quinti. Sed an erit locus relevio ſaltem unico? liquebit per ea quæ dicemus infra *eod.* §. 33. Ex quibus dicendum videretur ad quartum, quòd cùm non poſſit novus poſſeſſor dicere certum titulum acquiſitionis, nec certa jura offerre, & non poſſit eum dominus inveſtire ſine ſui captione, quòd ad hoc non teneatur: ſed quòd poſſit prehenſum feudum ex defectu hominis & fidei poſſidere, & fructus ſuos facere, donec extet, vel deficiat conditio, ut ſi extet eligat vel quintum pretii vel retractum, ſi vero deficiat de novo inveſtiat antiquum vaſſallum revertentem ad feudum ſuum, & imputent ſibi aliter contrahentes, maximè quia hujuſmodi contractus, domini captioſi, non vacant magna ſuſpicione fraudis.

24. Sed ut hinc durities, illinc fraus evitetur, ſic puto diſtinguendum. Aut emptor ſtatim numeravit pretium, aut non. Primo caſu diſceſſum eſt à conditione, quantum ad vim ſuſpenſivam, * quæ cenſetur mutata in reſolutivam, & ſic remanet venditio pura, ſed in defectum conditionis reſolvenda, & ſic patronus ſtatim poteſt uti retractu, ſub eodem onere, vel ſi nolit retrahere, tenetur ſtatim inveſtire emptorem, accepto quinto denario, quem non reſtituet, etiam extante conditione reſolutiva. Secundo caſu in dubio non eſt diſceſſum à conditione ſuſpenſiva venditionis, ſed interim pro tempore medio, cenſetur donatio feudi, quum nullo jure cogente, & liberaliter hujuſmodi tranſlatio fiat. *l. donari. ff. de reg. jur.* Et ſic patronus tenetur interim admittere novum poſſeſſorem in fidem, accepto uno relevio quod elegerit, quod non reſtituet, etiam deficiente conditione, & ſic reſoluta donatione & defecta ſpe venditionis. Sed an novum relevium exigat ab antiquo poſſeſſore repetente feudum, dicam infrà §. 22. Sed conditione extante & purificata venditione quid fiet? Hic latior aperitur campus, ſed diſputatione brevitatis cauſa omiſſa, dico quòd tunc patronus poterit uti retractu feudi ſi velit, vel petere quintum pretii, in quo non tenebitur imputare nec deducere prædictum relevium, nec illud ullomodo reſtituet, quia ut vere debitum percepit ex juſta cauſa, quæ reſpectu domini non reducitur retrò ad non cauſam.

* Quandoque diviſio *ſuſpenſiva* tranſit in reſolutivã.

25. Debet autem patronus hoc caſu petere retractum, vel quintum denarium via actionis, non enim poteſt prehendere feudum, cum ex ſola ſupervenientia vel mutatione novi tituli non mutet manum, nec aperiatur, utpote jamdudum poſſeſſore recepto & ſemper manente in fide patroni, ut alibi diximus. Et hoc dummodo etiam iſte emptor fuerit in fidem receptus ſimpliciter, hoc eſt ſine clauſula reſolutiva. Secus ſi tantum fuit receptus in fidem, donec extaret vel deficeret dicta conditio, vel aliàs ſub eadem conditione reſolutiva, quod poterat facere patronus quum juſtam cauſam haberet, per notata *ſupra* §. 1. *gloſſ. fi. num.* 9. tunc enim nedum deficiente, ſed etiam extante conditione, reſolvitur fidelitas & inveſtitura emptoris, & eſt feudum apertum, & poteſt patronus prehenſione uti, & de novo tenetur emptor fidem & jura offerre & præſtare ex cauſa venditionis. Quod ſi fortè feudum vendatur ſub hac additione, ſi alius infra annum meliorem conditionem attulerit, ſit res inempta? Reſponde, venditio ſtatim eſt pura, tametſi ſub conditione reſolvenda. Textus & gloſſ. in *l.* 2. *ff. de in diem addictione.* Unde ſtatim poteſt dominus retrahere ſub onere addictionis, & erit effectus, quòd ſi intra annum ſuperveniat alius meliorem conditionem offerens, niſi patronus eum vincat,

vincat, tenebitur recepto pretio suo, restituere cum fructibus ipsi venditori antiquo vassallo, qui si voluerit poterit feudum retinere, & non vendere, quo casu nihil debetur patrono, ut dicemus in *d.* §. 33. poterit etiam dictus venditor si velit addicere illi plus offerenti, quo facto ex hac ultima additione tanquam sola & efficaci venditione, habebit patronus jus quinti pretii, vel jus retractus, utrum maluerit, infra quadraginta dies notificatæ addictionis. Ex his ingeniosus lector facile colliget quid in infinitis similibus sit dicendum.

*An patronum retrahentem sequantur onera & hypothecæ.

26. Quinto quæro, vassallus imposuit servitutes, pensitationes, * hypothecas, & alia onera super feudo, tandem illud vendidit, patronus jure dominico retinuit, an teneatur illa onera subire? Videtur quòd non, quia quando feudum redit ad dominum jure & potestate feudali, non tenetur ad isthæc onera. Text. in §. 88. §. 59. *infrà eod.* Sed hoc casu constat esse reversum, & consolidatum jure & potestate feudali, quæ est antiquior illis oneribus. Et ab initio feudum emanavit, cum onere hujus reversionis, igitur resoluto jure vassalli, ex causa antiquiori & potiori, resolvuntur jura habentium causam ab eo. *l. lex vectigali. ff. de pign.* Hinc tenet Pet. Jacob. in *tit. de actio. in rem pro re emphyt. col.* 10. *ver. item prædicta vera sunt.* Quòd si * feudum redeat ad patronum tanquam ad dominum ex causa antiqua feudali, puta jure prælationis retinendo pro eodem pretio quando venditur, & tunc non tenetur ad illa onera, servitutes, vel hypothecas, sed extinguuntur. Secus si feudum pervenit ad patronum: non tanquam ad dominum vi & potestate feudali, sed ex alia causa, tanquam ad quemlibet privatum, puta ex voluntaria emptione ab ipsomet vassallo, vel receptione in solutum, seu donatione, vel legato: quia tunc remanent servitutes, & hypothecæ in vigore suo, & harum ratione dominus rectè convenietur hypothecariis, aut aliis actionibus, & authorem suum pro evictione laudabit sicut quivis extraneus possessor. & hanc distinctionem refert & sequitur Guid. Pap. *in Deci. Delphi. quæst.* 575. ubi attestatur ita vidisse adjudicari. Idem latè decidit Jacobus de sancto Georgio. *in tract. feud. verb. qui quidem investit. præst. jura fide col.* 16. *versic. Item quæro de pulchra quæst.* ubi allegat Joan. Bland. de Marsil. *in sum. feud. titul. quib. mod. feud. amitt. ver. Sed nunquid servitutem.* & Joan. Reynald. in *l. imperialem.* §. *præterea si quis. de probib. feud. aliena. per Feder.* idem tenuisse. Idem sentit Francisc. Curtius in *tract. feud. part.* 4. *qu.* 14. Faciunt optimè quæ scripsi *supra* § 1. *gloss.* 1. *quæst.* 5. *num.* 26. & 27. Hinc tenet Steph. Bertrandi in *consi.* 3. *inspecto. in fi. lib.* 3. quod quando res revertitur ad dominum jure prælationis vel commissi, habet locum regula, Resoluto jure datoris resolvitur jus acceptoris. *l. lex vectigali. ff. de pignor.* Et hæc resolutio prima facie videtur multum probabilis.

*Distinctio an res redeat ad patronũ tanquam ad patronũ, an vero tanquam ad privatum.

*Quando patronus sit loco emptoris.

27. Nec obstat quòd patronus est loco emptoris: velut consanguineus retrahens subrogatur emptoris loco, unde debent esse ejusdem conditionis cujus esset emptor, vel consanguineus, qui etiam res simpliciter, vel sine onere vendita & retracta, tenetur ad omnia salvo evictionis regressu: quia respondetur quòd patronus * est loco emptoris quantum ad ea quæ expressè cauta sunt & contenta in venditione, vel ad ea ad quæ vi, natura, & actione contractus agi potest, & ex ipso contractu vel tacitè nascuntur, puta in remedio *l.* 2. *de rescind. vend. & similib.* non autem quantum ad alia, & sic in cæteris, non æquiparatur consanguineo, sed primitivo domino, ad quem res sua in pristinam & antiquam causam est reversa. Tamen præfata distinctio dura mihi semper visa est in secundo ejus membro, cùm patronus jure feudali retrahit, propter inconvenientia quæ inde sequuntur, ut fusius deduxi in veteribus regestis meis, quæ novitius in praxi, exercendi ingenii & discendi causa contexere cœpi, tumque non audens tantorum patrum sententiam convellere.

28. Limitabam eam primo si feudum fuit expressè venditum ad illa onera, & tunc est indubitatum, quòd patronus tenetur ea subire, sive tanquam privatus à volente emat, vel aliter acquirat, sive tanquam patronus avocet ab invito jure & potestate feudataria, quia sunt pars pretii, & eorum contemplatione res fuit tanto minus vendita, quoniam simul cum illis fuit appretiata. *l. fundi partem. ff. de contrahend. emption.* Secundo modificabam, quando feudum fuit simpliciter venditum cum clausula evictionis nullo expresso onere, & forte vilissimo pretio est distractum, propter suspicionem hypothecarum & fragilitatem evictionis, ut tradunt scribentes *l.* 1. §. *si heres percepto fundo. ff. ad Trebellian. & in l. pretia rerum. ff. ad leg. Falc.* Et patronus ab emptore jure feudali, eodem vili pretio evincit: ut tunc si non possit adigi ad onera (sicut emptor) à creditoribus, saltem teneatur eis discusso venditore, & ejus bonis, supplere justum pretium rei, ne in eorum detrimentum contra naturalem æquitatem locupletetur. *l. nam hoc natura. ff. de cond. indebiti l. locupletari. ff. de regul. juris.* Illud enim modicum pretium quod erat justum in emptore, propter periculum & fatigationem hypothecariam, non erit justum in patrono, securo ab illo sumptu & periculo, & sic nisi onera subeat, vel justum pretium propter onerum metum verisimiliter diminutum suppleat, apparet in effectu quòd minoris retrahit quam fuerit, & emptum ab extraneo emptore, quod est contra rationem, & contra mentem hujus consuetudinis.

* Resolutio contra communẽ.

29. Sed maturius * cogitans existimo præfatam distinctionem in terminis nostræ & similis consuetudinis rejiciendam, & quòd quantum ad onera non sit differentia, an patronus tanquam privatus, an jure dominico feudum emat, sed omnino extraneo emptori, vel consanguineo retrahenti, in his æquiparandus sit, quia feuda sunt patrimonialia, & de his sicut de reliquo patrimonio judicandum, nisi quatenus aliter disponitur per consuetudinem. Unde non potest patronus plus juris, vel commodi capere super feudo, quàm expressè cautum sit, ut sæpè dictum est: sed consuetudo non dicit, quòd feudum jure feudali avocatum ab emptore, redeat ad dominum liberum prout emanavit, sine aliquo onere imposito per vassallum, quamvis hoc dicat in feudo prehenso ex defectu hominis & fidei. Igitur hoc non debet extendi nec dici in casu retractus feudalis, in quo consuetudo non dat aliud jus patrono, quam quòd si velit, præferatur extraneo emptori pro eodem pretio, & sic sufficit simplicem prælationem ei tribui, & non lucrum & commodum resolutionis hypothecarum & servitutum, de quibus consuetudo non cogitavit in hoc casu, in quo etiam videtur negasse disponendo in aliis casibus in quibus cessant præfata inconvenientia, *ut infra* §. 28. & §. 59.

* Quid de pensionib. debitis ipsimet emptori?

30. Sexto ad uberiorem doctrinam quæro. Quid * de annuis pensitationibus, & redditibus, hypothecis vel servitutibus debitis ipsimet emptori, sicut feudo emp to, & ejus acquisitionis confusis? Hæc quæstio multum olim me torsit sequendo præfatam distinctionem, quam modo rejecimus, quo facto satis promptũ est unico verbo respondere, omnia restituenda. Tamen quia non inutilia visa sunt quæ dudum super hoc collegi, multis brevitatis causa resecatis, selectiora materiæ puncta discutiam, deinde totam quæstionem concludam, & incipiam ab hac specie, quæ in simili tractatur à professoribus juris. Caius habet usumfructum in feudo Titii, à quo ipsum feudum seu proprietatem emit & accepit, & postquam aliquandiu confuso usufructu possedit, patronus manum injicit, vel recusat oblationes Caii, & jure dominico feudum

retinet solvendo vel consignando pretium à Caio solutum cum legalibus impensis: an Caius recuperet usumfructum? Pro * prima opinione videtur quòd non, quia fuit extinctus, non facto patroni dum jure retractus utitur, sed dudum ante, & facto Caii, & cùm non extinguatur per consolidationem feudi servientis cum feudo dominanti, quæ fit facto patroni: sed per consolidationem proprietatis præcedentem facto Caii voluntario, est quod imputetur Caio, sed nihil est quod imputetur patrono utenti jure suo, & est casus in *l. si tibi ff. quib. mod. usufructus amitt.* ubi si Caio legatus sit ususfructus fundi purè, proprietas autem Titio sub conditione, & Caius accepto legato suo pendente conditione legati Titii proprietatem acquisierit, deinde conditio extiterit, Titius evincet à Caio fundum pleno jure, etiam non deducto usufructu: & est ratio, quia tempore conditionis extantis, legatum ususfructus erat extinctum facto voluntario Caii qui proprietatem acquisierat, unde non reviviscit, nec debet ei de novo constitui. Sic in proposito Caius facto suo peremit usumfructum suum, unde licet posteà patrono volente retrahere, & pretium solvente vel consignante, extet conditio resolutoria acquisitionis proprietatis factæ per Caium, tamen non restituitur ususfructus consumptus. Nec obstat quod Caius emit nudam proprietatem tantum, etiam expressè deducto usufructu, quia satis est eum semel omne jus ususfructus amisisse, inquit textus *d. l. si tibi.* Et hoc determinavit in simili Guil. de Cug. in retractu cõsanguinitatis in *l. si maritus C. de inoffi. test.*

* Prima opinio negativa.

31. In* oppositum pro secunda opinione videtur casus in *d. l. si maritus, & in l. dominus. ff. de usufruct.* ubi superveniente rescissione testamenti per judicium querelæ inofficiosi, aufertur hæreditas hæredi scripto & legatum legatario, tamen utrimque restituuntur actiones & servitutes, quæ per aditionem hæreditatis, vel adeptionem legati erant confusæ, ergo & sic superveniente rescissione acquisitionis factæ per Caium, debent ei restitui jura quæ medio illius acquisitionis fuerant confusa. Et hujus sententiæ fuit Cy. in dicto themate retractus consanguinitatis in *d. l. si maritus*, quem secutus est Bald. *super constit. Feder. 2. de jure prothomis. collat. 2. versic. sed pone ususfructus.*

* Secunda opinio.

32. Tertiam * opinionem posuit Jacob. de Rav. in eadem specie distinguens, an emptor sciverit talem conditionem retractus, & sibi imputet, nec recuperet usumfructum, nec cætera jura confusa. *Argumento l. propter veneni. §. neptis. ff. ad senatuscon. Silla.* Aut vero ignoravit, & tunc recuperet, prout sic distinguit *d. l. si maritus.* ubi in hoc reprobatur à doctoribus & hanc tamen opinionem expresse sequitur Alber. in 1. *part. statu. qu.* 91.

* Tertia opinio distinguens scientiam.

33. Quartam * opinionem ponit Bald. in d. *l. si maritus* distinguens an consuetudo disponat rescindendo, an transferendo jus emptoris in revocantem: ut primo casu posset ususfructus retineri ab emptore, quia rescissa causa rescinditur effectus, *d. l. si maritus, & d. l. si dominus.* Secundo casu non possit retineri. *argumento l. cum filius. §. dominus. ff. de lega. 2.* nisi propter justam ignorantiam *argumento d. §. neptis.* Et secundum hanc opinionem prima facie sequitur in proposito themate usumfructum debere omnino restitui: sed non in retractu consanguinitatis, de quo ibi per Bald. nisi data justa ignorantia emptoris, puta quia feudum fuit ei venditum tanquam conquæstum vendentis, cum esset antiquum. Consuetudo * enim retractus consanguinitatis est translatoria, nec ullo modo rescindit venditionem; sed eam transfert in consanguineum subrogata ejus persona loco extranei emptoris, ut pleniùs dicemus infra *tit. 16. in rubr.* Consuetudo autem retractus feudalis, magis est rescissoria quàm translatoria, non enim proprie subrogat patronum ad contractum, ut admittatur ad emendum loco primi emptoris, sed permittit patrono rem retinere, & consolidare directo suo dominio, & sic non habet rem tanquam de novo acquisitam, titulo emptionis, sed tanquam consolidatam, & reunitam pristinæ causæ suæ jure feudi, & titulo concessionis feudalis ad hoc onus factæ, & sic venditio non transfertur sed distrahitur & rescinditur, nec transfunditur jus emptoris in patronum, sed patronus ad antiquum, & primitivum jus suum revertitur.

* Quarta opinio distinguẽs in forma loquendi cõsuetudinis.

* Consuetudo retractus *proximitatis* est translatoria, consuetudo *retractus* feudalis est rescissoria.

34. Huic tamen opinioni quantum ad caput rescissorium formaliter obstat * *d. l. si tibi.* cui Bal. non respondet. ibi enim extante conditione legati Titii, rescinditur & resolvitur emptio proprietatis medio tempore, facta à Caio Legatario ususfructus: non enim transfertur acquisitio proprietatis facta à Caio in Titium, sed extinguitur & annullatur ipso jure, & proprietas rei transit in Titium, virtute & titulo legati dudum sibi facti, & perinde habetur ac si Caius nunquam emisset, vel acquisivisset. Textus *in l. fi. §. fin. autem. C. communia de legat.* & tamen non restituitur ususfructus semel amissus, nec cessat effectus confusionis, quamvis cesset & irritetur causa effectiva & inductiva confusionis, quod est contra *d. l. dominus. & l. si maritus quæ adversantur d. l. si tibi.* Variæ dantur concordiæ, sed nulla tueri potest nisi quam tangit *gloss. 2. d. l. si tibi.* videlicet quod in *l. si tibi*, rescinditur emptio, & amittitur proprietas ut ex nunc, non ut ex tunc, & sic * loquitur in rescissione quæ non fingit retrò, nec trahitur ad præteritum, quamvis ex præsenti puncto extantis conditionis ipso jure operetur. Patet, quia res sub conditione legata, interim est pleno jure hæredis. *l. generaliter ad fin. ff. quib. qui & a manu, liber. non fiunt.* & verè alienatur. *l. & post litem contestat. §. res quæ. ff. famil. herisc. l. plerumque fit. ff. de regul. jur.* Et quòd existentia conditionis solum resolvat alienationem ut ex nunc, non autem retrahatur retrò, nec fingat non fuisse medio tempore rem hæredis, vel ejus cui dedit, est textus rotundus in *l. 1. §. servi appellatione. ff. ad senatuscons. Syllan.* nec textus in *d. l. fi. §. fin autem.* probat quòd fingatur retrò non fuisse alienatum: sed quòd alienatio ex nunc ita perfectè rescinditur, ac si nunquam fuisset facta. Et dato quòd induceretur aliqua fictio retrò, nihil fingitur circa statum rei, qui medio tempore fuit, nec circa effectus inde dependentes pro tempore præterito: sed solum circa titulum alienationis, idque respectu status præsentis & futuri tantum. Et sic etiam post conditionem purificatam verum est dicere quòd medio tempore Caius fuit verus proprietarius, & quòd ususfructus formalis fuit extinctus, & quòd non fingitur ita non fuisse, unde non tenetur fructus medio tempore perceptos restituere, ut tenent omnes doctores in *d. l. fin. §. fin autem, reprobata gloss. ibi. Et sic remanet ususfructus extinctus.* Sed dictæ ll. contrariæ loquuntur in rescissione quæ fingit retro, & trahitur in præteritum, si quidem rescisso testamento per querelam inofficiosi testamenti resolvitur hæredis scripti aditio, & legatorum; jure tamen Digestorum præstatio, & fingitur nunquam fuisse hæres, nec legatarius, ita quod etiam medii temporis fructus debet restitui. *l. Papinianus in fi. ff. de inoffic. testa.* & perinde omnia observari oportet, ac si hæreditas non fuisset ex testamento addita, in *l. eum qui §. fi. ff. eo. tit.* ergo perinde est observandum in fructuario, cui pure legata fuit proprietas, ac si nunquam legata, nunquam acceptata, & ususfructus nunquam extinctus fuisset. Quum igitur ista rescissio fingat retro quoad omnia, nihil mirum si omnia retro anteponantur in pristinum statum. Igitur in proposito consuetudo retractus feudalis est rescissoria: quòd non fingit retro, nec trahitur in præteritum. Patet quia si patronus diu non inquietaverit emptorem feudi, & non post decem forte viginti vel quadraginta annos, velit uti retractu feudali: non habebit fructus temporis præteriti, sed solum ex quo tempore pretium

* Interpretatio *l. si tibi ff. quib. mod. ususfruct. amitt.*

* Rescissio quæ fit ipso jure quandoque fingit retrò, quandoque non.

cum legalibus impensis obtulit, solvit vel consignavit implendo conditionem hujus §. Igitur ista rescissio non operatur nisi ut ex nunc, & sic cum respectu temporis præteriti nihil innovetur, non reintegrabitur, nec restituetur usufructus prætorito tempore extinctus: sed manebit extinctus juxta *d. l. si tibi.*

35. Ex quibus patet imperfectam & indigestam fuisse distinctionem Bal. *in c.* 1. de consuetudine rescissoria, quia debebat subdistinguere inter rescissionem quæ fingit retro, ut tunc restituatur confusus ususfructus, & eam quæ non fingit retro, ut non restituatur quod medio tempore est confusum. Quantum autem ad secundum caput de consuetudine translatoria, est adhuc deterior, quia non intelligitur velle transferre, nisi illud quod fuit emptum, & titulo emptionis acquisitum per emptorem, transferendo contractum in eum in quem dispositio consuetudinis transfertur, ut eo loco sit ac si primum emisset ut in ratione sui. ex text. in *l. ei cujus. ff. comm. prædio.* Unde reliqua in pristinum statum restitui debent. Et sic consanguineus retrahens non lucrabitur usumfructum emptoris confusum, sed tenebitur illum restituere indistincte, sive emptor sciverit esse locum retractui, sive non, & ita post Cy. in *d. l. maritus*, tenet ibi Paulus in *fi.* & idem Bal. in *tract. de jure protom. col.* 2. & Matth. de Affl. *eod. tract. col.* 21. Unde rejectis cæteris opinionibus, & distinctionibus quæ magis innituntur literæ quarumdam legum loquentium in casu diverso, sed habente aliquod symbolum, quàm vivæ rationi, & æquitati naturali resultanti ex ipsa veritate facti proposita;

* In utroque retractu usumfructū emptoris confusum, ei restituendum:

36. Concludo * pro secunda opinione vi dispositionis, & mentis hujus consuetudinis & inspectis circumstantiis facti. Et primo, quia consuetudo vult id tantum posse retrahi, quod venditum fuit. in textu ibi, *Le fief vendu*, sed non fuit venditum feudum plenum, sed nuda proprietas, igitur illa tantum retrahi potest. Secundo quia patronus debet pretium restituere, & consuetudo nedum loquitur de re vendita & appretiata, sed etiam de pretio restituendo, ergo iste retractus est limitatus ad rem appretiatam, & ad limites pretii: sed si sola proprietas fuit appretiata, & pretium conventum, non est pretium pleni feudi, sed solius proprietatis: ergo sola proprietas potest retrahi, & ususfructus debet restitui, alioquin plus retraheret patronus quàm sit venditum, & quam permittat consuetudo, & tamen non refunderet totum pretium rei retractæ, quia pretium proprietatis, non est nisi pretium partis, cùm ususfructus portionis instar obtineat. *l.* 4 *ff. de usufruct. l. cum filius. §. dominus. ff. de legat.* 2. Tum patronus cum jactura aliena locupletaretur, contra naturalem æquitatem & bonam fidem. Et quia eædem rationes concurrunt in retractu consanguinitatis, in quo etiam minus est dubii, idem in utroque concludo. & ita voluit Salic. in *d. l. si maritus. col.* 2. *C. de inoffic. testa.*

37. Ex his facilis patet responsio ad *d. l. si tibi. ff. quib. mod. ususfruct. amitt.* quæ sola turbabit intellectum doctorum, quia hic sunt aliæ causæ, & rationes limitantes & determinantes. Tum (ut religio est) non dicam *d. l. si tibi* carere spiritu: hoc quod sentio dicam, si non esset positiva scriptura *d. l. si tibi*, & super illius themate interrogarer de jure, plane responderem usumfructum confusum esse restituendum. & de novo constituendum. Et si simpliciter & ignoranter fundus esset restitutus, posse condictione indebiti repeti, ut ususfructus reponatur. *l. eum qui §. fi. & ibi gloss. ff. de inoffi. testa.* Et inspecta mera æquitate, & naturali justitia, non est vis nec differentia quantum ad hoc, an resolutio acquisitionis medio tempore facta fingat retrò, vel non, quia etiam si extunc tantum operetur, saltem ex nunc debent omnia reponi in pristinum statum. Et sic legatarius cujus conditio extitit, non debet in aliquo damnificari ex his quæ medio tempore potuerunt geri, & gesta sunt inter alios. Ita non debet lucrari in injuriam alienam, & satis est jus suum æquum, plenum & integrum servari, ac si medio tempore nihil esset factum. Et hoc apertè sentit. *text. C. in d. l. fi. §. sin autem. communia de leg.*

38. Tum sicut regula juris est communis & æquissima, quòd per *acquisitionem dominii commutabilem, non confunditur hypotheca, vel servitus debita acquirenti, quin secuta resolutione acquisitionis reviviscat. *l. fin. in fi. ff. de except. rei judica.* nec distinguitur an illa resolutio fingat retro, an non: imò illa distinctio subvertitur per casum apertum in *d. l. fin.* §. 21. ubi dominium fuit ablatum ad persecutionem posterioris creditoris, & sic ex causa quæ non operatur ipso jure, nec fingit retro defuisse dominium, sed illud præsupponi, & nihilominus reviviscit antiquior hypotheca, non alia ratione nisi quia dominium non fuerit acquisitum irrevocabiliter, sed revocabiliter, ut ibi per Bar. & omnes. Unde non confunditur hypotheca in casum quo revocetur dominium ex causa revocabilitatis inexistente tempore acquisitionis, habentis implicitum resolutionis statum in hunc eventum. Cùm igitur in casu *d. l. si tibi.* fructuarius acquisiverit dominium revocabiliter: cur non etiam debeat intelligi amitti usumfructum revocabiliter, ut secuta resolutione acquisitionis dominii ex causa revocabilitatis inexistente ipsi acquisitioni dominii, debeat ususfructus reponi & restitui, ut cesset confusio, cessante causa confusionis, ex causa illi præinexistente? Certè nulla bona ratio hoc negat, imò * suadet effectum proportionari debere causæ suæ efficienti, non dico respectu durationis ex postfacto, sed respectu virtutis inexistentis à principio ipsi causæ efficienti, secundum quam effectus imprimitur & qualificatur. Eodem modo respondetur ad *l. cum filius. §. dominus. ff. de leg.* 2. in qua prima opinio quæ est Guilliel. de Cug.) ab eodem fundatur, quia consuetudo nostra est in terminis limitatis. Tum in dicto §. dominus, ex eo non deducit hæres usumfructum, quia censetur pars rei, & hæres non potest retinere partem quam ex capite suo habet in re legata, quum res hæredis ab ignorante testatore legari possit. *l. unum ex familia. §. si rem. ff. de legat.* 2. Tum dispositio dicti §. dominus, non procedit secundum Bal. ibi: & bene quando testator legavit sub commemoratione juris sui, vel quando aliter appatet legatum limitatum ad jus testatoris. *per l. servi electione. §.* 1. *& sequent. & l. sequent. ff. de lega.* 1. Sed consuetudo nostra limitat hæc jura retractuum ad jus venditoris, & ad rem per eum venditam, & appretiatam.

* Non confunditur hypotheca vel servitus per acquisitionem dominii commutabilem.

* Effectus proportionatur causæ suæ.

39. Istam conclusionem nostram amplio primo, respectu utriusq; retractus, ut procedat etiam in aliis servitutibus, sive personalibus, sive realibus, idem in reditibus, pensionibus, sive temporalibus ad modicum tempus, sive perpetuis, sive redimibilibus, sive non, quocumque titulo valido constitutis, & aliis hypothecis, & juribus quibuscumque competentibus emptori super illo feudo: quia est eadem ratio. Debent ergo nedum à consanguineo retrahente, de quo non dubitatur, sed etiam à patrono restitui omnia quæcumque jura, ratione emptionis confusa. Amplio respectu patroni, sive illæ servitutes, aut reditus sint infeudati, sive non. Ratio, quia censentur pars pretii, ex quo illorum contemplatione verisimiliter tanto minori pretio venditum est feudum. Nec tamen emptor vilius emit, quia confusio jurium sibi debitorum est vice augmenti, & solutionis reliqui pretii: in tantum enim censetur consequi & recipere venditor, ultra pretium conventum, inquantum liberatur ab his quæ debebat emptori, qui tantum ultra conventum pretium solvere censetur, quantum de juribus suis confundit & amitit. *l. qui etiam. ff. de calum. l. de mortis causa capionibus. §.* 1. *ff. de donat. caus. mortis. l. si quis obligatione. ff. de reg. jur.* quod procedit etiam si alias venditor

non esset solvendo: quia quantumvis pauper sibiipsi solvendo est, quantum ad hoc ut tantum videatur accepisse, quantum sibi dimittitur. *l. mortis causa capitur. §. Juliano. ff. de donat. causa mort. l. Nesennius. §. fin. l. fin. l. quærebatur. §. 1. ff. de leg. Falc.* Nisi igitur patronus omnia per confusionem amissa ab emptore, & a quibus liberatus est venditor, restitueret, non refunderet integrum pretium, nec quantum res constitit emptori, pro ut requirit consuetudo. Sed quid si nec ipsum feudum venditum valeret illa onera & debita? Certè non est verisimile quòd invenisset emptorem. *l. si heres institutus. ff. ad l. Falc.* Utcumque tamen sit, idem est dicendum in utroque retractu, ut quantum pretii ab alio invenitur, etiam à decepto ultra justam æstimationem, modo absit fraus & simulatio, tantum retrahens debeat refundere, ut in simili notant scribentes in *l. si. C. de jur. emphyt.*

40. Amplio secundo in utroque retractu, etiam si illa onera nec expresse, nec tacitè essent comprehensa in pretio, dummodò per requisitionem fuerint confusa. putà si emptor ignorans servitutem usufructus, vel magnum reditum sibi debitum super feudo, illud emerit sine onere, & solverit justum pretium feudi quantum sine illis oneribus valet: solidum pretium debet à retrahente refundi cum legalibus impensis, & nihilominus servitutes & reditus confusi restitui. Et imputet sibi retrahens, vel abstineat à retractu, si non sit sibi utilis. Verum est quod is qui retraxit habet hoc casu recursum contra venditorem, qualem emptor habebat contra eum, etiam non facta aliqua cessione actionum, quia agnitio & dimissio per retractum tacitam importat jurium & actionum pertinentium cessionem, ut diximus infra §. 175. Et expressè si requiritur is à quo retrahitur, tenetur cedere actiones quas contra venditorem ratione emptionis habet, puta actionem ex empto vice evictionis juris confusi, vel condictionem indebiti, quasi indebitè sit solutum totum pretium, omissa exceptione jurium confusorum. & si quæ aliæ sint actiones. Ut enim totum periculum & damnum: ita & totum commodum & lucrum emptionis transferri debet in retrahentem in utroque retractu. Conclusionem nostram limita, si ille reditus, aut aliud onus non esset pars pretii, nec rei, nec tacitè, nec expressè, puta quia venditor illum reditum assignavit super alio prædio suo, tunc enim quia non confunditur, sed venditor remanet efficaciter obligatus, & emptor habet aliunde salvum jus suum, nihil eo nomine restitui debet, sive à patrono, sive à consanguineo retrahente.

41. Septimo quæro circa utrumque retractum, an retrahens teneatur restituere emptori jura sua confusa in specie, sive in substantia: An vero possit loco eorum pecuniam refundere? Et casu quo possit restituere in pecunia, an sufficiat quod circumscriptis oneribus deest justi pretii rei venditæ restituere? An vero teneatur etiam justam horum jurium æstimationem refundere ultra pretium conventum rei? Ad primum omissis argumentis breviter sic distinguo. Aut in contractu venditionis illa jura fuerunt æstimata & taxata certo pretio, quod fuit confusum super totali pretio rei, & reliquum pretii promissum vel solutum: Aut non fuit facta aliqua hujusmodi taxatio vel æstimatio horum jurium. Primo casu clarum est non teneri retrahentem illa jura reponere in specie, sed sufficit supplere summam ad quam sunt taxata, imò si vellet illa jura reponere in specie, non posset invito emptore, sed præcisè tenetur taxatam eorum quantitatem, seu solidum pretium rei conventum refundere. Ratio, quia hujusmodi jura non fuerunt per venditionem seu acquisitionem rei confusa, sed prius quàm res venderetur fuerunt vendita ab emptore rei, qui brevi manu censetur suorum jurium pretium recepisse, & imputasse in pretium rei emptæ. *l. licet. §. quotiens. ff. de jur. dot.* Secundo casu, puta quando res est vendita simpliciter pro tali pretio, facta commemoratione quòd est onerata talibus, & talibus oneribus erga emptorem, à quibus ipse venditor & reliqua bona sua de cætero remanebunt exonerata: vel nihil est de hoc dictum, & tunc quòd non debeant reponi in specie, dubium facit, quia quamvis non sint expressè & manifestè vendita, ut in priore casu, tamen tacitè seu æquipollenter videntur vendita. Res enim ipsa tantominus verisimiliter empta est, & sic tacitè emptum censetur, ut hujusmodi onera caderent in partem pretii. Et sic celeritate conjungendarum inter se actionum unam actionem occultari, videlicet venditionem dictorum jurium, quæ tacitè geri censetur, & eorum valor imputari pretio rei emptæ, ut fere in simili ait textus *l. 3. §. sed si debitorem. ff. de don. int. vir. & uxor.* Contrarium puto, quia respectu horum jurium deficit unum subjectum materiale emptionis & venditionis, videlicet pretium certum in pecunia numerata, ex quo non fuerunt æstimata certo taxato pretio. Nec obstat quod sunt pars * pretii, quia rerum est accessoria, sed non formalis: augent enim pretium accessione sua, sed non subintrant substantiam pretii, nec sunt pretium formale. *Pars pretii accessoria & non formalis.
Unde vere non venduntur, nec emuntur, sed gratia emptionis, vel minoris pretii rei donantur vel remittuntur. Et sic illorum non fit hoc casu aliqua vera venditio, sed simplex confusio. Facit *l. si ut certo. §. usque adeò. ff. commodati. l. 1. §. quæ depositis. ff. depositi.* Et tamen quamvis res non sit vendita pro simplici pretio, sed mediantibus aliis accedentibus pretio, tota tamen dicitur vendita, quia hoc principaliter intendebatur, & à * principali fine & intentione judicatur & determinatur contractus. *l. si quis nec causam. l. rogasti. ff. si cert. petat. l. ea conditione. C. de rescin. ven.* Bart. & alii in *l. Aristo. ff. de donat.* *A principali fine & intentione judicatur contractus.

42. Et sic concludo, quòd retrahens tenebitur reponere & præstare hæc jura in specie, nisi alias per se essent redimibilia, prout sunt reditus, pecunia constituti, secundum ea quæ scripsi infrà §. 94. Alioquin juste causari potest emptor se non habuisse intentionem reducendi suum usumfructum, vel suum reditum perpetuum ad pecuniam mobilem, & quod non erat aliter remissurus dicta jura sua vicem immobilium habentia, nisi prædium acquireret & haberet. Ex his patet quòd non est necessaria hoc casu illa clausula, quam multi apponere solent, videlicet *absque novatione, & alia confusione dicti reditus, & quod remaneant illius instrumenta in vigore suo,* saltem ad finem hypothecæ & conservationem juris, quamvis sit utilis ad tollendam frivolam dubitationem. de cujus clausulæ effectu infra dicemus loco opportuno. Atqui si aliquo casu non tenetur retrahens reponere in specie, puto quòd non sufficeret eum supplere usque ad justum pretium & valorem rei retractæ, sed teneretur ultra pretium conventum refundere justam æstimationem & valorem dictorum jurium, etiam si excederent pretium rei, alioquin abstineat à retractu, quoniam nisi appareret de fraude, omne pretium, & quicquid rei occasione abest emptori, debet ei refundi, etiam si longe excedat æstimationem rei. Plura tamen super fraude & rebus partim rei, partim pretio adjunctis, & aliis discutienda occurrunt, quæ ne bonam partem retractus consanguinitatis exhauriam, & ne sim prolixior, reservo *infrà tit. 16.* Restitutio jurium confusorum in specie.

43. Octavo, pone feudum ter, quater, aut pluries fuisse venditum, distingue, aut ab eodem ut dicemus *infra* §. 33. *quæst.* 3. aut à diversis invicem non succedentibus, ut dicemus *infrà* §. 33. *quæst.* 16. aut à diversis invicem succedentibus: puta primus emptor vendidit secundo, secundus tertio: & sic de singulis, usque ad ultimum emptorem vel successorem, qui accedit ad patronum investituræ gratia, vel super quo patronus feudum prehendit. Et est subdistin-

quendum: Aut primus emptor & ſequentes, nunquam habuerunt traditionem, & dominium feudi: ſed ſolum vendiderunt jura & actiones; & tunc nulla jura feudalia debentur, ut dicemus *infrà* 22. *qu.* 31. 32. 36. *&* §. 23. *quæſt.* 9. *&* 10. Aut vero quiſque emptor habuit traditionem feudi, & feudum vendidit & tradidit: & tunc ex unaquaque venditione omnia jura feudalia oriuntur. Et ſi patronus velit inveſtire ultimum emptorem, non eſt dubium quin omnia jura quintorum vel ſubquintorum ſingularum præcedentium venditionum exigere poſſit. Sed ſi velit retractu feudali uti, quæſtio eſt an ex qualibet dictarum venditionum retrahere poſſit? Prima facie videtur diſtinguendum: Aut non injecit manum feudo, niſi poſt ultimam venditionem, & tunc non poteſt retrahere niſi ex ultima venditione. Aut vero injecit manum ſtatim poſt primam venditionem, vel antequam eſſet proceſſum ad ſecundam, & tunc eligere poteſt, ex qua ſive prima, ſive ſecunda, tertia, & deinceps venditione retrahere poſſit. Ratio, quia quandiu patronus ceſſat ſeu dormit, cenſetur permittere vaſſallo liberam diſpoſitionem feudi, & conſuetudo permittit vaſſallo vigilare in rem ſuam, & commodum ſuum, *ut infrà* §. 61. & quandiu res eſt integra ex parte patroni, liberum eſt contrahentibus diſponere etiam in præjudicium patroni, & habet locum regula *l. pacta noviſſima. C. de pact.* quòd ultima conventio ſeu venditio attenditur. Secus poſtquam patronus ſemel injecit manum, quia extunc non poteſt fieri aliqua conventio in ejus præjudicium, quamvis eam approbare & acceptare poſſit ſi velit. Tum alioquin ſi patronus qui diu tacuit, & permiſit plures ſucceſſivè ementes liberè & pacificè frui, nihilominus retrahere poſſet ex prima & antiqua venditione viliori forte pretio facta, ſequuntur multæ illaqueationes & inconvenientia: quia oportebit ultimum, forte quartum emptorem, qui carius cæteris emit, agere de evictione contra tertium, & tertium contra ſecundum, & ſecundum contra primum. Eſt adhuc major illaqueatio, propter hypothecas, & onera impoſita poſt primam venditionem.

Solutio. 44. His * non obſtantibus puto patronum indiſtinctè ex quacumque dictarum venditionum ſibi placuerit retrahere poſſe, quia licet à tempore primæ venditionis, diu non fuit uſus jure ſuo, tamen illud non amiſit niſi lapſu triginta annorum præſcriptum fuerit ſecundum notata *ſupra* §. 12. & quod dicitur *infra* §. 61. patrono dormiente vaſſallum ſibi vigilare, procedit quantum ad liberam fruitionem, adminiſtrationem, & commodum. Non autem infertur, quod patronus amittat jura jam ſibi acquiſita, vel quæ formantur & acquiruntur ex venditionibus, & aliis mutationibus contingentibus. Et concludo, quòd ex venditionibus factis ante triginta annos, non poteſt petere retractum, nec jus quinti vel ſubquinti, ſicut nec relevia mutationum ante illud tempus. Sed ſi à triginta annis, etiam quolibet anno venditum fuerit, poterit eligere ex qua ſibi utiliori venditione retrahere velit. Ad argumentum de *d. l. pacta noviſſim.* Reſpondeo, quòd procedit quando præcedens venditio reſolvitur, & ad non cauſam reducitur, *ut diximus ſuprà ead. gloſſ. quæſt.* 1. *& infra* §. 33. *quæſt.* 23. Secus quando præcedentes venditiones non retractantur, ſed ſolum ad alias novas venditiones proceditur, quia ex ſingulis diſtincta jura ſeu feudalia oriuntur. Sed caſu quo velit retrahere ex prima venditione, an poſſit petere jura quintorum poſteriorum venditionum? Et dicendum eſt quòd non: ſi vero retrahat ex ultima venditione, poterit petere jura ratione præcedentium venditionum, aut mutationum debita ſecundum quod dicemus *infra* §. 33. *qu.* 29. Et cum retrahit ex nova venditione, certum eſt quod ſubit onera & hypothecas feudo impoſitas ante hanc ultimam venditionem, ſecundum prædicta. Sed cùm ex prima & antiqua venditione retrahit, non tenetur de oneribus poſt illam venditionem impoſitis, ſed reſolvuntur, ſicut ad adventum antiquioris creditoris, ut ſequitur.

Non tenetur patronus de oneribus impoſitis poſt venditionē ex qua retractu utitur. 45. Nono quæritur, an pariter debeat ſubire * onera & hypothecas impoſitas à tempore dictæ primæ venditionis uſque ad tempus retractus? Et videretur diſtinguendũ: Aut prehẽdit feudum ſtatim poſt dictam primam venditionem, itaut à nullo primo teneatur: aut vero permiſit primum emptorem & ejus ſucceſſores liberè & pacificè frui uſque ad tempus retractus, & tunc videtur, quia interim permiſſione patroni & autoritate hujus conſuetudinis, infrà §. 61. primus emptor & ſui ſucceſſores fuerunt veri domini, & cùm feudum non tranſeat ad patronum, niſi ut ex nunc, tranſit cum ſua cauſa. Et licet res reſtituatur ex cauſa antiqua, tamen tranſit cum hypotheca medio tempore impoſita, *l. fi.* §. 1. *ff. de donat.* Reſolvendo dico indiſtinctè patronum nullo modo teneri ad onera impoſita poſt venditionem cujus virtute retrahit, quia ex tunc res fuit actualiter affectata reſtitutioni erga patronum habentem jus in re ratione directi dominii. Et ſic nihil fieri potuit in præjudicium juris ei quæſiti in re. Et maximè quum iſtud jus re competat ex cauſa antiqua, videlicet ab initio infeudationis ad hoc onus & non aliàs factæ. Unde non obſtat *d. l. fi.* §. 1. quia ibi donatarius nullum jus habebat in re. Ex quibus infero ſingularem limitationem & declarationem ad præcedentia, ubi diximus patronum retrahentem teneri ad onera ſicut emptor, & non eſſe melioris conditionis, quam emptor. Quia verum eſt reſpectu onerum impoſitorum ante venditionem, vel tempore venditionis. Secus de quibuſcumque oneribus vel hypothecis factis à venditore ante traditionem feudi: quia quamvis reſpectu emptoris res tranſeat cum ſua (& idem in patrono tanquam privato emente) ſalvo recurſu evictionis contra venditorem; tamen aliud eſt in patrono, jure & poteſtate feudali retrahente, qui non tenetur de quocumque onere impoſito, ſive per venditorem, ſive per emptorem ejus vel ſucceſſores, à tempore venditionis ex qua fit hujuſmodi retractus. Et quemadmodum patronus eſt antiquior & potior omnibus creditoribus in juribus feudalibus puta releviorum & quinti pretii, *per notata infrà* §. 28. & 59. Ita & in jure retractus feudalis: in quo etiam res non tranſiret ad patronum cum oneribus impoſitis ante venditionem, niſi ipſum jus retractus eſſet limitatum ad ſtatum, effectum, & commodum rei & contractus, qui eſt tempore venditionis, per prædicta. Cæterum jure retractus ſemel formato & acquiſito patrono nihil ipſo jure fieri poteſt in præjudicium patroni, qui pro tempore futuro non æquiparatur ſimplici emptori, nudam perſonalem actionem habenti, ſed domino ſeu habenti jus in re. Unde quamvis etiam donatarius prior in poſſeſſione & traditione, potior ſit emptore priori in poſſeſſione. *l. quotiens. C. de rei vendic:* tamen nullo modo erit potior patrono, ſed ab eo inter retractus evincetur. Et ſic *d. l. quotiens.* & ſimiles, non habent locum reſpectu patroni, quod eſt intelligendum quando tanquam patronus & jure & poteſtate feudi venit. Quid autem ſit in contractu proximitatis dicam *infrà* §. 173.

Quid de datione in ſolutum. 46. Decimo ſubjungam, quæſtionem communem utrique retractui? Quid ſi feudum detur * in ſolutum? Et primo videtur locum non eſſe retractui: quia aut datur in ſolutum pro alia ſpecie, ſive pro alio fundo, & tunc nullo modo eſt venditio, nec re, nec æquiparatione, ſed eſt contractus innominatus, do, ut facias, qui permutationi æquiparatur, *argumento l.* 1. §. *ſi quis ſervum*, & eorum quæ ibi notant & Bart. *ff. depoſiti & non venditioni. l. ſi quis aliam. ff. de ſolut. l. libera. C. de ſentent. & interlocut. omni judic.* Aut feudum datur in ſolutum pro certa pecunia, &

adhuc re non est venditio, sed contractus innominatus, do ut facias: verum est quòd venditioni æquiparatur. Textus est in *l. si prædium, C. de evictio.* Ibi vicem venditionis obtinet. Ergo non est venditio, quia nullum simile. Idem *l. quod Nerva. ff. depositi.* Et aliud est esse tale vel haberi pro tali. *l. mercis appellatione, & ibi gloss.* & Bartol. *ff. de verb. signific.* Bartol. in *l. si maritus, §. 1. ff. ad l. Jul. de adulter.* Imò omnis similitudo est quoddam figmentum rei, & non propriè res ipsa, inquit Bald. in *l. 1. in fin. C. de patribus qui filios distrax.* Igitur cum hæc consuetudo * sit stricti juris, non verificatur nisi in vera & propria venditione, per notata Bartol. in *l. 3. §. hac verba. ff. de negot. gest.* in *l. quicquid astringenda. ff. de verb. oblig.* & non in datione in solutum, quæ non est venditio strictè & propriè sumpta. Et ita in terminis retractus proximitatis decidit Speculator. & ibi Joan. Andr. *in addit. ad tit. de empt. & vendit. §. 5. incipiente, nunc dicendum de rescindendis, num. 20. vers. Sed pone statutum.* cum quo transit Luc. de Pen. in *l. fin. col. 1. C. de præd. curia. sine decret. not. aliena. lib. 10. C.* & sequi. Alexand. apud Bartol. in *l. litis æstimatio, ff. pro empt.* Guid. Pap. in *decis. Delph. 257. in fin,* Jacob. de S. Georg. *in tract. de operi. col. 9. versic. Item dubitatur.* Alexand. *consil. 76. visis dubitationib. col. 2. lib. 5.* Philip. Deci. *consil. 18. num. 3.* Jaso. *consil. 150. col. 2. lib. 4.* Facit quod notat Fulgos. *consil. 134. in quæst.* quod datio in solutum etiam pro certa pecunia, non est vera & directa venditio, ideo non agitur directa, sed utili actione ex empto. *l. eleganter. in princ. ff. de pignor. actio.* Tum statutum retractus est contra jus commune, ut patet in *l. dubium, C. de contrah. empt. & vend.* Et quamvis regulariter appellatione venditionis veniant alii contractus alienationis. *l. statuliber à cæteris, ff. de statulib. l. sicut §. venditionis appellatione, ff. quib. mod. pign. vel hypoth. solv.* Tamen fallit in statuto quod est contra jus commune, quia si loquatur in venditione, intelligitur strictè & propriè, & non fit extensio ad alios contractus etiam similes, puta donationem, vel adjudicationem in solutum pro certa pecunia, ut expressè decidit Alexand. in *d. consil. septuagesimosexto. libro quinto.*

* An statutum loquens in venditione verificetur in datione in solutum.

47. Ut brevius resolvam * sic distinguo. Aut datur in solutum pro alia re immobili, vel quæ immobili æquiparatur: & tunc clarum est nullum locum esse retractui: & est textus infrà §. 179. talis enim actus non venditioni, sed permutationi immobilium æquiparatur. Et hoc nisi daretur res certo pretio æstimata, quia hoc recideret in dationem tanti pretii, & sic in veram & effectualem emptionem, per notata in simili. Bald. Saly. Paul. in *l. 1. C. de rer. permut.* Hic tamen articulus æstimationis separata discussione indiget, & dicam infrà §. 174. vel nisi fraus interveniat, de quo ne nimium hujus §. materia excedatur, dicemus in *d. §. 179.*

* Distinctio.

Aut datur in solutum pro certo debito pecuniario: & est conclusio locum esse utrique retractui: hujusmodi enim datio in solutum, non est tam similis venditioni, quam vera & propria venditio, utpote quum omnia substantialia concurrant, scilicet consensus, res, & certum pretium, ut notant Bartol. & Bald. in *d. l. eleganter in princ. ff. de pigno. actio.* Ideo quicquid dicitur de emptione & venditione, habet locum in tali datione in solutum: ut notant Cyn. Bald. Saly. Paul. *l. libera. C. de sentent. & interloc. omni. jud.* Joan. de Imol. *consil. 8. num. 7.* Franc. Aret. *consil. 33. diligenter. col. 2. verb. nec obstat. & consil. 159. longa. col. 4. ver. venio ad quartum, & vers. seq.* Jas. in *l. cætera, §. sed & si pervenit. num. 10. ff. de legatis 1.* Et sic non obstant contraria: quia hic non sumus extra terminos venditionis. Nec est similitudo, sed identitas rationis: & sic non dicitur extensio, sed comprehensio, ut tradit Alex. *consil. 75. videtur in præsenti lib. 5.* de quo ultimo articulo fusius dicemus sicubi opus fuerit. & ita in materia retractus decidunt Alber. & Joan. Fab. in *d. l. si prædium, C. de evictio.* sentit Alberic. in *l. si usumfructum, ff. de liber. caus.* latè Ludov. Bolog. *consil. 27.* Philip. Deci. *consil. 586. col. 2.* ubi patet hanc esse suam sentent. Quia in d. consil. 18. loquitur arguendo ad casum longè diversum. Idem tenet Nicol. Boër. in *consil. Biturig. in tit. de retract. §. 3.* Chassa. *eod. tit. in consuetud. Burgund. §. 9. num. 5.* Ubi falso adduxit Alber. & Jason. in *contrariam sententiam.* Et novissime dom. And. Alcia. nostræ assentit sententiæ in *l. 2. de verb. signific.*

48. Hæc conclusio nostra nullam patitur fallentiam: sed ampliatur primo, ut procedat nedum in datione in solutum voluntaria, sed etiam si fiat ex causa necessaria, imò etiamsi fiat judicis authoritate per sententiam, vel interpositionem decreti, ut de retractu feudali probatur: hîc juncto §. 33. *infra eodem,* quia mutat manum per venditionem, igitur & de retractu proximitatis. Textus apertus *infra* §. 182. & quando cessaret ille textus, adhuc idem dicendum esset ut in utroque retractu, sive venditio fiat privatim, sive publicè, sive in judicio, sive extra, sive solemniter, & cum decreto, sive non, semper est eadem ratio retractus, ergo idem jus: quamvis aliter scripserit Nicol. Boër. in d. §. 3. Nec obstat quod voluit Bald in *c. 1. col. 3. de prohib. feud. alien. per Feder.* quòd emphyteusis potest dari per judicem in solutum domino irrequisito, & non feudum. & sequitur Jas. in *l. fin. col.* [illegible] *de jur. emphyteus. & in d. §. sed & si paraverit. num. 11.* quia puto etiam in terminis juris communis, non esse differentiam quantum ad hoc, inter feudum, & emphyteusim, prout nullo jure statuitur. Verum est quod propter judicis authoritatem & compulsionem, alienans domino irrequisito, sive feudum, sive emphyteusim, non cadit in pœnam commissi, ut sentiunt præfati doctores. Sed propter hoc in nullo præjudicatur in reliquis juribus domini, quin possit vel quinquagesimam, aut aliud jus ex alienatione debitum petere, vel jure prælationis uti, vel alienationem revocare, ut res reponatur ad manum sui emphyteutæ, vel vassalli, si hoc exigat tenor concessionis: vel consuetudinis, quoniam factum judicis in nullo præjudicare potest domino non vocato. Et multo magis * erroneum est quod scripsit Alb. *in 2. parte statu. quæst. 2. num. 2.* & sequitur Jas. in *l. cætera §. sed si paraverit. num. 12. ff. de leg. 1.* quod statutum prohibens immobilia vendi forensibus, non habet locum in datione in solutum facta creditori per judicem. Et similiter quod consuluit * Alexand. *cons. 52. viso themate, lib. 1.* statutum Florentinum prohibens alienationem irrequisito consorte, & concedens consorti revocationem, non habere locum in datione, vel assignatione in solutum facta per judicem; quia imò nedum eadem, sed fortior est ratio in judice, qui tenetur servare statuta.

* Contrà Albert.

* Contrà Alex.

49. Aut vero datur in solutum, pro certis rebus mobilibus. Et tunc aut sunt æstimatæ, & non est dubium locum esse retractui, sicut diximus in primo membro hujus distinctionis. Aut non sunt æstimatæ, & adhuc idem puto. Et in hoc differunt à rebus immobilibus, quia vilior est possessio rerum mobilium, & debent æstimari, & eorum justa æstimatio refundi. Et talis est communis observantia: quod limito ut procedat in mobilibus promiscuis, quæ facile pecunia parantur, & distrahuntur, & in quibus non consistit probabilis affectio, & sic habent affinitatem cum rebus fungibilibus. Secus in mobili raro & pretioso, cujus simile vix comparari posset, & in quo probabilis cadit affectio, ut verisimiliter non fuisset quis commutaturus pro pecunia, tunc puto neutri retractui locum esse, sicut nec in vera permutatione. Et hoc nisi mobile foret æstimatum, vel nisi ante traditionem periisset, ita quòd non restaret nisi obligatio ad æstimationem, vel interesse, tunc enim puto omnino locum esse retractui, feudo vel prædio antiquo dato in solutum, etiam si nulla facta sit mentio valoris, vel æstimationis inter partes.

Juxta

* Quid de datione in solutum pro jure reditus.

Juxta prædicta quæro quid dicendum, si * detur in solutum pro certo jure reditus? Breviter respondeo, si est reditus redimibilis, quamvis alioquin sit perpetuus, locus est utrique retractui: quia hujusmodi datio in solutum est vera redemptio reditus, quia jamdudum æstimatus est certo suæ redemptionis pretio. Si vero non est redimibilis, non est locus retractui, quia non est actus venditionis, nec reducibilis ad venditionem. Et hoc nisi reditus æstimaretur inter contrahentes, & pro eo tanti æstimato daretur prædium in solutum. Salvo circa articulum æstimationis nisi æstimatio esset tantum facta ad finem certificandæ probationis valoris in casum evictionis. Ut de hoc articulo plenius retracto infrà §. 174. ad quem remitto ne hic sim prolixior. Ex prædictis satis liquet, quid dicendum de cæteris incorporalibus, & similibus acceptis in solutum. Adde quæ scripsi infrà §. 33. *qu.* 18. *num.* 54.

* Statutum loquens de vēditione, intelligitur de valida.

50. Undecimo quæro de alia quæstione communi utrique retractui. Quid si * venditio sit nulla? Respondeo quomodocumque sit nulla, sive ex defectu solemnitatis, vel authoritatis requisitæ, sive propter incapacitatem personæ, sive propter dolum dantem causam, aut aliud quodcumque vitium, non est locus retractui, quia lex vel statutum loquens de contractu, sententia, vel alio actu, intelligitur de valido, non autem de nullo. *l. non putavit*, §. *non quævis*, *ff. de bonor. possess. contra tab. l.* 4. §. *condemnatum*, *ff. de re judic. cum similibus.* Facit quod pœna privationis à jure imposita emphyteutæ, vendenti domino irrequisito, non habet locum si alias venditio sit nulla, secundum Bald. in *l.* 2. *col.* 2. C. *de episco. and. de quo dicemus infra* §. 33. *quæst.* 4. Adverte tamen quòd emptor per se non potest allegare nullitatem contractus, & acquisitionis: etiam si procederet ex dolo venditoris, qui forte dolo eum induxit ad emendum, quia sua non interest patrono refundente pretium, & legales sumptus. Unde in præjudicium emptoris semper locus est retractui, etiam si emptor docere vellet de nullitate, eamque causaretur esse notoriam: quia forte poterit approbari à venditore, & sic semper interest patroni retinere, & non interest emptoris dimittere eo prætextu. Sed retractus non erit efficax, si venditor conqueratur, quia poterit vendicare, vel repetere à domino. Idem dicendum si venditio non sit nulla, sed annullanda per rescissionem, ut tactum est *suprà ead. gloss. qu.* 3. *in fin.* Et quantum ad materiam istam, non est differentia inter venditionem nullam vel annullandam.

* An Ipse venditor intercedere possit retractui.

51. Sed quid si patrono volente retrahere ab emptore, venditor * intercedat allegans nullitatem & rescissionem venditionis? Respondeo, si in continenti doceat, excludetur patronus ab omni jure, tam quinti vel subquinti denarii, quàm retractus, si actus sit nullus, vel annullandus, secundum ea quæ dicam infrà *eod.* §. 33. Si vero non possit docere in continenti, patronus qui habet ex venditione & traditione facti ex notorio consuetudinis intentionem fundatam, exequetur jus suum, & obtinebit, cum onere tamen litis, sive in nullitate, sive in rescissione prætensis per venditorem, sive lis sit movenda, sive sit etiam jam mota, vel contestata. * Nec tenetur patronus satisdare, de restituendo venditori in casum victoriæ, nisi patronus esset persona suspecta, quod vix admitti potest, nisi forte esset castrum affectatum, ita quod verisimiliter si patronus haberet nunquam vellet restituere, nec ab eo posset recuperari, quia tunc nullo modo etiam satisdatione oblata deberet relaxari patrono per ea quæ in simili notant Alexand. in *l. naturaliter*, §. *nihil commune. col.* 11. *ver. quinto fallit*, *ff. de acquir. vel amit. poss.* Paul. Jas. in *l.* 2. *C. de edict. divi Adrian. tollen.* Cepol. inter *cons. criminalia. consil.* 60. *omissa facti serie.* Claud. de Seysell. in *Specul. feud. tit. qui feud. dar. poss. collat.* 10. Alioquin

* An teneatur patronus satisdare de restituendo victori.

sufficit simplex verbalis cautio, sive clausula sine præjudicio, sive ad onus processus, quia cautioni æquipollet. *l. is a quo. & ibi gloss. ff. de rei vendicat. in cap. veniens* 2. & ibi omnes canonistæ *de testibus.* Et prædicta procedunt quando venditio & alienatio remanet nulla, vel revocatur. Secus si alienatio manet venditione transeunte in aliam speciem contractus, tunc enim locus est relevio in feudo, *ut quæst. seq.*

52. Duodecimo quæro, de alia communi utrique retractui, feudum vel hæredium antiquum partim venditum, partim donatum fuit. Respondeo, cessante fraude non est locus retractui, nisi in parte vendita, & in reliqua patronus optabit relevium, & investire tenebitur acquirentem. Secus interveniente fraude, puta cum agant totum vendere, sed simulant partem vendere. Fraus autem detegitur eo ipso quod eodem contractu, eidem venditur media quanti totum valet, & residuum donatur, & tunc poterit totum retrahi. Quia in veritate totum est venditum, & quum pretium ascendat ad valorem totius feudi nihil est residui. Tum cùm non subsit aliqua justa, & necessaria causa taliter contrahendi, apparet esse machinamentum ad frustrandum retractum, ut non possit retrahi, nisi pars, & adhuc soluto pretio totius. *argumento l. per diversas*, *C. mandati.* Idem si venditio & donatio fiant diversis contractibus & instrumentis, vel diversis personis, sed temporis vicinitas, vel personarum conjunctio, & interpositio majorem fraudem & illaqueationem detegant. Subsistente autem materia & suspicione fraudis, * quanto plures cautelæ & circuitus adhibentur, tanto à simplicitate veritatis, & bonæ fidei receditur, & fictionis suspiciones multiplicantur. Ubi enim abundantior cautela, ibi evidentior fraus, inquit Bald. in *cap. ex literis*, *col. in fin. de consuetud. faciunt* notata Bald. Angel. in *l. si quis sub conditione*, *ff. de condit. instit.* Philipp. Corn. *consil.* 41. *col.* 2. *lib.* 3. *Deci*, *consil.* 448. *num.* 23.

* Ubi abundentior cautela, ibi evidentior fraus.

53. Et circa hanc quæstionem diligenter adverte quòd * non censetur res partim vendita, partim donata, ex eo quod fuit valde minori pretio vendita: Nisi ideo fuerit minoris vendita, quod vendens haberet animum donandi superfluum, & hoc constet, quia primum spectandum est principale propositum contrahentium, & quid inter eos actum sit: unde si agant vendere, contractus non erit mistus, sed totus erit mera venditio, tametsi minoris, etiamsi scienter facta sit, nisi ita actum sit ut in eo quod res supervalet pretio, sit donatio. Textus est clarus in *l. si quis donationis*, *ff. de contrah. empt. & vend. in l. si sponsus* §. *circa*, *ff. de donat. inter vir. & uxor. in l. si vir uxori. ff. ad senatusconf. Vellem. l. rogasti. in princ. l. si quis nec causa. ff. si cert. peta.* Calderi. *in consil.* 2. *sub tit. de empt. & venditio.* Joan. And. Panorm. & alii. in *cap. ad quæstiones de rer. permut.* Cy. Bald. in *l.* 1. *C. de pact.* Bartol. *l.* 1. *ad fin. ff. de rer. permutat.* Bald. *l.* 1. *col.* 2. *C. eod.* Bartol. Baldus, Paul. in *l. Arist. ff. de donat.* unde vilius vendere non est donare, sed damnosè contrahere, sicut damnosa divisio non est donatio, inquit Bald. in *rubr. C. de contrah. emptio. & vend. qu.* 10. & seq. Fabia. de Mont. S. Savi. in *tract. de empt. & vend. qu.* 8. *in princ. ver. Unum tamen scias.*

* An sit donatio quatenus minoris venditur.

54. Et quamvis Bald. & Fabia. ibi hoc limitent, nisi res minus dimidia justi pretii vendatur, non est recipienda hæc limitatio, salvo eo quod scripsi *infra* 33. *qu.* 15. quia semper principalis intentio debet attendi per jura præallegata. Aut ergo res multo minoris venditur ignoranter, & non est aliud quam venditio, sed erit locus remedio *dict. l.* 2. *C. de rescind. vend.* si læsio sit ultra dimidiam. Aut scienter, & non est locus dicto remedio. *ut not. in d. l.* 2. Tamen non est aliud quàm venditio, & non est donatio etiam in excessu rei, nisi hoc actum sit: unde locus erit utrique retractui pro illo vili pretio. Nec poterit emptor deducere de re pro rata valoris ultra pretium, etiamsi probet scientiam

vendentis, nisi probet id actum, ut in excessu esset donatio. Adverte tamen quod non requiro ut expresse appareat actum de donatione: sed sufficit quòd tacitè, puta si nedum de scientia venditoris appareat, sed etiam de amicitia speciali, vel effectu venditoris, & quod venditor absque ulla rei familiaris, aut alia necessitate, tali & tam vili pretio vendidit. Ex his enim vel aliis æque potentibus conjecturis, puto satis apparere minoris venditum contemplatione emptoris, & sic implicitam inesse donationem ejus quod feudum supervalet pretio, & illud poterit emptor subducere de retractu, vel petere suppleri justum & integrum pretium à retrahente, si verisimiliter appareat potius esse factam remissionem partis justi pretii quam donationē feudi, quatenus plus valet, utpote quando venditor erat alias totum venditurus. Ad hoc vide quæ dixi infrà §. 33. qu. 1. & quantum ad materiam utriusque retractus, vel similem. Sed quantum ad materiam *l. si unquam*, C. *de revocand. dona.* censetur donatio, & est locus *d. l. si unquam*, in scienter vilius vendente, etiam si nullo modo agatur quod sit donatio, dummodo excessus ascendat ad tantam & notabilem summam, quod verisimiliter vendens non fuisset ita supinè contracturus si futuros liberos sperasset, ut tradit Cyn. Bald. Socy. in *l. 5. C. de pact.* Franc. Ripa. in *repet. d. l. si unquam, qu.* 9. & And. Tiraq. in *verbo donatione largitus in princ.*

55. Decimotertio quæro, feudum venditur certo pretio quod * remittitur? Distinguo, aut remittitur in continenti, aut ex intervallo. Si ex intervallo, manet venditio quacumque causa fiat remissio. *l. si tibi donationem, ff. locati.* Et locus est utrique retractui, & integrum pretium refundendum, etiamsi venditor pure naturaliter donaverit emptori, quia de donatione pretii nihil ad rem. Si vero in continenti, subdistingue: aut causa puræ, & liberalis donationis remittitur, aut ex alia causa. Primo casu, non est venditio feudi, sed vera donatio: textus in *l. cum in venditione, ff. de contrah. empt. & vend.* Et cessat uterque retractus, & ita in omnibus judicandum, sicut de feudo donato. Secundo casu manet venditio, & in omnibus idem judicandum quod de feudo vendito, etiam si remissio fuerit in continenti facta, non ex causa debiti, sed ad antidota, ex causa simplicis remunerationis, quia hujusmodi remuneratio magis est genus permutationis, quam donationis. *l. sed & si lege §. consuluit ver. plane, ff. de petit. hared.* & plane Jason, & alii in *l. hoc jure, ff. de justi. & jur. in l. frater a fratre, ff. de conditione indeb.* Hæc particularis vestigatio magnum quandoque habet momentum. Sed ne dum brevi resolutioni studeo obscurus siam, diligenter adverte, circa primum membrum nostræ subdistinctionis, quod sane debet intelligi, & limitari, ut procedat quando constat, seu verisimiliter apparet, donatorem non habuisse animum vendendi feudum, ita quod pretium non est appositum causa venditionis, sed causa donationis, fortè æstimandæ juxta textum *d. l. cum in venditione.* Tunc enim nullo modo est venditio, nec donatio pretii, sed solum donatio feudi. Secus si constet quod non habuit animum donandi feudum, sed ejus pretium, feudum autem vendere voluit. Tunc enim manet venditio feudi, quamvis in continenti pretium donationis causa remiserit, quia non cadit donatio nisi super pretio, idque frequenter usuvenire potest. Quid enim si donator vult excludere propinquos suos à retractu, sed pretium donare vult emptori? Igitur hoc casu locum habebunt omnia jura feudalia, sicut in vera venditione.

* An venditio facta cum remissione pretii sit venditio.

56. Decimoquarto diximus feudum etiam excessivo pretio venditum, tanto esse retrahendum, & vilissimo pretio venditum vilissimè retrahi, & retrahentem hoc ultimo casu teneri. *l. 2. C. de rescind. vendit.* Quæritur, an in præcedenti casu posset retrahens agere *d. l. 2.* si nimio & supra dimidium justi pretii emptum feudum tanti retraxit? hæcque pendet ab illa, an *d. l. 2.* habeat locum ex parte emptoris, quando reperiebatur alius tantumdem vere offerens, quam quæstionem mirum est repetentes *d. l. 2.* non attigisse. Et videtur non habere locum, * quia alii tantum vendi potuit, sed res tantum valet quantum vendi potest. *l. mortis causa capimus §. fin. ff. de dona. causa mort. l. si servus in fin. princ. ff. de condit. furt. l. in l. Falcid. non habetur. ver. Proculus. l. in quantitate. §. magna, l. quærebatur in princ. ff. ad leg. Falc. in l. si quis uxori. in fin. ff. de fur. l. 1. §. si heres percepto fundo, ff. ad Trebell. l. fin. §. fin autem dubitationis.* & ibi Bald. in *ult. col. C. de jure domi. impetrando.* Sed istud sane est intelligendum in sciente conditiones bonas & malas rei, & consequenter rei valorem, ut vult *gloss. singularis.* & ibi Ang. Imo. in *d. l. mortis causa capimus. §. fin.* Bartol. in *d. l. si servus, & in d. §. si heres.* ibi Jason *ff. ad Trebell.* Ang. Imol. *in l. pretia rerum, ff. ad leg. Falcid.* Ang. Aret. in *§. si quis agens, col. 5. in fin. inst. de actio.* Cæpol. in *§. tract. de simula. contra. col.* 4. & e Theologis Jacob. Almain. in *4. sentent. distin. 15. quæst.* 2. Unde sic distinguo. Aut ille qui verè, sine fraude, & cum effectu ad hoc paratus tantum offerebat, sciebat conditiones, & valorem rei, & nihilominus scienter ultra offerebat, sive affectione rei, sive affectione vendentis ductus, aut alias spontaneè largiturus, modo sibi venderetur: aut conditionem & valorem rei ignorabat. Primo casu non est locus *d. l.* 2. dummodo emptor sciverit oblationem factam à tertio, & eidem præferri voluerit, sive alias sciverit valorem & conditionem rei, sive non: dummodò etiam venditor dolose non retinuerit qualitates rei. Et ratio, quia pro beneficio debet æstimare, quod venditor eum prætulit tertio æque bonam conditionem cum effectu, & scienter offerenti. Unde non debet rependere ad damnum venditori, quem frustravit æque bona venditione. Secundo casu puto locum esse *dict. l. 2.* quia tertius tantum offerens æque usus fuisset *d. l.* Igitur & secundus utetur, quia æque deceptus est, & dum voluit tertio præferri, nullum lucrum abstulit venditori, eamdem rescissionem passuro ab illo tertio si illi vendidisset. *Facit l. si alius, §. est & alia, ff. quod vi aut clam.* Et ita dicendum est in præsenti casu, quod si primus emptor scienter & spontaneè pluris emerit, etiam ultra dimidiam justi pretii, vel si ignoranter, tamen cum expressa & speciali renunciatione *d. l.* 2. præmissa certificatione, retrahens sive patronus, sive consanguineus, tanti & sub eodem onere exclusionis privationis remedii *d. l. 2.* debet redimere: unde sciverit valorem rei, vel non, non juvabitur *d. l. 2.* sed sibi debet imputare, qui se ingessit & veluti ab invitis extorsit. Si vero primus emptor ignoravit nec debite renunciavit *d. l.* 2. tunc poterit retrahens, tametsi se ingesserit illa uti, quia sicut eodem onere, ita eodem jure & commodo debet uti, quo ille emptor usus fuisset.

* An res tantum valeat quantum vendi potest.

57. Sed juxta hoc quæritur cùm de jure communi actioni rescindenti ex *d. l. 2.* præscribatur triginta annis, ut ibi per gloss. & doctores; & hodie in hoc regno decem annis ex constitutione Ludov. 12. anno 1512. §. 46. à quo tempore incipiat currere præscriptio, an à tempore primæ venditionis, an à tempore retractus? Respondeo, à tempore primæ venditionis tantum, & contra primam venditionem tantum, quia non competit contra eum à quo retrahitur, qui non tenetur de aliqua evictione, à quo invito totum jus emptionis tale quale est, transfertur in retrahentem. Idem si emptor voluntarie cederet in alium quicquid juris habet ex tali emptione. Secus si de novo venderet alii, eodem vel cariori pretio, quia ex novo contractu, novus emptor haberet actionem ex *dict. leg.* 2. contra venditorem suum à tempore hujus venditionis, & in vim clausulæ generalis, cedens jura & actiones, &c. haberet similem actionem contra authorem

* An reditus infeudatus possit redimi à debitore.

rem authoris sui infrà tempus decennii à prima venditione dumtaxat.

58. Decimoquinto quæro, dictum est *supra eodem gloss.* 4. Si reditus super feudo constitutus sit infeudatus & vendatur, locum esse retractui feudali. Sed quid si * non vendatur extraneo sed ipsimet debitori qui redimit? Et videtur locum non esse retractui feudali, quia ex quo vassallus & debitor redimit ad sui & feudi sui hypothecati liberationem, non videtur esse emptio, sed luitio, prout in simili dicemus infrà §. 23. de vassallo qui feudum suum redimit à creditore, ut non sit locus nec retractui, nec quinto denario, eo quòd non sit vera venditio. Tamen ego sic distinguo: Aut ille reditus est redimibilis, aut non. Primo casu, non est locus retractui, nec etiam quinto denario, *per not.* infrà §. 33. *quæst.* 3. quia ista non est emptio, sed redemptio necessaria, sive luitio ex qualitate inexistente à principio infeudationis, vel constitutionis reditus, sive ex necessitate contractus, vel pacti facti ante infeudationem, quæ non fuit facta, nec fieri potuit, nisi sub hoc onere. Secus, si reditus non redimibilis factus esset redimibilis, pacto creditoris & debitoris post infeudationem simpliciter, vel sub expressa qualitate non redimibilis factam, quia licet hoc possit fieri in præjudicium creditoris, non tamen in præjudicium patroni. *l. debitorum. & l. seq. C. de pact. cum vulga.* Secundo casu, dico locum esse retractui, quia est feudum separatum à feudo quod possidet debitor. Unde quemadmodum si partem feudi sui vendiderit, & emptor in fidem receptus fuit, si posteà idem emptor revendat venditori suo, patronus poterit habere jus retractus, sicut si vendidisset cuicumque extraneo, quod procedit nedum si emptor fuerit receptus in fidem dictæ portionis tanquam de feudo separato, (dismembratione hujusmodi, sive eclipsi facta de consensu & authoritate domini) sed etiam si fuisset receptus tanquam convassallus, de parte ejusdem feudi, sive divisa, sive indivisa. Et sic hoc acto, ut emptor & venditor tenerent portiones suas, tanquam in unum feudum, ad unam fidem & homagium, sive sub eodem titulo ejusdem feudi. per notata *infra eodem gloss. seq. in fin.* Eodem modo si reditus non redimibilis redimatur à debitore, poterit ab eodem patronus jure feudali retrahere. Et sic nota quòd hujusmodi reditus semel infeudatus, non potest amplius fieri redimibilis sine consensu patroni, quia totale feudum hujus reditus, funditus supprimeretur & extingueretur, quod non potest fieri sine consensu patroni, multo minus quàm alienatio in manum (quod aiunt) mortuam, ut infrà §. 51. Et sic infertur quòd nedum non potest vendi, sed nec permutari, vel cedi ipsi debitori, quin teneatur vendere patrono, vel ponere extra manus suas, & in personam idoneam, tam ad conservationem feudi, quàm jurium & commodorum patroni.

* An creditores possint reditus suos invitis debitoribus infeudare.

59. Sed juxta hæc incidenter quæro, an * creditores habentes reditus perpetuos & non redimibiles super feudis alienis, possint illos infeudari facere, sive in feudum recognoscere à patronis eorumdem feudorum? Videtur quòd non, quia tenetur quis non facere quod sibi non prodest, & alii nocet. *l.* 1. §. *denique ff. de aqu. plu. arcen. l. fluminum.* §. *si ubi.* Dy. Alberic. Paul. *ff. de damn. infect.* Joann. Fab. *institut. de leg. Fusia. Caninia. tollenda.* Quod autem noceat debitori patet, quia amodo non poterit luere, nisi consentiente patrono, qui fortè exiget indemnitatem, & quòd non prosit venditori, patet, quia licet hoc commodi assequatur, quod feudo debitoris prehenso à patrono, tenebitur patronus solvere & continuare reditum, hoc est parvum commodum: quia illud potest recuperare super debitore, vel ejus hærede, vel super proprietate feudi prehensi, quam hypothecatam habet, ut dicemus infrà §. 28. Sed aliud magnum & irrecuperabile damnum incurrit, scilicet onus solvendorum relevionum, & quinti denarii, & periculum amittendi fructus reditus manu injecta, & sic nedum debitori, sed etiam creditori nocet. Contrarium est verum, quoniam creditores de jure suo liberè disponere possunt, invito debitore. *l. nominis. C. de hered. vel act. vend.* Unde sicut possunt vendere, donare vel cedere, ita & hypothecare, vel alio modo submittere. *l. in re mandata. C. mandati.* Et ad objectum respondetur quòd procedit quando quis vellet facere, vel immittere in alieno vel in publico, secus si in suo, vel suo proprio, quia tunc non tenetur abstinere. *l. nec in creditori. C. de nova.* nisi constet quòd animo principaliter nocendi. ut in d. §. *denique.* vel nisi præcedente contractu ex quo ad id obligetur. *l. in creditore. ff. de evict.* & declarat Bald. in *l.* 2. *in princip. collat.* 3. *ff. solut. matrim.* Creditor autem quoniam liberaliter recognoscit à patrono, potest si velit apponere legem, ut sibi liceat donare, vel remittere debitori, absque eo quod patronus conqueri, vel aliquid indemnitatis nomine petere possit. Sed non tenetur de hoc cavere nisi in constitutione reditus esset dictum, quòd non posset admittere, vel ab aliquo recognoscere dictum reditum in præjudicium constituentis. Adde quæ dicam *infrà* §. 9. *num.* 9.

SUMMARIA GLOSS. VI.

1. *Quid de consentiente venditioni, ut si uxor consentiat viro dotale feudum vendenti?*
2. *Habita mente non refert quid ex æquipollentibus fiat.*
3. *Quid si feudum vendatur à nudo possessore?*
   Emens ab aliquo non fatetur eum dominum.
   Potius præsumitur conquæstus quàm proprium.
4. *Quid si unus vendit partem suam convassallo?*
5. *Permissa est alienatio feudi in convassallum.*
6. *Propriè dicitur vassallus & cliens etiam ante fidem renovatam.*
7. *Ad quod jus in dubio recurrendum in consuetudinaria patria?*
8. *Quando de jure liceat alienare in consortem domino directo irrequisito?*
9. *Quando vassalli sunt investiti in solidum, cessat retractus inter eos, sicut inter consanguineos.*

GLOSS. VI. IN VERBO

Par ſon vaſſal.

IN verbo per vaſſallum ſuum. Nemo dubitat idem ſi per procuratorem, tutorem vaſſalli, vel alium ejus nomine vendatur. Sed quid ſi alius vendidit, & vaſſallus tantum conſenſit?

* Quid de cōſentiente venditioni.

1. Pone: Maritus vendidit feudū dotale, vel proprium uxoris, de ejus * conſenſu. Et ad diſtinguendum dubiū, pone talem eſſe formulam contractus, quòd ſolus maritus nomine ſuo proprio tantum vendidit, uxor autem non vendidit, ſed tantum conſenſit venditioni, vel eam ratam habuit. Hanc quæſtionem format Alberic. in materia retractus proximitatis, in 1. *part. ſtatut. quæſt.* 98. Ubi poſt Andr. Piſan. quem dicit late & ſubtiliter diſputaſſe, tenet nō eſſe locum retractui, & nullos proximiores admitti, nec ex parte viri, quia res non eſt de eorum genere, nec ex parte uxoris, quia ipſa non vendidit. Non vidi præfatam diſputationem quam ſe habere dixit Albericus. Sed illa deciſio prima facie habet apparentiam, quia res vendita non eſt de genere venditoris. Uxor autem de cujus eſt genere, non vendidit: patet quia non tenetur ex empto, nec de evictione. Aliud enim eſt vendere, aliud tantum vendenti conſentire. Textus in *leg. aliud eſt.* & ibi Decius. *ff. de reg. jur.* Facit theorica Saly. in *l. venditori. C. de rebus alienis non alienan.* de qua dicemus infra loco opportuno. Nec ratificatio facit cenſeri actum eſſe ratificantis, quum non fuerit ejus nomine geſtus. *leg. ſi pupilli. §. ſed ſi ego. ff. de neg. geſt.* ſed tantum facit quòd ille actus per alium geſtus, remanebit validus contra conſentientem, & in ejus præjudicium, ut declarat Bartolus in *leg. ſi fundus. §. 1. ff. de pignor. & in leg. 1. §. ſed & ſi quum quis. ff. de vi & vi armata.* Igitur deficiunt verba ſtatuti, & non poteſt peti retractus ex ſtatuto.

2. Contrarium tamen puto, quia verum eſt dicere, rem exiviſſe de genere per venditionem, & mediante pretio, ergo eſt locus retractui. Nec obſtat actori, quod non eſt conſanguineus venditoris, & quod res vendita, non eſt propria venditoris, quia illa verba in quantum ſonant nexum & correlationem venditoris rei, & retrahentis, non ſunt appoſita niſi cauſa majoris frequentiæ, quia ut plurimum non accidit rem per alium domino tantum conſentiente. Sed magis ſolet per ipſummet dominum vendi: nec conſuetudo, vel ſtatutum ſe fundavit in illo exteriori verborum ſono, vel formula, quare in ea non conſiſtit vis, vel forma, ſed in ipſo effectu tranſlationis, & alienationis rei, à ſua cognatione, mediante pretio in pecunia. Et ſtatuit poſſe retrahi per unum de cognatione refundendo idem pretium. Unde ſive ipſemet dominus vendat nomine ſuo, ſive alii proprio nomine vendenti conſentiat, ſemper habetur idem effectus. Et hæc omnino æquipollent * in materia de qua agitur. Unde non refert quid ex æquipollentibus fiat, ex quo adeſt eadem ratio, mens & effectus quem ſtatutum intendit. Et ſic propriè & verè in hoc caſu verificatur, prout in fortioribus terminis, videlicet in diſpoſitione conditionali, notat textus, *gloſſ.* & doctores in *l. ſi mater C. de inſtitut. & ſubſtitut. ſub conditione factis.* ubi pro copia allegationum remitto. Et concludo abſque dubio locum eſſe in quæſtione propoſita utrique retractui, ſive feudali, ſive proximitatis. Quantum enim ad effectum juris, & maximè quem intendit & conſideravit noſtra conſuetudo, is effectualiter vendidit, qui erat verus vaſſallus, vel dominus, & venditioni conſenſit, ſiquidem ab eo deciditur, & ſeparatur res retrahenda, & ejus dominium. Et ſi opus eſſet extenſione (id quod non) adhuc deberet fieri ad fraudes evitandas, per notata *ſuprà eodem gloſſ. 3. num.* 9. Et quantum ad hoc conveniunt retractus feudalis & proximitatis: ſed in pluribus aliis differunt, ut patebit in ſequentibus.

* Nō refert quid ex æquipollentibus fiat.

3. Sed quid ſi feudum vendatur per extraneum non dominum, ſive bonæ fidei, ſive malæ fidei poſſeſſorem, inaudito vero domino, qui non poſſidet? Deficiunt hoc caſu hæc verba: & vere etiam deficit effectus. Tamen patronus habet fundatam intentionem contra emptorem, tam in prehendendo, & faciendo interim fructus ſuos, velut aperto feudo, quam in exactione quinti vel ſubquinti pretii, vel in retentione feudali: nec poteſt emptor prima facie refricare quæſtionem domini authoris ſui, quamvis in contrarium faciat * quòd emens ab aliquo, non propterea videtur fateri venditorem eſſe dominum, ut ſentit gloſſ. *in l. 1. in verſ. à non domino* & ibi expreſſe Angel. *ff. de Public. in rem actio.* & ſequitur Alexand. in *conſil. 92. per ſpectis. collat. 1. lib. 1. conſil. 43. Viſis coll. 3. lib. 4. conſil. 115. Viſo proceſſu libro ſexto,* quod clare procedit, quando agitur contra tertium, cui ſemper poteſt emptor negare venditorem fuiſſe dominum, ut hic: quamvis non poſſit negare agendo contra ipſummet authorem ſuum, ut inquit Decius *in leg. ſi à furioſo. in fin. ff. ſi certum petatur.* Tamen ex quo jus patronatus non revocatur in dubium in ſe; & de venditione conſtat: ſatis eſt. Prout in ſimili decidit Matth. de Afflict. *ſuper conſtit. Feder. 2. de jure protomiſ. in princip. col. 7. in 6. notabili.* Nec prodeſt negatio, & quæcumque cauſatio emptoris: niſi forte aſſumat in ſe onus probandi, & probet ſe emptorem venditionis fuiſſe verum dominum & vaſſallum, & non venditorem, & conſequenter emptionem fore nullam: & nihil inde apertum, nihilque debitum patrono. Et ſi hæc prætenſa emptionis nullitas non poſſit promptè probari: interim jus domini (utpote clarū) exequetur, ſecundum ea quæ diximus *ſup. eod. gloſſ. 5. quæſt.* 11.

* Emens ab aliquo non fatetur eū dominum.

Diverſum eſt in retractu conſanguinitatis: in quo oportet retrahentem probare rem nedum fuiſſe venditoris: ſed etiam de patrono, aut antiquiori ejus hæredio, & à latere quo actori conjunctus eſt: quia in dubio prædia non præſumuntur eſſe antiqua: ſed potius de novo conquæſtu, ut ſcripſi infrà §. 145. & 174. Ulterius pro uberiori doctrina,

4. Quæro, ſi ſunt plures vaſſalli, quorum unus vendit partem ſuam convaſſallo, an ſit locus retractui? Hæc quæſtio non procedit inter plures vaſſallos ex ſucceſſione ejuſdem vaſſalli, cujus fuerunt hæredes, quia tunc eſſet inter eos locus retractui conſanguinitatis, utpote quum feudum ſucceſſione quæſitum efficiatur proprium, ſive antiquum, etiam hæredibus immediatis, ſive in linea directa, ſive in linea collaterali, etiam ſi eſſet de acqueſtu, ſive conqueſtu defuncti, ut infrà. §. 112. Et ſic emptor haberet exceptionem contra patronum, contra quem etiam haberet actionem retractus, & hoc niſi ſi quando accidat inter plures hæredes ejuſdem defuncti, non eſſe locum retractui proximitatis, etiam reſpectu ejuſdem rei, puta ſi feudum à patre, & matre acquiſitum, devolutum fuerit ſucceſſivè in communem filium & hæredem, qui ſine liberis deceſſit, relicto fratre patruele, & fratre conſobrino, ille enim accipit partem feudi, tanquam proprium paternum: & iſte aliam partem tanquam proprium maternum: & in hoc judicantur heredes diverſarum linearum: nec alter haberet jus retractus in parte alterius, ut diximus infrà §. 174. Et ſic procederet quæſtio. Sed planiùs procedit inter plures, qui emptione, donatione, vel alio, ſive eodem, ſive difformi titulo, ſive ſimul, ſive ſeparatim acquiſiverint unum & idem feudum.

* Permiſſa eſt alienatio feudi inter convaſſallo.

5. Et primo videtur non eſſe locum retractui feudali: quia * alienatio feudi eſt expreſſe & ſpecialiter permiſſa inter convaſſallos: ita quòd poteſt unus partem ſuam, ſive pro diviſo ſive pro indiviſo conſorti vende-

re, donare, vel aliter cedere. Ita decidit Andræas de Iſer. in *cap. 1. §. 1. in princ. per quos fiat inveſtitura per text. in capit. 1. de alienan. feud. pater.* Bald. in *cap. unico. coll. fin. verſic. Item ſciendum eſt de alienan. feud. in uſib. feud.* Idem inter plures emphyteutas, ut hoc poſſunt inter ſe etiam domino irrequiſito. *argum. l. imperialem. §. præterea ducatus. de prohibit. feud. alienat.* per Feder. in *l. voluntas. C. de fideicommiſſ. l. §. cæteri vero, ibi. nam cum perſonæ conditio non mutetur, nec rei quidem ſtatum convenit immutari.* ubi ita tenet Bart. Jacob. Rebuff. Joan. de Plat. *C. de impo. lucrat. deſcript. lib. decimo.* Idem de Plat. in *l. 1. num. 3. non licere habita. metrocomia libro undecimo* C. Joan. And. in *additio.* ad Specul. in *tit. loca. §. nunc aliqua. verſic. 72. in princ.* Andr. Iſer. Alvar. Præpoſit. in *cap. 1. §. 1. per illum text. per quos fiat inveſtit. in uſibus feudor.* Bart. Paul. in *l. cùm hi, §. ſi uni. C. de tranſact. in leg. & ideo. ff. de condict. fur. in l. ſi dominus §. fin. ff. de legat. 1. in l. qui Romæ §. duo fratres. quæſt.* 10. & ibi late Jaſon. *collat. penult. ff. de verborum oblig.* Joan. Cal. in *conſil. 12. de feud.* Saly. in *l. ea lege. collat. penult. verſic. quæro circa idem. C. de cond. ob cauſ.* Lancel. Decius in *l. legatarius in fin. princ. ff. de legat.* Jaſon in *dicta l. voluntas. C. de fideicommiſſ.* Hyppol. de Marſil. *ſingula. 28. incipien. emphyteuta.* Stepha. Bertrandi *conſ. 188. Viſo caſu. lib. 2.* non enim videtur res mutare manum ex quo non in extraneum, ſed in conſortem transfertur, *Argumento dicta l. voluntas.* & ibi Guilielmus de Suza.

6. His non obſtantibus puto locum eſſe retractui feudali. Et hoc ſive iſti vaſſalli tempore venditionis eſſent jam recepti in fidem domini, ſive non. Quantumcumque enim renovatio fidei & inveſtituræ differatur vel omittatur, tamen hinc inde omnia jura clientelaria in vigore ſuo remanent per notata infrà §. 61. Etiam in pœnalibus, ut dicemus infrà, §. 43. Et verè & propriè dicitur patronus, & cliens, in feudo ſemel conſtituto, quemadmodum ſemper verè & propriè dicitur feudum, licet feudalitas non ſit exhibita. Et hæc vocabula magis cohærent rei quàm perſonæ, ut diximus *ſuprà §. 1. gloſſ. quinta in principio.* Ratio deciſionis noſtræ eſt, quia uno ex vaſſallis vendente partem ſuam conſorti, verum eſt, feudum vel ejus partem vendi à vaſſallo, & ſic concurrunt verba hujus §. Igitur & diſpoſitio *leg. 4. §. totiens. ff. de damno infect. cum vulga.* Amplio etiam ſi ſimul eſſent noviter de illo feudo infeudati à domino, ſed ſimpliciter: quod intelligitur in viriles. Et ſic quilibet eſt vaſſallus pro parte ſua tantum, & pro parte aliorum eſt velut extraneus.

7. Non obſtant in contrarium adducta, quia quæſtiones circa conſuetudinem noſtram emergentes, non ſunt ad normam juris Romani, vel conſuetudinis Inſubrium exigendæ: ſed proprio & peculiari ſuo jure hujus conſuetudinis, in quo primo attenditur diſpoſitio expreſſa. Secundo, mens ſive diſpoſitio tacita. Tertio, ſimile ejuſdem conſuetudinis, ut diximus ſuprà in *proœmio. gloſſ. 1.* Tum etiam in terminis illius juris dicta opinio Bartoli & ſequentium non eſt ſimpliciter vera. Et contrarium tenent Guillel. de Cug. Alberic. *in d. l. cum hi. §. ſi uni,* Bald. Paul. *in d. l. voluntas.* Bald. *in l. dudum verſicul. . C. de contrahen. empt. & vend.* Et pulchrè Alexand. in *d. l. ſi domus. ad fin. ff. de leg. 1.*

8. Ubi ſic diſtinguit: Aut loquimur inter plures filios, ejus qui recipit emphyteuſim pro ſe, & filiis ſimpliciter, vel pro ſe, filiis & hæredibus, Et tunc procedit opinio Bart. Ratio in promptu eſt, quia filii ex lege inveſtituræ ſunt vocati, cujus virtute eſt inter eos jus accreſcendi, ita quod ſi alter filiorum repudiaret partem ſuam, non rediret ad dominum, ſed accreſceret alteri. Igitur multò magis accreſcit ſi refutet, vel cedat fratri partem ſuam mediante pecunia, vel gratis. Et ſi dominus non poteſt tali caſu habere jus prælationis, nec incurrere aliquod intereſſe: merito non eſt requirendus. Aut loquimur in emphyteuſi ab initio conceſſa duobus: tunc quia inter eos non eſt locus juri accreſcendi, ut per Bart. & alios in *l. ſi mihi & Titio. ff. de verborum oblig.* non poſſunt inter ſe alienare, niſi domino requiſito ſecundum formam. *l. fin. C. de jure emphyt.* & habebit dominus jus prælationis ſi vendatur etiam conſorti, & ſequitur Iaſon in *dicta l. domus in fin. collat. 32. quæſt. 7. num.* 116. Eodem modo ſentit Alexand. ut ſupra diſtinguendum in feudo dum allegat. *cap. 1. de alien. feud. pater. in uſibus feud.* quod ibi volunt doctores & Bald. Paul. in *dict. l. voluntas.*

9. Itaque concludo, vendito feudo, vel parte etiam, conſorti, ſemper & indiſtinctè locum eſſe retractui feudali, niſi emptor ſit talis cui aliàs competeret retractus conſanguinitatis. Item niſi plures vaſſalli haberent ex infeudatione, per quam ſimul eſſent infeudati, non ſimpliciter, ſeu pro virilibus, ſed cum clauſula, & quilibet eorum in ſolidum, vel cum clauſula æquipollenti, ut & quemque, vel & quemlibet eorum. Et hoc caſu propter ſeriem ſermonis, verbum quemlibet idem importat quod verbum quemque, aliàs de ſui natura ſecus ut dixi ſupra §. 2. *gloſſ. 4. num.* 45. Et idem dicendum puto in cenſuariis prædiis, in locis ubi conſuetudo dat domino jus retractus poſt conſanguineum. Quid autem apud nos ſi cenſus vel emphyteuſis ſit conceſſa ſub pacto quòd non poterit vendi, niſi domino requiſito, ut poſſit haberi pro pretio; dicam infrà §. 184. in materia retractus pure conventionalis, & pure legalis. Et quid in prædio conceſſo ad certum reditum perpetuum, ſub illo pacto quod non poſſit vendi, niſi domino requiſito, non appoſita illa particula, ut poſſit haberi pro pretio: an tacitè ſubintelligatur ut concedens habeat jus retractus, ſeu prælationis, quia multum fuit agitata inter inſigniores togati noſtri ordinis. & materiam feudalem excedit, reſervo planè examinandum *infra [illegible]. ſeq. §. 73.*

SUMMARIA GLOSS. VII.

1. *Utrum* gerundium *importet conditionem.*
2. *Reſpondeo quod non, ſed inducit modū. In eadem diſpoſitione nihil prius, nihil poſterius.*
3. *Quæ non reſpiciunt diſpoſitionem, ſed executionem, non faciunt conditionē.*
4. *Ad tollendum conſequentiam ſufficit dare inſtantiam.*
5. *Notabilis quæſtio in facto, Quid ſit item juridicialiter conſtituere.*
6. 7. *Quanta circumſpectione theoriæ juris ad negotiorum deciſionem adaptandæ.*
8. *Relatio fieri intelligitur ad principalem diſpoſitionem.*
9. *Quando* gerundium *facit conditionem.*
10. *Utrum patronus retrahens poſſit refuſionis loco compenſare.*
11. *Compenſatio æquipollet ſolutioni.*

GLOSS. VII. IN VERBO

En payant.

* Utrum gerundium importet conditionem.

IN verbo solvendo. 1. Quæritur primum utrum istud* gerundium indicet conditionem? Videtur quòd sic: primo quia actus significatus per istud gerundium non est in obligatione, nec id agit consuetudo, ut omnino teneatur patronus refundere pretium, nec ad hoc directè compelli potest. Igitur illud est in conditione & facit conditionem, *Argumento l. quum ab eo. ff. de contrah. empt. & venditio.* Secundo, sive expresse, sive tacite, de intentione disponentis appareat, certum onus (quibuscumque verbis expressum) prius implendum est, quam emolumentum accipiatur: tunc inducitur conditio, cujus est natura ut prius impleri debeat, quàm dispositio sortiatur effectum. Secus quando quis prius emolumentum consequitur, tunc enim non est conditio, sed modus. Ita concludit Bartolus in *l. quibus diebus. §. Termilius. collat. 2. versic. quid si testator.* & sequitur Paul. *ibi. ff. de condit. & demonst.* Saly. in *leg. ea conditione. C. de rescinden. vendit.* Philip. Decius in *l. cum mota. col. 3. num. 6. C. de transactio.* Tertio, quia istud gerundium videtur respicere id quod est substantiale, puta pretium, quod est substantiale contractus, & retractum venditionis. Igitur conditionem facit, & suspenditur per id quod notat Baldus in *lectione leg. & si post tres. collat. 4. ff. si quis cautionibus.*

2. Dic contrà, quòd solum inducit modum, primo, quia istud gerundium sequitur præcedentem dispositionem. Et hæc clausula gerundii incipit à præcedenti dispositione, & ab oratione perfecta, per quam consuetudo jam dedit patrono jus retractus. Patet in serie textus. Ergo gerundium sequens non inducit conditionem, quippe cujus natura est accedere futuræ, non tamen factæ dispositioni. Et sic concessio juris retractus purè facta, non suspenditur per gerundium sequens, sed solùm modificatur & limitatur. Sed certè hæc ratio magis videtur aures demulcere, quàm stomacho satisfacere, & verbalis magis quàm realis esse, quia ex quo gerundium ponitur in eadem oratione, saltem in eodem contextu & junctura verborum, non potest necessario dici, quòd sequatur magis quam præcedat. Imò attento quòd totius hujus §. non est nisi una dispositio, & unus verborum conceptus, nihil in eo debet censeri prius vel posterius, sed particula posterius scripta inest priori, & è diverso, ut in simili notat Bald. in *l. contractus. C. de fide instrument. & plenius infra §. 184.* Tum, si converteretur ordo literæ, ita quòd hic §. inciperet à gerundio, puta sic patronus refundendo pretium emptori, poterit ab illo retrahere feudum, adhuc idem tenerem quòd dixi, dispositionem non esse conditionalem, sed modalem. Unde non placet hæc prima ratio & similes quæ nudam literam & fortuitum verborum ordinem sequuntur magis quàm rationem & mentem. Secunda ratio dari videtur ex theorica Bartoli, & omnium in *l. si in ex parte. ff. de acquir. hæredit.* quòd quando gerundium additur verbo, vel respicit verbum præsentis temporis, tunc non inducit conditionem, sed venit ad modificationem & qualificationem. At in hoc textu, gerundium additur & respicit verba præsentis temporis, videlicet illa, *peut prendre retenir & avoir*, id est, potest capere, retinere, & habere. Sed hæc ratio non placet per ea quæ dixi infrà §. 35. *gloss. 1. in princip.* Ubi dictam theoricam limitavi, quando verba præsentis temporis extenduntur & complectuntur actus futuros & gerendos, ut hic.

3. Tertiam igitur hanc & punctualem do rationem, quia istud gerundium non respicit ipsum jus retractus: sed ejus exercitium, & executionem, ut patet in textu: & sic non suspendit illud nec impedit quin feudo vendito & tradito statim nascatur, & purè subsistat; & sed impedit ejus executionem, & effectum, donec fiat illud, quod per gerundium significatur. Et sic jus retractus firmatum, & jam acquisitum, hactenus impedit & resolvit ope exceptionis. Et ita in simili tradit Baldus *in lectione dictæ legis & si post tres, collat. quarta, versiculo secundo, quæro utrum tacita.* Hæc autem sententia nostra manifestè probatur in textu, in illa clausula, *dedans quarante jours*, id est, infrà quadraginta dies. Ex quo patet quòd consuetudo non astringit patronum ad solvendum illico, & statim, sed ad hoc faciendum concedit ei terminum quadraginta dierum à die exhibitionis literarum: & sic necessario istud gerundium importat actum futurum, vel qui ad minus per quadraginta dies sequi potest, post ipsum jus retractus formatum & acquisitum: ergo ejus ortum nullo modo suspendit. Hanc autem probationem non posui pro punctuali, & adæquata ratione, quia etiam si non esset in textu hæc particula, infrà quadraginta dies, & sic dato quod gerundium non esset in diem seu cum restrictione ad certum tempus sed purè, absolutè & præcisè staret, adhuc idem dicendum putarem, quod dixi per dictam rationem tertiam. Facit quod in dubio judicati debet, ut sit modus, & non conditio. ut notant Bart. Bald. Alexand. & omnes in *l. cum mota. C. de transactio.* Paul. *in l. quæro. §. inter locatorem. ff. locati.* Pro dilutione contrariorum, Ad primum negatur consequentia. Nec enim modus est in obligatione à principio, & tamen nec à principio conditionem facit.

4. Ad tollendam autem consequentiam sufficit vel unam dare instantiam. *gloss. in cap. sicut urgeri. 1. quæstio. 1.* Jason in *l. creditori. post glossam penult. ibi. ff. de oper. novi. nuncia. & in l. 2. §. ex his col. 3. ff. de verbor. oblig. in l. si pro fundo. in fin. C. de transactio.* dicta autem *l. cum ab eo*, loquitur in contractu consistente in concursu voluntatis utriusque partis. Merito ibi distinxit Salvinus Julianus, an concurrat concursus ad obligandum de præsenti ad faciendum id quod per hoc verbum dummodò, ita, si, vel aliam dictionem, vel etiam (ut puto) per gerundium, seu quamvis aliam verborum formulam expressum fuit. Et tunc quum illud expressum transierit in obligationem, jam non est conditio, sed pura dispositio & venditio suo modo. An vero non concurrat consensus ad obligandum de præsenti ad illud certum quid expressum, nec tamen adest animus contrahendi, nisi illud expressum fiat, & tunc necessario illud expressum facit conditionem, & suspendit venditionem, & totum contractum in ejus eventum. Vide textum dictæ *leg. quum ab eo.* quem nolo ad longum referre. Nos autem loquimur in dispositione legali, quæ est posita in libera voluntate & facultate solius patroni, sub certo modo. Et sic quemadmodum ipsum jus retractus non est in obligatione respectu patroni, ita nec modus, videlicet refusio pretii, utrumque tamen tanquam unum est in ejus facultate, & dispositione, velut una dispositio qualificata. Ad secundum illa distinctio clarè, semperque procedit in secundo sui membro, sed in primo non est semper vera, & pro ratione materiæ subjectæ quandoque sic dici debet, ut frequenter usuvenit in legatis, quandoque secus, ut palam est in contractibus respectivis utrimque obligatoriis. *leg. Julianus §. offerri. ff. de act. empt.* & plenius dicam infrà §. 92. *in materia gerundiorum, ablativorum absolutorum, & conditionum, in ultimis voluntatibus.* Tum in dicta distinctione præfati doctores ἀκυρολογικῶς & minus exactè loquuti sunt, proprius enim & præcisius loqui debuerant, an onus adjectum prius implendum sit, quàm jus pe-

tendi & augendi natum sit. At hic satis apparet, statim vendito & tradito feudo, natum esse & competere jus retractus, & posse patronum manum suam injicere, & feudum retinere jure feudali, vel aliàs jure vel actione retractus feudalis, experiri illicò, etiam prius quam pretium refuderit, imò etiam prius quàm offerret illud prompte refundere, quia non tenetur prompte refundere, sed solum infrà quadraginta dies à tempore exhibitionis literarum venditionis. Et sic sufficit quòd offerat refundere quadragesimo die post hujusmodi exhibitionem, vel aliam debitam notificationem. Interim autem rectè prehendit, juste retinet, & rectè agit & experitur condictione, ex hoc §. ad exhibendum instrumenta, & sibi adjudicandum feudum jure retractus. Ergo statim purè competit & subsistit illud jus in se. Et illud gerundium solvendo, solum respicit executionem, & effectum consummatum hujus juris, vel ejus absolutionem & resolutionem, nisi pateatur infrà dictum tempus. Et sic patet responsio ad tertium. Cum enim refusio pretii sit facti, non potest esse de substantia juris retractus, quod est merum jus, sed est de substantia executionis facti, ad quam illud gerundium refertur, & non ad ipsum jus in se. Sed interim lector, audire videor quorundam murmur, quid tanto multiloquio opus est? Num sat erat duobus verbis dicere, hoc gerundium non facit conditionem, sed modum, citatis ad hoc duabus aut tribus legibus. At ego lubentissimè tali breviculo, longum laborem redemissem, nisi veritas & utilitas hujus discussionis eo me impulisset. Non enim ad hujus §. materiam tantum, sed etiam ad plurima alia latissimè patet. Exempli gratia, unum proferam, in quo tredecim ab hinc annis dum essem novitius in praxi, recordor me scripsisse tanquam advocatum unius partis, in specie hujusmodi. *Nota pulchrâ quæstio. facti.*

5. Titius tutor Caii, domum ejus vendidit sine decreto cum clausula evictionis nomine proprio, posteà Caius major factus agit ad redditionem rationum contra Titium, tandem transigunt. Et ut clarius liqueat quæ fuerit forma transactionis, ponam in brevi substantialia verba in Gallico, ut sequitur: *C'est à sçavoir que pour demeurer quitte par ledit Titius de tel & tel faict de ladite administration, & du faict d'icelle maison, & generalement de toute ladite administration, sera tenu & promet ledit Titius payer dans la saint Remy la somme de quatre cens livres tournois. Et en ce faisant a ledit Caius ratifie, confirmé, & approuvé: confirme, approuve & ratifie la vente d'icelle maison.* Id est concordatum quòd ad hoc ut Titius remaneat liberatus à tali & tali facto dictæ administrationis & à facto venditionis dictæ domus, & generaliter à tota administratione, tenebitur & promittit solvere Caio intra Calendas Octobres quatuor centenas libras Turonenses. Et in hoc faciendo dictus Caius ratificavit, confirmavit, & approbavit, ratificat, confirmat, & approbat venditionem dictæ domus. Accidit quòd Titius non solvit in termino, Caius cœpit vendicare dictam domum coram præside Parisiensi, ubi advocatus fui pro reo, status causæ juridicialis erat, nempe, Utrum illa verba, *& en ce faisant*, facerent conditionem vel modum. Itaque lite juridicialiter constituta, quod practici prætoriani aiunt in jus, seu ad deliberandum appunctuata, Actor conditionem illis importari causabatur, & consequenter ratificationem venditionis domus à se factam, conditionalem fuisse, si in termino solutum fuisset, quæ quidem conditio defecerat, & sic nulla erat ratificatio. Ego contra pro reo allegabam dicta verba facere modum, & non conditionem, & sic ratificationem ab initio puram fuisse, & secum traxisse executionem irrevocabilem, & sic licet non fuerit soluta summa promissa in termino, non propterea resolvi dictam transactionem, nec ratificationem in ea contentam: sed solum agendum ad solutionem, vel fienda executio instrumenti publici dictæ transactionis pro dicta summa quam etiam reus vel dictus Titius venditor laudatus offerebat actori solvere. Et plura in hanc sententiam. Inter quæ cæteris omissis tria potissimum: *Quid sit litem juridicialiter constituere.*

6. Primo adducebam *l. in civile. C. de rei venditione cum not. in l. ubi pactum. C. de transactio.* quoniam dicta transactio erat facta sub instrumento publico & guarentigio, in quo semper apponitur stipulatio, ut notat Bartol. in *l. secunda. C. de condiction. ob caus.* Secundo inducebam *l. cum ab eo. ff. de contrah. emptione & vend.* Tertio, theoricam Bartoli, quam omnes sequuntur in *leg. si tu ex parte sexta. in fin. ff. de acquirend. vel omitt. hered.* Ubi voluit quòd si gerundium positum in ablativo, respicit verbum vel participium futuri temporis, inducit conditionem, ut in dicta *l. juncta gloss. in verbo adeundo.* Si vero respicit verbum vel participium præsentis temporis, non inducit conditionem, sed venit ad modificationem & qualificationem actus, & sic in specie proposita clausula, *& en ce faisant*, resolvitur & æquipollet huic clausulæ & gerundio, in hoc faciendo, quæ est sua vera exponens, ut Logicorum verbis utar, & immediate jungitur, & respicit verba præteriti vel præsentis temporis, videlicet illa, ratificavit, & ratificat: approbavit, & approbat. Ergo non inducit conditionem, sed modum. Et sic per dictam clausulam ratificatio immediate sequens non efficitur conditionalis, sed modalis, & remanet pura. Et quia dicta applicatio dictæ theoricæ Bartoli ad praxim potest esse frequens, & ad multa utilis, & etiam periculosa, nisi diligenter omnia perspiciantur, & ponderentur, prout vel in jure peritissimis, sed nondum in praxi exercitatis usuvenit, graviter labi, dum theorias suas immediatè ad negotia decidenda applicant.

7. Et ut plenius habeas, adverte quod Bartolus ibi loquitur quando gerundium non potest respicere nisi unum verbum, vel plura connexa ad idem tendentia. Hic autem ponitur in medio diversarum clausularum, & potest respicere diversa, & separata verba. Si enim respiceret tantum sequentia hæc verba ratificavit, & ratificat, quæ sunt præteriti & præsentis temporis: theorica Bartoli concluderet pro reo. Si vero tantum præcedentia, adhuc est ambiguitas an referatur ad ultima verba immediatè præcedentia, quæ sunt de futuro, videlicet hæc, solvere dictam summam calendis Octobris. An vero ad omnia, sive ad totam ipsam transactionem, & promissionem solvendi. Primo casu esset res expedita pro actore, quia ratificatio esset conditionalis, & perinde haberetur, ac si esset facta expresse sub hac conditione, si solveris in tali termino, ratifico venditionem, & non aliàs. Et hoc operaretur illud relativum hoc, si solum referret actum futuræ solutionis immediate narratum, & ita acceperunt judices qui sententiam dederunt pro actore. Secundo casu habemus intentum pro reo, quia perinde est ac si esset dictum, & mediante ista transactione & promissione, ratificavit, & ratificat. Et subtiliter perpendendo, dictum gerundium non respicit seu non refertur ad sequentia, sed ad præcedentia: patet quia non stat per se, & simpliciter, sed cum dicto relativo hoc, sibi immediate annexo, quod necessario respicit præcedentia, quæ virtualiter censentur implicita, repetita, & inesse ipsi referenti. *l. asse toto. ff. de heredibus instituen. l. si ita scripsero. ff. de condit. & demonstrat.* Puto tamen quod non debeat ita accipi, ut tantum ultima immediata verba de actu solvendi dictis calendis referat, sed quòd respicit & refert ipsum principale dispositionis, transactionis & promissionis, quæ præcedit facta & conclusa de præsenti, una cum dicta ratificatione, quæ consequetur, fuit de præsenti, & non conditionalis, sed statim traxit secum executionem. *Quanta circumspectione theoricæ juris ad negotia decidenda applicandæ.*

6. Quoniam etiam in dubio relatio debet fieri non ad immediatum verbum seu ad qualitatem, seu accesſ-

sionem, sed ad principalem dispositionem *l. fin. §. Titia.* & ibi Bart. *ff. de libera. lega.* Bart. in *l. Centurio. quæst. 3. ff. de vulgar. & pupill.* Paulus *consil. 283. visis & ponderatis. num. 4. lib. 1.* Jason in *l. si quis filium. coll. 3. C. de inoffic. testam.* Et sic erraverunt assumentes theoriam Bartoli pro actore, quia militat pro reo, non tamen in ea facio principale fundamentum, quoniam proprie dicta theoria non procedit nisi in dispositione unius, non autem in contractu utrinque obligatorio, ut diximus *supra §. 3. gloss. 2. num. 3.* Sed principale fundamentum est in *d. l. cum ab eodem ff. de contrah. empt.* ubi casus est in fortioribus terminis. Quidam emit feudum, si eum venditor liberaret, dummodo ante calendas Julias liberaret, dicit ibi textus quòd si liberatio fuit posita in disputatione, ita quòd actum fuerit, ut venditor teneretur liberare inter dictas calendas, emptio non est conditionalis, sed pura. Et clausula de liberando, redimendo, vel similis, sive per dictionem ut, sive per dictionem dummodò, vel per dictionem si apposita fuerit, non facit conditionem, sed modum. Sed si non fuit actum nec intellectum quòd venditor luere vel redimere teneatur, sed quod res esset vendita si liberaret infra præfixum tempus, tunc venditio est conditionalis, quia clausula de luendo nullo modo est in dispositione, sed solum in conditione. At in proposito clausula solvendi 400. libras Turonenses infrà dictas calendas non est posita in conditione, sed in mera dispositione, absque aliqua dictione denotante conditionem, & id expresse est actum, ut dictus Titius omninò teneretur, & cogi posset solvere in termino, vel eo lapso. Igitur non facit conditionem, sed modum: seu potius partem coæquævam transactionis, ex parte Titii, respectivè ad ratificationem venientem ex parte Caii. Propterea in dubio fieri debet interpretatio, ut sit modus & non conditio, ut nuper dixi *suprà eodem gloss. num. 3. in fin.* Tamen per judicium Prætoris civilis prolatum in Casteleto Parisiensi 6. Idus Majas anno Domini 1524. reus succubuit, & condemnatus fuit ad desistendum à dicta domo, adjudicata actori, cum impensis litis. Nec ausus est reus appellare diffidens rationibus meis, forte quod nuper reversus eram à scholis. Ego tamen semper malè judicatum existimavi, & existimo per prædicta.

9. Diversum foret si dicta ratificatio esset facta per se separatim seorsum à transactione, & inciperet à simplici gerundio, videlicet solvendo dictam summam tali termino; ratifico, tunc enim esset actus separatus, & dispositio unius simplex & non respectiva, & sic haberet locum dicta theoria Bartol. rectè tamen intelligendo prout declaravimus *supra §. 3. gloss. 2.* Et cùm gerundium respiceret actum de futuro faceret conditionem. Item limito si in eodem contractu apponatur, sed per formam conditionis expresse, ita quòd appareat manifestè id actum ut ita demum sit ratificatio, si sequatur solutio in termino præfixo, aliàs non: puta si dicatur, Caius transigit, & rationes remittit, mediante summa quam Titius promittit, & tenebitur solvere tali termino, & si solvat in termino, Cajus ratificat dictam venditionem, vel quid aliud dat, vel remittit, non comprehensum in præcedente dispositione. Tunc enim satis apparet per modum conditionis appositum. Fortius dico quod si clausula ratificationis ponatur per se & separatim, quamvis in eodem contractu & instrumento, etiam non sub forma expressa conditionis, sed incipiendo, vel finiendo à gerundio, vel à dictione dummodò, vel simili expresso referente actum futuræ solutionis in termino, puta si subjungatur, & ulterius solvendo per Titium dictam summam in dicto termino, Caius ratificat. Vel, & ulterius Caius ratificat solvendo per Titium dictam summam tali termino, vel dummodo tali termino solvat, sive sit idem, sive alius terminus, puta ratificationem, vel aliud superadditum esse conditionale, quia est quid supererogatum ultra principalem dispositionem contractus, sub certa forma, quæ vim conditionis habet. Satis enim apparet de mente prius impleri debere onus expressum, alioquin nihil supererogari. Et de his pro nunc satis.

10. Quæro utrum patronus possit compensare si forte emptor tantumdem ei debeat ex alia causa? Videtur quòd non, quia quamvis vox illa *solvendo* nõ importet conditionem, sed modum: tamen ille modus est de forma substantiali, & necessaria per prædicta, & ea quæ diximus *suprà §. 35. gloss. 2. in princip.* Maximè attento quòd hæc consuetudo est stricti juris, sed non introducit, nec permittit istud onus in rebus feudalibus (quæ in reliquo sunt liberæ & patrimoniales)) nisi per viam veræ & realis refusionis. Ergo non habet locum per viam compensationis quæ est refusio ficta. Contrarium censeo, dummodo compensatio fiat de liquido, quia tunc æquipollet veræ & reali solutioni per textum in *l. si debitor. ff. qui potio. in pign. habeant. ibi. nihil interest si solverit, an compensaverit. l. amplius. ff. rem ratam haberi vel permutavit.* Unde quamvis sit ficta solutio textus in *l. Julianus ait. de condit. & demonstrat.* tamen in ea verificatur statutum vel alia dispositio stricta loquens in vera solutione, quia est eadem ratio & omnino idem effectus. *facit l. si mater.* & ibi gloss. & doctores, *C. de instit. & substitut. sub conditio. factis.* Facit quòd hujusmodi compensationem nostra consuetudo admittit *infrà §. 74.* patet quia quamvis conditio sit præcisa & implenda in forma specifica. *l. qui hæredit. in princ. l. Mævius. ff. de condit. & demonst.* Tamen * conditio solvendi impletur compensando, in text. *l. si peculium. §. de illo. in fin. ff. de statu liber. & in d. l. Julianus ait.* Unde etiam qui juravit solvere in certo termino, compensando ad liquidum, implet juramentum, ut tenent Bartol. Angel. Cu. in *d. l. amplius. ff. rem ratam haberi.* Et est veritas, quicquid velint Canonistæ in *cap. ad nostram. 1. de jurejurand.* ut dixi infrà §. 74. Nec est iniquum, sed justum & rationabile, quia quod non verè & realiter solvitur, non stat per compensantem, sed per eum cui differenti solvere quod liquido debet, compensatur, ut patet in *d. l. si Julianus ait. ff. de condit. & demonst.* quod procedit etiam si aliàs non sit solvendo, quia debitor sibi ipsi seu contra se in totum dives est & solvendo, inquit Ulpianus in *l. quærebatur. ff. ad leg. Falcid.* Et hæc maximè militant in specie proposita, quum emptor potius debita sua solvere quàm aliena acquirere debuerit.

* Conditio & juramẽtum de solvendo impletur cõpensando.

Amplio etiam de nondum liquido, dummodo liquidari possit, & de facto liquidetur per patronum infrà quadraginta dies notificationis, de qua in hoc §. quia sufficit compensationem liquidare infrà illud tempus quod datur ad solvendum, ut rectè tradit Bartol. in *l. aufertur §. qui compensationem. ff. de jur. fisc.* Ex quibus infero, quòd si patronus non habeat probationes compensationis, & agatur de facto vel notitia emptoris, potest illi deferre juramentum. Et cum possit infrà dictos quadraginta dies præstari, non potest empor recusare: sed tenetur acceptare vel referre, & sic statim liquidabitur. Secus si patronus se arctasset, puta circa finem dicti termini deferendo juramentum Procuratori emptoris, cùm non supersit tempus sufficiens ad denunciandum & evocandum emptorem: tunc enim nisi infrà dictum tempus realiter solvat, cadet à retractu. An autem & quando dicatur liquidum de quo constat, sed exceptiones allegantur, dixi in *d. §. 74.* nec huc transferendum est.

SUMMARIA GLOSS. VIII.

1. Q. 1. Quid si pretium partim remissum, partim solutum sit?
Reformatio contractus fieri potest tam augendo quàm minuendo.
2. Q. 2. Non est necesse pretium formaliter refundi in moneta conventa, nisi intersit emptoris.
3. Q. 3. Quid si venditio facta est pro mille, sed data apocha pro octingentis?
Precipua conjectura sumitur ex adaequatione valoris rei ad pretium.
4. Potior est causa certantis de damno vitando.
5. Q. 4. Quando res est vendita purè pro prtio solvendo in diem, retrahens non tenetur statim solvere, sed habet beneficium ejusdem dilationis.
6. Retrahens non tenetur solvere pretium emptori qui nondum solvit.
7. Q. 5. An sufficiat agenti ad retractum cavere de solvendo pretio in termino?
8. An creditor teneatur mutare debitorē?
9. Q. 6. Si fictum majus pretium patronus nedum post tempus, sed etiam post investituram potest retrahere, & idem in propinquo.

GLOSS. VIII. IN VERBO

Le prix que l'acquereur en a baillé, & payé.

SUper versi. *pretium ab emptore solutum.* Id est pretium conventum & solutum quocumque modo fuerit solutum, & satisfactum, dummodo verè & sine fraude, res tanti constiterit emptori. Unde sive emptor pretium semel verè conventum compensaverit venditori, sive dato expromissore per novationem, vel delegationem liberatus fuerit, sive quodcūque aliud in solutū dederit, loco dicti pretii, sive venditor liberaliter ei remiserit, cessante semper fraude, censetur emptor verè & realiter illud pretium ipsum dedisse, & solvisse respectu patroni, qei tenetur formaliter & realiter pretium ipsum conventum refundere. Hæc pauca verba videntur sufficere ad glossam. Sed quam plurimæ circa hoc quæstiones menti obversantur. Unde instituti mei memor notabiliores prosequar.

* Quæst. 1. de pretio partim remisso, partim soluto.

1. Primo quæro, quid * si pretium partim solutum, partim remissum vel donatum? Nec agitur de re feudali partim vendita, partim donata, quia dictum est *sup. eod. gloss. 5. quæst.* 10. sed tantum de ipso pretio. Respondeo, debet inspici forma & causa remissionis. Aut enim est facta, ex eo quod res erat nimio æstimata, & non tantū valebat. Et tunc est vera reformatio contractus de qua in *l. lecta. ff. si cert. peta. in l. pacta. conventa. ff. de contrah. empt.* Et censetur venditio renovata discedendo à primo pretio, & reducta ad istud pretium, quod superest, & remanet verum & integrum pretium conventum. Et sic non est aliud nec plus refundendum, quod procedit nedum si hæc reformatio fiat in continenti, sed etiam ex intervallo re secuta, vel non. Aut est facta remissio, non ex eo quod venditio erat excessiva in pretio, sed propter aliam causam non concernentem substantiam, & justitiam vel æquitatem ipsius contractus: Sed vel causa donationis aut remunerationis, aut alterius cujuscumque compensationis, sive ad emptorē relata sit, sive ad extraneum, seu alterius contemplatione. Et tunc manet primum pretium ex quo ab illo non fuit discessum, & illud venit refundendum, etiam si in continenti, & in ipso contractu facta fuerit dicta remissio, ad aliud quàm ad appreciationem rei relatæ. Et eodem modo distinguendū in casu converso, de augmentatione pretii: si enim ex eo solo augmentetur, quod contrahentes rem pluris æstimant, quàm primo æstimaverant, quasi in primo consensu decepti fuissent, debet pretiū augmentatum refundi, quia illud, & non primum, est verum pretium conventum, quasi reformata pactis priore venditione. Et hoc non habet dubium si fiat in continenti; sed idem puto si fiat ex intervallo, dummodo volens retrahere non prævenerit, & non fuerit hinc inde consummata & executa venditio, & augmentatio fiat ex causa vera & justa. Quandiu enim non penitus desiit res esse integra, licitum est contrahentibus ad invicem agnoscere bonam fidem, nec de hoc queri possunt supervenientes ad retractum vel patronus petens quintum denarium, nisi fraudem probare possint.

2. Secundo quæro, venditum est feudum pro mille aureis: sed emptor solvit monetam ad æstimationem aureorum; utrum patronus teneatur præcisè refunderē mille aureos, an verò sufficiat eum refundere monetam ad eorum valorem? Et videtur præcisè teneri ad summam aureorum, quia illud est pretium conventum. Et dato quod posteà emptor solverit monetam, illud fuit de voluntate gratiosa venditoris absque alia reformatione contractus. Sed non debet attendi si aliud pro alio volenti solutum fuerit. Contrarium puto: quia in justitia & quantitate pretii nihil est mutatum, sed solum in qualitate & modo solvendi. Et solutione secuta apparet contrahentes majorem respectum habuisse ad quantitatem, quàm ad formam & qualitatem pretii. Ad hoc facit quod hic textus expresse se refert non ad pretium conventum, & ejus formam, sed ad quantitatem & qualitatem solutionis, ibi, *que l'acquesteur en a baillé & payé.* Et idem in simili, *infra* §. 179. ibi, *en rembourssant l'acheptеur des deniers qu'il a payez au vendeur.* Facit quod nostra consuetudo ubique non obligat ad refundendū emptori, nisi illud quod ei abest, ita ut servetur indemnis. Igitur sufficit id dumtaxat, vel tantumdem refundere, quod emptor verè & realiter exolvit & expendit de suo, non habito respectu ad qualitatem & quantitatem pretii conventi. Et in dubio standum est verbis hujus consuetudinis, *l. 1. §. si is qui navem. ff. de exercit. actio.* maximè repetitis & geminatis, quæ magis intensam & enixam voluntatem prætendunt, ut notatur in *l. balista. ff. ad senat. Trebell.* gloss. singulari in *Clem. 1. in verbo diocesanus de jur. patron.* Prætereà alioquin sequeretur facilè fraudem fieri posse, ad difficultandum utrumque retractū, quia convento de certa summa, facerent scribi certam speciem monetæ, usque ad eumdem valorē difficilis recuperationis, puta mille florenos vel bononienses nummos, & affirmaret emptor, illud esse verum pretium conventum, & pro eo se dedisse in solutum monetam usque ad valorem dicto-

rum nummorum & nihilominus vellet sibi solvi & refundi pretium conventum in forma specifica conventa, unde facile excluderetur retrahens; qui infrà tam breve tempus non posset recuperare monetam dictæ speciei, quam nec forte ipse emptor recuperare potuisset. Hoc autem esset absurdum, & contra æquitatem, & verba & mentem hujus consuetudinis, quæ intendit quod retrahens non debeat carius retrahere, quàm emptum fuerit, & quòd debeat esse æqualis, & non deterioris conditionis, quàm emptor. Et his rationibus motus limito dupliciter quod nuper dixi, retrahentem teneri refundere pretium conventum formaliter. Primo, nisi emptor solverit in alia moneta ad valorem monetæ conventæ, quia sufficit ei refundere monetam approbatam, usque ad eumdem valorem. Secundo quando emptor non habet probabile interesse, refusionem fieri in eadem conventa & soluta moneta, quia tunc etiam si conventum sit de mille aureis solaribus, eosque solverit emptor, sufficit tamen retrahenti refundere in aureis coronatis, vel alia usitata & approbata specie monetæ etiam non aureæ, dummodò non intersit emptoris. Et hoc ad fraudes evitandas, & propter favorem retractus: secus si intersit emptoris, quis tunc præcisè infrà tempus præfixum refundi debet in forma conventa & præstita per emptorem, & ita speciatim disponit consuetudo Nivernensis titulo *de retract.* §. 14. quæ quamvis vi propria localis sit, tamen æquitate sui debet generaliter observari.

3. Tertio, quæro de quæstione quotidiana. Apparet instrumentum venditionis pro mille, habens in epistographo apocham totius pro octingentis cum expressa remissione residui: retrahens obtulit, & consignavit octingenta, emptor causatur non sufficere, & quod debuerant mille offerri, & consignari, & hinc (utpote lapso tempore) pendet judicium retractus. Pro retrahente faciunt præfati textus hujus consuetudinis: pro emptore rationes adductæ in principio huius glossæ. Pro resolutione: aut apparet de certa causa remissionis ducentorum, & soluta est quæstio per prædicta, quòd illa causa debet attendi, & hoc nisi sint plures & urgentes præsumptiones, quòd illa causa prætexta sit in fraudem retrahentis: puta si remissio partis pretii sit causata super liberali donatione, & tamen constat quòd res non valebat pretium conventum, sed illud dumtaxat quod fuit solutum, & sic in effectu magis est bonæ fidei recognitio, quàm donatio, cui præsumptioni accedit, quòd non est adeò multum intervallum inter venditionem, & remissionem: & sic non convenit tam cito voluntatem pluris vendendi mutatam in voluntatem donandi. *l. nam ad ea. ff. de condit. & demonst.* Tertiò quod subest & durat causa timendi retractum: hæc puto sufficere ad præsumendum præmeditatam esse futuram remissionem tempore venditionis. & sic causam donationis esse impertinentem, vel in fraudem retractus adjectam. Aut non apparet de certa causa remissionis, & tunc puto * illam causam præsumendam quæ est verisimilior collatis conjecturis, *l. in obscuris. ff. de reg. jur.* quarum præcipua est adæquatio valoris rei, ad conventum vel receptum pretium, juxta glossam, *ibi & in l. semper in stipulationibus. ff. eodem tit.*

* Præcipua conjectura sumitur ex adæquatione valoris rei ad pretium.

4. Aut non est major verisimilitudo pro una causa, quàm pro alia, vel altera alteram parum excedit (parum enim & nihil æquiparantur etiam in materia probatoria & conjecturali. Text. in *capit. licet causam. §. quanquam, ubi nulla vel modica. de probat.* Bald. in *rub. an mut. vel imperfect. in usib. feudor. & not. in l. quamvis. ff. de condit. & demonst.*) & in hoc æquali dubio, puto pro retrahente judicandum. Tum quia in dubio melius est verbis hujus consuetudinis servire, ut in simili ait Ulpian. in *d. §. si is qui navem.* Tum quia magis videtur emptor certare de lucro: quia constat quòd non solvit nisi octingenta & tamen petit mille: * retrahens autem certat de damno vitando, igitur ejus causa potior est. *l. verum in fin. ff. de minorib. l. Proculus in fin. & ibi gloss. ff. de damno infect.* Tum quia contra emptorem qui legem & causam apertius in apocha dicere potuit, interpretandum. *l. veteribus. ff. de pact. cap. contra eum, de reg. jur. in 6.* Tum quia ex parte emptoris nedum fraudis materia, sed etiam frequentia versatur, rarò enim contingit partem pretii in solutione remitti, nisi id prius præmeditatum fuisset. Ideò si non erat præmeditatio, nec fraus ad fingendum majus pretium in præjudicium domini, debuit emptor curare, ut certa justa causa remissionis exprimeretur: cum hoc esset in ejus facultate: quod si omiserit, contra eum præsumptio magis degenerat, quin etiam pœnalis dispositio extenditur ut fraudis occasio vitetur, *ut suprà eod. gloss. 3. n. 9.*

* Prior est causa certantis de damno vitando.

5. Quarto quæro, feudum purè venditum, sed datis una, vel pluribus dilationibus solvendi pretium; utrum patronus, vel consanguineus retrahens, teneatur statim solvere? Hæc est argumentosissima quæstio: sed resolutivè, & quàm breviter licet procedens distinguo: Aut dilatio data est in ipso contractu, vel seorsum, sed per modum reformationis, seu renovationis contractus, & tunc prodest retrahenti, sicut profuisset emptori cessante retractu, quia omne jus, commodum & incommodum retractus transfertur in retrahentem. Aut vero est data seorsum à venditione, & ex liberalitate venditoris, vel alia diversa causa, & tunc non prodest retrahenti: quia hujusmodi dilatio nihil habet commune cum venditione, nec cum retrahente; ideò retrahens tenetur statim solvere, vel consignare totum pretium. An autem debeat solvi venditori, vel ipsi emptori à quo retrahitur, dicendum est idem atque cùm quæritur,

6. Cui debeat solvi pretium purè debitum, quando intentatur, & agnoscitur retractus, antequam emptor solverit pretium? Super quo breviter dico, quòd retrahens non tenetur illud solvere emptori, per hoc quod non liberaretur à venditore, à quo in subsidium emptore non solvente posset conveniri hypothecaria, & forte rei vendicatione, si forte fides de pretio non est habita vel fraudulenter extorta, per notata infrà §. 33. *quæst.* 3. Fallit si appareat de consensu venditoris, consentientis solvi emptori, quia tunc illi præcisè solvendum est, infrà tempus præfixum à consuetudine, alioquin corruet retractus. Si autem non appareat de dicto consensu, solvendo quidem emptori, evitat periculum amissionis retractus, quamvis non sit liberatus à venditore, donec sit ei satisfactum, potest etiam omne periculum evitare & liberationem consequi consignando, & consignationem venditori notificando per notata in *l. acceptam. C. de usur. & l. obsignatione. C. de solut.*

7. Quintò quæro, utrum patronus vel propinquus venditoris veniens ad retractum teneatur præcisè ad alterum duorum, vel solvere pretium, vel illud consignare infrà tempus à consuetudine præfixum, sive an debeat retractus adjudicari præcisè ad istud onus, licet emptor nondum solverit pretium venditori, sive habeat dilationem solvendi sive non: An vero sufficiat actori offerre & dare cautionem idoneam de solvendo venditori loco emptoris, & eum indemnem reddendo erga venditorem? Et primo non videtur sufficere cautio, quia emptor remanebit obligatus venditori, cui forte sub garantigia tenetur, & potest statim vel in termino pignorationem, & distractionem bonorum pati ad instantiam venditoris. Et sic videtur quòd debeat ei (saltem cautionem offerenti) solvi pretium ab eo solvendum venditori, vel quòd vocato venditore consignetur, vel ei apocha venditoris offeratur, ita quòd ab omni obligatione eximatur, vel sit in tuto: alioquin semper manet in periculo, & sic cautio non est sufficiens indemnitas. * Debet autem emptor discedere indemnis, inquit textus in simili in *l. debet in fin. ff. de ædil. edict. in l. cum autem. §. quare eod. tit.* maximè attento quòd in hoc emptor & reus magis certant de damno vitando: quàm actor qui magis certat de lucro captando, & ut in jus & locum emptoris subrogetur. Pro resolutione dico quod non tenetur actor numerare reo

* Debet emptor discedere indemnis à retrahente.

pretium

pretium ab eo non solutum : nec cadit à retractu non solvendo, vel non consignando infra tempus consuetudinis, ex quo reus non solvit, per notata *infrà eod. gloss.* 10. Adjudicatio autem & executio retractus non fiet nisi solvendo vel consignando pretium, vel apocham seu novationem venditionis tradendo emptori si pretium sit purè debitum, si autem in diem quæ nedum venit, fiet executio data idonea cautione de solvendo venditori in termino & indemnem reddendi emptorem ; & hoc ne actor frustretur commodo dilationis quo frui debet. Nec obstat de interesse emptoris qui poterit pignorationem pati post terminum, quia attenta cautione judiciaria non est verisimiliter futurum, & si forte accidat, recuperabile est supra dicta cautione, & sic nihil amplius restat emptori, quod juste causetur, maximè attento quòd emendo subjecit se oneri retractus, quem sciebat accidere posse : Unde nedum si ante terminum emptor solverit pretium post retractum intentatum, sed etiam si ante retractum citra formã reformationis contractus, supervenienti tamen retrahenti & de solvendo ei in termino caventi tenetur rem restituere, & si emptor pendente dilatione careat re & pretio sibi imputare debet.

Creditor non teneatur mutare debitorem. 8. Sed quid si actor faciat evocari venditorem, cui se expromissorem offerat loco emptoris animo novandi, an * teneatur venditor mutare & novare debitorem ? Breviter respondeo, quod non, ex quo obligatio semel est constituta & perfecta per textum in *l. si mandato meo. §. item si dum negotia. ff. mandati.* & quod notant Bald. Paul. Jas. Philip. Deci. in *l. si pater. C. de colla.* Jason. *l. qui Romæ in princ. col.* 8. *ff. de verbo obligat.* Licet aliud sit in obligatione futura & constituenda, ut *in l. qui autem. §. 1. in fin. ff. de constitut. pecun.* quæ ita debet intelligi & concordari ad dictam leg. *si mandato meo.* Super quo adde quæ pleniùs dixi infrà §. 176. ad quem remitto ne nimium oneretur hic §.

9. Sexto quæro, quid si finxerint majus pretium, videlicet mille quingentorum, quum non venderetur, nisi pro mille : quare patronus magnitudine pretii deterritus noluit retrahere hac vice : sed quintum pretii elegit, & emptorem investivit, posteà innotescit feudum non vænisse nisi pro mille, utrum patronus possit redire ad retractum? Puto quod sic. Tum fraudulento non debet prodesse fraus sua, *l. ne ex dolo. ff. de dolo malo.* Tum quia non est verum veram venditionem, sed aliam simulatam fuisse notificatam. Et sic patronus semper est in principio ad retrahendum, debet tamen restituere quintum pretii receptum, sed an quatenus locupletior est dumtaxat? Quod videtur per notata infra §. 33. *qu.* 1. Sed dicendum quod imò tenetur totum quod recepit deducere, quia in deducendo, sive compensando, solvendo sibiipsi quisque est, *l. quærebatur. ff. ad l. Falcid. cum similibus.* Et itidem eadem ratione puto admittendum propinquum in retractu consanguinitatis, & per ea quæ scripsi *infrà* §. 173.

SUMMARIA GLOSS. IX.

1. *Ad quem spectant sumptus instrumentorum contractus.*
2. *Voluntariè data non imputantur in legales sumptus.*
3. *An & quando arrhæ computentur in pretio.*
4. *Patronus retrahens debet integrum refundere pretium, & non potest petere nec deducere quintum vel subquintum pretii.*
5. *Declaratur consuetudo Calvimontis.*
6. *Patrono retrahente venditor lucratur quintum pretii.*
7. *Impensæ factæ in rem, & non circa emptionem, non morantur* retractum.*

GLOSS. IX. IN VERBO

Loyaux coustements.

IN verb. *legales sumptus.* Et propriè & adæquatè sunt hi qui concernunt factionem contractus, sive cum est in fieri, sive postquam est in facto esse : puta sumptus chartharum, instrumentorum, laboris & salarii notariorum, facti ex parte emptoris.

1. Quatenus autem concernunt personam venditoris, ad illum solum spectant, & de illis non agitur : sicut enim emptor sumptibus suis habet levare instrumentum venditionis, ita & venditor instrumentum emptionis, & obligationis ad pretiũ, & respectivè salaria tabellionum, quæ possunt esse majora ex parte unius, qui fortè sæpius notarios vocavit, quàm ex parte alterius. Secus in contractu, qui fit gratia unius tantum: quia ad illum spectat tota hæc impensa. Unde instrumentum de mutuo, debet esse sumptu debitoris, & si creditor solvit, potest à debitore repetere, & ita debent intelligi quæ notat Albe. *l. dissoluta, C. de cond. ex lege.* Eodem modo distinguendum est de eo quod erogatum fuit in proxenetas, & mediatores, quamvis contrarium scripserit Chassa. in *consuet. Burg. tit. de retract.* §. 1. *gloss. pen. num.* 1. *& gloss. fin. num.* 4. Ubi falso allegat. Angel. Idem dicendum de gabella, & simili onere.

Voluntarie data non veniunt in legalibus sumptibus 2. Et debent hi sumptus esse * necessarii, vel consueti, seu probabiles, quod importat hoc verbum legales, sive justi. Secus si sint merè voluntarii, ut si emptor vestes, vel equos sponte & liberaliter dederit uxori, vel filiis venditoris, quamvis occasione venditionis hoc fecerit, non imputabuntur à retrahente. Si vero non liberaliter dederit, sed ut perveniret ad emptionem ad quam alias non erat perventurus, puto restitui debere. Idem de rationabilibus sumptibus emptoris in eundo, stando, & redeundo, gratia hujus acquisitionis fiendæ: oportet enim, & hoc sufficit, indemnem discedere emptorem, inquit textus in *d. l. debet in fin. ff. de ædil. edict.* Non autem est indemnis quoad ea quæ sunt consueta, vel sine quibus non pervenisset ad contractum, nisi refundantur, sed benè quoad ea, quæ purè voluntariè dedit, *l. damnum quod quis, ff. de reg. jur.*

3. Sed quid de * arrhis? Dic quod non veniunt in his legalibus sumptibus. Aut enim consistũt in specie, & impleta venditione emptor repetit eas à venditore per condictionẽ sine causa, text. in *l. ex empto. §. ego illud.* & ibi Bart. Paul. *ff. de actio empt.* Aut consistunt in pecunia, & tunc cõputantur in pretio, ut tenet glo. in *l. 2. in verbo recuperare, C. quand. lice. ab empt. disced.* Bald. in *d. l. ex empto. & in l. 1. lect. 2. ff. de leg. commisso.* Tunc enim in dubio videtur actũ ut pretio cedant. Bonus text. in *l. si ibi reliqua pecuniæ, ff. de leg. commiss.* Secus si esset actum quod non cederet pretio, sed quod remanerent venditori, vel quod darentur pauperibus, tunc enim quia nec imputantur pretio, nec repetuntur, imputantur in legales *Arrhæ

sumptus. Sed pone feudum esse venditum simpliciter pro mille.

4. Utrum patronus retrahens possit deducere, vel repetere quintum pretii, videlicet ducenta? Videretur quod sic, quia illa debent solvi per venditorem, ut *infra* §. 33. Ita quod emptor non tenetur in terminis dictæ venditionis solvere venditori integra mille, sed potest retinere ducenta solvenda patrono cui debentur, & si totum solverit venditori, potest patronus si velit exigere illa à venditore via actionis, vel illa omissa manum feudo injicere, & rejectis cæteris oblationibus emptoris, fructus suos facere, nisi emptor cum præstatione fidelitatis solvat ducenta, quæ repetere poterit à venditore. Ecce quod in themate venditor debet carere quinta parte pretii, aut igitur emptor nondum eam solvit, & patronus non refundet: aut solvit, & idem quum possit repetere à venditore ut dictum est, vel saltem actiones suas contra venditorem cedere debet, nec videtur quod venditor qui decessit à fide patroni, debeat melioris esse conditionis, si patronus eligat viam retractus, quàm si non eligat, quum nullum negotium gerat cum venditore, quemadmodum nec melioris conditionis efficitur, si patronus dederit, aut remiserit ipsi emptori gratis investito, dictam quintam pretii partem, ut dicemus in *dicto* §. 33. Contrarium dicendum est, & clarè probatur. Primo in §. *seq.* quia petendo, deducendo, aut quovismodo componendo de quinto pretii seipsum excluderet à retractu. Secundo per text. *infra* §. 22. §. 185. ubi dicitur quod si patronus qui retraxit evincatur à proximo venditoris, tunc debet percipere, & debent ei solvi jura quinti vel subquinti: ergo non debet ea percipere dum retrahit, alioquin adveniente evictione & retractu proximioris, bis perciperet, quod est absurdum. Tum tertio ex eodem contractu non debet duo diversa & opposita imo repugnantia jura percipere. Et ita in effectu voluit Alber. Jaso. in *l. fin. C. de jure emphyteut.* Boëri. in *consuet. Biturig. de retract. rer. feud.* §. 2. Chassa. in *consuet. Burgund. tit. des censes.* §. 1. *gloss.* 1. *num.* 8. quia ipse patronus retrahendo, videtur emere à suo vassallo: sed in simili dominus emendo ab emphyteuta, nulla debet habere laudimia, ut decidit Alberic. in *l. quod si uno. ff. de in diem addict. & in l. fin. col. ult.* & ibi Jaso. *col.* 10. *quæst.* 3. *C. de jure emphyteut.*

5. Ex quibus patet quod articulus 17. in consuetudine * Calvimontis non immeritò fuit remissus ad supremam hanc Curiam, & non fuit receptus pro consuetudine, quia continet nedum rigorem, sed etiam injustitiam, quia quando patronus retrahit, habetur perinde ac si primo emeret, ut sæpe dictum est. Et sic non debet exigere jus quinti, vel subquinti: quoniam hujusmodi jura non exiguntur, nisi pro renovatione investituræ, quando patronus investit emptorem feudi, quod cessat quando ipsemet emit, vel retrahit ab extraneo emptore. Nec obstat quod statim à venditione extraneo facta jus quinti vel subquinti est acquisitum patrono, quia est verum alternativè, cum jure retractus & ad suam optionem, non autem copulativè sive accumulativè, quòd patronus possit simul retrahere, & illa jura ultima ratione investituræ introducta exigere. Et sic non valet ratio sustinentium dictum iniquum articulum, de quo in processu verbali dictæ consuetudinis Calvimontis. Ad allegata in contrarium respondetur, quod jura quinti vel subquinti non debentur, nisi quando feudum venditur & manet venditum, novo vassallo: secus si ipsimet domino venderetur, vel si in illum jure retractus seu prælationis venditio transferatur.

* Consuetud. Calvimontis.

6. Unde patrono retrahente, venditor lucratur exemptionem dicti oneris, & debet integrum habere suum pretium, etiam si hoc non sit conventum. Et hoc dummodò patronus retrahat cum effectu, secus si postea evincatur à proximiore, quia solvet patrono quintum pretii, ut suprà §. 22. Et idem proximior repetet illud à venditore, quemadmodum primus emptor repetere potuisset. Et hæc de hujusmodi legalibus sumptibus sufficiant.

7. Sed quid si * post contractum, & nactam possessionem, emptor fecit impensas? Respondeo. Istæ non sunt propriè de legalibus sumptibus, quum nihil habeant commune cum contractu, sed supervenerunt post contractum, & defectus refusionis istorum, infra tempus fatalium, non excludit retractum: debent tamen refundi per retrahentem, sicut & per redimentem, vel eum cui res subjecta restitutioni restituitur, & hoc quia excedit materiam hujus §. reservo pleniùs dicendum infrà §. 173.

* Impensæ factæ in rem & non circa emptionem non motantur retractum.

SUMMARIA GLOSS. X.

1. *Triplici modo contingit resolvi jus retractus feudalis.*
2. *Triplex venditionis perfectio.*
3. *Non semper incipit currere hoc tempus quadraginta dierum à die notificationis.*
4. *Qui non observat tempus, non observat formam.*
5. *Jus feudale in se favorabile.*
6. *Tamen non debet extendi.*
   Cur brevius tempus præfigatur retractui feudali, quàm retractui consanguinitatis?
7. *Conclusio quod currit tempus quadraginta dierum, sive emptor solverit pretium sive non.*

GLOSS. X. IN VERBO

Dedans quarante jours.

AD verb. infra quadraginta dies. Nota, quod incipiunt currere statim à notificatione de momento ad momentum, ut in simili diximus §. 7. *qu.* 1. In principio hujus §. vidimus originem, & ortum juris, vel actionis retractus feudalis, qui est venditione facta.

1. Sed in his verbis & sequentibus, habemus resolutionem, & extinctionem dicti retractus. Fit autem * tripliciter. Primo omissione patroni, seu lapsu temporis, & de ista agitur hic in fine hujus §. Secundo commissione, seu facto patroni, & de ista habetur in §. sequenti. Tertio favore proximitatis, de quo *supra* §. 22. Prima autem exclusio seu resolutio requirit duo extrema, & medium: videlicet debitam notificationem pro termino à quo: lapsu quadraginta dierum pro termino, seu extremo ad quod, & in medio cessationem patroni.

* Triplex resolutio retractus feudalis.

Et diligenter adverte differentiam inter principium ortus actionis vel juris hujus retractus & inter principiũ hujus primæ speciei exclusionis, sive præscriptionis dicti retractus. Quia non incipit currere hæc præscriptio, cum primum cessit, & venit dies retractus: Cessit enim & venit statim à venditione conclusa, & tamen non illico currere incipiunt hi quadraginta dies: sed tunc demum cum observata sunt ea quæ principio hujus præscriptionis præfixa sint ab hac consuetudine, ut declarabimus in *gloss. seq.* Antequam ulterius procedam, necesse est examinare, an ad hoc ut istud tempus incipiat currere sufficiat venditionem esse conclusam, & denunciationem factam, an verò requiratur perfectam esse

* Triplex perfectio venditionis. venditionem. Cujus triplex est * perfectio.

2. Prima quoad conventionem. Secunda quo ad obligationem. Tertia quoad executionem per rei traditionem, & pretii numerationem, ut notatur per *gloss. & doctores in l. 1. C. de pericul. & commod rei vendi.* Et super hoc in simili Bald. & Matth. de Afflict. *super consti. Federic. 2. de jur. protomis.* tenent requiri perfectam esse venditionem ultima perfectione. Sed nihil ad nos de dicta constitutione. Pro resolutione dicendum non sufficere perfectionem simplicis conventionis, sive cõtractus. Si enim venditio sit conclusa, sed sub conditione suspensiva, frustra pendente conditione denunciatur, quia nondum est ortum jus retractus, nec dicitur res vendita, quum incertum sit væneat necne, ut *suprà eod. gloss. 5. num. 2. fall. 1.* Si vero in diem, tunc quamvis ortum sit jus retractus ut in *d. gloss. 5. num.* 2. tamen non puto continuo ante diem nunciari posse. Si enim est in diem respectu traditionis rei & solutionis pretii, vel etiam respectu solius traditionis, puto non posse nunciari patrono ut statim incipiant currere quadraginta dies.

3. Tenet tamen & valet nunciatio pendente die facta, sed non incipiet currere istud tempus exclusivum retractus à die notificationis, sed solum secuta die apposita traditioni rei venditæ. Et est ratio, quia quamdiu pendet dies, & venditor non tenetur tradere, non censetur feudum venditum, quantum ad actus feudales. Et venditor interim semper remanet verus vassallus, & quamvis patronus statim venire possit ad retractum, hoc non est verum nisi contra emptorem, & ejus respectu, & via actionis dumtaxat (non enim potest feudum prehendi super venditore, quum nondum sit apertum per notata *suprà §. eod. gloss. 3. ad fin.*) ut cogatur emptor ei cedere actiones suas. Sed non potest venire ad retractum contra venditorem, nec respectu rei ipsius avocandæ, & uniendæ mensæ suæ, quod est finale & totum in hac materia retractus. Et sic patet quamvis actio retractus in se sit orta, tamẽ non est efficax pendente die, & non tenetur patronus agere, imò non potest efficaciter agere ad retractum, ergo necessario infertur quod tempus ad retrahendum interim ei non currit. Si autem venditio non sit in diem, nisi respectu emptoris, & solutionis pretii, sed respectu venditoris & traditionis rei est pura, tunc in ea sum sententia, ut statim à notificatione incipiat currere tempus exclusivum retractus, etiam pendente dicta die, etiam nec dum pretio soluto, nec re tradita; quia statim retractus exequi, & statim efficaciter ad retractum agi potest. Sed quia istud majori examine indiget quàm prima facie videatur, & ad multa alia conducere poterit, rem ipsam plenius assumam.

4. Pone vænisse feudum pro mille, emptor nondum soluto pretio notificat patrono, cui exhibet instrumentum venditionis, & copiam tradit, offerens fidelitatem, & quintum denarium. Exinde patronus silet per quadraginta dies, quibus lapsis emptor velut securus à retractu pretium solvit venditori, deinde infra quadraginta dies à solutione pretii, patronus petit rem jure retractus. An possit? Videtur quod non, quia non venit infra quadraginta dies à notificatione debitè facta, & sic cum excidat a verbis & forma consuetudinis, excidit ab effectu. Et qui * non observat tempus, non dicitur observare formam. Bald. in *Authent. quæ supplicatione. ad fin. C. de precib. imperat. offeren.* per text. in *l. scire. §. consequens. ff. de excusat. tuto. Ibi non aliter audiri nisi fuerit observatum constitutum tempus.* Jaso. in *l. non erit, §. sed neque, ff. de jurejur.* Alber. Bru. in *tract. de form. & solenn. act. in rubr. ex quibus, cons. form. & solemn. vers. 27.* In contrarium videtur, quod sint consideranda illa quæ requirit consuetudo ad resolutionem hujus juris, & exclusionem patroni, quæ sunt duo. Primum, quod non refundat pretium solutum per emptorem. Secundum, quod in hoc faciendo defecerit & cessaverit per quadraginta dies, a tempore debitæ notificationis. Sed impossibile est dicere, quod cessaverit & defecerit in refundendo emptori pretium per eum solutum, nisi prius ipse emptor illud solverit venditori: igitur impossibile est, quod istud tempus incipiat prius currere, quam emptor solverit. Et sic antequam currat, duo requiruntur: Primum, venditio perfecta, & pretium ab emptore solutum: Secundum, debita horum notificatio. Non obstat expositio de pretio soluto, id est, convento solvi, quia corrumpit litteram, quæ propriè accipi debet prout stat. *l. 1. §. si is qui navem, ff. de exercit. action. cum vulgar.*

* Qui non observat tempus non observat formam.

5. Præterea jus * retractus feudalis in se, est favorabile, tum ratione personæ patroni, quæ beneficium contulit, quem extraneo præferri æquum est *argumento l. fin. C. de jur. emphyt. cap. potuit de loc.* & quod not. Bart. Lucas de Penna. Joan. de Plat. in *l. 1. C. de metella. lib. 11.* Alexand. apud Bald. in *l. dudum, C. de contrah. empt.* debere colonum potius domino quam alii fructus vendere. Tum favore unionis & reversionis in pristinam causam, *l. fin. unus, §. pactus ne peteret, ff. de pact.* Tum quia est velut pars dominii directi retenti tempore infeudationis in feudo ad hoc onus concesso, unde favorabilis est conservatio hujus juris, & larga interpretatio, si opus sit, fienda ad ejus conservationem. *l. hoc modo, ff. de condit. & demonst. gloss. & doctores in cap. statutum de praben. in 6.* E diverso odiosa est exclusio hujus juris, & quantum fieri potest restringenda, maximè ista brevis quadraginta dierum præscriptio velut exorbitanter introducta contra veteres usus feudorum, quibus patrono dabatur annus ad retrahendum à tempore scientiæ computandus, *cap. 1. §. porrò, qualit. olim poterat feud. alien.* Sed hanc partem sequuntur multa inconvenientia, puta quod non sufficiet notificare venditionem, & ejus instrumẽta exhibere, ad hoc ut currat tempus exclusivum retractus, nisi etiam notificetur solutio realis totius pretii facta ab emptore venditori. Et sic nisi venditio sit facta sub instrumento authentico, continente solutionem realem, vel confessionem venditoris de soluto, necesse erit etiam aliud instrumentum publicum exhibere, de vera solutione, vel confessione solutionis, & tunc incipiet currere hoc tempus, & non prius. Et adhuc eo lapso, si patronus probare possit contrarium, sive per confessionem emptoris, sive per contrariam literam, sive per testes, quod pretium non erat solutum tempore dictæ notificationis, erit integer in jure suo, sive medio tempore facta fuerit solutio, sive non. Sequetur etiam aliud quod videtur absurdum, quod si venditor propter bene merita emptoris, vel affectu, quo ejus personam prosequitur, dat ei etiam seorsum à venditione facultatem solvendi quando & qualiter voluerit, & prout commodè poterit, quod interim quantumcumque plena notificatio facta sit, non incipiet currere tempus retractus patrono, donec totum pretium sit solutum per emptorem, usque ad ultimum quadrantem: nisi forte facta sit novatio, ita quod prima obligatio ex vendito ad pretium sublata fuerit, sive in aliam transfusa, sive non.

* Retractus feudalis est favorabilis.

6. Et fortius pro prima parte facit, quòd quamvis retractus feudalis sit in se favorabilis, tamen est favor privatus, & limitatus ad tempus hic præfixum, ideò non

debet ulterius extendi, & esset odiosa extensio, maximè cùm feuda sint patrimonia libera, nisi quatenus apparet ea esse onerata. Nostra autem consuetudo noluit tantum spatii dare patrono, quantum consanguineo, nec voluit emptores manere in suspenso respectu retractus feudalis, ultra quadraginta dies à notificatione. Non tam favore emptorum, quàm favore vassallorum, seu dominorum utilium, ut possent reperire emptores, & ne facultas, quæ libera esse debet in disponendo cuique de patrimonio suo, nimis coarctetur, & commercium impediatur, contra rationem, *l. falso. C. de com. re. alie. l. dudum*, C. *de contra. empt. l. pen.* C. *pro socio*. Et sic patet quod venditione facta, ita quod locus apertus est retractui, non vult hæc consuetudo patronum posse uti retractu, ultra quadraginta dies à notificatione. Et ideò tam breve tempus statuit, quia voluit emptores post illud modicum tempus, esse securos à retractu feudali. Igitur illo tempore lapso, non possunt de hoc inquietari, neque absque magna rationis discretione plus temporis tribuit retractui proximitatis, quia semel lapso tempore dicti retractus, nunquam in perpetuum poterunt admitti consanguinei ad rem avocandam: sed tractu temporis res efficietur de familia ejus ad quem transivit, succisa omnino spe redeundi ad priorem familiam. At retractus feudalis non expirat in se, licet dominus non utatur, sed semper remanet in vigore suo, pro futuris venditionibus, & sic patronus non amittit spem, sed occasionem momentaneam, quæ speratur reditura. Et ut breviter liqueat oppositam sententiam nullomodo stare posse, expendamus uno velut mentis intuitu totum * hunc §. qui componitur ex tribus clausulis.

* Totius hujus §. descriptio.

7. Prima introducit jus retractus usque ad illud gerundium, *en payant*. Secunda ab illo gerundio usque ad verbum, *dedans quarante jours*, ponit modum retractus faciendi. Tertia ab illo verbo *dedans quarante jours*, usque ad finem ponit limitationem & resolutionem juris retractus. Est autem clarum quod hæc ultima & resolutiva clausula non refertur ad solam immediatam clausulam loquentem de modo: sed potius refertur ad primam & principalem clausulam de introductione juris retractus, cui relativè opponitur. Saltem refertur ad totum contextum præcedentem. Ergo verus & germanus sensus hujus ultimæ clausulæ est, quod patronus post quadraginta dies à notificatione venditionis & exhibitionis instrumentorum si qua sint, non potest amplius venire etiam offerendo promptè refundere pretium ab emptore solutum, & legales sumptus. Et sic patet responsio ad objecta, quia verum est quod consuetudo non intendit patronum teneri ipsimet emptori refundere pretium, nisi si & quatenus emptor illud solverit: tamen omninò intendit quod tempus quadraginta dierum ad retinendum currat statim à notificatione & exhibitione, dummodo venditio sit perfecta & pura, saltem ex parte rei venditæ, ut dictum est. In hac quæstione prolixior fui quàm vellem, sed me rei utilitas illexit & instituti hujus coëgit ratio, quæ in excutiendis verbis & mente consuetudinis potissimum versatur.

SUMMARIA GLOSS. XI.

1. *Hujusmodi notificatio quandoque certificatoriæ: quandoque etiam incitatoriæ protestationi accedit.*
   Quatuor circa hujusmodi notificationem consideranda.
2. *Procurator denuncians tenetur docere de mandato si petatur, nisi ipsemet emerit.*
3. *Negotiorum gestor non potest notificare.*
   Quomodo intelligendum negotiorum gestorem posse interpellare?
   Intellectus l. qui decem §. 1. vers. Sed quid si ignorante? ff. de solutione.
   Falsum denuncians tenetur ad interesse.
4. *Nec juvat ratificatio sequens.*
5. *An hujusmodi notificatio fienda sit scienti.*
6. *Reprobatur quoddam consilium Alex. in materia retractus.*
7. *Pupillo non potest denuntiari.*
   Novus intellectus §. pupillo, in lege si dictum, ff. de evictionibus.
8. *Mandatarii & nominati possunt requisitiones suas facere à personis illegitimis in absentia habentium potestatem.*
9. *An possit notificari patrono minori viginti quinque annis?*
10. *Potest notificatio fieri tutori vel curatori.*
11. *Similiter & custodi, sive nobili, sive pagano.*
12. *Notificatio debet fieri congruo loco & tempore.*
    Nec tamen requiritur quod fiat in loco dominanti.
13. *Patronus si fuerit in mora, potest moram purgare infra eosdem quadraginta dies.*
    Non tamen habebit novum tempus de integro, sed residuum.
14. *Contra Bartolum, quòd non semper purgatio moræ relinquit moram in extremo.*
15. *De purgatione moræ ad finem præsentis tractatus.*

GLOSS. XI. IN VERBO

Notifié.

Notificatio quid.

SUPER verb. *notificatum.* * Ad hoc ut istud extremum à quo sit idoneum, requiritur quòd notificatio sit congrua, & in effectu, est protestatio certificatoria, si fiat simpliciter ad effectum finis hujus §. dumtaxat, videlicet ut incipiant currere quadraginta dies ad exclusionem retractus. Si vero emptor ultrà procedat petendo investituram & jura offerendo, comprehendit etiam formalem protestationem incitatoriam. Et pro pleniori apparatu remitto ad Bar. & alios, in *l. non solum §. morte. ff. de oper. nov. nuncias.* ad Felin. Deci. Francisc. Rip. & cæteros. in *c. Cum. M. Ferrariensis. de constit.* Ea solum compendiosè prosequemur, quæ spectant ad usum consuetudinis nostræ. Et in summa circa hujusmodi notificationem quatuor * sunt consideranda, persona, tempus, locus, forma. Primo igitur quæritur quis hanc notificationem facere possit. Secundo, cui fieri possit. Tertio, quo tempore. Quarto, quo loco. Quinto qualiter.

Quatuor consideranda circa hujusmodi notificationes.

2. Ad primum respondeo posse fieri nedum per emptorem, sed etiam per ejus tutorem, vel alium legitimum administratorem, vel etiam per procuratorem generalem, quia est actus utilis emptori, unde nullum in specie mandatum requirit. Tenetur tamen procurator nomine emptoris denuncians docere de mandato, ostendendo instrumentum authenticum, ut notat Angel. in *l. si hæres. ff. ad senatusconf. Trebellian.* per Bartol. & alios in *d. §. morte.* Et expresse in simili Matth. de Afflict. in *constit. Federi. 2. de jure protomiseos, in verb. ut intra 30. dies. col. 4. versic. sed quid econtra.* Quod limito ut procedat si dominus exigat, & petat sibi ostendi procuratorium, alias secus, ut expresse notat Bald. in *C. Cumana. collat. penul. versic. si quis protestatur de election. faci.* Notatur per Bart. Jas. & alios in *l. universa C. de precib. impera. offer.* Item limito si procurator emisset hoc feudum nomine procuratorio: quia tunc si ipse denunciat, non tenetur docere de mandato, imo potest constituere procuratorem ad hanc simplicem denunciationem faciendam, qui solum tenebitur docere de mandato suo.

3. Ex quibus infero quòd simplex negotiorum gestor non potest hujusmodi denuntiationem facere, quum etiam verus procurator non possit nisi docendo de mandato. Nec obstat quòd gestor interpellare potest, & constituere in mora, & periculum transferre in venditorem, * *l. qui decem. §. 1. versic. Sed quid si ignorante. ff. de solutio.* quia hoc est verum quando facit oblationem realem de pecunia vel re sua quam transferre potest, ut pleniùs dicam infrà loco opportuno declarando illum textum. Et sic cum æque consultum est creditori, ac si ipse debitor offerret: secus est hic, quia interest patroni sibi doceri de mandato, ut non temere faciat sumptum ad retrahendum, & si fecerit, & denunciatio falsa fuerit, habeat recursum nedum contra eum qui denunciavit, de quo non est dubium, ut per Alberic. in *l. si fundum. num. 4. C. de rei vendica.* sed etiam adversus eum cujus nomine denunciatum est. Tum dictus versic. *sed quid si ignorante.* non loquitur de interpellatione, sed de reali oblatione solutionis. At hic agitur de certa notificatione, quæ non est moræ certificatoria: sed semper implicat quandam interpellationem, seu protestationem in præjudicium patroni, & resolutionem juris illius, unde non tenetur ad hoc admittere personam illegitimam per notata in materia protestationis incitatoriæ, in locis præallegatis.

Intellectus l. qui decem §. 1. versic. sed quid si ignorante ff. de solutio.

4. Amplio etiam si posteà emptor expressè ratificaret denunciationem nomine suo factam, quia adhuc non valet etiam ut ex nunc. Igitur opus est vera, & debita notificatione de integro. Et per ista patet non obstare quod scripsit Pau. Cast. *in cons. 84. visa dicta. ad fi. lib. 1.* quòd si statutum requirat notificationem fieri per se vel per alium: tamen non requiritur quòd notificans habeat vel ostendat mandatum, quia loquitur in aliis terminis, & ubi cessant hujusmodi inconvenientia. Nec prædictis obstat quòd hujusmodi protestatio inquantum esset incitatoria, puta petendo investituram, non potest fieri per procuratorem, etiam habentem expressum & speciale mandatum, nisi ex causa justi impedimenti, *ut infrà* §. 49. quia illud est ex eo quod fidelitas regulariter præstari nequit per procuratorem, quæ ratio cessat in simplici notificatione, ad finem ut tempus retractus incipiat currere.

5. Ad secundum, prius examinandum est si patronus perfectam notitiam venditionis, pretii, & omnium clausularum habeat, an opus sit notificatione? Videtur quod non, per regulam *c. eum qui certus. de regu. jur. in 6. l. 1. in fi. ff. de actio. empti.* & cum hic non agatur de protestatione incitatoria, ut patronus teneatur investire, sed de simplici certificatoria, ut sciat venditionem, & ejus qualitatem: videtur sufficere quoquomodo sciat. *l. item veniunt ff. petitam.* ubi Bar. & alii. *ff. de petit. hæredita.* imo etiam ubi est dubium ad quem finem denuntiatio exigatur, videtur potius exigi ad certiorandum. Ideo in dubio sufficit * sola scientia absque denunciatione, ut tradit Dy. in *d. cap. eum qui certus.* Cyn. in *l. emptor. C. de evictio.* Joan. And. in *c. fin. de emptio. & vendit.* & pulchrè Alex. *in consil. 24. inspecto processu lib. 4. consil. 138. viso puncto. lib. 7.* Respondeo dicendum post Bar. in *l. denunciasse §. quid ergo. ff. ad leg. Jul. de adult. & in d. §. morte.* quod si denunciatio non requiritur ad aliud, quàm ad simplicem scientiam, sufficit scientia absque denunciatione, si vero requiritur ut præter ipsum scire, aliquid fiat, vel non fiat, tunc debet fieri etiam scienti. Sequitur Ang. in *d. l. denunciasse.* Bald. in *c. 1. col. 2. si feud. vassal. ab aliquo interpellat.* Alex. in *consil. 27. viso themate lib. 6.* Ad hoc pulchra distinctio Jacob. de Bello. in *l. emptor. C. de evictio.* quem refert Alex. in *d. consil. 138. lib. 7. ad quem remitto.* Feli. in *c. cum contingat. col. 5. de rescript.* At in proposito hujusmodi notificatio non fit ad simplicem scientiam ut patronus sciat: sed ut incipiat currere tempus quadraginta dierum, utque denuncians consequatur liberationem à retractu feudali lapso dicto tempore, cujus principio hæc consuetudo præfigit hanc notificationem pro termino à quo; ergo est de forma & necessaria antequam tempus currat patrono, etiam si maximè sciat.

An sit denuntiandū scienti.

6. Ex quibus infero, male * consuluisse Alex. in *d. consil. 138.* ubi super statuto Ravennæ, quòd consanguinei, proximiores, & vicini venditoris rei immobilis, possint illam recuperare ab emptore, infra mensem à die publicationis contractus factæ per præconem in platea communi, consuluit quòd consanguineus non possit agere ad retractum ex dicto statuto, ex quo ultra mensem habuit scientiam venditionis & acquisitionis factæ per Bapti. emptorem, quamvis non fuerit facta publicatio contractus, per publicum præconem in platea communi. In quo mihi (non obstante aureo apparatu suo) errasse videtur, quia cum dictum statutum præfigat mensem ad

Contra Alex.

retrahendum, & principio mensis certum terminum à quo præfigat, videlicet publicationem præconis in plateis: sequitur quòd ante dictam publicationem non incipit mensis currere. Et istud inter tam multa id genus quæ consultò prætereo, non adnotassem, nisi similes scrupos frequenter in usu accidere, & in interpretatione nostrarum consuetudinum animadvertissem. Et sic concludo, quod ubicunque lex vel statutum requirit notificationem vel publicationem ad principium novi effectus, non sufficit scientia, nisi præcedat notificatio, vel publicatio in forma, si qua fuerit ab eadem lege præfixa. His scriptis reperi quòd Matth. de Afflict. ita in effectu determinavit *in tract. de jure protomis. super verb. ut infra triginta dies. col. 5. verb. sed pro divisione concludo.* Latiùs dicam si opus sit infrà §. 173.

7. Modo conveniendo ad personam cui fienda est hæc notificatio; Quæritur primo an semper possit fieri ipsimet patrono? Respondeo quod non. Si enim sit* impubes, non prodest quævis notificatio, vel oblatio, seu interpellatio, ad solam ejus personam facta, per textum ubi not. Doctores in *l. si. ex legati causa. in l. seq. ff. de verb. obliga.* quamvis Matth. de Afflict. *in loco praallegato col. 6. versic. sed quid ille.* contrarium in simili teneat per §. *pupillo.* à se perfunctoriè allegatum, & malè intellectum, ut statim declarabo. Sed si pupillus careret tutore, debet adiri judex, ut faciat provideri de tutore. *l. Divus. ff. qui peta. tuto.* & tradit. Socin. in *tractat. de citat. art. 20. num. 49.* Nec obstat quòd soli pupillo habenti tutorem, potest etiam sine tutoris auctoritate (quando tutor non apparet) denunciari lis mota pro recursu evictionis. Text. * in *l. si dictum §. pupillo ff. de eviction.* quia hoc est propter necessitatem talis denuntiationis, qua omissa denuncians gravi damno afficeretur, & perderet actionem & recursum evictionis, & sic certat de damno vitando, & non debet conditio sua usque adeo deterior fieri, ex persona hæredis sui, unde non placet communis solutio quam tradunt scribentes *in d. l. si ex legati causa.* quòd id quod dicitur in d. §. pupillo. posse soli pupillo denunciari, est ad commodum pupilli, ut teneatur emptor, vel illi soli denunciare, & si omittat careat recursu evictionis, etiam si tutor non potuit inveniri: quia dico quamvis hoc possit tendere ad commodum pupilli per obliquum: tamen directo dispositio d. § tendit ad incommodum, obligationem & onus pupilli: quia ex denunciatione ei facta tenebitur, & obligabitur efficaciter de evictione, ut patet per seriem d. l. si dictum. Ideo tenenda est nova mea solutio, quòd illud est propter necessitatem denuntiationis, in quo adversario prosequente periculum est in mora, & ne propter mutationem in persona, vel hærede authoris, emptor bonæ fidei habeat damnum.

* Pupillo non potest denunciari.

8. Quemadmodum à simili ratione in materia beneficiali mandatarii, graduati simplices, & nominati possint requisitiones suas facere nedum ab ordinariis, vel eorum vicariis, sed etiam in eorum absentia, ab officialibus vel assessoribus eorum, qui nullam providendi habent potestatem: sed hoc ideò quia periculum est in mora, ne eorum jura depereant, celeritate cursorum, & eorum præventione apud Pontificem Romanum, qui non habet delectum, ut cautum est constitutione regia æquissima Ludovici 12. anno domini 1512. §. 14. Redeundo * tamen ad materiam nostram, dico quòd si tempora patiantur ut possit denuntians invenire tutorem, vel alium facere subrogari: quòd tenetur curare hæc fieri, & iterum illi tutori denuntiare, nec tunc sufficeret ista denuntiatio soli pupillo facta, imò ex bono & æquo debet etiam amicis & cognatis nunciare: alioquin puto simplicem denuntiationem soli pupillo factam, non prodesse denuntianti, si aliam diligentiam pro temporis spatio facere potuerit, & omiserit. Et hoc nota, quia nondum reperisti ab aliquo declaratum. Hæc autem cessant in casu præsenti, quia si non incipiat currere tempus quadraginta dierum ad exclusionem patroni, emptor feudi nihil perdit, nec ullum damnum incurrit: sed tantum liberationem retractus non acquirit, quod si velit acquirere, curare debet ut personam habeat legitimam, cui notificationem hanc facere possit.

* Modificatio d. §. pupillo.

9. Sed quid si patronus est pubes, sed minor viginti quinque annis? Respondeo, si habeat curatorem, idem est dicendum quòd nulla notificatio, vel interpellatio ad solam domini personam facta valet. *l. si curatorem habens. C. de in integrum restituti. not. gloss. & doct. in d. l. ex legati. & l. seq.* Sed debet fieri curatori soli, vel adulto cum authoritate curatoris, sicut in pupillo. Si vero non habet curatorem, sed res suas per se administrat, quod potest in extrajudicialibus, salva alienatione vel hypotheca immobilium. §. 1. *instit. de curat.* & tunc adhuc videretur quòd non posset illi notificari ad effectum excludendi eum à retractu, per lapsum horum quadraginta dierum, cum agatur de rebus vel juribus immobilibus, in quibus secundum communem sententiam doctorum in *d. l. si ex legati,* non potest solus minor vigintiquinque annis interpellari, nec in mora constitui, quamvis Pau. Castrensis ibi multum probabiliter contrarium teneat, quod nunc (ne sim prolixior) non examino: sed dico quòd si patronus habet viginti annos completos, vel patrona quindecim annos, poterit illis fieri hæc notificatio, nec opus est adhibere curatorem, vel judicem: quia istud non concernit alienationem feudi dominantis, vel jurium ejus, sed eorum administrationem cujus capax est patronus in tali ætate, ut dixi infrà §. 81. qui §. militat tam in patrono quam in cliente. Si vero sit infrà dictam ætatem, puto frustra illi soli notificari: curare igitur debebit emptor nolens manere in suspenso, ut curator deputetur. quod à judice obtinere poterit, vel ad hunc actum, quum curator etiam certæ rei, vel causæ dari possit. *l. non tantum. ff. de tutor. & curat. dat. ab his.* Alioquin non incipiet currere tempus, quia ante dictam ætatem non habet minor curatore carens legitimam personam, etiam in administratione simplici negotiorum feudalium. Unde dato quòd solus patronus minor vigintiquinque annis, & major viginti, possit inuestiendo privare se jure retractus, quia per hoc non dicitur alienare, sed administrare, secundum naturam rei subjectæ, non tamen potest se privare tali jure, inuestiendo emptorem ante dictam ætatem: quia tunc nullam hujusmodi habet administrationem. Igitur multominus privatur per simplicem notificationem, vel oblationem à se spretam. Multa super his hinc inde disputando congessissem, sed modum excedere veritus sum.

10. Secundo quæritur, an possit fieri tutori vel curatori patroni? Et per prædicta non est dubium quòd sic, sive patronus sit infans, sive furiosus, dummodò tutela vel cura ad hæc feuda extendatur: frustra enim notificaretur tutori habenti à testatore vel judice divisam administrationem ad alias res. *l. fin. C. de Authent. præstant.* frustra curatori ad lites, vel litem aut aliam rem. Sed & si sint plures tutores vel curatores administratione non divisa, sufficit uni ex eis notificari. *d. l. fin.* Sed quid si per se ipsos tantum administrationem diviserunt? Responde, si sint divisi in diversas provincias, opus est notificare illi cujus provinciam negotium respicit. *l. 2. C. de pericul. tutor. l. & si pluribus ff. de authorit. tutor. gloss. 1.* Joan. Fab. *leg. 2. C. de divid. tutel.* Si vero administratio sit in eadem provincia, sufficit alterutri, quia tunc non est in consideratione divisio ab ipsis facta, *d. l. 2.* Et hoc dummodo denuncians careat fraude,

de, secus si fraudulenter omitteret adire (cùm posset) tutorem vel curatorem, qui habet notitiam horum feudorum, & notificaret alteri hæc ignoranti, & non administranti, quia hujusmodi calliditas sibi non prodesset, nec noceret patrono, in jure retractus. Cæterum dummodò semel, cessante omni fraude, & collusione, notificatum sit uni tutori vel curatori legitimo, non requiritur quòd hoc aliis, nec ipsi quidem patrono, etiam puberi, & industrio, etiam vigesimum annum excedenti intimetur.

11. Sed quid si notificatio fiat custodi, sive gardiano, nobili, aut pagano, de quib. *infrà tit.* 8. *& seq.* videretur aliud, quia illi non habent exercitium actionum, & jurium realium minoris, nec possunt authorari, in quibus requiritur decretum, nec in cæteris quæ solemnitatem juris desiderant: sed in his providendum est de solemni tutore, vel curatore, ut dixi infrà §. 103. & sic videtur quòd nec faciendo, nec omittendo possit præjudicare minoribus in remissione vel amissione jurium realium & formatorum, prout est jus retractus acquisitum & formatum. Tamen idem puto in præsenti, quòd in vero solemni tutore, quia istud jus non est acquisitum minori nisi sub hac forma & conditione resolutiva, modo retrahatur res & reddatur pretium infrà quadraginta dies à notificatione, & cùm talis custos possit investire, ut diximus *supra* §. 1. *gloss.* 5. *in fin.* consequitur illi fieri posse notificationes & oblationes feudales, & consequenter eas validas & efficaces esse, etiam ad effectum, de quo in fine hujus §. quia proprie non agitur de alienando, vel amittendo jure minoris, sed de administrando & conservando in statu suo, & de non acquirendo, & non augmentando pro hac vice. Ideò tempore lapso remanebit dominus ex causa hujus venditionis perpetuo exclusus à retractu sine spe restitutionis in integrum, sed contra tutorem vel custodem agere poterit ad interesse, prout diximus *supra eo. gloss.* 2. *in fi. & infrà* §. 99. Quid si notificatio fiat usufructuario fundi dominantis, vel procuratori patroni, vel marito patronæ? Ista partim dependent à quæstione, an hi possint committendo præjudicare in jure retractus feudalis, quo discusso fortius intelligetur an possint præjudicare omittendo: ideo simul dicemus *in* §. *seq.*

12. Ad tertium & quartum breviter dicendum, quòd omni tempore notificari potest, dummodo congruo, quia patronus vel alius ejus nomine potestatem habens non tenetur admittere nec audire venientem tempore incongruo ad notificandum. *l. si soluturus.* ubi Bart. *ff. de solut. & in l. item illa. ff. constit. pec.* Si tamen de facto admiserit, & notificatio facta sit per emptorem, vel alium ejus nomine, sufficit quocumque tempore, & etiam quocumque loco, quamvis non teneatur admittere in loco incongruo. Quid si patronus offerat se paratum audire notificationem in loco dominanti, à quo feudum venditum dependet, & illic remittit? Respondeo: Si sit in loco & tempore congruo & opportuno ad audiendam lecturam seu notificationem totius contractus, debet audire, vel ad proximiorem locum vel tempus remittere, & non ad locum dominantem, vel alium forte remotiorem, aut incognitum, nec alias longiorem temporis tractum aucupari, tenetur etiam notificator expectare patronum morbo sontico, vel quovis alio impedimento præventum, sed non volentem eludere, & frustrari: quia quocumque modo sive latitando, sive frustrando, per eum stet, quominus notificatio fiat, ex tunc habetur pro facta, & currit irreparabiliter tempus quadraginta dierum per notata in *l. jure civili. ff. de condit. & demonstr. in l. aut qui aliter. ff. quod vi aut clam. in Clem. causam de elect. cum vulg.*

13. Quod limito nisi patronus infrà tempus quadraginta dierum, à mora sua computandorum, purgaverit modum. Et debitè, videlicet congruo loco & tempore interpellaverit emptorem, ut exhibeat literas contractus, vel ejus substantiam & qualitatem declaret, & sic eum constituerit in mora, quia ultima nocet & priorem absorbet. *l. illud de peri. & com. rei vendit. l. si quis servum.* §. *sequitur. l. interdum.* §. *fi. ff. de verborum oblig. l. prætor.* §. *aliquando. ff. de oper. no. nuncia.*

Sed quid * si patronus post viginti dies, seu medio tempore purgaverit moram, & emptor confestim notificaverat, utrum patronus habeat integrum tempus quadraginta dierum ad refundendum pretium ab hac notificatione? Respondeo, quòd non, sed solum tempus quod restabat tempore moræ purgatæ, quia ex quo emptor non constituitur in aliqua mora, æquum est patronum ferre incommodum moræ suæ, quatenus sive quandiu in mora fuit, quia simplex purgatio moræ de se aliud non operatur, quam cessationem moræ pro tempore futuro, & non restitutionem temporis præteriti, secus si etiam emptor debitè interpellatus constitueretur in mora, recusando notificare, quia tunc prioris moræ effectus in totum absorberetur, & quandocumque posteà emptor saniori consilio ductus debitè notificaret, haberet exinde patronus tempus integrum.

* Quid si peteretur purgatio moræ.

14. Quod autem sentit * Bart. in *l. item illa. col.* 2. & expressè *vult in d.* §. sequitur quòd purgatio moræ non est, vel si est, relinquit moram in extremo, videlicet in ultimo interpellato, quem in mora constituit, & cæteri scribentes sequuntur, est doctrina magistralis, quæ vera est in terminis in quibus loquitur, videlicet quando ultimo interpellatus remanet in mora, tunc enim purgatio moræ duos habet effectus, vel quando se paratum offert, & interpellans non implet, tunc enim nulla fit purgatio, sed aggravatio moræ, secus quando id fit ad quod interpellatur. Sed quid si patronus medio tempore interpellet emptorem, qui jam non habet facultatem exhibendi literas & instrumenta emptionis? Et videretur non congrue interpellatus, nec purgata mora, & nihilominus tempus currere, quia patronus jam certat de interrumpendo cursum temporis & evitando sibi imminente periculo amittendi retractum, & sic videtur necesse quòd constituat emptorem in mora, alioquin non vitet periculum, per notata Bar. in *d. l. item illa col.* 1. *in* 2. *opin. & col.* 2. *in* 1. *qu. ff. de constit. pecunia.*

* Contra Bar. quòd non semper purgatio moræ relinquit moram in extremo.

15. Tamen sic distinguo, aut patronus solùm interpellat ad finem notificationis, & exhibitionis contractus habendi, ut deliberet de retractu infra tempus consuetudinis, & nihil agit, nisi plenam & opportunam diligentiam faciat & constituat emptorem, in ultima mora notificandi. Alioquin non interrumpitur, sed perseverat currere tempus, periculo patroni qui primæ moræ suæ id imputare debet. Aut patronus nedum interpellat ad finem notificationis: sed etiam ad finem prompti retractus, vel solum de præsenti offert retrahere tanquam certus offerens realem refusionem pretii & legalium sumptuum. Et tunc sive emptor sit justè impeditus, sive non invenitur, & eo ad ejus domicilium vel in judicio citato, saltem ad domicilium emptoris offerat refusionem, satis est: & omnis mora præcedens absorbetur, quia illa præcedens non potuit plus operari, quàm si verè notificatio fuisset facta, & sic paratus esse debet emptor ad agnoscendum retractum si offeratur infra quadraginta dies. Unde difficultas etiam justa & necessaria, puta mortis vel absentiæ, causa rei-

sultant emptionem, non nocent, dummodò principale factum notificatum fuerit, ita quòd sciverit patronus locum apertum retractui: & dummodò per totos quadraginta dies neglexerit: tunc enim omninò manet exclusus. Unde si emptor qui emit pro mille, denunciaverit se emisse pro quingentis, sive scienter, sive ignoranter, & dominus per hos dies tacuerit, bene poterit exigere quintum denarium, ad rationem pretii conventi: sed non poterit retrahere, etiam statim à tempore supervenientis scientiæ vel pretii, quia etiam si scivisset, æque, imo multo magis à retractu abstinuisset. Idem si omissa fuerit denunciatio alicujus oneris emptoris, & hoc dummodo fuerit servata forma hic tradita, videlicet exhibitio instrumentorum, si qua confecta fuerint. Quod autem dixi de omissa denuntiatione partis pretii, intellige sane dummodo patronus sciverit valorem feudi venditi, secus enim si forte juste causari posset se fuisse retracturum vel infrà dictos quadraginta dies inquisiturum de effectu & commoditate retractus, si scivisset majus pretium, vel alia onera. Finge patronum habere mille nummos repositos in emptionem unius feudi, & cum audivit vænisse feudum quingentis tantum, contempsit: ex eo quòd putaret non plus valere, prout occasionem habuit ex verbis denuntiantis, & nolebat pecuniam suam dividere in plura vilia prædia, sed in unum pleni valoris, non erit exclusus à retractu. propter hujusmodi defectuosam denuntiationem. & temporis lapsum: idem in similibus est dicendum.

3. Porro si non fuerit confecta aliqua scriptura venditionis, sufficit eam cum circunstantiis prædictis verbaliter explanare. Si autem confecta fuerit scriptura sive publica, sive privata, debet porrigi, & exhiberi patrono, & facultas ei fieri legendi, attrectandi, & describendi: qua facultate remota non esset exhibitio. *l. 2. ff. ad exhib. l. 2. §. inspecto. ff. quemadm. testam. aperiant. l. pen. §. fi. ff. ad leg. Falc. l. plus est. ff. de verb. signific. cum alleg. in princip. hujus gloss.* Sive contractum fuerit in scriptis, sive non, dummodo vel ad simplicem probationem partes confecerit, vel confici mandaverit scripturam: Tunc enim si emptor properet ad dominum, non delata scriptura, forte nedum scripta vel extracta à notariis, quantumvis plene notificet, non prodest, quia patronus suspicari potest, aliquid esse in literis quod sibi expedit scire: unde interim non currit tempus deliberandi, & retrahendi, etiam si emptor testes instrumentarios, vel ipsos notarios adduceret ad patronum, ad fidem faciendam quòd notificatio sua integra est, & nihil aliud: nec aliter est in literis: quia omnino satisfaciendum est formæ præfixæ ab hac consuetudine.

4. Sed cum nulla conficitur scriptura, quæro an patronus teneatur credere nudis verbis denuntiantis, an saltem denuntians duos testes adducere debeat, qui vel extra jus attestentur verum esse quod denuncietur? Videtur quòd sic, quoniam ista notificatio implicat quandam protestationem incitatoriam, inquantum tendit ad exclusionem patroni per lapsum brevis temporis, ex facto alieno, igitur per notata Bartoli & scribentium in *l. non solum. §. morte. ff. de oper. novi nuncia.* & hoc in simili videtur velle Matth. de Afflict. in *d. tract. super verb. ut infrà 30. dies. col. 2. ver. praterea illa.* Ubi dicit non esse credendum denuntianti, nisi sit persona bona & digna authoritate, secundum *gloss. in l. Titio. ff. de condi. & demonstrat.* Contrarium puto ex mente & verbis hujus consuetudinis, quæ cessante scriptura non requirit nisi simplicem notificationem, quæ nudis verbis fieri potest, & in casum confectæ scripturæ, solum addit exhibitionem scripturæ; quod verificatur etiamsi sit privata scriptura, & sic non requiritur tunc aliqua probatio actus denunciati: & hoc est æquissimum; quia non præjudicatur in aliquo denunciato, qui si dubitet de veritate vel commodo denunciationis, habet sufficiens tempus ad inquirendum & consulendum juribus suis. Verum est quòd non temere tenetur admittere denunciantem solum: sed justè postulare potest ut denunciationi intersint personæ honestæ, & fide dignæ, ut sciatur & probari possit, si opus sit, quæ & qualis fuit denuntiatio. Interest enim patroni: nedum ut salvum, & integrum jus suum maneat, si denuntiatio in aliquo fuerit defectiva, sed etiam ut sumptus suos, & interesse repetere possit à denuntiante, si forte falsa denunciaverit: Et patronus in comparando, & afferendo pretio, sumptum & laborem subierit.

5. Ex prædictis patet, quod patronus si velit, debet habere copiam instrumentorum exhibitorum: sed cujus impensis? Et videretur quod impensis suis, quia hæc consuetudo non astringit emptorem, nisi ad simplicem exhibitionem, in qua non venit copiam dare, sed solum facultatem transcribendi, seu copiam assumendi præbere: nec intrabo in difficultatem gloss. in *clementina causam in ver. porrecto. de elect.* quam Doctores controvertunt, dicemus alibi si opus sit; satis est in præsenti, quod hæc consuetudo sistit in terminis notificationis & exhibitionis: consuetudo tamen Nivernensis *eo. tit.* §. 35. vult emptorem teneri dare impensis suis exemplum à notariis, vel à judice confectum, sed localis est: ego dico quod tenetur emptor impensis & labore suo dare vel offerre copiam testibus præsentibus (si petatur) simplicem & privatam instrumentorum exhibitorum, & facultatem illam conferendi cum originalibus: si autem patronus velit habere exemplum à notariis confectum, debet habere impensis suis. Et adverte circa *d.* * *clementin. causam.* quòd quamvis Cardin. ibi *in fi.* Jas. & alii *in d. §. morte col.* 18. Paul. *consil.* 382. *lib.* 2. dicant quòd omnis intimatio vel denunciatio tendens ad aliquid præjudiciale debet fieri secundùm formam *d. clementinæ causam.* tamen non est verum: nisi quatenus est eadem ratio materiæ subjectæ. Ideò nec hic, nec in pluribus aliis infra locis suis secutus sum dictam formam.

* Forma Clementinæ causam.

6. Adverte etiam ne omittam quòd quocumque modo stet per patronú, scienter & de industria ad hoc ordinata, quominus fiat vel integrè fiat hujusmodi denuntiatio, habetur pro rectè facta. *l. jure civili. ff. de condi. & demonst.* Secus si casu, etiam in personam patroni contingente, vel etiam ejus facto, sed non ad hoc ordinato, *per l. qui. ff. de actio. & obligat. l. venditor. 2. in princip. ff. de hæred. vel actio. vendita. l. & totum. ff. de impensis in re. dotal. fact. l. finita. §. primo. ff. ad legem Rhodiam. de jactu.* cum vulgaribus. Semel autem facta legitima denunciatione currit hoc tempus irrevocabiliter, etiam sine spe restitutionis in integrum, non obstante quocumque justo impedimento existente, vel infra hoc tempus superveniente, in persona, vel bonis patroni, per notata *supra eod. gloss. 3. ad fi.* Quod limito primo nisi impedimentum causaretur facto, vel culpa emptoris. *l. cum proponas. C. de nautico fœnore. l. qui officiu. in fi. ff. de contrahend. empt.*

7. Limito secundo, si casus contingens in persona patroni, includat impossibilitatem absolutam, ut si postridie notificationis moriatur, tunc enim puto quòd non currat tempus hæredi, justam ignorantiam habenti. Consuetudo enim vult patronum habere spatium quadraginta dierum ad deliberandum, præparandum & faciendum retractum: sed hoc casu nullum spatium habuit, nec aliter providere potuit, secus si hæres quocumque modo sciat, quia tunc saltem à tempore quo scivit, non habet nisi tempus quod supererat defuncto. Item secus superveniente necessaria absentia patroni denuntiati, quia procuratorem deputare potuit. *leg. & si per prætorem. §. 1. ff. ex quib. caus. majo.* notat. Bartol. in *l. 1. ff. de diver. & tempora. præscript. l. u qui rens. ad fi. ff. de publi. judi.*

tiis. Ulterius utrum sit universaliter verum quòd istud tempus quadraginta dierum currat à plena hujusmodi notificatione?

8. Quid si statim post notificationem lis inferatur emptori, sive in petitorio, sive in possessorio, an * pendente lite possit hujusmodi fieri denuntiatio ad finem excludendi retractum feudalem lapsu quadraginta dierum? Distingue, aut lis infertur à venditore contra emptorem aut ab emptore contra venditorem, aut ab extraneo. Primo casu sit conclusio quòd pendente lite non currit istud tempus quadraginta dierum, quacumque actione venditor, vel ejus hæres agat impugnando venditionem, & alienationem, sive petitorio, prætendens nullitatem, sive rescissorio, aut rescindenti, sive etiam possessorio, forte infra annum venditionis, & traditionis factæ per procuratorem, quem prætendit falsum & revocatum: & ratio est duplex. Prima, quia non censetur venditio venisse ad perfectam notitiam patroni, ex quo in se non est certa, sed dubia propter dubium litis eventum. *l. quod debetur. ff. de pecul.* Et ita in simili retractus proximitatis, decidit Cy. post Jacob. Raven. in *l. contra majores in fin. collat. C. de inoffic. testament.* & sequitur Bald. *super constitut. Federic. 2. de jure protomis. collat. 4. versic. sed pone quod Titius.* Secunda, quia quandiu antiquus vassallus prætendit se vassallum, aut repetit feudum, non tenetur patronus admittere in fidem novum vassallum, per notata *infra* §. 33. *quæst.* 23. *quæst.* 30. Et multominus tenetur agnoscere emptorem in verum emptorem, vel retrahere ponendo pecuniam suam in periculo, vel incerto, quandiu de emptione, & ejus effectu litigatur. Sicut nec currit tempus retractus, si duo contendentes se emisse notificent, & justa offerant, vel ad invicem super hoc litigent. Non autem adduxi vulgatum hoc quod sententia in primo judicio potest præjudicare secundo. *l. fundum cum. l. seq. ff. de except. rei jud.* Tum quia d. l. loquitur inter easdem partes, hic autem agitur de tertio. Tum quia in l. ibi metiri debet præjudicium ex secundo judicio, & non ex pretio, ut ibi per Paul. Tum quia patronus si velit potest petere retractum contra emptorem ad onus litis, & in illa loco emptoris subrogari, per notata *suprà eod. gloss. 5. quæstione* 11. Nec de hoc dubitatur, sed tantùm an instante emptore cogatur retrahere infrà hoc tempus, ne amittat jus retractus: in quo dicendum est quod non. Secundo casu multò fortius idem concluditur, quòd potest patronus si velit ad periculum litis retrahere, sed non tenetur nisi lite finita, quæ facto emptoris procedit. Tertio casu concludo, quod statim currit tempus, non obstante lite: alioquin sequeretur quod facile subornato quovis litigatore, tempus retractus protraheretur, quandiu placeret patrono vel propinquo: sequeretur etiam quod si vassallus possidens, sed interpellatus ab alio in petitorio, si venderet feudum, nunquam curreret tempus utriusque retractus, quandiu lis duraret, quantumcumque etiam medio tempore in fidem admitteretur & investiretur emptor, qui emit ad onus litis, quod est absurdum. Hanc conclusionem limita respectu retractus feudalis, si ageretur possessorio, ita quod esset dubium uter possideret, & sic patronus neutrum teneretur in fidem admittere, quia tunc tempus retractus non curret, ex quo non potest patronus constitui in mora in fidem recipiendi & investiendi, & consequenter jura feudalia eligendi, juxta notata infrà § 33. *quæst.* 30.

* Nova resolutio an & quando pendente lite currat tempus utriusque retractus.

9. Item quæro, si emptor obtineat per sententiam, quæ transeat in rem judicatam, utrum statim incipiat currere tempus quadraginta dierum patrono, vel tempus anni & diei propinquo, in casibus in quibus dictum est non currere tempus retractus pendente lite, saltem præsupposita veteri notificatione, aut investitura respective? Respondeo quod sic, respectu retractus proximitatis: sed non respectu retractus feudalis, in quo requiritur ultra veterem notificationem, notificatio & exhibitio sententiæ, vel transactionis, si transactione finitum fuerit negotium ad hoc ut emptor pacificus in fidem recipiatur, vel ut patronus retrahat infra quadraginta dies, quoniam ante hujusmodi notificationem, patronus non est certioratus de venditione efficaci, quod consuetudo requirit, sed non requirit quemlibet consanguineum certificari.

10. Prætereà quæro, in casibus in quibus dictum est non currere tempus utriusque retractus pendente lite, si adversarius emptoris succumbat, & inveniatur temerè litigasse, utrum debeat condemnari in damna & interesse emptoris, ex eo quod medio tempore tempus retractus non cucurrit? Respondeo, non, quia ex quo patronus vel propinquus statim post victoriam emptoris venit ad retractum, verisimile est quod ab initio retraxisset si non fuisset lis: & sic non potest probabile interesse fundari in hoc articulo, Tum non esse medio tempore liberatum à retractu, non est damnum, sed omissio prætensi lucri incerti, cujus nulla est habenda ratio per notata Ang. Paul. in *l. 3. fin. de eo. quod certo loc.* Ex his habes hanc materiam notificationis abundè expeditam quam longiusculè prosecutus sum, non tamen curiositas, sed rei utilitas nondum discussa me movit: nec enim minus in his modicis particulatim expendendis laboravi, quàm in gravioribus.

11. Finaliter universam materiam hujus §. limita, si à tempore venditionis lapsi sint * triginta anni, tunc enim exclusus est patronus à retractu, etiamsi nunquam notificatio facta fuerit ab emptore, etiam si patronus semper ignoraverit, quia hujusmodi præscriptio currit contra absentes & ignorantes. Et quum non sit quæstio de præscribendo jure retractus feudalis in se, nec de minuendo feudo dominanti, vel ejus juribus perpetuis, sed solum de quodam effectu, veluti fructu pro una vice, indubitanter currit hæc præscriptio per notata suprà §. 7. Nec obstat quod consuetudo certum terminum à quo præfigit præscriptioni hujus juris, videlicet debitam notificationem: igitur antequam fiat, quamvis etiam patronus sciat feudum per emptorem possideri, tamen semper existimat jus suum durare authoritate hujus consuetudinis, cujus prætextu non debet decipi. *l. 1. C. de his qui veni. ata. impetra.* Et ex diverso quod emptori prodesse non debet sua culpa, fortè malitia in non denunciando. Quia diligenter est advertendum quod hæc notificatio pro termino à quo, non præfigitur cuivis præscriptioni, sed solum præscriptioni quadraginta dierum, de qua tantum loquitur & cogitavit hæc consuetudo in hoc §. & sic nullomodo refertur ad præscriptionem longissimi temporis nec de ea intelligitur. Dico tamen quod de hac præscriptione debent subduci omnia quæ subducuntur de præscriptione tricenaria, puta pupillaris ætas patroni: similiter habent locum omnia remedia introducta à jure, videlicet restitutio in integrum ratione minoris ætatis, vel absentiæ causa reipublicæ aut alia justa causa. *ff. ex quibus caus. major. per tot.*

* Omnis actio retractus, 30. annis excluditur.

12. Unde si venditio fuit occultata facto contrahentium, puta venditore semper possidente, non incipit currere præscriptio triginta annorum: saltem locus est restitutioni in integrum, quamvis restitutio cesset in præscriptione consuetudinaria brevissimi temporis, quia præscriptio triginta annorum non currit speciali dispositione consuetudinis, sed dispositione juris communis, vel dispositione generalis consuetudinis, infrà §. 68. Ubi loquitur in materia juris communis conformiter ad illud, & sic recipit omnes modificationes juris communis, ut ibi dixi,

Secus in præscriptione horum quadraginta dierum quæ est introducta simul in ipsa concessione juris retractus, & sic venit ad ejus limitationem, & taxationem, ut etiam in simili diximus infrà §. 175.

13. Sed juxta hæc quæro, quid si primus emptor cariori pretio vendat fundum? Secundo, sine aliqua mentione onerum præteriti temporis, & secundus emptor longo tempore pacificè inter præsentes possidet, tandem insurgit patronus, & cognito quòd nulla jura sunt præstita, nec ex prima, nec ex secunda venditione, vult retrahere ex prima, quia vilius pretium continet, & nondum sunt lapsi triginta anni. Secundus autem emptor vult teneri præscriptione longi temporis ex capite suo, & videtur quòd possit, quia etiam personali actioni rei persecutoriæ, (qualis est ista) & hypothecariæ, præscribitur longo tempore, à tertio acquirente cum titulo & bona fide, *l. si vi vel metu. C. de his qua vi metuve. cau. l. 1. C. si advers. credito.* Etiam non obstante mala fide authoris, quia *Authentica mala fidei. C. de præscript. long. temp.* non habet locum nisi cum præscribitur contra verè & plenè dominum. ut notant doctores ibi. & in *l. Pomponius. §. cum quis. ff. de acquirend. vel amitt. possess.* Quibus non obstantibus cessante præscriptione hujus consuetudinis de qua hic puto non habere locum aliam præscriptionem, quàm longissimi temporis, sicut in vera personali actione, quia dispositione consuetudinaria tertius possessor verè personaliter obligatur ex natura & conditione rei, unde etiam si non tanquam rem feudalem, sed tanquam alaudialem vel censualem emerit, & possederit ultra longum tempus, idem est dicendum, prout etiam in simili dixi super retractu consanguinitatis in *d. §. 173.* Plura alia occurrunt, sed nunquam esset finis, transeamus ad §§. sequentes.

---

*Olim fuit 24.

§. XXI.

ITEM si le seigneur feodal a receu le quint denier, ou chevy, ou baillé souffrance d'iceluy, à luy deu à cause de la vendition du fief mouvant de luy, tel seigneur feodal ne peut plus retenir ledit fief, par puissance de fief pour l'unir & mettre en sa table, a cause d'icelle vendition.

Sed hic articulus ita mutatus fuit nova consuetudine.

SI ledit seigneur feodal a receu le quint denier, à luy deu à cause de la vendition du fief, mouvant de luy, chevy ou baillé souffrance, ledit seigneur feodal ne peut plus retenir ledit fief, par puissance de fief, pour l'unir & mettre en sa table à cause d'icelle vendition.

SUMMARIA §. XXI.

1. *Limitatur textus quando receptio pretii fit sub clausula reservatoria.*
   Exempla non restringunt.
2. *Retractus feudalis non excluditur per approbationem venditionis, sed per approbationem emptionis.*
3. *Patronus interveniendo in contractu tanquam fidejussor, sibi non præjudicat: secus si tanquam principalis.*
4. *Utrum patronus interpellando emptorem de solvendis juribus, præjudicet sibi in retractu?*
5. *An emptore non solvente variare liceat patrono?*
6. *Per simplicem dationem induciarum non amittit patronus jus retractus.*
   Consuetudo Carnotensis modificatur.
   Consuetudo Borboniensis declaratur.
7. *Ampliatur textus in minore, vel in ejus tutore vel curatore.*
   Tutor non potest ad commodum suum authorari vel eligere.
8. *Licet tutor possit gratificari extraneo emptori: non tamen potest ipso jure gratificari contutori in præjudicium pupilli.*
9. *Q. 1. Utrum procurator recipiendo quintum pretii, vel de eo componendo, præjudicet domino ignoranti in jure retractus?*
10. *Utrum procurator recipiendo canonem ab emphyteuta, præjudicet domino in jure commissi? & deciditur quòd sic.*
11. *Procurator generalis etiam cum libera, non potest voluntatem domini declarare, nec in alternativis eligere.*
12. *Solutio quòd in materia hujus §. requiritur & sufficit mandatum speciale.*
13. *Non sufficit mandatum generale cum clausula, etiam si requirant speciale mandatum, nisi graviora in eadem feudali materia sint expressa.*
14. *An notificatio facta procuratori præjudicet domino in jure retractus?*
15. *Non prodest occulta limitatio, sicut nec occulta revocatio mandati.*

16. Forma à principio mandati impressa inquiri & servari debet.

17. Resolutio praecedentium.

18. Non improbare pro ratificatione est in factis, non in omissis.

Quando emptor habeat recursum contra procuratorem patroni?

19. Non sufficit notificatio facta procuratori habenti sufficiens mandatum, si noluit admittere.

20. Q. 2. Receptio vel compositio quinti denarii, vel investitura facta ab usufructuario feudi dominantis, non praejudicat domino in jure retractus.

21. Oblationes & notificationes factae fructuario vel procuratori generali, protegunt à prehensione ex defectu fidelitatis: sed non protegunt à retractu feudali.

22. Non sufficit notificationem admissam à fructuario, pervenisse ad notitiam patroni.

An & quando fructuarius teneatur ad interesse emptoris?

23. Differentia inter certificationem ab extraneo vel à procuratore generali, vel à fructuario factam.

24. 25. Q. 3. Quid de marito? Responde. Idem quod in praelato vel tutore.

Quando tutor potest praejudicare pupillo in jure commissi?

Maritus in propriis uxoris plus habet potestatis quàm procurator generalis, & minus quàm tutor.

26. Quandoque magis subvenitur mulieri quàm pupillo.

27. Notificatio soli patronae facta sine authoritate ejus viri, non valet, sicut nec facta patrono pupillo: nisi mulier administrationem habeat.

VIDIMUS in fine §. praecedentis modum excludendi retractum feudalem omissione, & lapsu temporis. Hic habemus modum excludendi communione, seu facto patroni; & ponit textus tria exempla.

Primum, quando recepit solutionem quinti denarii, quod intellige etiam quantulamcumque partem receperit.

Secundum, quando aliter composuit, seu transegit cum emptore pro juribus quinti vel subquinti, etiamsi tantum liquidaverit ea ad certam summam, & nihil receperit. Tertium, quando habuit fidem de solutione, seu certam dilationem dedit ad solvendum.

1. Limita haec omnia, nisi patronus partem receperit vel transegerit, aut dilationem dederit sub conditione, & protestatione, quòd non possit uti retractu feudali, nisi termino praefixo solutio perficiatur. Licet enim ei legem & modum quem vult apponere in concessione sua. *l. legem C. de pact.* & nisi pareatur in termino, liberum erit patrono, infrà quadraginta dies à termino lapso, retractu feudali uti, quantumcumque tempus lapsum sit à prima integra notificatione & oblatione, fieri enim potest tam tacito, quàm expresso consensu partium, ut tempus quadraginta dierum non incipiat currere statim à significatione, vel ut in longius, vel brevius tempus prorogetur, aut coarctetur. Quare idem dico etiam si totum quintum denarium receperit patronus, sed reservata facultate deliberandi, usque ad certum tempus, an velit investire vel uti retractu. Et si displiceant emptori hujusmodi protestationes, non solvat, sed retineat pecuniam suam, & expectet lapsum quadraginta dierum. Et nota quòd species in hoc textu expressae sunt per modum exempli, & sic * non restringunt. *l. damni infecti. 2. in fin. ff. de damn. infect. l. 1. §. quod vulgo. ff. de vi & vi armata.*

* Exempla non restringunt.

Sed diligenter adverte quòd patronus non excluditur à retractu, ex qualibet approbatione contractus venditionis, vel emptoris in vassallum. Sed requiritur talis approbatio, quae non compatitur cum retractu, & haec est duplicis speciei. Prima respicit exactionem quinti denarii, quae est exclusiva retractus, quum non possit utrumque jus simul exigi, & hujus exempla quaedam ponuntur in textu. Secunda species respicit admissionem in clientelam, cujus utpote indubitabilis, non fit in textu mentio. Tamen idem multò fortius est intelligendum, dummodo plenè sciverit tenorem & qualitatem venditionis secundum deducta in fi. §. praecedentis. Alioquin ex * justo errore posset restitui adversus admissionem in fidem, & per eamdem restitutionem subordinatè petere via actionis rescissoriae feudum sibi adjudicari per retractum. Secus si ipsam venditionem & emptionem approbaverit; hoc enim nihil infert ad exclusionem retractus, sed magis ad corroborationem juris competentis patrono ad eligendum quintum denarium vel retractum.

* Patronus ex justo errore restituitur adversus investituram.

3. Unde si praesens fuerit in contractu, nedum tanquam testis, sed etiam tanquam fidejussor, sive pro venditore, sive pro emptore fidejusserit, in nullo praejudicatur juri suo. Secus si tanquam principalis venditor intercesserit, nedum quando solus vendidit feudum ad reversum, quo casu clarum est non esse locum huic retractui, nec etiam quintum denarium vel relevium debetur, sed sola fidelitas pro hac vice, ut dicam infrà §. 33. *quaest. 4.* Sed etiamsi vendiderit una cum aliis, fortè ratione dimidiae partis feudi ad se reversi, adhuc dico locum non esse retractui, etiam pro parte spectante ad alium venditorem illius partis, sive pro diviso, sive pro indiviso, ut latius suprà §. 20. *gloss.* 20. *num.* 12. Ratio, quia non est nisi unum & idem feudum, una venditio, unum pretium, unus & idem patronus, & sic cum non possit retrahere partem à se venditam, non potest invito emptore aliam partem retrahere, ut diximus suprà §. 20. *gloss. 1. quaest. 6. & seq.* Igitur nihil retrahet, sed benè capiet quintum pretii, pro rata partis per alium venditae, quia quum jus quinti denarii consistat in quantitate, est omni respectu dividuum per notata suprà §. 2. *gloss.* 4. Item secus si aliàs approbaverit, vel confessus fuerit in judicio, vel extra, emptorem esse dominum feudi empti, & vassallum suum, vel etiam si eum tanquam vassallum tractaverit, citra admissionem fidelitatis, puta recipiendo servitia, si qua

sunt debita, non ratione venditionis, ut est quintum pretii, sed ex stata & ordinaria servitute, vel subjectione feudi, sive ex consuetudine, sive ex tenore investituræ, hæc enim semper debentur, vel à quovis possessore, sive in fidem recipiatur, sive non. Et sic nihil habent commune cum jure & electione quinti denarii, vel retractus feudalis.

4. Juxta hæc quæro, quid si patronus non recepit quintum denarium, nec composuit, nec dilationem dedit, sed tantum illud petiit, & interpellavit emptorem ut solveret? Et idem si petiit fidem & homagium sibi fieri? Distinguo, aut hujusmodi interpellatio facta est ante notificationem & exhibitionem literarum venditionis, etiam à patrono alias sciente feudum esse venditum interpellato, ad quem forte transmisit epistolam deprecativam ut jura præstaret. Et dico quod patronus in nullo sibi præjudicat. Nec istud habet vim electionis, nisi esset processum ad actum scienter recipiendi quintum pretii, vel de eo componendi, vel receptionis emptoris in fidem, quod etiam per literas, volente domino fieri potest, ut dicam infrà §. 67. Hanc conclusionem limito, nisi constet quod patronus habeat plenam & perfectam notitiam contractus, & qualitatum ejus. Et quod non interpellaverit in genere de præstandis juribus aut faciendo quod justum est, sed specificè & determinatè de solvendo quinto pretio, vel fidelitate præstanda, tunc enim non potest negari, quin hujusmodi interpellatio importet certam & determinatam electionem juris oppositi retractui. Hanc tamen limitationem sublimito juxta limitationem ampliationis conclusionis membri sequentis, quod est tale. Aut vero dicta interpellatio facta est post plenam notificationem, & exhibitionem literarum, & tunc si facta sit post quadraginta dies à notificatione, non est quæstio: quia jam per lapsum fatalium, & per hanc consuetudinem exclusus est, & non per electionem, cui non est amplius locus. Si vero *infra* dictos quadraginta dies temporis eligendi, & tunc electionem operatur, & amplius non potest petere retractum, velut electione facta juris oppositi. Unde variare* non licet, *l. si fundus* §. 1. *l. post diem*, *ff. de leg. commisso. l. commissoria*, *C. de pact. inter empt. & vendit. l. Æmil. ibi. & pretium petendo recessisse*, *ff. de minoribus.* Quod amplio etiamsi vellet variare infra dictum tempus quadraginta dierum.

* Patrono variare nõ licet etiam intra hos 40. dies.

5. Sed hanc ampliationem ego limito esse veram, dummodò emptor obtemperet justæ interpellationi patroni. Secus si recuset, quia tunc liberum est patrono discedere à petitione & electione sua, & intentare retractum. quo facto non proderit fidem & jura offerre, & nequibit emptor se fundare in dicta electione quam impugnavit, seu acceptare noluit: per regulam *cap. ex eod. de regul. jure. in* 6. & per decisionem gloss. singularis quam Panorm. ibi. & omnes sequuntur *c. cum venissent. in verb. obtulit. de eo qui mitt. in possess.* Ludov. Roman. in *singul.* 150. *incipient. appellans.* Sed quid si expressè non recusat, sed cessat? dico quod re integra moram purgare potest: secundum notata in *l. si insulam*, *ff. de verb. obligat. l. & si post tres*, *ff. si quis cautio.* ad quæ loca brevitatis causa remitto. Et ad hanc purgationem evitandam cautela est, quod patronus interpellet emptorem ut statim, vel infra talem diem solvat quintum denarium, & fidelitatem præstet, alioquin protestetur se posse uti retractu. Tunc enim clarum est quod nisi in tempore paritum fuerit, locus erit retractui: & ita intelligendum & limitandum puto, quod tradunt Alber. *in l. fin. col.* 4. & ibi Jas. *col.* 42. *num.* 128. *C. de jure emphyt.* dominum per simplicem petitionem canonis sibi præjudicare in jure expellendi, in casibus in quibus præjudicaret per receptionem.

6. Ulterius quæro, quid si patronus dederit emptori inducias fidei præstandæ? Et videretur exclusus à retractu, sicut per inducias quinti denarii solvendi, maximè cum fidelitas de se sit majus, & magis attrahat investituram & approbationem vassalli, quàm soluti quinti denarii. Et consuetudo* Carnotensis §. 40. indistinctè per simplices inducias excludit retractum, sed localis est, & debet modificari in patrono, sciente tenorem & qualitatem contractus. Pro solutione quæstionis in terminis consuetudinis nostræ, contrarium puto, dummodò illæ induciæ fuerint simplices, videlicet de sola fidelitate: non autem de solutione quinti denarii. Et hanc conclusionem amplio, nedum si dentur ante notificationem venditionis & exhibitionem literarum, sed etiam si postea, & à patrono plenissimè informato de tenore & conditionibus contractus. Et est ratio quia hujusmodi simplices induciæ fidei dantur solum ad assecurandum emptorem, vel alium novum acquisitorem, quod infra tempus induciarum non molestabitur per prehensionem, nec alias super eo, super quo concessæ sunt induciæ. Non autem agitur ut patronus aliquod damnum vel diminutionem patiatur in juribus suis, sed magis quod omnia interim maneant hincinde in statu suo. Ideò in hujusmodi induciis semper solet apponi clausula, salvo jure nostro, quod intelligitur in omnibus, præterquam in hoc quod infra dictum tempus non poterit molestari acquisitor super conventis induciis. Et si forte non sit apposita hæc clausula, tamen subintelligitur, ut dicemus infra §. 42. & ita etiam debet intelligi consuetudo* Borbon. §. 375. & 486. ubi vult inducias fidei non derogare retractui. Sed si induciæ scienter darentur etiam de solutione quinti denarii præjudicaretur retractui: etiam ante realem exhibitionem literarum, quia hæc consuetudo non distinguit, nec obstaret expressio clausulæ solitæ & generalis, salvo jure patroni, sed requireretur specialis clausula, salvo jure retractus, & tunc non derogaretur ei per tales inducias, ut dictum est in *princ. hujus* §.

* Consuetudo Carnotensis declaratur.

* Declaratur consuetudo Borbonii.

7. Ampliatur hic §. etiam in patrono minore vigintiquinque annis, dummodò si sit masculus, viginti annos: si fœmina, quindecim annos excesserit. Alioquin sibi præjudicare non posset, quamvis retrahere posset si sibi esset utile. Secundo ampliatur in tutore vel curatore, quia hi actus non sunt alienationes, ut diximus in §. *præcedenti, gloss.* 2. *& gloss. fin.* Sed juxta hanc ampliationem quæro, quid si ipsemet tutor vel curator emerit feudum à vassallo pupilli sui: & in rationes suas intulerit quintum pretii acceptum. Respon. Antequam articulus hujus accepti, sit receptus, & à persona legitima approbatus, integrum remanet jus retractus: quia tutor non potuit sibiipsi authorari, nec ad commodum suum eligere alterum jurium. *l.* 1. *ff. de authoritate tutorum.*

Sed* nunquid si habeat contutorem, vel concuratorem, potest illi solvere, & sic liberari a retractu? Dicendum quod sic per *l. fin. C. de author. præstant.* qua generaliter procedit etiam si unus tutor authoratur ad commodum alterius: ut tradunt Bald. Saly. Pau. in *l. cum ipse*, *C. de contrah. empt.*

*Tutor nõ potest gratificari cõtutori ut præjudiciũ pupilli, licet possit gratificari extraneo.

8. Sed ego hoc limito, dummodo jus quinti pretii sit utilius, quam jus retractus pupillo, qui forte non habet pecuniam otiosam, vel forte feudum est nimio venditum, vel in loco remoto aut incommodo situm aut aliàs: Secus si utilior erat retractus, & supererant nummi, vel mobilia supervacua ad vendendum, & recuperandum pretium idonea: tunc enim cum emptor, idemque tutor teneatur utilitatem pupilli procurare, tenebatur jus retractus illi utile eligere, & à seipso exigere: quod nota ad limitationem ejus, quod diximus in §. *præcedenti gloss.* 2. posse, vel unum solum ex tutoribus, in istis gratificari emptori, in præjudicium pupilli, salvo recursu contra tutorem: hoc enim fallit si vellet gratificari contutori, quia non valet, nisi ita expedierit pupillo. Pro uberiori doctrina

9. Quæro primo, quid in procuratore? Et non fit quæstio de procuratore speciali, de quo non est dubium, sed de generali. Et primo videtur quod recipiendo, componendo de quinto pretii, non possit præjudi-

domino in hoc jure retractus liquido, quia quantumcumque habeat generale mandatum etiam cum libera, non potest remittere jus domini liquidum, nedum donando, ut in *l. contra juris, in fin. ff. de pact. in l. filius familias in princ. ff. de donatio.* Sed nec simplicem terminum solutionis debiti liquidi prorogando. *l. qui Romæ, §. Callimachus, ff. de verb. obligat.* & jura contraria quatenus de remissione juris, vel facti præjudicialis loquuntur, intelliguntur quando res est obscura, vel intercedit justa causa, ut notatur in *l. præses, C. de transact.* In contrarium argum. Procurator generalis saltem cum libera, sine aliquo speciali mandato, potest pacisci, novare, solutionem recipere, & alienare, & in his domino præjudicare, *l. rescriptum in fin. & l nam & nocere, ff. de pact.* etiam juramentum deferre adversario, *l. jusjurandum quod ex conventione, §. procurator. ff. de jurejurand.* Verum est quod hæc & similia intelliguntur, dummodo actus non tendat ad donationem vel remissionem juris liquidi. Sed hic non agitur de donatione, nec de remittendo jure quæsito, sed quærendo, ut dictum est *supra §. præcedenti. gloss. 2.*

* An procurator generalis præjudicet patrono.

10. Hinc firmat Matth. de Afflict. in *deci. Neapol. 129. Comes in quæst. 3.* quod * procurator vel receptor scienter recipiendo canonem emphyteuseos, quæ cecidit in commissum, antequam dominus declaraverit se velle habere rem jure commissi, præjudicat domino. Pro brevi & clara resolutione dico quod procurator generalis cui solvi potest, *l. rescriptum in fin. cum l. sequenti, ff. de pact.* recipiendo canonem temporis lapsi post commissum, præjudicat domino in jure commissi, antequam dominus voluntatem suam declaraverit. Et hoc dummodo procurator recipiens sciverit rem cecidisse in commissum. Secus si ignoraverit, quia etiam ipsemet dominus ignoranter recipiendo non præjudicat sibi in commisso, de quo nullo modo agitur nec intenditur remitti. *l. mater. ff. de inoffic. testam.* Speculator in *tit. de locat. §. nunc aliqua. quæst. 24.* Alexand. *consil. 112. Viso & diligenter. col. 1. lib. 4.* quod autem dixi de procuratore ignoranter recipiente vel exigente: Intellige & amplia etiam si tunc dominus sciverit caducitatem: quia satis est quod nec dominus nec procurator * intendunt, nec expressè, nec tacitè remittere jus commissi. Secus si dominus nedum scivit caducitatem, sed scivit factum procuratoris, & præsens, vel cum posteà pervenit ad notitiam suam, non improbavit, sed tacuit, quia tunc videtur approbasse, per textum & notat gloss. in *cap. cum olim in ver. patronus,* & ibi Panor. Felin. *de offic. & potest. jud. delegat. text.* & ibi not. Bart. in *l. fin. de excellis. & translat. milit. annon. lib. 12. C.* Alex. in *rep. l. sæpe. col. 31. ff. de re. judic.* & pulchrè in *consil. 84. super consultatione, lib. 5.* Jaso. in *l si procurator. fallen. 7. C. de procurat.* Fran. Cur. Ju. in *l. diligenter. col. 2. nu. 7. ff. mandati.* Sed in quæst. nostra alia ratio decisionem reformat, quia feudo vendito, duplex jus acquiritur patrono, videlicet quinti denarii, & retractus. Et utrumque est in actu, & in obligatione, æquè principaliter, alternativè tamen, & ad optionem, seu electionem patroni.

* Procurator generalis non potest voluntatem declarare, nec eligere.

11. Procurator * autem generalis, etiam cum libera, non potest voluntatem declarare, nec eligere unum ex alternativè debitis, sine speciali mandato, vel nisi ratihabitio domini sequatur, ut declarativè tradit Bart. Angel. Alex. in *l. inter stipulantem, §. si Stichum, ff. de verb. oblig.* Bald. Ang. in *l. idem Pomponius, §. fin. ff. de rei vendicat.* Et de electione in debito alternativo Bart. *& omnes in l. si stipulatus fuerim, ff. de verb. oblig.*

12. Unde requiritur & sufficit mandatum speciale, nec opus est mandato in individuo, ut etiam in simili diximus suprà §. 16. *quæst. 3. num. 6.* Est autem mandatum speciale, si contineat quod possit jura quinti, vel subquinti, debita vel debenda, recipere; aut pro his componere, & apocham dare ratione feudorum dependentium à mandante. Tunc enim ex necessario antecedenti, datur mandatum omittendi vel remittendi retractum, eligendi & exigendi quintum denarium. Et hoc sufficit ut emptor tali procuratori solvens, sit in tuto; nec requiritur mandatum de vera & certa venditione, vel certo feudo, quod esset devenire ad mandatum in individuo.

13. Sed quid, si habet mandatum generale ad prehendendum, investiendum, relevia recipiendum, quittandum, & alia quæ dominus posset, etiam si requirerent mandatum speciale? Et prima facie videtur sufficere, quia specificè est expressa potestas recipiendi relevia, & consequenter eligendi unum ex tribus: de quo infrà §. 47. quod speciale mandatum requirit, per prædicta. Et ultra est apposita clausula generalis etiam de aliis requirentibus speciale; igitur, ut in *cap. qui ad agendum de procurat. in 6.* subsisto, quia electio inter jus quinti denarii, vel jus retractus, & reuniendi mensæ domini est longe major, & gravior, quam electio simpliciter releviorum, ut patet ad sensum. Igitur dictæ clausulæ non extenduntur ad hanc electionem, in præjudicium retractus non expressi. *C. l. non potest de procurat.* Et hoc nisi in mandato essent expressa graviora, in eodem genere administrationis jurium feudalium, vel nisi esset facta mentio de percipiendis juribus feudorum quocumque modo sive per obitum, venditionem aut cessionem mutantium manum. Simplex enim specificatio venditionis, implicat specificationem omnium jurium procedentium ex venditione. Ex prædictis patet decisio quæstionis motæ in *gloss. pen. §. præcedentis,* videlicet

14. An * notificatio venditionis fieri possit procuratori, ad hoc ut domino etiam ignoranti currat tempus quadraginta dierum. Aut enim procurator non habet potestatem recipiendi quintum denarium cum effectu, scilicet eligendo quintum pretii, & excludendo retractum. Et clarum est quod non prodest illi notificare. Aut habet dictam potestatem, & sufficit notificatio illi facta, sicut si esset facta patrono. Tamen si idem procurator neque retractu usus fuerit, cum haberet pecuniam domini, neque dominum tempestivè certificaverit ad retrahendum (si vellet) infrà quadraginta dies, aget si velit patronus directè mandati ad interesse adversus procuratorem. Emptor enim qui notificationem suam direxit ad procuratorem habentem mandatum in dicta sufficienti forma, & non aliter manifestè limitatum, non debet ulterius sollicitari de adeundo personam domini.

* An procuratori notificatio hæc fieri possit.

15. Quòd si dominus * occulte, forte per separatum instrumentum limitaret potestatem procuratoris, magis seipsum quam emptores & alios deciperet, quemadmodum si occultè revocaret. Quum enim semel eum præposuerit omnibus, saltem feudalibus negotiis suis, intelligitur emptoribus, vel hæredibus antiquorum vassallorum, seu quibusvis novis vassallis mandasse, ut solvant, faciant aut exhibeant jura debita in literis mandati comprehensa dicto procuratori, *inquit Ulpianus in l. qui hominem. §. si Titium. ff. de solutio.* Unde non prodest revocatio, nisi palam proscribatur, ita ut transeat in notitiam, *l. sed & pupillus. §. 1. ff. de instito. actione.* Quod est limitandum, nisi revocatio pervenerit ad notitiam emptoris. Idem si colluserit cum procuratore, aut alias quocumque modo dolose versatus fuerit, aut curaverit, ne patronus, aut principalis vel specialis procurator, qui poterat retrahere, resciret, aut retraheret intra tempus debitum, ut in simili dictum est in tutoribus, *in gloss. penult. §. præcedentis. num. 10.*

* Occulta significatio vel revocatio mandati non prodest.

16. Patronus autem potest à principio certam formam, vel certum tempus præfigere, in eodem tamen procuratoris instrumento, quod inspicere, & non excedere debet quicumque aliquid gerit cum procuratore. Alioquin nullum fit præjudicium domino, qui non tenebitur post tempus revocare. *d. l. sed & pupillus. §. conditio. ff. de institu. actio. l. 1. §. non autem. ff. de exerc. actio.* & utrobique per Bartol. & Paulum, & latè Paul. *in consil. 104. visis & ponderatis. col. 1. lib. 1.* quicumque enim aliquid gerit cum procuratore alieno, pri-

mum debet esse sollicitus, ut videat ejus potestatem & mandatum: alioquin sibi imputet si actus non subsistit. *l. qui cum alio contrahit, ff. de reg. jur.*

* Resolutio praecedentium.

17. Ex praedictis apparet, quod quamvis ad prehensionem feudi aperti sufficiat mandatum generale patroni, sicut & ad caetera, quae merum ejus commodum respiciunt, dummodo mandatum etiam ad negotia & actus feudales saltem in genere extendatur. Similiter ad recipiendum in fidem, & investituram renovandam, quando nulla jura utilia debentur domino, vel quando forte ex speciali pacto infeudationis, quae consuetudini, & naturae feudorum derogat, certa tantum summa debetur, ita quod nullum fit praejudicium patrono, ut etiam dictum est suprà §. 1. *gloss.* 1. Tamen ad eligendum unum ex tribus releviis requiritur mandatum, non in individuo, sed speciale, hoc est faciens mentionem de recipiendis releviis in genere. Et multo fortius ad recipiendum quintum pretii, vel de eo componendum vel accipiendum notificationem venditionis, vel investiendum emptorem. Et haec ad effectum ut domino praejudicetur, in hoc quod non possit amplius eligere aliud relevium, nec retractum, & ut novus vassallus sit in tuto, ac si haec gessisset cum domino. Potest enim vassallus haec gerere cum procuratore generali tantum: sed non continuò erit in tuto circa haec praejudiciabilia, donec dominus sciverit factum procuratoris, & non improbaverit.

* Non improbare, pro ratificatione est in factis, sed non in omissis.

18. Quia non * improbare pro ratificatione est, ut nuper diximus, quod est verum de facto, sed non de non facto. Et ad hoc adverte, ne ad pauca respiciens deciparis. Volo dicere quod si notificatio sit plene facta procuratori generali tantum, quia nihil spectans ad emptoris admissionem respondit, quamvis non rejecerit, nec ad dominum remiserit, sed fortè omnino tacuit, si hoc pervenit ad notitiam patroni, non censetur illam approbare etiam si taceat, & non reprobet, quia procurator nihil agit, quod ratificari & impugnari debeat, quod autem fecit denuncians nullum est, eique imputari debet quod personam illegitimam adivit, & de ejus potestate non inquisivit. Securus igitur est patronus jus suum durare. Et etiam quandocumque post evictionem passus emptor, non habebit regressum contra dictum procuratorem ad aliqua damna & interesse, nisi verbo vel facto asseruisset se procuratorem legitimum, ad hanc notificationem recipiendam, tunc enim teneretur de dolo emptori ignoranti & decepto. Si vero dictus procurator receperit dictam notificationem, & habuerit eam pro rata, & ad idoneam personam facta: tunc si hoc perveniat ad notitiam patroni, videlicet notificatio, & factum seu admissio procuratoris, & non improbaverit factum procuratoris sui, ex tunc censetur approbasse, & ex tunc, & non à die notificationis factae minus legitimo procuratori, incipiunt currere quadraginta dies ad exclusionem retractus. Et hoc nota pro limitatione ad dictam regulam de scientia, & non improbatione gestorum cum procuratore, quia non reperies alibi. Similiter si idem procurator generalis tantum, excedendo vires & capacitatem mandati, recepit emptorem in fidem, vel inducias fidei ei dederit, si dominus hoc sciēs non improbaverit, censetur approbasse; & sic statim exclusus est a retractu si autem improbaverit, corruit notificatio, receptio in fidem, & quicquid aliud praejudicans domino. Et opus est nova integra, & ad legitimam personam facta notificatione, ad hoc, ut dictum tempus currere incipiat: sed poterit emptor agere de dolo contra dictum procuratorem, nisi etiam ipse fuerit sciens. Idem si scire debuerit, puta si procurator non celaverit potestatem suam, sed instrumentum procurationis exhibuerit emptori, qui contentus tali mandato voluit negotium suum gerere cum tali procuratore.

19. Sed occurrit alia necessaria quaestio. Pone plenam notificationem esse factam procuratori sufficiens mandatum habenti secundum praemissa: Tamen noluit per se admittere notificationem, nec habere pro notificato, quod causaretur se non habere penes se pecuniam domini, & non esse certum utrum placeret domino: ideo remisit negotium ad dominum, onerando denunciantem, ut illum adeat si bonum sibi videatur. Utrum hoc non obstante incipiant currere quadraginta dies? Videretur quod sic, ex quo denuncians invenit procuratorem habentem sufficiens mandatū. Tum quia dominus qui tale mandatum dedit, videtur eo ipso quibuscumque mandasse, ut tutè cum eo gererent ea ad quae mandatum extenditur *d. §. si Titium.* Nec est istud mandatum revocatum. Igitur satis est quod emptor semel notificavit ei cui dominus semel mandavit notificari. Contrarium puto, quia non fit praejudicium denuncianti, quum possit adire dominum, & si non possit ita citò & commodè adire, nihil sibi deperit de jure suo, quamvis non adquirat liberationem à retractu: & sic non capitur, & ex justa causa movetur dictus procurator, ne interim dominus suus capiatur, propter angustiam temporis, quod brevi occasione absorberi potest. Id etiam quod dicitur, dominum intelligi tacitè mandasse secure geri cum suo procuratore, sanè accipitur dummodò procurator velit mandato uti, & consentiat secum geri. Non autem si abstineat sine fraude, & ad hoc ut captio mandantis evitetur, ad cujus commodum principaliter factum est mandatum. Plurima alia circa materiam procuratorum occurrunt, sed ut tandem finiam, & ad ulteriora procedam;

20. Secundo quaero, quid si usufructuarius feudi dominantis, ea fecerit quae in hoc textu? Et prima facie videretur domino seu proprietario praejudicatum in jure retractus, quia ejus est generalis procurator, ut in *l. 1. in fin. ff. de oper. novi nuncia.* Contrarium est dicendum, quia fructuarius non censetur haec fecisse tanquam procurator domini, sed tanquam ipse, nomine suo proprio, quoniam haec jura utilia sibi soli, & non domino sunt acquisita & debita. Imo non potuisset haec facere nomine domini, cùm ad dominum non spectent. Sed quid si in fidem admiserit emptorem, vel dilationem fidei ei dederit, quod non potest fecisse nisi tanquam procurator domini? Adhuc idem dico, quia praeter id quod nullum habet speciale mandatum * non est propriè procurator domini etiam generalis tantum, ut plenè dictum est suprà §. 1. *gloss.* 1. *quaest.* 1. *num.* 11. & §. 20. *gloss.* 1. *qu.* 2. *num.* 35. Sed in hoc solum censetur procurator, quòd tenetur ad curam & custodiam rei fructuariae, illam & ejus jura, in quibus habet usumfructum, tutari & conservare, & circa haec nomine domini facere quae sunt ad ejus utilitatem, vel illi denunciare. Non autem potest quicquam in ejus, vel proprietatis praejudicium facere, *l. aequissimum. §. fructuarius, ff. de usufruct.* Retractus autem feudalis non spectat ad fructuarium pro se vel nomine suo: sed solum ad dominum & commodum proprietarii dominantis. Igitur non potest fructuarius, nec expressè nec tacitè hoc jus remittere, nec quicquam facere ad frustrandum patronum hoc jure.

* Usufructuarius non est propriè procurator.

21. Emptor igitur investitus à fructuario benè erit tutus erga dominum respectu prehensionis ex defectu fidelitatis, sed non erit tutus ab actione retractus, sicut nec investitus à generali procuratore tantum. Sed tamen bene erit tutus tam contra fructuarium, quàm cōtra procuratorem, si velint contraveniendo retrahere, & hoc nisi ex novo & speciali mandato niterentur. Consequenter etiam liquet, quòd oblationes, & notificationes factae fructuario, licet protegant à prehensione ex defectu fidelitatis, tamen non protegunt à retractu, nec faciunt quod incipiat currere tempus quadraginta dierum, respectu ipsius domini, cui vel habenti ab eo mandatum sufficiens opus est notificari.

22. Sed quid si notificatio fuit admissa per fructuariū, & hoc pervenit ad notitiam domini, qui non improbavit? Videretur idem dicendum quod diximus supra in

procuratore generali. Sed aliud sentio, quia cùm notificatio concernat fructuarium ejus nomine proprio, videlicet propter jura & commoda utilia, non censetur in dubio admisisse nisi nomine suo privato, & in quantum se tangit & spectat negotium. *l. & magis. ff. de solutio.* Et sic nihil solvit dominus nomine suo factum, vel admissum fructuario tanquam procuratore, ex quo consequitur quandocumque volente domino uti retractu, non teneri fructuarium ad aliquod damnum & interesse emptoris. Secus si fructuarius ultra processit, ad ea quæ non potest facere nisi expresso, ut subintellecto nomine domini, videlicet in fidem admittendo vel inducias fidei dando. Si enim hæc supervenerint ad notitiam domini, & non improbaverit, ex tunc censetur ratificasse, & exclusus esse à retractu. Si autem improbaverit, opus est nova notificatione ad personam domini, alioquin nunquam incipient currere quadraginta dies, & semper liberum erit patrono retrahere solvendo pretium, restituendo emptori quintum, vel subquintum solutum fructuario, quia si non esset solutum, teneretur dominus illud solvere fructuario, ut diximus in §. *præcedenti, gloss.* 1. *qu.* 4. *num.* 41. Nec tenebitur fructuarius ad aliqua damna vel interesse emptori evicto, nisi asseruerit se aliud sufficiens mandatum habere, ultra qualitatem fructuarii, quia ex quo emptor gessit cum eo tanquam cum fructuario, non habet eum obligatum ultra vires & metas potestatis & mandati fructuarii. *l. si quis dominum* §. 1. *C. locati.* Sed ne, dum inter tam multa brevitati tamen studeo ad singula, obscurus fiam,

23. Nota, inquantum dixi opus esse emptorem de novo notificare, cùm dominus improbavit notificationē admissam à procuratore minus legitimo, vel à fructuario: sanè debet intelligi, cùm id ad notitiam domini pervenit per quemvis extraneum, ut diximus in *gloss. fi.* §. *præcedenti.* Secus si ministerio dicti procuratoris, vel fructuarii, qui plenè certificavit dominum, quia censetur hoc habuisse in mandatis à denunciante, saltem tacite, quod sufficit. *l.* 1. *ff. mandati.* Et sic non est opus alia nova certificatione emptoris: sed sive dominus approbet, sive improbet, statim ab hujusmodi certificatione incipit currere tempus quadraginta dierum.

* Quid de marito.

24. Tertio quæro, quid de * *marito* in feudis dependentibus à propriis uxoris? Breviter idem dico, quod in tutore, vel prælato, ut quemadmodum hi recipiendo canonem, possunt præjudicare pupillo, vel Ecclesiæ in jure commissi, ut tradunt gloss. Imol. Panormit. & omnes. *in ca. potuit, de loca.* & eligendo vel recipiendo quintum denarium excludere jus retractus, ita & maritus solus sine consensu vel mandato uxoris, cùm de consuetudine non sit simplex fructuarius, sed quasi dominus, & administrator omnium bonorū uxoris secundum ea quæ dicemus infrà §. 108. Nec obstat quòd Joan. Fabric. loquens de tutore in *l. sancimus. C. de administr. tutor.* videtur aliter sentire in casu * commissi, quia debet intelligi, postquam commissum fuit acceptatum & declaratum, quia amplius non posset remitti, nisi per eum qui alienare potest: Alioquin non dicitur agi de alienando jure quæsito: sed de non acquirendo. Idem dicendum in parte habente legitimam administrationem, & usumfructum bonorum filii in potestate.

* Quando tutor præjudicare possit pupillo in jure commissi.

* Sed ne ita celeriter quotidianam hanc & nondum ab aliquo discussam materiam transeam, advèrte quòd in terminis quæstionis, ipsa proprietas, & verum jus retractus est penes uxorem. Ideo ad illam spectat ipsum jus optandi quintum pretii, vel retractum. Spectat autem ad maritū, non simpliciter suo nomine, sed in qualitate mariti, & sic ad causam seu nomine uxoris, & in istis habet plus juris quàm generalis procurator, & minus quàm legitimus tutor, quia non potest sine consensu vel mandato uxoris jura ejus realia in jus deducere, quod potest tutor, ut infrà §. 108. & 113. Unde potest uxor à viro, vel à judice (etiam refragante marito) authorata, optare retractum, & illum prosequi & obtinere. Quod est verum re integra, videlicet antequam maritus præveniendo jus consumpserit. Et * ut clariùs & brevius resolvam, procedam per conclusiones.

* Conclusiones resolutoriæ.

25. Prima. Maritus recipiendo emptorem in fidem vel quintum pretii ab emptore, vel alterutrius fidem habendo, aut dilationem dando præjudicat uxori in jure retractus. Ampliatur etiam si hæc faceret in continenti, non expectato lapsu quadraginta dierum, etiam si uxor faceret se authorari à judice ad petendum retractum, quia desiit res esse integra. Fallit, si maritus acceleravit ad præveniendam & excludendam uxorem, quæ prætendebat uti retractu, & emptor hujus fraudis sive author, sive conscius fuerit, hoc enim probato evincitur ab uxore vera patrona & contempta, quæ non tenebitur offerre nec restituere emptori quintum denarium ab eo solutum marito, sed adversus eum regressum habebit emptor, ad repetendum per condictionem ob causam non secutam, non per condictionem indebiti.

Secunda conclusio. Re integra, hoc est cessantibus his quæ in conclusione prima, potest uxor agere ad retractum. Ampliatur primo, nedum de consensu & authoritate viri, sed etiam illo invito & recusante, faciendo tamen se authorari per judicem ordinarium, vel dominum nostrum regem medio literarum suæ cancellariæ ad hunc effectum.

26. Ampliatur secundo, etiam post quadraginta dies, vel aliud tempus a plena notificatione facta soli marito, & ab eo admisso, dummodo ulterius (& sine fraude) non processerit. Et sic in * hoc melioris conditionis est, quàm pupillus, cui per lapsum quadraginta dierum à simplici notificatione tutori plene facta, sive per eum admissa, sive non, esset præjudicatum in jure retractus, sine spe restitutionis in integrum. Sed differētia est propter duo. Primum, quia maritus non habet tantam potestatem & authoritatem in propria uxoris, quàm tutor in propria pupilli, ut patet in judicialibus. Secundum, quia emptor fuit in culpa, non notificando uxori veræ patronæ, cum posset ad eam excludendam, ne forte re adhuc integra veniret, sed non censetur in culpa non notificando pupillo, vel adulto habenti tutorem, vel curatorem, penes quos est totalis potēstas, & plena administratio privativè ad pupillum vel adultum solum. Ampliatur tertio, etiam si sit minor vigintiquinque annis, imò etiam si sit minor quindecim annis, quia nihilominus si opus sit, potest curare curatorem sibi dari, & feudalibus negotiis se immiscere ad conservationem juris sui, imo etiam nondum deputato curatore, facere potest per se quæ sunt ad suiipsius utilitatem, ut dicemus infrà §. 33. Fallit primò, post lapsum quadraginta dierum, à plena notificatione uxori facta, etiam si in hac notificatione non intervenit authoritas viri, dummodo simul vel separatim facta sit notificatio viro, & dictum tempus elapsum. Alioquin, si soli uxori, sine mandato, consensu, vel authoritate viri fieret hæc notificatio, & denunciatio, puto non valere ad inducendum cursum temporis, in præjudicium mariti, vel etiam in præjudicium solius uxoris.

* Quandoque magis subvenitur mulieri quam pupillo.

27. Ex quo infertur, quod marito absente, forte in servitio regis, non prodest notificatio facta soli uxori, nedum respectu propriorum viri, sed etiam respectu propriorum uxoris, si ipsa sit vera patrona & domina feudi dominantis. Ratio, quia inquantum ejus commodum concernit, æquiparatur pupillo, vel adulto tutorem & curatorem habenti, ut dicemus infrà §. 105. Nec obstat *l. aut qui aliter.* §. *sed & servus, ff. quod vi aut clam.* quia ibi loquitur in denunciatione certificationis ad vitandum vitium clandestinitatis in denunciante. Sed nos loquimur in denunciatione, quæ quatenus tendit ad exclusionem retractus, est incitatoria ad præjudicandū *denuncianti*, & ad commodum denunciantis, & ut acquirat liberationem à certo onere. Et sic debet fieri ad personam legitimam, alioquin non operatur hos effectus. Adverte tamen quod hæc ultima illatio limitari debet, ut procedat quando mulier nullā habet administrationem. Secus si maritus reliquisset administrationem

tionem bonorum uxori, vel ipsa illo sciente & patiente cœpisset administrare, per ea quæ plenè dicemus, infrà §. 114. Cæterum si uxor nullam administrationem habeat, poterit emptor nolens remanere in suspenso, & non apparentibus aliis habentibus mandatum sufficiens sibi providere viis & mediis in simili descriptis. infrà §. 106. Præfata secunda conclusio, cum suis ampliationibus, comprobatur arresto supremi hujus senatus dato in publicis causarum actionibus die 4. Junii anno 1515 ad commodum dominæ Carlotæ de Chalon, uxoris domini Francisci Dallegre actricis, authoratæ per literas cancellariæ regis ad petendum, & obtinendum quoddam feudum de *Sermoise*, jure & potestate feudali, contra dominum *Emardum de Prye*, emptorem dicti feudi reum, & fuerunt dictæ literæ homologatæ, & retractus feudalis adjudicatus actrici, & nihilominus maritus actricis condemnatus erga reum in expensis, damnis, & interesse instantiæ & prosecutionis per eum factæ, per plures annos contra dictum dominum *Dallegre*, ut ab eo reciperetur in fidem ratione dicti feudi. Et hoc justissimè, quia dictus Dallegre diu frustratus fuerat emptorem, à quo fuerat denunciatus, & pluries requisitus, & tamen neutrum horum jurium elegerat, fortè cautè tempus trahendo, donec se lapsu quadraginta dierum jam dudum exclusо, pecunia tamen interim præparata, per medium personæ uxoris retrahere voluit. Tamen quia non liquebat de collusione uxoris, non fuit exclusa à jure suo, sed vir ejus in damna & interesse diutinæ, & de dolo vel fraude suspectæ frustrationis justè condemnatus.

* Olim fuit 15.

§. * XXII.

ITem quand le seigneur feodal a pris & retenu par puissance du fief, aucun fief tenu & mouvant de luy, & que ledit fief luy est depuis evincé par retraict, le retrayant est tenu payer audit seigneur les droicts de quint & requint, [si * requint y a,] avant que ledit seigneur soit tenu de le recevoir en foy & hommage dudit fief. [Sauf * audit retrayant son recours contre ledit vendeur, si la vente n'avoit esté francs deniers.]

* Hæc inclusa omissa sunt in nova consuetudine.
* Sunt etiā hæc inclusa prætermissa in nova consuetudine.

XXIII.

QUand un fief est vendu ou baillé à rente rachetable, l'acheteur doit payer le quint denier du prix, ou sort principal de la rente, encore qu'elle ne soit rachetée.

XXIV.

LE seigneur feodal se peut prendre à la chose, pour les profits de son fief.

SUMMARIA §. XXII.

1. *Retractus proximitatis excludit feudalem.*
2. *Nota casum in quo refusio quinti denarii non requiritur in retractu proximitatis.*
3. *Uter de jure præferendus sit in retractu, an dominus directus, an consanguineus.*
4. *Retractus conventionalis legē excludit.*
5. *Privilegium secretariorum.*
Retrahens non tenetur emptori quod is non solvit refundere.
Privilegium emptoris non prodest retrahenti.
6. *Si patronus emptori dederit jura sibi debita, debent tamen emptori refundi à retrahente,*

SIMILIS textus infrà §. 185. qui partim simul cum isto expenditur.

1. Nota primo, quòd retractus proximitatis excludit retractum feudalem. Et illi præfertur nedum ab initio in concursu, sed etiamsi præveniente patrono retractus feudalis consummatus sit. Quod intellige secundum notata infrà §. 183. dummodo consanguineus venditoris veniat infrà annum & diem à retractu facto per patronum, & à refusione pretii per eum facta. An autem retractu feudali agnito, & tempore refusionis pretii per emptorem prorogato ipsi patrono usque ad sex vel decem menses, statim incipiat (non expectata refusione) currere tempus retractus proximitatis: An vero solum incipiat currere à die refusionis forte post sex vel decem menses, ne materiam præsentem excedam, reservo in d. §. 183.

2. Nota secundo singulariter, quòd quamvis retrahens à patrono jure proximitatis, teneatur ei refundere vel consignare solidum pretium conventum infrà vigintiquatuor horas à retractu adjudicato, & instrumentis venditionis apud actuarium depositis, & pretio si petitum fuerit affirmato, alioquin cadit à retractu: tamen non tenetur infrà dictas horas solvere vel consignare quintum vel subquintum pretii: imò solutio quinti vel subquinti nihil habet hoc casu commune cum essentia retractus, sed respicit jura & debita seu deveria quæ resoluto retractu feudali reviviscunt, qualia ab initio erant. Ideo de necessitate non sunt præstanda, nisi cùm retrahens, & in locum primi emptoris subrogatus, in fidem patroni vult admitti, vel cùm patronus vult feudalia jura sibi debita exigere. Quid autem juris sit quando retrahitur ab extraneo, qui jura solvit patrono, dicemus infrà §. 176. Ex his habes intellectum hujus §. Nota tertio, quòd venditione simpliciter facta quintum pretii debet solvi per venditorem, & spectat ad onus ejus, & non ad onus emptoris. Itaque patronus potest à venditore exigere, ut infrà §. 33. & si exegerit ab emptore, potest emptor à venditore, nisi prius deduxerit, repetere. Patet in finali clausula hujus textus quia si retrahens subrogatus loco primi emptoris, pos-

sit illud repetere à venditore, eadem ratione ipse primus emptor cessante retractu. Nota quarto quòd si patronus elegit jus retractus, non est locus juri quinti vel subquinti stante retractu feudali. Sed istud jus quinti cedit lucro venditoris, & non potest in tali casu deduci, vel peti, nec per emptorem, nec per patronum, ut hic clarè probatur, & dictum est suprà §. 20. *gloss.* 1. *quæst.* 4. *& gloss.* 9. *num.* 6. Ad materiam hujus §. adde quę dixi infrà §. 33. *quæst.* 12. Non sunt alia in hoc textu.

Uter de jure præferendus sit in retractu, an dominus directus, an consanguineus.

3. Sed pro ampliori examine quæri potest, si non esset provisio hujus §. & §. 183. *infra tit.* 16. concurrentibus* ad retractum domino directo & consanguineo venditoris, uter præferendus esset? Breviter distingue inter feudum & emphyteusim, quia in feudo vendito præferendus esset agnatus, dummodo descendat à stipite à quo cœpit feudum paternum & antiquum. Textus in *cap.* 1. §. *porro. qualit. olim feud. alien. poter.* & ibi feudistę. Bald. in *cap.* 1. §. *Hoc quoque. collat.* 2. *de success.* Alvarot. in *cap.* 1. §. *fin. quæ fuit prim. caus. feud. amitt. in usibus feud.* Jacob. de Sanct. Georg. in *investit. in verb. quid quidem invest. præst. juram. fidelit. collat.* 15. *versicul. quæro nunc.* Et hoc multo generalius observatur in hoc regno, quia ad hoc ut quis admittatur ad retractum proximitatis in feudis, & excludat patronum, non requiritur quod descendat à stipite, à quo cœpit feudum, vel aliud prædium quod retrahitur: sed sufficit quòd veniat appellatione propinquorum venditoris secundum quod dixi infrà §. 175. ubi remitto. At in emphyteusi præferendus est dominus. Textus in *l. fin. C. de jur. emphyt.* quia jus prælationis domini directi, est antiquius & specialius. Et sic consuetudo generalis retractus non extenditur ad specialem casum emphyteuseos, ubi specialiter est provisum à lege, nec in præjudicium domini directi, qui in concessione emphyteuseos, sibi hoc jus reservavit: & ita decidunt Guillel. Cugnol. Alberic. Ray. Bald. Angel. in *l. Imperator.* 2. *ff. de pact.* Guill. de Cugnol. Ray. in *l. ex facto. in princip. per illum text. ff. de pecul.* Alexand. in *consil.* 27. *viso themate collat.* 2. *lib.* 6. Jason in *l.* 3. *collat.* 4. *C. de jure emphyt.* Et ita etiam observandum est apud nos & ubique, nisi sicubi forte (quod numquam extra materiam feudalem audivi, nec legi) sit localis consuetudo specialiter disponens agnatum domino directo præferendum. Et adverte quòd loquor in vera emphyteusi, quæ qualiter ab aliis contractibus differat, dicam infrà. *tit. seq. in rubr.* Et licet omnes doctores ita generaliter decidant in emphyteusi, tamen est limitandum ut procedat in emphyteusi concessa alicui ex hæredibus. Secus si esset concessa alicui ex filiis & nepotibus, taliter quòd jure contractus deferretur, quia tunc aut alienatio fieret in extraneum, & non valeret nisi pro tempore vitæ alienantis, & post ejus mortem rediret ad sequentem comprehensum in concessione. Et sic non esset locus retractui ad commodum domini, virtute *d. l. fin.* quia illa *l.* loquitur de retractu perpetuo, & quando perpetua fit alienatio. Aut venditur consorti, vel sequenti in gradu, & tunc cùm sit comprehensus in concessione & permissa sit alienatio, non est locus *d. l. fin.* & cessat retractus per ea quæ latè diximus *suprà* §. 20. *gloss.* 6. *in fin.*

Retractus conventionalis legalem excludit.

4. Et per prædicta benè relinquitur decisum* de prælatione retractus, in retractu legali feudi, & retractu legali, vel conventionali, emphyteuseos. Sed non apparet quid dicendum in retractu conventionali feudi, vel censualis prædii, quando videlicet in infeudatione, vel concessione in censum, expresſè cautum est non posse vendi alii, nisi ad recusationem concedentis, vel successoris sui, qui poterit habere pro ,, quod alius offerat sine fraude, prout etiam solet conveniri in concessionibus prædiorum ad reditum annuum. De his autem tractavi infrà §. 185. ubi conclusi dominum directum omnino præferendum consanguineo, & excludere retractum proximitatis sub duabus limitationibus, de quibus in apparatu d. §. ad quem remitto, quia nolo transferre, nec repetere.

Privilegia secretariorum.

5. Ulterius quæro,* Secretarii Christianissimi nostri Francorum Regis inter multa peculiaria privilegia, habent immunitatem ab omnibus quintis, laudimiis, aut similibus juribus debitis regi, ratione acquisitionum quas faciunt de prædiis feudalibus, vel censuariis moventibus à rege. Hoc supposito pone secretarium emisse certo franco & libero pretio feudum immediatè à rege dependens: deinde proximus venditoris petiit illud jure retractus, & offert pretium, sed non offert quintum & subquintum pretii, utrum emptor possit petere vel deducere quintum, & subquintum pretii, quasi illud solverit? Similem quæstionem format Cyn. & post eum Alberic. in *l. neque per se. C. de hered. instit.* in clerico qui est immunis à gabellis. An nihilominus possit gabellam quam non solvit, petere, vel deducere à retrahente jure proximitatis. Arguunt hinc inde, & non decidunt, magis tamen inclinant argumenta ab opinione ultimo loco recitata, in partem negativam, quòd non possit, & quòd retrahens non tenetur refundere gabellam, & ita firmat ibi Bald. & Alberic. *in prima parte statu. quæstio.* 94. quia non interest clerici cui non obest, & sufficit quòd conservetur indemnis. *l. debet in fin. l. cum autem. ad fin. ff. de ædil. edict.* Quod sequitur Fabi. de monte Sanct. Savi. *in tract. de empt. & vend. in* 8. *quæst. princip. collat.* 2. *versic. quintus effectus.* Et hoc est verum in se, sed diligenter adverte, quia præfati doctores (ut solent neglectim procedere) infixerunt aculeum, sed non solverunt dubium: præsupponunt enim quòd retrahens non refundat gabellam, ideo quia emptor erat immunis, & sic quòd nulla pro hac vice solvitur gabella. Sed non est ita, quia ut dictum est suprà § 20. *gloss.* 5. *quæst.* 6. *num.* 33. Consuetudo retractus proximitatis est translatoria, & transfert emptionem in retrahentem, & perinde est ac si retrahens immediatè emisset ab ipso venditore. Et primus emptor non est amplius in consideratione, sed perinde habetur ac si non emerit. Et sic inspecta persona retrahentis debentur, sive gabella, sive laudimia, aut quintum pretii, vel quæcumque alia jura ex venditione & emptione orientia. Et sic quantumcumque primus emptor sit immunis ab hujusmodi juribus, hoc non prodest retrahenti, quia privilegium personale est: unde nisi retrahens habeat simile privilegium, solvet hæc jura illi, cui alias debentur, puta fisco, vel domino directo. Non autem primo emptori etiam secretario Regio à quo retrahit, qui ut emendo & retinendo pro se debet immunis esse, ita non debet inde negociari extra fines privilegii. Unde si emat ut franco pretio revendat, si de hoc constet, non utetur privilegio quod non est datum ad hunc finem. Quod si patitur retractum, habetur quasi non emisset, ut dixi. His itaque fundamentis apertis nullus reliquitur locus quæstioni, vel dubitationi, quin clarissimum sit in specie proposita, id solum debere refundi emptori, quod numeravit & expendit. Iste tamen retrahens solvet quintum & subquintum regi, & nullum habebit recursum. Si autem venditio facta fuisset simpliciter, tantum solveret quintum, & haberet regressum contra venditorem, vel ei deduceret, quemadmodum etiam fecisset primus emptor, quia privilegium bene eximit eum ab onere quod debet, sed non eximit contrahentem cum eo.

6. Rursus circa hæc quæro, emptor feudi obtinuit à munificentia principis, vel alterius domini feudalis donum (ut sæpe usuvenit) jurium feudalium, quinti vel subquinti, deinde patitur retractum. Utrum retrahens teneatur ei refundere quintum vel subquintum ultra pretium? Videretur quòd non,

quia emptor hoc non expendit, & sufficit quòd sit indemnis. Aut saltem videretur distinguendum, ut in simili omnes, glossa & doctores distingunt. An dominus ex mera & simplici donatione: An vero causa remunerationis hoc fecerit, in *l, idemque. in fin. cum l. sequent. & l. si vero non remunerandi. in princip. ff. mandati*. Contrarium simpliciter dicendum est, quia non debetur ei tanquam emptori, sed tanquam cuilibet extraneo habenti jus cessum à patrono. Et latissima est differentia inter simplicem immunitatem, quæ impedit agnitionem, & acquisitionem juris, & cessionem quæ implicat agnitionem & acceptationem jurium & translationem jurium acquisitorum in alium. Adde quæ diximus infrà 33. *quæstio 2. & §. 183. in fin.* Et hanc sententiam nostram sequitur doctissimus dominus Andr. Tiraquellus *in consuetud. Pict. tit. de retractu. §. 29. gloss. 4. num.* 7. Non obstant dictæ leges *ff. mandati*, quia ab omnibus adusque pessimè intelliguntur, de quo quia non est hic locus remitto ad repurgationem nostram juris & novos intellectus. Quid ergo si in hac ultima quæstione feudum movebatur a rege & emptor quamvis esset secretarius, tamen speciale donum jurium hujus contractus à Rege impetravit, posteà patitur retractum? Respondeo inspiciendum quid ea donatione actum sit. Aut enim constat quod Rex dedit hæc *jura* non tanquam secretario, sed absolute in omnem eventum, & tunc idem quod dixi de cessione facta extraneo. Aut vero constat quod dedit, quia impetrans erat secretarius, & tunc nihil de novo videtur dedisse, nec aliud quam quod alias emptor, ut secretarius haberet in simplicem declarationem immunitatis, aut sumus in dubio, & donatio vel concessio intelligitur secundum qualitatem personæ cui fit. *l. plenum §. equitii.* & ibi Bartol Bald. *de usu & habitat. l. ex militari in princip. de militar. testam.* Anto. Corset. *singulari versic. conditio personæ*, & sic in consequentiam exemptionis suæ & secundum ejus vires, ut etiam in dubio quod est minus, est lex *semper in obscuris de regulis juris*, nec præsumitur donatio ubi alia conjectura capi potest, Bartol. & alii in *l. si cum aurum. de solut.* Et sic non solum non poterit secretarius à retrahente hæc jura exigere, sed & Rex à dicto retrahente exiget. Et contra si secretarius Regius jure proximitatis, sive suo, sive uxoris nomine retrahit & reo emptori refundit quintum & subquintum pretii à reo solutum Regi vel alii nomine Regis, potest illud repetere ab eo qui recepit, prout duobus edictis Regis Francisci post primam nostram editionem cautum fuit, priore dato 14. Aprilis 1555. posteriore dato 12. Maii eo anno de quibus dicam inf. §. 33.

---

§. * XXV.

* Olim fuit 15.

* *En fief*: ita mutatus est in nova consuetudine.

ITEM en succession ou hoirie en ligne collaterale, [en * matiere de fiefs] les femelles n'heritent point avec les masles en pareil degré.

SUMMARIA §. XXV.

1. *An fœmina vel natus ex ea succedat in feudo.*
   Descendentes ex fœmina excluduntur illo jure & gradu, à quo fœmina excluditur.
2. *Masculus ex fœmina concurrit in successione feudorum cum masculo ex masculo.*
3. *Quomodo intelligendum appellatione liberorum masculorum, non contineri liberos masculos ex fœmina.*
   Nepos ex sorore excludit neptem ex fratre in feudis.
4. *In statuto descendentes masculos præferente fœminis, non continentur masculi nati ex fœminis.*
5. *Reprobatur quoddam consilium* Philip. Corseti.
6. *In ultima voluntate verbum liberi vel descendentes masculi, sive in dispositione, sive in conditione, intelligitur de masculis descendentibus ex masculis.*
7. *Fallit si institutio vel substitutio inciperet à fœmina.*
   Simpliciter loquendo appellatione descendentium masculorum venit nepos ex filia.
8. *Responsum authoris in casu pulchro & quotidiano.*
9. *Reprobatur quoddam consilium Fulgosii.*
10. *Quando in contractibus fit mentio de filiis vel descendentibus masculis, non veniunt masculi descendentes ex fœminis.*
11. *In prædictis, data paritate terminorum, non est differentia inter ultimas voluntates & contractus.*
12. *Jus revocandi non est cessibile, nec transmissibile in eum, qui non habet qualitates requisitas ad revocandum.*
13. *Variæ limitationes ad hunc §.*
14. *Licet fœmina in bonis feudalibus nihil capiat, tamen tenetur ad debita pro quota hereditaria.*
    Præsumptio quòd heredes qui non fecerunt inventarium præsumuntur subtraxisse, non habet locum nisi respectu creditorum & legatariorum: non autem inter eosdem heredes, nisi forte unus solus administrasset.

15. Erronea divisio etiam per transactionem facta rescinditur.

16. Intellectus l. Cùm putarem. ff. familię herciscundæ.

SEd an masculus natus ex fœmina cōcurrat in feudis cum nato ex masculo, puta filius sororis defuncti, cum filio fratris ejusdem defuncti sine liberis? Et primo videtur quòd non, quia fœmina non succedit in feudo, nec natus ex ea, saltem quandiu extant nati per lineam virilem sive agnati, qui semper præferuntur secundum usus feudorum, de quibus in §. 1. §. *Hoc autem notandum. de his quæ in feud. da. poss. in cap. 1. §. quinetiam episcopum, vel abbatem. in cap. 1. §. filia vero. de success. feud. cap. unico de grad. successio. in feud. cap. unico. de eo qui sibi, vel hæred. suis.* Et quamvis dicti usus feudorum apud nos non habeant vim legis: tamen consuetudo nostra multo magis favet masculis quam fœminis in successione feudorum, quia in linea directa excludit eas à jure primogenituræ, ad quod vocat solos masculos. Et in linea collaterali, excludit fœminam à feudo, stante masculo in eodem gradu. Igitur videtur etiam velle excludere masculum natum ex fœmina, & ei præferre masculum ex masculo in eodem gradu: quia non est plus favoris in nato ex fœmina, quam in ipsa fœmina, à quo velut à radice procedit. Et omnes Doctores ubique tenent * descendentes ex fœmina, excludi ab illo jure & gradu, à quo fœmina excluditur ut per Bald. Alvarot. & alios in d. §. *Hoc autem notandum.* & cæteris locis quæ allegat Bald. in *l. 1. ff. de senato. in l. 1. maximum vitium. C. de liber. præterit. vel exhæred. l.* 1. & ibi Salin. Philip. Cornel. *C. de condit. insert.* Paul. *consil. 421. quòd ista mater. lib.* 1. Philipp. Decius in *l. illam. collat. 2. C. de collat.* Alciat. in *l. librorum. collat. 2. ff. de verbor. sign.* Fortius quod appellatione liberorum masculorum, non contineantur nepotes masculi ex filia tenent Bartol. in *d. l. liberorum. collat. 4.* Alexand. in *l. ex facto. §. fin. collat. 1. ff. ad Senatusc. Trebell.* Et in pulchra quæstione Joan. Andr. & alii allegati *infrà eodem num. 6. in fin.* Ex quibus videtur hunc filium sororis, non venire appellatione masculi, & non posse concurrere in feudo cum filio fratris.

* Descendentes ex fœmina excluduntur ab illo jure & gradu à quo fœmina excluditur.

2. His non obstantibus contrarium dico, quia de consuetudine nostra, fœminæ non sunt inhabiles, nec incapaces successionis feudorum, sed æquè in illis, sicut in cæteris patrimonialibus vel paganicis succedunt, nisi quatenus hæc consuetudo expressè plus favet masculis. Sed non favet eis in hoc ut natum ex fœmina excludant in pari gradu, sed solum ut ipsam fœminam excludant in primo gradu. Non obstat dicta theoria natum ex fœmina tanquam ex radice infecta excludi à jure & gradu, à quo excluditur fœmina: quia verum est quando fœmina ipsa à quo masculus descendit est inhabilis & incapax, taliter quòd si viveret, non succederet. Sed hic est oppositum, quia soror à qua iste nepos descendit, non erat inhabilis, imò si viveret nedum succederet, sed etiam dictum nepotem ex fratre tanquam remotiorem excluderet ab omnibus bonis etiam feudalibus defuncti, per textum inf. §. 147. *ubi plenius dicam.*

3. Et quod dictum est appellatione liberorum masculorum, non contineri masculos ex fœmina, verum est in dispositione, sive testamenti, sive contractus, facta contemplatione agnationis, & collata in descendentes masculos, ad exclusionem fœminarum, & descendentium ex eis, & ita loquuntur præfati Doctores alias secus. Hæc autem consuetudo non intendit proprie & præcisè excludere cognatos, & admittere agnatos, etiam in eodem tantum gradu concurrentes, sed solum vult præferre masculos fœminis, in eodem laterali gradu, sive sint agnati, sive cognati, quod patenter ostendo. Pone possidentem muta feuda defunctum esse sine liberis, relictis nepte ex fratre, & nepote ex sorore prædefunctis, uter succedat? Et rectè considerando totam nostram consuetudinem, omnino dicendum est, quòd solus * nepos ex sorore succedet, & non excludetur à nepte ex fratre, imò dicta neptis quantumcumque sit agnata defuncto, excludetur respectu feudalium dumtaxat, per dictum nepotem cognatum defuncti, quod procedit nedum præmortuis fratre & sorore, sed etiam illis supervenientibus, sed à dicta successione abstinentibus. Igitur in nostra consuetudine agnatio & cognatio nihil facit, sed sola personalis qualitas masculinitatis dumtaxat. Et satis est quòd in filio ex sorore, volente concurrere ad successionem universam, verificantur verba cum includentia infrà §. 145. 148. & deficiunt, sive non verificantur verba exclusiva hujus §. quoniam est masculus. Ex quibus etiam liquet, quòd si quis sine liberis decesserit, relictis fratre & sorore, & si solus frater in omnibus bonis feudalibus successerit, per hunc textum si postea decedat sine liberis, soror succedit, & in eisdem feudis à quibus semel fuit exclusa tanquam fœmina etiam exclusis masculis, & agnatis remotioribus. Nec obstat quod omnes feudistæ tradunt in *d. §. quinetiam episcop. vel abba.* fœminam per masculum semel exclusam, perpetuo remanere exclusam, quia verum est quando est inhabilis, & incapax successionis feudalis. Sed apud nos non est incapax, sed concurrendo cum masculo in eodem laterali gradu dumtaxat, postponitur eis in feudis, aliàs admittitur. Et pro clara & compendiosa resolutione, super illo famigerato puncto: An appellatione liberorum vel descendentium masculorum comprehendatur masculus descendens ex fœmina, tradam tres conclusiones ad quas cum suis modificationibus universam illam materiam reducere solitus sum. Prima in legibus & statutis. Secunda, in testamentis. Tertia, in contractibus. Et hæ tres in effectu non sunt, nisi una modificata, sed ad faciliorem doctrinam, sic distinxi.

* Nepos ex sorore excludit neptem ex fratre in feudis.

4. Prima * conclusio. Quandocumque lex vel statutum vocat descendentes masculos, & eos præfert fœminis, tunc etiam si aliud non dicat, sub verbo fœminis continentur etiam masculi nati ex fœminis, qui censentur pariter excludi. Et sub verbo masculis, continentur solum descendentes ex masculis, & non masculi descendentes ex fœminis, qui non censentur vocati ad exclusionem fœminarum, vel descendentium ex eis. Et est ratio, quia illud videtur statutum causa * agnationis conservandæ, quod est favorabile. *l. 1. §. penult. ff. de ventr. inspic. l. Titia cum testamento. §. Lucius,* & ibi Bald. *ff. de leg. 2.* Bald. in *l. is qui per illum text. C. qui ad liber. perve. non poss.* Cyn. Salic. in *l. 1. C. quæ sit long. consuetud.* Joan. Andr. in *addit. ad Specul. in rubr. de success. ab intestat.* Socin. *cons. 19. collat. 9. lib. 1. & aliis infinitis locis quæ omitto.* Vide plene si vacat per Franc. Curt. senior. *consil. 9. num. 5.* & per Franc. Curt. junior. *consil. 9.* Hanc conclusionem modifico, ut procedat quando verbum masculis stat in generali dispositione, seu quatenus est generalis, secus si ponitur in dispositione limitata, seu quando limitatur ad certum gradum vel casum, quia tunc non extenditur ad alium, sed limitata dispositio limitatum parit effectum, ut in textu nostro dispositio de masculo præferendo, & fœmina excludenda, ponitur in concurrentia ejusdem lateralis gradus, & sic ad aliud potest extendi.

* Prima conclusio.

* Agnationis conservatio favorabilis.

5. Ex quibus infero male * consuluisse Phil. Corneum *consil. 246.* Videtur prima facie *lib. 2. super statuto.* civitatis Urbevertanæ à quo cavetur si quis decedat sine descendentibus masculis, sed relictis fœminis tantum, tunc si non fuerint dotatæ succedant in totum: sed dotatæ excludantur extantibus masculis consanguineis ex parte patris, usque in tertium gradum. Accidit quemdam decedere relicta filia dotata, & nepote ex ea, & quodam filio fratris. Consuluit Corneus pro filia & ne-

* Contra Philipp. Corneum.

pote ex ea; & quòd filius fratris defuncti non deberet succedere, nec filiam hoc casu excludere, quia ex quo defunctus habet nepotem masculum (licet ex filia) non dicitur decessisse sine descendentibus masculis, sed ego dico quamvis istud statutum sit multum rigorosum, tamen est servandum. Et quum sit factum manifeste causa agnationis conservandæ, & sic sit rationabile, sequitur quòd appellatione descendentium masculorum, non possunt comprehendi masculi descendentes per fœminam. Sed hoc esset contra mentem & intentionem statuti. Nec istud consilium adnotassem, prout nec multa alia quæ silentio prætereo, nisi hoc utile perspexissem pro interpretatione, & intellectu quarumdam consuetudinum in simili hujus regni, puta consuetudinis Alverniæ. *de success.* §. 25. & consuetud. Borboniensis. *eodem tit. art.* 305. quarum menti & intentioni obviat dictum consilium in terminis: Sed de eo ut ad inserviendum clientulo fabrefacto, non esset curandum per prædicta.

* Secunda conclusio.

6. Secunda * conclusio. Quando in ultima voluntate liberi vel descendentes masculi ponuntur sive in dispositione, sive in conditione, intelligitur de masculis descendentibus ex masculis, & non de masculis descendentibus ex fœmina. Ponam exemplum utriusque dispositionis & conditionis simul, quod est hujusmodi. Testator carens liberis, habens duos fratres, instituit majorem hæredem, & quandocumque decederet sine filiis, vel ejus filii sine descendentibus masculis, substituit ei fratrem minorem, vel ejus filios, seu descendentes masculos. Vel si vis in fortioribus terminis, pater habens unicum filium, instituit eum hæredem, & si decederet sine filiis, vel descendentibus masculis, substituit fratrem ipsius testatoris, & ejus filios vel descendentes masculos. Et quod brevitatis causa exemplificavi in compositis, idem intelligendum est in simplicibus terminis. In omnibus enim istis substitutionibus, verbum *liberi*, vel *descendentes masculi*, supponit solum pro descendentibus ex masculo: ita quòd ex parte instituti, si frater vel filius institutus, decedat relicto nepote ex filia præmortua, non facit deficere substitutionem, etiam filio impositam, quia responsum acutissimi Papiniani non habet locum hoc casu, ut tradit Bart. in *l. cum avus. & ibi* Socin. *in rep. col.* 37. *ff. de condi. & demonst.* Sed aperitur locus substitutioni, quod non esset cessante verbo masculis, Et ita debet limitari * *l. 1. C. de condit. insert.* quæ vult per nepotem ex filia, excludi substitutum, ut procedat quando est alicui facta substitutio sub conditione si decesserit sine liberis, vel etiam sine filiis simpliciter, *per l. justa. ff. de verborum signification.* Secus si sit additum verbum masculis. Et è converso ex parte agnati substituti, non censentur vocati ad substitutionem nepotes ex filia substituti præmortui: sed solum substitutus si supervivat, vel ejus masculi ex masculis: quibus deficientibus, caduca efficitur substitutio, & remanent bona penes hæredem, gravati sine hoc onere. Ita in propriis terminis decidit Joan. Andr. post Richard. Malumb. in *addi. ad Specul. super rubr. de testam. in fin.* & pulchrè Bald. in *consil.* 238. *quidam magnus nobilis. lib.* 1. secundum veterem impressionem Brixiæ. Et secundum novam impressionem est *consil.* 40. *lib.* 3. Mathes. in not. 130. Franc. Cre. in *not.* 20. Paul. Alexand. Lancel. Decius in *l. Gallus.* §. *nunc de l. Velleia.* & ibi Jason. *col.* 5. *ff. de liber. & posthum.* Bald. Angel. Paul. Alexand. Jason in *l. sed si hac* §. *liberos.* & Angel. in §. *qui manumittitur. ff. de in jus vocan.* Bald. Philip. Corn. in *l.* 2. *C. de condit. insert. & in consil.* 124. *Ardua. collat.* 3. *consil.* 146. *in hac. collat.* 3. *lib.* 2. Steph. Bertrand. *consil.* 245. *Viso testamento. lib.* 3. Ubi ampliat etiam si in substitutione fiat mentio de prole masculina, & non de liberis masculis, quia appellatione prolis veniunt illi, qui veniunt appellatione liberorum. *l. officiales. C. de episcop. & cleric. l. divi Constantini. C. de natura. liber.* Et sic idem est loqui de * prole masculina, & de liberis masculis.

*Limitatio l. 1. C. de condit. insert.

* Appellatio prolis.

7. Hanc conclusionem modifico, ut procedat quando institutio, vel substitutio incipit à masculo, ut in exemplis præfatis, quia tunc manifestè appatet, quòd est contemplata agnatio, & ejus favor & conservatio. Secus si institutio vel substitutio inciperet à fœmina, puta si pater habens duas filias, institueret eas hæredes æqualiter, & casu quo altera decederet sine liberis masculis, substituit alteram, & ejus descendentes masculos: quia tunc verbum liberis masculis, sive ex parte honoratæ, sive ex parte gravatæ, nedum supponit pro masculo descendente ex masculo, sed etiam pro masculo descendente ex fœmina. Et effectus est quod ex parte gravatæ nedum filius ejus superveniens, sed etiam nepos ex ejus filia, sive vivente, sive præmortua, facit deficere substitutionem. Et ex parte honoratæ, nedum censetur vocatus ad substitutionem filius alterius filiæ institutæ, vel ejus nepos ex filio, sed etiam ejus nepos ex filia, dummodo in rerum natura sit, tempore extantis conditionis, & sive mater & avia supervivant, sive non. Et ratio hujus modificationis est, quia ex quo descendentes, sive personæ honoratæ, sive personæ gravatæ, non possunt esse agnati, non censetur contemplata agnatio, sed solum ipsa personalis qualitas masculinitatis. Quemadmodum & in consuetudine nostra, ex quo vult sororem defuncti, vel filium, aut filiam sororis, excludere filium fratris vel patruelem defuncti remotiorem, quamvis agnatum, etiam in feudis, colligitur quòd in hoc §. eadem consuetudo non contemplatur, nec requirit agnationem, sed solum masculinitatem personæ succedentis. Tum etiam de rigore & propria verborū significatione, circumscripta contemplatione agnationis, * appellatione descendentium masculorum alicujus personæ, venit nepos ex filia, quia est masculus & descendens. Textus in *Auth. de hæred. ab intest.* §. 1. & 2. *col.* 9. Et secundum præfatam modificationem originaliter in simili determinavit Petr. Ancha. *consil.* 339. *pro majori intelligentia. col.* 3. & 4. Et expressim Franc. Aret. Socin. in *l. Gallus.* §. *nunc d. l. Velleia. ff. de lib. & posth.* Jas. in *l. sed si hac.* §. *liberos. ff. de in jus vocan.* Franc. Cur. Juni. in *tract. feud. per* 3. *num.* 3. Jas. in *cons.* 117. *coll.* 2. *lib.* 4. Et pulchrè dom. Anth. Rub. Alexand. in *cons.* 22.

* Simpliciter appellatione descendentium masculorum venit nepos ex filia.

8. Et per ista alias consului, in specie hujusmodi. Fundus donatus fuit mulieri, sub pacto quòd si decederet sine filiis masculis, fundus rediret ad Titium, vel ejus filios masculos. Accidit mulierem decedere relicta filia, & nepote ex ea. Quærebatur, an extiterit conditio, & an Titius possit utiliter agere & condicere fundum *juxta l. quotiens. C. de donatio. quæ sub modo.* Conclusio consilii mei fuit, quòd verbum filii hoc casu latè accipitur etiam pro nepotibus, ex quo non interest donatoris, qui sibi non fuit stipulatus reversionem, & ex ejus verisimili mente, quia filios masculos, donatariæ prætulit Titio. Et sic eadem ratione, videtur ei præferre voluisse etiam nepotes masculos ejusdem donatariæ. Tum ex eo quòd cessat ratio agnationis conservandæ, in descendentibus à muliere, cùm non possint ei esse agnati) & appellatione filiorum masculorum veniunt hi nepotes masculi ex filia, quemadmodum alias & cæteris paribus appellatione filiorum masculorum, veniunt nepotes masculi ex filia, ut fusiùs habetur in præfato consilio meo.

9. Adde quòd per illud quod dixi natum ex filia esse descendentem masculum, consuluit Raph. Fulg. in *consil.* 86. *Ex facto*, dum testatrix instituisset hæredem fratrem suum, ejusque filios masculos tantum ex legitimo matrimonio, ita ut post eorum mortem bona deveniant solum in eorum descendentes masculos tantum. Quibus non extantibus, bona vendantur, & in pauperes pretium distribuatur. Accidit quòd frater adita dicta hæreditate decessit, relicto filio pupillo, & quatuor filiabus, pupillus decessit impubes, sed ex aliquibus dictarum filiarum supersunt filii, qui sunt pronepotes ipsius primi instituti. Respondit Fulg, non esse locum substitutioni pauperū, quia isti pronepotes sunt masculi, ex legitimo matrimonio descendentes ex primo instituto, vel ejus filio, & sic nedum excludunt

substitutos, sed etiam sunt vocati ab bona dictæ testatricis proamitæ. Sed * Fulgosius ad pauca advertens impegit: quoniam bene dixisset, si in suo casu cessasset contemplatio agnationis, puta si fuisset instituta fœmina: sed fuit institutus proprius frater ipsius testatricis, quæ erat illi agnata. Et sic concurrente reciproca agnatione personarum, & forma dispositionis collatæ in solos masculos, & masculos descendentes ex eis, consequitur ratione, & contemplatione dictæ agnationis conservandæ ita factum, & consequenter quòd non fuit intellectum nisi de masculis descendentibus per continuatum virilem sexum, & non de masculo descendente per fœminam. Et sic non sumus in casu præfatæ nostræ modificationis, sed in casu formali præfatæ secundæ conclusionis, & in terminis omnium decisionum quæ in simili super ea fundantur, & traduntur per doctores in locis præallegatis. Igitur præfati pronepotes non fuerunt positi, nec in dispositione, nec in conditione, nec fuerunt vocati, nec fecerunt deficere substitutionem pauperum, quicquid ibi contra eos scripserit Fulgo. quem tamen videtur sequi Anth. Rub. Alexand. in *d. consil.* 22. sed incidenter & prout inserviebat causæ suæ, non autem judicio, quoniam illud repugnat & contradicit tertio casui deducto per eum in suo consilio. Et istud sit unum pro multis aliis omissis exemplum, ad ostendendum quantum lucis, & utilitatis afferant conclusiones & modificationes nostræ simul, & non truncatim rectè intellectæ, & consideratæ.

* Contra Fulgosiũ.

10. Tertia * conclusio, quando in contractibus fit mentio de filiis, liberis, vel descendentibus masculis, non veniunt masculi descendentes ex fœminis. Hanc conclusionem sicut & præcedentes modifica & intellige ut procedat quando subest ratio ejusdem agnationis illius, in quem confertur dispositio, & masculorum descendentium ex eo continuandæ & conservandæ. Aliàs secus. Unde si pater recipiat emphyteusim pro se, & descendentibus masculis, non venit nepos ex filia, nec pronepos ex nepte ex filio, ut decidit Specul. in *tit. de loca.* §. *nunc aliqua. quæst.* 146. Bald. in *Anthent. si quis ruinas. in fin. C. de sacrosanct. eccles.* Bald. Angel. Paul. Jason in *l. sed si hac.* §. *liberos. ff. de in jus vocan.* Alexand. in *l. ex facto. ff. fin. ff. ad Trebell.* Philip. Cor. in *l.* 1. *col. penult. & fin. C. de cond. inser.* Ubi dicit se ita consuluisse. Jason. in *l. si quis id quod collat.* 4. *num.* 21. *ff. de jurisd. omn. judic. in l.* 2. *collat.* 62. *quæst.* 6. *versic. Adde tamen. C. de jure emphyt.* Philipp. Decius in *cap. in præsentia. collat.* 21. *num.* 49. *de probat.* Et idem si quis daret feudum Titio, & ejus filiis, vel liberis, seu descendentibus masculis. Secus si pure daret, vel in emphyteusim concederet alicui fœminæ, & ejus filiis, vel descendentibus masculis, quia tunc semel à principio exclusa, amplius non requiritur agnatio, sed sufficit esse & descendentem & masculum, ut diximus. *supra eodem num.* 7.

* Tertia conclusio.

11. Ex quibus infero non esse circa hæc data paritate terminorum differentiam inter ultimas voluntates & contractus, quamvis Paul. * in *d. l.* 1. *in princip. C. de cond. inser.* & Phillip. Franc. in *cap.* 1. *collat.* 27. *super gloss. in verbo. liberis. de testam. in* 6. differentiam (sed malè & indigestè) statuerunt inter substitutiones seu fideicommissa, & contractus, ut in illis nepos ex filia veniat appellatione liberorum vel descendentium masculorum, sed in concessione emphyteusis vel feudi, non veniat, quia tenendum est, ut suprà declarivimus, non esse differentiam. Ex his habes in brevi fructum prolixi laboris, & revolutionis multorum librorum.

* Contra Paul. & Philipp. Franc.

12. Modo occurrit pulchra quæstio quæ facilè deciditur ex prædictis. Aliquis vendidit hæredium suum, sub pacto quod emptor teneretur retrovendere venditori, & ejus hæredibus masculis. Venditor decessit relicto hærede masculo, qui ante redemptionem decessit relicta filia hærede, quæ agit ad retrovendendum. Hanc quæstionem format Hieron. * Cagnol. in *repet.* *l.* 2. *quæst.* 16. *C. de pact. inter. emptor. & venditor.* Et decidit filiam esse admissibilem, ex eo quòd semel masculus fuit hæres qui jus implendi conditionem potestativam transmittere potuit. Sed malè dicit, quia transmissio, sive tacita, sive expressa, de re vel jure affectato & limitato ad habentem certam qualitatem, non potest (etiam per expressam cessionem) fieri ad eum qui caret illa qualitate, ut in simili latè decidit Alberic. Brun. in *cons.* 80. jus revocandi feudum non esse cessibile in eum, qui non habet qualitates requisitas ad revocandum. Præterea (quod omne fundamentum Cagnoli subvertit) ipsemet venditor non potuisset transmittere istud jus in filiam propriã, igitur nec ejus filius in neptem. Et dispositio, vel stipulatio formaliter limitata ad hæredes masculos, hoc casu non extenderetur etiam ad masculos descendentes ex fœmina: igitur multominus ad fœminam licet descendentem ex masculo. Infinitæ aliæ quæstiones in simili per prædicta decidi possunt. Redeundo ad textus, Amplia nedum si feuda sint antiqua hæredia, sed etiam si sint de novo conquæstu defuncti, quia textus non distinguit.

* Contra Hieron. Cagnol.

13. Limita hunc textum ut procedat dummodo masculus sit conjunctus defuncto, ex illo latere unde processerunt feuda, casu quo sunt antiqua hæredia: tunc enim excludit fœminam, etiam si eodem latere conjuncta sit. Idem si nec masculus nec fœmina sint conjuncti ex illo latere, tunc enim masculus excludit fœminam in propriis, sicut excluderet eam in conquæstis, dummodo non sint aliqui conjuncti ex illo latere venientes ad successionem: hoc enim casu etiam propria deferuntur ad proximiores, & non ad fiscum, ut diximus infrà §. 147. Secus si accidat solam fœminam conjunctam esse ex illo latere, unde feuda antiqua procedunt: tunc enim præfertur, & excludit masculum hac parte non conjunctum, tanquam extraneum, etiamsi alias esset proximior in gradu, & fœmina remotior. Et hoc est clarum per dict. §. 147. & appositissimè facit quod Paul. Castro in *consil.* 291. *clarum est lib.* 2. decidit quod statutum simpliciter & absolutè excludens fœminas, & admittens masculos in totum, non habet locum nisi in conquæstis, vel quæsitis, à latere unde masculus est conjunctus: ita quod frater consanguineus tantum, non excludit sororem uterinam: imo ab illa excluditur in bonis maternis seu quæsitis a matre defuncti. Quod si quis dicat Paul. in hoc sibi ipsi fuisse contrarium, in *consil.* 40. *præsens casus. eodem. libr.* Respondeo non est verum, quoniam in *d. cons.* 40. præsupponit expresiè masculos descendere etiam à matre, & ab eodem latere.

14. Ad uberiorem doctrinam quæro, defuncto sine liberis succedunt frater & soror. Frater capit omnia feuda quæ forte excedunt sextantem hæreditatis, & nihilominus in toto residuo capit dimidiam: utrum soror quæ vix unciam totius successionis habet, teneatur ad debita defuncti pro dimidia parte? Et pro resolutione breviter dico, quod non pro modo emolumenti, sed pro quota hæreditaria dividitur æs alienum, *l.* 1. *C. si cert. peta. cum aliis suprà allegatis in simil.* §. 11. *num.* 7. Unde quum sit hæres pro media, tenebitur creditoribus respondere de dimidia parte æris alieni: sed an habeat recursum contra fratrem: saltem usque ad legitimam seu quartam partem deducendam, prout diximus in filio secundogenito adversus primogenitum suprà §. 13. *gloss.* 4. *quæst.* 3. Respondeo quod non, quia collateralibus nulla debetur legitima jure naturæ, porro ratio legis falcidiæ non habet locum adversus prælegatum inductum à consuetudine, quale est istud emolumentum feudorum, quod datum est masculis hæredibus à consuetudine: Nunquid ergo tenebitur creditoribus ultra vires mediæ partis mobilium & paganicorum bonorum quam obtinet? Dicendum quòd non, si ipsa & frater fecerint inventarium: si enim sola vellet uti beneficio inventarii, nihil ageret, quia in totum excluderetur à fratre, ut diximus infra §. 150.

Non

Non facto autem inventario, tenetur eis, & potest efficaciter conveniri ad dimidiam æris alieni, sed quatenus æs alienum excedit emolumentum quod capit ex successione, & non in plus, habebit recursum contra fratrem, ut exoneretur & indemnis servetur, quatenus frater plus emolumenti capit quàm soror, quoniam tametsi mero jure non teneatur frater ultra dimidiam seu quotam hæreditariam, verum est, nisi in subsidium, quando portio sororis non sufficit ad alteram dimidiam, præsumptio autem quæ militat contra hæredem qui non fecit inventarium, ut præsumatur abstraxisse, ut notatur in *l. fin. C. de jur. delib. in Authent. sed cùm testator. C. ad leg. Falcid.* habet locum respectu creditorum, non autem respectu hæredum inter se.

15. Sed quid si per errorem facerent divisionem quorumdam prædiorum quæ feudalia erant? dicendum quòd tanquam erronea divisio rescindi debet. *l. si post divisionem. C. de jur. & fact. ignor. l. majorib. C. comm. utri. judicii.* Quod ampliatur primo etiam si plena renunciatio & juramentum intercessisset. Paul. *in l. fin. §. idem quæsit. ff. de cond. indeb.* Ampliatur secundo etiamsi per modum transactionis facta sit divisio, etiamsi non fuerit ficta, sed vera lis & vera transactio, quia restringitur ad causam & qualitatem & titulum controversum super quibus transactum fuit. *l. si de certa. C. de transact. in l. si ita quis. §. fin ff. de verbor. obligat.* Sed non erat lis nec controversia, an dicta prædia essent feudalia, & dividenda vel non: sed præsupponebantur paganica, & communia, igitur hoc respectu non potest valere transactio, ut transactio, sed solum ut simplex conventio erronea, quæ errore directo revocari debet. Secus si erat vera lis & controversia, an illa prædia essent feudalia, vel non, & super hoc specialiter transactum fuerit, quia tunc transactio impedit contraventionem, & rescissionem nisi propter dolum, vel enormissimam læsionem, secundùm ea quæ diximus infrà §. 154. Et hoc quoad ipsas partes transigentes, quia nullomodo domino directo præjudicatur per ea quæ dixi infrà §. 45. §. 51. Ampliatur tertio etiam si intervenisset sententia.

16. Nec obstat *l. cum putarem. ff. famil. hercisc.* quia d. l. non intelligitur de illis perfunctoris sententiis quæ solent in foro quidem, sed inscio sæpe judice apud actuarium consensu partium fieri sine alia causæ cognitione: sed de sententia diffinitiva in judicio contradictorio lata, partibus auditis & cognito merito causæ, ut pulchrè Alexand. *consil. 79. in causa & lite. lib. 3.* Decius *in consil. 351. collat. fin.* ita intelligitur *d. l. majoribus* dum à contrario sensu excludit restitutionem, vel rescissionem à divisionibus, per deceptionem re ipsa, sed in judicio factis, & ne nimis excedam materiam hujus tituli & §. remitto ad ea quæ infrà §. 154. Ubi tracto materiam rescissionis divisionum. Ulterius quæro, quid in feudis non hæreditariis, sed quæ jure substitutionis vel contractus deferuntur. Hinc emergit famigerata illa theoria Bald. *l. ut jusjurandi. §. fin. liberi. col. 1. ff. de oper. libertor.* quem examinavi infrà §. 137. & ex ibi deductis apparet non esse locum hujus §. quia in talibus feudis non sumus in terminis successionis in quibus dumtaxat loquitur hic §. sed in terminis substitutionis, vel contractus, ideo fœmina alias in substitutione vel concessione comprehensa æquè admittitur ut masculus, sive in directa, sive in laterali devolutione, secundum præfatas nostras conclusiones.

Ultimo quæro de quæstione quam vidi in facto. In contractu matrimonii præsens fuit patruus sponsæ, qui erat sacerdos habens amplum patrimonium feudale, hic favore matrimonii voluit, consensit, & pepigit, quòd dicta neptis sponsa posteà veniret ad ejus successionem æqualiter in omnibus bonis cum cæteris nepotibus masculis fratribus sponsæ. Utrum valeat pactum ita quòd possit neptis casu adveniente concurrere cum masculis ad successionem patrui, etiam in feudis? Hæc quæstio dependet ab ardua illa quæstione quam tractamus infrà §. 122. an valeant pacta super futura successione acquirenda vel omittenda, & ibi notatis dicendum in hac quæstione non valere pactum, nec juramenti religione, nec matrimonii favore fulciri: & habes notabilem ampliationem ad hunc §. quem limita primo si constaret sponsum utpotè militem, juris ignarum dolo inductum, & hac spe illectum ad contrahendum illud matrimonium quod aliàs nunquam fecisset, quia tunc saltem actionem de dolo ad damna & interesse haberet contra dolosos, in quo tamen an sit hæc actio annalis & quando annus currere incipiat & quæ verba vel indicia sufficiant ad probationem doli (ne nimium excedam materiam hujus tit.) remitto ad notata in simili in *d.* §. 122.

17. Limita secundo si patruus illud disponeret in testamento vel codicillis, quia tunc valeret non tantum jure successionis directo, sed jure legati seu potius fideicommissi & posset neptis non se gerere pro hærede patrui, petere à fratribus ejus hæredibus sibi dari, & restitui tantum cum onere suo hæreditatis, quotam, in qua succedere potuisset si esset masculus, & salvo si illa portio excederet illud quod cõsuetudo loci legari permittit, quia tunc debet restringi ad id quod legari potest, & hactenus verba testamenti, vel codicilli directa obliquantur ut valeant prout valere possunt. *leg. Scævola. ff. ad Trebell.* etiam cessante omni clausula codicillari, licet sint merè directa civilia, quæ referuntur ad personam conjunctam & dilectam, *ut per gloss. in l. 1. ff. de fideicomm. liber.* & pleniùs diximus infrà § 120. Et hic notanter dixi quotam hæreditatis; quia ex hypothesi verba dispositionis referuntur ad partem juris universi: sed si ad partem bonorum vel res certas, idem dicendum esset quod de legato partis bonorum vel certarum rerum, de quo remitto ad notata per Bart. Paul. *& alios in leg. ff. de legat. 2. in leg. fin. ff. de usuf. legato.*

§. * XXVI.

* Olim fuit 17.

ITem le fils, auquel son pere & mere, ayeul ou ayeule, ont donné aucun heritage tenu en fief *en avancement d'hoirie*, ne doit que la bouche & les mains au seigneur feodal dudit fief, ne plus que si ledit fief estoit escheu par le trespas & succession de ses pere & mere ayeul ou ayeule.

* XXVI.

* Sed hic articulus per novam consuetudinem ita reformatus legitur.

LE fils auquel les pere, ou mere, ayeul ou ayeule ont donné aucun heritage tenu en fief en advancement d'hoirie, ne doit que la bouche & les mains au seigneur feodal, encores que la chose donnée ait esté evaluée, ou qu'il renonce à la succession ou successions de ses dits pere ou mere, ayeul ou ayeule, & que ladite portion aille plus que sa portion hereditaire, ou que la chose luy soit baillée en payement de ce qui luy auroit esté promis par le contract de mariage.

* Hic articulus nova consuetudine introductus.

*XXVI.

SI telle donation est faite à l'aisné, & par le moyen d'icelle il renonce à la succession; entre les puisnez n'y a droict d'aisnesse.

SUMMARIA §. XXVI.

1. Quid sit donare in anticipationem successionis.
2. *Quid de donatione facta* favore matrimonii?
3. *An res à parentibus nubentis filiæ data in anticipationem successionis, acquiratur etiam genero.*
4. *An & quando filius donatarius possit abstinendo à successione retinere donum?* *In casu abstentionis & retentionis doni debetur relevium.*
5. *Quandoque prehensio feudi fit super veteri vassallo.*
6. *Quid è converso si fiat donatio à descendente ascendenti?*
7. Lex *interpretans habet locum in omni casu in quo lex interpretata.*

HIc §. debet continuari ad §. 2. 3. & 35. *infra eod.* Hic enim ponitur tertius casus quo feudum aperitur & mutat manum, & tamen nulla jura utilia debentur patrono, sed solum honorifica, & coincidit cum primo casu posito in d. §. 2. Ampliatur hic textus 1. ut procedat etiam in filia & generaliter in quocumque descendente, cui sit hujusmodi donatio ab ascendente, quum sit eadem ratio, & expressa æquiparatio & adæquatio de casu hujus donationis ad casum successionis.

* Donatio in anticipationem successionis.

1. Antequam ulterius procedam, prius videndum est, quid sit hujusmodi donatio * in anticipationem successionis. Hæc est propriè materia §. 159. *infra tit.* 14. ubi pleniùs, quoniam ad præsens est quando pater (& idem de quolibet ascendente respectû descendentis immediatè successuri) dat aliquid filio tanquam futuro hæredi, hac contemplatione quod speratur hæres, & in accelerationem commodi futuræ successionis. Et quando hoc exprimitur in donatione, non est dubium tamen si non exprimatur, dummodò non apponatur causa vel qualitas repugnans, in dubio judicatur & censetur esse facta donatio in anticipationem successionis, & hæc est præsumptio legis infrà §. 159. fundata in personarum qualitate, & multos magnos effectus operatur, ut ibi diximus, & ex ibi deductis infertur primò quòd si avus donaret nepoti, vivo filio, non deportato, nec voto religionis, aut sacris addicto, vel destinato, nec aliter verè vel præsumptivè remoto de medio, non haberet locum hic textus. Sed patrono deberetur relevium si feudum esset donatum: quia non est donatio in anticipationem successionis, quum donatarius non sit in propinqua causa, nec in spe succedendi ipsi donanti. Secundò limitatur textus, si donatio fiat filio naturali tantum, cùm sit incapax successionis, infrà §. 186. Fit enim exemptio onerum feudalium in hoc textu. In quantum donatio est successionis anticipatio, & sic tunc habet locum cùm successioni locus esse potest: alioquin solvetur patrono jus suum. Igitur etiam si favore & intuitu alimentorum debitorum daretur feudum, adhuc deberetur relevium si dominium transferatur, sive fiat donatio ad vitam tantum, sive in perpetuum. Secus si tantum ususfructus ad vitam donaretur: secus etiam, si naturalis esset legitimatus, & habilis ad succedendum, saltem volente parente. Tertio limitatur, si detur filio legitimo tantum per notata *supra* §. 2. *gloss.* 2. *in fin.* Quartò limitatur *infrà eodem num.* 4. sit quinto in *fine hujus* §.

* Donatio favore matrimonii.

2. Quæro, quid * in donatione facta favore matrimonii? Distingue: Aut est collata in generum vel nurum: & clarum est deberi relevium, quum sit datum ei qui non potest esse hæres, & sic cessat hic §. Aut est collata in filium, & tunc requiritur fieri expressam narrationem quòd datur in anticipationem successionis, ut habeat locum hic §. & non debeatur relevium, alioquin quum appareat de alia specifica causa donandi, non erit nec præsumetur donatio in anticipationem successionis: & expressum facit cessare tacitum, vel aliàs præsumptum, quemadmodum si donaretur ob aliam certam causam sive preteritam, sive futuram, ut diximus infrà §. 159. tunc enim relevia debentur. Aut vero donatio confertur in filiam nubentem, & tunc idem dicendum quod diximus in filio, quia si simpliciter causa nuptiarum, debetur relevium ex capite donationis, & mutationis manus per donationem: Aut vero exprimitur etiam causa anticipationis successionis, & non debetur ex capite donationis. An autem debeatur ex capite nuptiarum, est materia §. 35. *infra eodem.* ubi dicam nec ex hoc capite deberi, quia nondum spectabat feudum ad nubentem tempore nuptiarum, sed incipit pertinere & acquiri ei.

3. Recordor audivisse in quodam contractu matrimonii donationem hujusmodi. Pater & mater in contractu matrimonii communis filiæ, dederunt quoddam feudum, & erat donatio collata in futuros conjuges favore eorum matrimonii, & apposita clausula, & in anticipationem successionis, modo si non esset dicta clausula, & in anticipationem, res esset clara, videlicet unicum solidum relevium deberi, & rem utrique conjugum æqualiter acquisitam, non tamen tanquam absolutè propriam, sed tanquam quid acquisitum non constante matrimonio, sed ante matrimonium, ita quod maritus non posset vendere nec hypothecare nisi suam partem dumtaxat, & non partem uxoris ut pleniùs diximus infrà §. 110. Sed dicta clausula & in anticipationem, &c. aliter non distincta facit magnam confusionem: quia videbatur intelligi solum de portione contingente filiam, & non de portione contingente generum, qui non est habilis ad successionem, ut clausulæ concordentur & non sit repugnantia nec correctio, per notata in *cap. inter dilectos de fide instru. in l. ubi repugnantia.* & ibi Decius. *ff. de regul. jur.* Contrarium tamen respondi, considerans naturam materiæ subjectæ, & verisimilem intentionem donantium: quia de natura hujusmodi donationem magis est ut fiant in dotem, & loco dotis, prout est officium parentum, quàm quòd absolutè donetur extraneo.

neo. *l. si. C. de dot. promiss.* Et etiam apparet quòd noluerunt absolutè donare, sed solum in anticipationem successionis: & conclusi quòd totum feudum censetur donatum in anticipationem successionis, & totum successione adveniente conferendum. Interim autem an debeatur relevium saltem pro parte qua maritus nomine suo tanquam donatarius investiri vult, dependet ab illa ardua quæstione, an dicta clausula & in anticipationem successionis deroget donationi factæ sponso in parte vel non, & an totum feudum remaneat soli filiæ proprium vel non, quam quæstionem quia præsentem materiam excedit, reservo infrà §. 110. Si autem clausula & in anticipationem &c. esset expressè relata ad dimidiam portionem contingentem filiam, cessarent omnia dubia, quia pro portione filiæ nullum deberetur relevium, sed omnino deberetur pro portione contingente generum.

4. Nota igitur quòd idem judicatur de eo quod est acquisitum per donationem in anticipationem successionis, ac si esset acquisitum ex causa ejusdem successionis: & adverte quòd sive causa anticipationis (transitivè dico) exprimatur in donatione, sive non, non est differentia quantum ad hunc §. saltem à principio, sed ex post facto, & etiam quòd ad alia, magna est differentia, quia dicta causa expressa, si postea filius donatarius non velit esse hæres, resolvitur donatio tanquam causa finali non secuta, & res revertetur ad corpus successionis ad commodum quorumcumque etiam remotiorum, & collateralium hæredum, vel etiam ad commodum creditorum: qui forte nullo se gerente pro hærede facient deputari curatorem bonis, seu hæreditati jacenti. Non licet igitur hoc casu filio se tenere ad donationem sibi factam, abstinendo a successione: sed necesse habet vel adire, vel rem donatam restituere, & solum lucratur fructus perceptos durante vita patris donatoris. Et hoc casu nulla jura utilia debentur patrono, nec cum res donatur, nec quum donatarius conferendo succedit, nec cùm abstinendo rem restituit. Nec obstat quòd in casu abstentionis & restitutionis feudum fuit bis apertum: quia ex prima mutatione nihil debetur per hunc textum. Et sic nec ex secunda, cum sit necessaria reversio ex causa inexistente ipsi donationi ab hujusmodi releviis liberæ. Si verò causa anticipationis non sit expressa, sed solum tacitè insit & præsumatur, *per d.* §. 159. tunc si non est facta simplex concessio velut in peculium, de quo non loquimur, sed vera donatio perpetua & irrevocabilis, forte mentione facta benemeritorum, sed in genere, pro stylo consueto, & non in specie, & tunc liberum est filio, si velit abstinere ab hæreditate donatoris, & dono suo se contentare, nec tenebitur ad aliqua onera hæreditaria, *ut infra* §. 125. potest etiam si velit succedere, sed conferendo si habeat cohæredes, ut ibi dicitur. Et casu quo succedit & confert, clarum est quòd nulla jura debentur patrono, nec ex capite donationis, nec ex capite successionis, nec ex capite collationis: si * vero abstineat, tunc dico quòd relevium debetur patrono, non ex capite abstentionis, sed ex capite donationis, quam ex nunc facto & declaratione filii abstinentis, apparet non esse causa anticipationis successionis: sed remanere in forma nudæ & simplicis donationis. Idem dicendum si non donatarius, sed nepos ex eo præmortuo abstineat ab hæreditate avi donatoris.

* Contentus dono debet relevium.

5. Sed quæro numquid hoc casu possit patronus manum injicere feudo, non obstante quòd a principio donationis admisit donatariũ in fidẽ? Respondeo. Aut admisit in fidem simpliciter, & non potest prehensione uti, sed habet necesse via actionis petere relevium sibi debitum, & tempus triginta annorum ad exactionem hujus relevii, non incipit à die donationis, vel investituræ, sed solum à die dictæ abstentionis, quoniam peti ante non potuit. Aut vero patronus admisit in fidem tanquã de donatione facta in anticipationẽ successionis, & expressè sub hac qualitate, & tunc admissio in fidem ad dictam causam & qualitatem limitata fuit, ex quo consequitur quòd ea causa resoluta, & alia apparente, liberum est feudum tanquam apertum prehendere, & hoc procedit etiam si donatio in se fuerit in forma simplicis donationis. Si autem donatio fuerit expressè in forma specifica anticipationis, tunc etiamsi admissio in fidem sit simpliciter facta: idem est, quia a principio infuit causa & qualitas contenta in donatione, ad quam receptio in fidem fuit relata. *l. asse toto. ff. de hæred. instit. l. si ita scripsero. ff. de condit. & demonstr. cum vulg.*

6. Ultimo quæro, quid in casu è converso, hujus §. Si donatio fiat a descendente ascendenti? Et prima facie videretur non habere locum hunc textum. Non enim rectè dici potest hujusmodi donatio fieri anticipatione successionis, cùm id esset cõtra ordinẽ naturæ. *l. & non si parentibus. ff. de inoffic. testa.* Et ut puto à sæculo nunquam fuit auditum quòd filius aliquid patri suo acceptanti donaverit in anticipationem successionis ipsius donantis: quare supervacua, aut nimis curiosa videtur hæc quæstio, nec pertinens ad legislatorem nec ad ejus interpretem. juxta *l. nam ad ea. ff. de legibus.* Si tamen contingat (ut facile est) dicendum æque dispositionem hujus §. locum habere. Ratio, quia venit ad interpretationem & extensionem § 2. *suprà eod.* Et sic habet locum in omnibus casibus in quibus *d.* 2. §. habet locum.

7. Quoniam lex relativa, æquiparativa vel interpretativa * extenditur ad omnem casum in quo habet locum lex relata æquiparata vel interpretata, ut tradit Bart. in *l. nihil per illum text. ff. de conjug. cum emancip. liberis. not.* Gemi. Philip. Franc. in *ca. dispendia. col. 1. de rescript. in 6. ca. licet canon. col. 1. avaritiæ. col. 2. de elect. in 6.* Jas. in *l. post datem col. 16. solut. matri.* Igitur quemadmodum *d.* §. 2. habet locum in omni successione lineæ directæ, ut non debeatur relevium, nec ab ascendentibus, ut ibi probavimus *in gloss.* 1. ita & hic §. æquiparans successioni donationem anticipandæ ejusdem successionis causa factam, debet æque habere locum in donatione facta à filio patri, vel alii ascendenti, si de facto contingat eam taliter fieri, sicut in donatione taliter facta à patre filio. Et ita expressim disponit consuetudo Aurelianensis. *eod. tit.* §. 60. quòd de donationibus factis nedum descendentibus, sed etiam è converso à descendentibus in ascendentes nulla jura debeantur patrono. Et hoc est multum æquum & servandum etiam in cæteris locis ubi consuetudo in hoc similis nostræ aliud non exprimit. Adverte tamen quòd in hoc est differentia inter donationem factam a patre filio, vel è contra, quòd prima simpliciter facta de se præsumitur in anticipationem successionis, *ut suprà* §. 159. Secus in donatione facta à filio patri vel alii ascendenti (cùm id sit præter commune votum & naturæ ordinem) non præsumitur facta in anticipationem successionis. etiam si parens sit vegetior & vivacior filio, forte effœto & nullam spem prolis habente. Sed habetur pro absoluta & mera donatione, & debetur relevium, nisi expressè donationi insit causa anticipandæ successionis. Possem hic multa deducere de notatis *in c. unico. de vassall. decrep. ætat. in usib. feud.* & de donationibus parentum in liberos, sed nolo excedere materiam præsentis §. quem omnino limito in feudis qui more Vulquecini reguntur, quamvis enim conditio Vulquecini non sit in casu hujus §. expressè excepta vel reservata consuetudine nostra, tamen satis virtualiter intelligitur & hic excepta, ex quo in *d.* §. 2. excipitur in successione directa, cui donatio in anticipationem ejusdem successionis per hunc §. æquiparatur, per regulam quam Bart. & alii tradunt in *d. l. nihil.*

* Lex interpretativa extenditur ad omnem casum legis interpretatæ.

§. XXVIII.

ITEM le seigneur feodal [depuis &] apres qu'il a saisi ou fait saisir & mettre en sa main le fief tenu & mouvant de luy, par faute d'homme, droits & devoirs non faits, pendant & durant le temps de sadite main mise, & qu'il le tient en sa main, n'est tenu de payer & acquitter les rentes, charges ou hypotheques non infeodées, constituées sur iceluy par son vassal.

SUMMARIA §. XXVIII.

1. *Etiam tempore immemoriali præscripta contra vassallum, non nocent patrono.*
2. *Ampliatur 2. hic §. etiam in oneribus contentis in adjudicatione per decretum facta præsente patrono.*
3. *Utrum scientia & patientia præjudicet.*
4. *Quid si quando patronus accipit fructus anni pro relevio? Idem.*
5. *Idem si patronus prehenderit feudum ex defectu catalogi.*
6. *Fallit hic text. 1. si feudum perveniat ad patronum ut privatum.*
7. *Fallit 2. in oneribus infeudatis.*
8. *Duplici modo approbari potest reditus à vassallo impositus feudo.*
9. *Quid de concessione ad censum vel certum reditum.*
10. *Patronus non tenetur infeudare creditorem de reditu.*
   Et è converso creditor non tenetur recognoscere.
   Onera non sunt pars rei nisi secundum quid.
   Militia in regno Siciliæ an sit feudum?
11. *Reditus infeudatus non est pars feudi, sed feudum per se.*
12. *Thema.*
13. *Solutio.*
14. *Redemptio reditus feudalis potest fieri etiam post prehensionem, nec potest à patrono argui de fraude, sed tantum de simulatione.*
15. *Quid operetur vulgata clausula notariorum, dessaisinens à bonis hypothecatis usque ad valorem & concurrentiam reditus?*
   Incerta pars ratione loci & quota non potest.
16. *Clausulæ* executivæ *quid operentur.*
17. *Notabilis distinctio quando reditus excessivus debeat reduci ad rationem unius pro duodecim, vel ad rationem unius pro quindecim.*
18. *Feudum reditus redimibilis quocumque modo in præjudicium patroni potest extingui, secus in non redimibili.*
19. *Si reditus feudalis non redimibilis ipsimet debitori obvenerit, potest patronus eum cogere ad ponendum extra manus suas.*
20. *Quomodo succurratur creditoribus vassalli permittentis feudum à patrono ex defectu hominis possideri?*
   Patronus ad quem pervenit feudum ut ad privatum, potest à creditoribus vassalli sicut tertius possessor conveniri.
21. *Creditores non obstante prehensione feudali agere possunt cum effectu contra prætendentem dominium feudi.*
22. *Nullo apparente domino possunt facere curatorem feudo deputari tanquam bonis vacantibus.*
23. *Patronus tenetur dictum curatorem in fidem admittere, vel inducias fidei indulgere.*
24. *Quomodo subveniatur colono vassalli expulso à patrono?*
25. *An patronus frui debeat augmentis factis à vassallo?*

LUCRATUR ergo omnes fructus sine aliquo onere impositio à vassallis procedente, ut suprà §. 1. Amplia qualecumque sit onus, sive servitus [, sive hypotheca, aut aliud, & quocumque modo sit impositum.

1. Sive sit præscriptum, etiam per tempus immemoriale, contra veteres vassallos: nec opus est ad hoc citare textum in §. *rursus quibus modis feud. amittat.* §. *quid ergo. de investit. de rebus alien. Fac. 1. de cap. Corradi. in usibus feud.* quia sufficit una ratio, nihil contra patronum factum possessumve esse. Et hæc

est melior ratio quàm illa quod resoluto jure datoris resolvitur jus acceptoris per ea quæ dicam infrà §. 43.

2. Ampliatur secundò, etiamsi impositio oneris sit approbata à judice, vel feudum cum hoc onere, puta certi reditus adjudicatum ultimo licitatori, ex decreto judicis & præcedentibus proclamationibus, & subhastationibus publicis, etiam si patronus non se opposuerit, vel etiam præsens nihil objecerit: & licitatorem in fidem admiserit, recepto quinto denario ex causa dicti decreti: quia non propterea reditus est infeudatus, & nihil istorum magis præjudicat patrono, quàm si res ei privatim esset vendita ad onus certi reditus, nec in hoc factum judicis plus operatur quàm factum partium cui æquiparatur. *l. 1. C. si in causa. judic. pign. cap. fit. l. 1. de jur. dot. impetran. l. profectitia dos. in princ. ff. de jur. dot. cum vulga.* Et in adjudicationibus per decretum jura dominicalia semper intelliguntur reservata, etiam si dominus directus se non opposuerit secundum ea quæ diximus *infra* §. 189.

3. Amplia tertiò si sint constituta à vassallo, vel super eum & super feudo exacta, sciente & patiente patrono, etiam si illo præsente, dummodo fiat actus nomine vassalli: secus si fieret nomine patroni, quia præsens & * nomen accommodans tacitè accommodat etiam consensum: ut tradit Bald. in *c. 1. col. 2. de prohib. feud. alien. per Lotha. in usibus feud.* Sed quid si patronus expressè consenserit certam servitutem, vel pensionem imponi, & feudum hypothecari? Videtur remittere jus suum inquantum opus est ad conservationem & effectum actus, ut notat Bald. in *l. dotalem, ff. solut. matr.* Et sufficit solus consensus domini, vel simplex subscriptio aut ratihabitio, ad hoc ut hypotheca etiam per omnino extraneum facta sit efficax, *l. si fundus, §. 1. l. fidejussor. §. 1. ff. de pignor.* Et hoc verum, dummodo non sit simplex consensus permissionis, sed sit consensus approbationis. Non tamen requiritur quod talis consensus transeat in actum specificum: nec quod patronus expressè se obliget: puta fidejubendo, aut aliàs, quamvis hoc requiratur in diverso casu de quo diximus *suprà* §. 12. *gloss.* 1. Sed sufficit, quod sit consensus verbo vel scripto adhibitus ad probationem actus, ut teneat etiam respectu & in præjudicium approbantis: secus si tanquam testis subscriberet. *l. Caius, ff. de pignor. actio. l. Titia. §. Lucia. ff. de legat. 2.* Vel tanquam judex authoritatem contractui interponeret, per notata in *l. sed si quis. ff. quemadm. test. aper. instit. de inoffic. test. §. si tutor.*

* Nomen accommodans accõmodat cõsensum.

4. Amplia quarto hunc textum, nedum quando feudum velut quasi commissum & interruptum defectu vassalli est in manu domini: sed etiam quando est repletum novo vassallo, sed patronus fructus unius anni eligit & accipit pro uno relevio, vel fructus plurium annorum pro pluribus releviis, ratione plurium mutationum quibus non erat satisfactum. Capit enim omnes fructus & obventiones, nulla deductione facta pro pensionibus, reditibus & quibuscumque oneribus impositis à vassallo, etiam ad pias causas, quæ non tenetur solvere: nec creditores agere possunt contra patronum tanquam possessorem rei hypothecatæ aliqua personali vel mista actione, nec etiam hypothecaria: quia quod attinet ad patronum, jure feudali fruentem, res non censetur nec est hypothecata, nec aliter effecta, prout etiam nec tenetur stare colono antiquo, vel novo vassallo, sed potest illum expellere & *ut infra* §. 56. & 57. solum tenetur impensas sementis & culturæ deducere, vel restituere, quæ etiam malæ fidei possessori restituerentur. *l. fundus qui. ff. famil. herciscund.* Item si patronus non eligat reditum anni, sed id quod prudentes viri arbitrabuntur, *infra* §. 47. debent enim illa arbitrari habita ratione ad fructus integros circumscriptis pensionibus & oneribus impositis à solo vassallo, quæ non debent considerari, sed benè debet in hoc arbitratu haberi ratio & deductio onerum infeudatorum vel approbatorum à patrono.

5. Amplia quinto, etiam quando feudum est prehensum & tenetur ad manum patroni, non ex defectu hominis vel jurium, utpote fidelitate facta & juribus solutis, sed ex defectu simplicis catalogi. Nec obstat quod tunc patronus non facit fructus suos, qui saltem potest eos custodire & impedire, ne vassallus quicquam commoditatis de illis & toto fundo percipiat donec catalogum præstiterit, *ut suprà* §. 9. Ergo prohibere & impedire potest, ne coloni, creditores, aut quicumque alii causam habentes à vassallo, vel etiam ejus prædecessoribus, & qui non fuerunt in culpa, aliquid interim percipiant: quia in effectu ipse vassallus negligens perciperet, & satis est quod patronus & consequenter commissarii ab eo deputati non tenentur in aliquo respondere creditoribus; vel causam habentibus vassalli, quum patronus sit fundatus in suo jure primitivo priori & potiori.

6. Limita hunc textum primò, ut procedat solum in casu prehensionis & manus injectionis feudalis: secus si feudum pervenit ad eum patronum tanquam ad quemlibet privatum, de quo non est dubium. Item secus si pervenerit ad tanquam patronum jure retractus feudalis, ut plenius diximus *suprà* §. 20. *gloss.* 5. *quæst.* 4. & 6. imò etiam si pervenerit ad eum tanquam patronum jure confiscationis feudalis, ut dicam *infra* §. 43.

7. Limita secundo hunc textum, si reditus vel aliud jus de quo agitur sit infeudatum, quod intellige non de infeudatione vassalli, sed de infeudatione ipsius patroni. Potest enim vassallus dare certum reditum in feudum, quem constituet vel assignabit super feudo suo, sicut super quolibet alio fundo, ut dicemus infrà §. 11. Sed de tali reditu per eum infeudato idem est judicandum, ac si nulla esset infeudatio, prout nulla est respectu superioris patroni, secus si superior patronus hoc approbaverit.

8. Potest autem duplici modo approbare, & utroque casu non procedit dispositio hujus §. Primo approbando ad validitatẽ hypothecæ, & tunc approbans multum sibi præjudicat, & nihil juris acquirit, quia tenebitur recognoscere dictum reditum quocumque modo feudũ hypothecatum ad manum suam reducatur, & tamen non poterit alia jura vel commoda feudalia exercere, vel percipere de feudo dicti reditus, etiam pro tempore quo feudum hypothecatum possideret ex defectu clientis & fidei, vel alio quocumque modo, quoniam hoc casu feudũ redditum non est subordinatum feudo dominanti, sed est omnino separatum, ita quod vassallus vassalli non est vassallus, per notata *suprà gloss.* 6. *num.* 2. Unde si feudum hypothecatum vendatur, emptor non erit dominus feudalis creditoris ad quem spectat ille reditus, & nihilominus ad illius solutionem tenebitur tanquam merus possessor rei hypothecatæ, & etiam cũ titulo bona fide & longo tempore præscribere poterit adversus creditorem & hypothecam, *ut infra* §. 67. Secundo modo potest approbari a superiore patrono tanquam subinfeudatio subordinata: ita quod recipiens reditum tenetur recognoscere constituentem in patronum ratione dicti reditus, & constituens ratione ejusdem reditus super feudo suo assignati tenebitur recognoscere patronum tanquam de subfeudo, vel retrofeudo, & hoc casu feudum reditus efficitur de pertinentiis feudi medii à quo feudaliter movetur: & superior patronus jura & commoda feudalia percipiet, quandiu feudum medium tenebit ad manum suam, & similiter ad emptorem feudi medii transibit omne jus feudale in hujusmodi reditum, tanquam in verum subfeudum: taliter quod nullo tempore nisi

immemoriale præscribere poterit liberationem ab hoc reditu, sicut nec extinctionem aut derogationem feudi à se moventis, sed tantum præscribere poterit liberationem à pensitationibus elapsis ante triginta annos, per notata suprà §. 12.

9. Et quod in hoc §. dicitur de hypothecis, idem si vassallus partem feudi sui subinfeudaverit, vel sub annuo censu aut reditu concesserit: nisi enim hoc fuerit approbatum à patrono, nullomodo ei præjudicat, nec his concessionibus stare tenetur, nisi in casibus in quibus tenetur stare hypothecis. Et ut pleniùs habeas adverte: nunquam vidi accidere illud, quod nuper cogitationis cursum sequens scripsi de constitutione & infeudatione reditus a vassallo: sed frequenter usuvenit vassallos constituere reditus super feudis suis, deinde creditores recognoscere eosdem reditus in feudum à patronis, super quo multas quæstiones latè possem effundere. Sed breviter & resolutivè procedendo,

10. Nota primo quod hujusmodi creditor non tenetur in feudum recognoscere à patrono reditum, etiam nominatim & limitatim sub feudo acquisitum, nec ad hoc à patrono cogi potest, nec etiam tenetur patronus eum in fidem admittere, nec hujusmodi reditum refeudare, quamvis aliud sit de vera parte integrali feudi, simpliciter & totaliter alienata, ut diximus infra §. 54. Nec obstat quod * onera censentur pars rei. *l. fundi partem, ff. de contrah. empt. & vend.* Feli. in *cap. cum Joan. Eremita, col. 2. de fide instrum.* quia non est verum propriè & essentialiter, sed solum secundum quid, videlicet respectu valoris, & æstimationis rei: vel clarius esto, quod hujusmodi reditus & simile impostitium onus censeatur secundum quid esse pars fundi ut fundi: non tamen ut feudi, nec prout est feudum, quia nullo modo est nec habetur pars feudi, nisi sit à patrono infeudatum: prout nihil addi, nec detrahi potest feudo, in inquantum feudo, sine consensu patroni, *ut in §. 1. gloss. 5. num.* 20. Similiter & militia, sive provisio ad vitam, quæ * apud Siculos datur secundogenito, est pars feudi, quia ejus respectu tenetur secundogenitus servire patrono feudi, & eum recognoscere, ut notat And. Iser. *super constit. Neapol. incipien. comitib. sub tit. de adjuto. per multi. lib.* 3. quod etiam trad. Matth. de Afflict. in *decis. Neapol.* 43. Secus si non teneretur recognoscere patronum: quia tunc esset nuda pensio. Unde puto quod male scripserit Matth. de Afflict. *super dicta constitutio. comitibus, col.* 3. hujusmodi militiam deberi fratri minori, vel monacho, & veriorem puto contrariam opinionem Andr. de Iser. ibi, quia est pars feudi, & tenetur ad servitium feudale, quod non potest præstari per fratrem minorem vel monachum.

* Onera non sunt pars rei, nisi secundum quid.

* Militia in regno Siciliæ an sit feudum.

11. Quid igitur de * reditu infeudato, numquid est pars feudi? Videtur quod sic, per prædicta, ex quo recognoscitur ab eodem patrono, & ei præstantur jura & obsequia feudalia pro rata reditus. Contrarium cum feudo seu feudalitate feudi, super quo est constitus reditus. Patet quia licet feudum suppositum prehendatur, vel mancipetur, non tamen censetur prehendi, nec mancipari feudum & reditus: & alterum sine altero potest cadere in commissum: sunt enim diversi vassalli & diversæ fidelitates, & sic sunt diversa & omnino disparata feuda. Hinc est quod quando hujusmodi reditus infeudatur, creditor non debet recipi in fidem feudi hypothecati, nec de eo investiri usque ad concurrentiam seu valorem reditus, prout nonnulli crassa minerva putant: sed solum debet recipi in fidem patroni ratione reditus qui communi consensu erigitur in feudum novum, de quo creditor investitur. Nec illa exacto judicio noviter à me discussa, ideo contemnenda sunt, quod faciliora & exposita apparent, quoniam ad multas arduas quæstiones promptè decidendas, utilia & necessaria sunt. Inter quas insignem quamdam inter celebres advocatos nuper agitatam, paucis exempli vice perstringam.

* Reditus infeudatus, an sit pars feudi.

12. In specie * hujusmodi, vassallus ampli feudi, sed pecunia indigens anno Domini 1481. vendidit, constituit & assignavit specialiter super feudo suo, & generaliter super omnibus bonis suis, quinquaginta libras annui & perpetui reditus, mediante summa quingentarum librarum, quam accepit à creditore, sive ab emptore reditus, sub clausula ex stylo notariorum assueta, quod venditor se dessaisinat, dessaisinavit & demisit in manus notariorum, ab omnibus hærediis & prædiis suis, usque ad valorem seu concurrentiam dicti reditus, ad commodum dicti emptoris, hæredum & habentium causam ab eo: volens & consentiens dictum emptorem, de eis usque ad dictam concurrentiam saisiri, investiri, & in possessione recipi per dominos feudales & alios ad quos pertinebit, per ostensionem literarum dicti reditus: & ex abundanti constituens latorem præsentium literarum procuratorem suum ad prædicta peragenda. Accidit post decem vel quatuordecim annos, emptor adivit patronum feudi hypothecati, cui literas acquisitionis dicti reditus exhibuit, & quintum pretii solvit, & ab eo in fidem receptus, & investitus fuit de dicto reditu, & feudo supposito usque ad concurrentiam reditus, juxta tenorem acquisitionis suæ. Exinde post aliquot annos decessit emptor, à cujus vidua tam ejus quam tutorio filiorum nomine, dictus venditor recusa sorte principali, cum reliquis, redemit dictum reditum: quo facto patronus sciens obitum dicti emptoris, ignorans dictam redemptionem, videns quod per annum nullus hæredum emptoris accesserat ad renovandum fidelitatem dicti reditus, manum injicit dicto reditui, tanquam feudo aperto ex defectu hominis & jurium, & hanc manus injectionem fecit significari ipsi venditori, in loco & domo prætoria feudi hypothecati. Venditor hujusmodi prehensionem contempsit, & post aliquot annos vendidit feudum suum Titio, sine onere dicti reditus, utpote dudum redempti. Patronus autem investivit de feudo dictum Titium, quintum pretii offerentem & solventem, sine præjudicio tamen prehensionis feudalis dicti reditus, postea in jus vocavit Titium, & contra eum conclusit, ad hoc ut prehensio feudalis dicti reditus declararetur valida, una cum restitutione fructuum à tempore prehensionis, & donec hominem seu vassallum, & jura debita ratione feudi dicti reditus. Titius tendens ad finem absolutionis excepit de redemptione, & extinctione dicti reditus, & feudi, facta ante prehensionem, & plura alia adducebat quæ omitto. Patronus replicabat reditum non fuisse de se redimibilem, sed perpetuum, ut patet ex literis constitutionis, & quod redemptio fuit merè voluntaria, & sic quod non potuit fieri in ejus præjudicium, re non integra, utpote postea quam per infeudationem jus fuerat ei quæsitum: & consequenter quod respectu patroni, hujusmodi redemptio non potest valere in vim meræ luitionis, sed in vim emptionis, & novæ acquisitionis, ex qua jura quinti & subquinti denarii sunt acquisita, maximè attento quod dicta infeudatio facta fuerat nedum de consensu creditoris seu emptoris, sed etiam de consensu debitoris qui constituerat reditum, ut patet per præfatas clausulas constitutionis dicti reditus. Gravis erat hæc causa, quia fructus sive reliqua prætensi reditus, à tempore prehensionis, à qua jam lapsi erant 40. anni, ascendebat ad summam duarum millium librarum, ultra jura quintorum pretii, & laudimiorum propter mutationes medio tempore factas.

* Thema.

13. Super his consultus respondi * partes judicis esse in absolvendo: & ita judicatum fuit. Ratio principalis, quæ me movit hæc est, quod dictus reditus de se erat redimibilis, & resolubilis à debitore quan-

* Solutio.

documque offerente sortem principalem cum reliquis, etiam invito creditore: quia erat mediante pecunia constitutus, longè infra rationem trientis usuræ, utpote ad rationem unius denarii pro decem, quæ est dextans usura, multum vicina centesimæ, quoniam non distat nec minoratur à centesima nisi in uno sextante: & de sui natura est redimibilis, quamvis hoc non sit cautum in contractu. Imò de sui substantia redimibilis est: quia etiamsi expresse pactum esset non esse redimibilem, nihilominus redimi posset vitiato pacto. Imò quandoque illud pactum vitiaret contractum, & faceret annullare constitutionem reditus, ut probavi infrà §. 57. Unde latè de origine, terminis, & effectu hujusmodi usurarum, sive redituum tractatur. Quum igitur de se esset redimibilis, non potuit in eo feudale jus constitui, nec acquiri patrono, nisi sub onere, & conditione resolutionis in eventum redemptionis: quia ex causa præexistenti & necessaria resoluto jure creditoris qui in feudum spontaneè recognovit, resolvitur jus patroni, per regulam *l. lex vectigal. ff. de pignor.* Nec obstat quòd debitor consensit reditum infeudari, quia intelligitur in eadem qualitate, scilicet redimibilitatis, adhærente reditui. Et sic salvo jure redimendi, cui etiam tacitè, nec expressè derogari potuisset, & etiam hujusmodi consensus ex parte debitoris non ordinatur ad hoc, quod reditus magis perpetuetur vel confirmetur quàm prius, quoniam etiam invito debitore, & sine ejus permissione potest creditor facere infeudari reditum suum à patrono, ut dixi *suprà* §. 20. *gloss.* 5. *in fine.* Sed magis ordinatur ut in casum redemptionis possit creditor sumptus infeudationis tanquam legales imputare debitori, de quo tamen an debeant refundi distinguendum est ut scripsi in *d.* §. 94. Statim igitur quòd dictus debitor, & vassallus feudi suppositi, dictum reditum redemit, extinctum & resolutum fuit feudum dicti reditus: ita quòd impossibilis fuit prehensio, quum amplius hoc respectu non superessent, neque patronus, neque feudum, neque vassallus, intantum quòd si qua jura utilia puta relevia fuissent acquisita patrono ante redemptionem, ut si creditor decessisset sine liberis, & sic per mutationem reditus in successorem collateralem acquisitum fuisset unum relevium: redemptio sequens non præjudicat relevio, sed præjudicat in modo illud exigendi per viam prehensionis feudalis, & nugatoria, & nulla esset prehensio, ita quod necesse haberet quondam patronus via actionis agere ad solutionem relevii contra hæredes creditoris, à quibus facta est redemptio. Nullum autem relevium nec aliud jus petere potest ex causa redemptionis, quum sit necessaria, & ex causa ante dicti feudi originem debita per notat. infrà §. 33. *qu.* 3. *cum seq.*

14. Imò quod fortius est etiam si præcessisset prehensio ex defectu hominis post quadraginta dies ab obitu creditoris, deinde forte etiam in fraudem patroni redimatur reditus, statim resolvitur & extinguitur prehensio feudalis, cum omni sua virtute & effectu pro tempore futuro, non enim amplius currunt, nec currere possunt pensitationes reditus, ad commodum & lucrum patroni: sed præteritæ pensitationes à die prehensionis, usque ad tempus redemptionis pro rata temporis remanent acquisitæ & debitæ patrono, nec poterit patronus causari hoc factum esse in sui fraudem, * quia non est fraus ubi quis jure suo utitur. *l. nullus videtur. ff. de regul. jur. cum similib.* Secus si verè non redimeretur, sed simularetur redimi, unde non esset admissibilis patronus ad allegandum quòd odio sui facta est redemptio, etiam si vellet probare quod hæres creditoris nimia protervia, & dedignatione recognoscendi patronum, sollicitaverit debitorem ad redimendum: dummodo vere reditus resolutus & extinctus sit. Sed bene esset admissibilis, ad allegandum & probandum quòd simulata est redemptio & quòd in veritate currit reditus & pensitationes solvuntur a debitore creditoris hæredi, vel alii ejus loco, per ea quæ in simili dicemus *infrà* §. 23. Adverto etiā quòd in themate præcedenti, & si non fuisset secuta redemptio, prehensio reditus ex defectu hominis, per obitum creditoris, non debebat fieri super feudo supposito, nec ibi principaliter notificari, sed debebat fieri super hærede creditoris, & ei notificari: nec est necesse quod notificetur debitori, sive possessori feudi suppositi, nisi ad hoc quod solvendo creditori suo non liberaretur, secundum ea quæ diximus suprà §. 1. *gloss.* 4. *not.* 2.

*Patronus pro juribus suis nō potest conqueri de fraude vel simulatione.

15. Nec obstat quod ex hypothesi infeudationis dicti reditus, videtur creditor etiam de ipso fundo supposito, vel consensu debitoris saisitus, & investitus, usque ad concurrentiam reditus, quia est error, & verba infeudationis, quod hoc sunt supervacua, & impropriãda, ut reducantur ad infeudationem ipsius reditus assignati super tali feudo. Nec obstat quod debent de aliquo operari, illa verba solita apponi in constitutionibus redituum, quod venditor se dessaisinavit à feudis & bonis hypothecatis, usque ad valorem & concurrentiam dicti reditus, ad commodum creditoris, quem consensit in possessionem mitti & investiri: quoniam dicta clausula non tendit ad hoc quod venditor reditus dimittat fidem, & exuat in aliquo clientelam feudi sui, quod hypothecat: nec ut in aliquo ipse creditor efficiatur vassallus feudi suppositi: prout non agitur ut feudum nunc mutetur, nec ut aliquod ejus dominium transeat in creditorem: quia tunc statim feudum ipsum suppositum eatenus aperiretur, & eatenus prehendi posset, & similiter relevia exigi possent, saltem creditore volente, & incipiente uti dicta clausula & apprehensione possessionis & saisinæ, quod est falsum, quia quantumcumque in creditorem sive facto debitoris, sive facto & authoritate judicis, transfertur etiam vera possessio feudi, nullomodo tamen aperitur, nec aliqua jura patrono debentur, ut dicemus infrà §. 33. *qu.* 1. Fortius dico, quod dicta clausula non tendit ad constitutum, vel quid simile, nec operatur aliquam fictam traditionem, nec facultatem possessionis apprehendendæ. Et sic in vim dictæ clausulæ non potest creditori competere remedium *l. fi. C. de acqui. & retin. possess.* ad alienata repetendum à tertio possessore sine discussione, juxta opinionem Jacob. Butr. in *Authent. hoc si debitor. ad fi. C. de pign. & in l. fi. C. de actio. & oblig.* de qua dixi *infra* §. 170. Nec aliter potest creditor dicere se possessorem feudi suppositi, in totum vel in parte, nec possessionem propria authoritate apprehendere, quia dicta clausula, non est clausula constituti, precarii, vel similis. Imo etiamsi expresse sonaret in constitutum, adhuc constitutum limitatum ad concurrentiam reditus, non valeret in vim constituti, nec operaretur ipso facto translationem alicujus possessionis, quia antequam liquidatio facta sit, quota portio feudi requiratur ad concurrentiam reditus, est incerta portio ratione loci & quotæ, quæ possideri non potest, nec valet translatio vel apprehensio possessionis talis incertæ portionis. *text. in l.* 3. §. *incertam.* & ibi Paul. Alex. Socin. Jas. *de acquir. vel amitt. possess.*

16. Quorsum igitur tendit, & quid operatur dicta clausula? Respondeo, propriè non est dispositiva, sed * executiva, prout non solet poni nisi in verbis executivis, & sic non disponit, nec ampliat dispositionem, nec aliquid de novo operatur, & solum prodest ad declarationem & corroborationem dispositorum. *Clem.* 1. *in fi.* & ibi Cardina. *de prabend.* Feli. in *c. licet in corrigendis in fin. de offic. ord.* Jas. in *l. jus autem civile col.* 1. *in fin. ff. de just. & jur.* Alberic. in *l. mora col.* 3. & ibi Jas. *col.* 7. Deci. *col.* 4. *ff. de jurisd. omn. jud.* Decius in *l. non omnis. col.* 3. *ff. si cert. pet.* Tum magis de communi notariorum * stylo ap-

*Clausulæ executivæ non disponunt nec ampliant.

*Promiscua verba styli nihil operantur.

ponitur, quàm jussu, vel intentione partium, unde nihil operatur, ut notat Bar. in l. 1. in §. *quæst. in fi. ff. de jure codicill.* Panorm. in *c. quintavallis. col. 7. versic. sed quia notatur de in re jur. & in disput. 2. incip. stante statuto. col. 5. pulchre.* Alex. in *conf. 52. circa hanc. col. 8. lib. 4.* Curtius senior. *conf. 3. in fi.* Et conclusivè dico quòd dicta clausula debet secundum materiam subjectam actus cui apponitur accipi. Unde si apponatur in contractu venditionis, cessionis, vel alterius alienationis, non importat nisi facultatem possessionis apprehendendæ, & non aliud, juxta Bar. in *l. prædia. ff. de acquir. vel amitt. possess.* & quod diximus infra §. 170. Si verò apponatur in contractu pignoratitio, vel actum hypothecæ respiciat, refertur ad tempus moræ & ad corroborandam executionem pignorum, ex defectu solutionis secundum naturam hypothecæ.

*Nota dist. de moderatione redituum.

17. * Adverte etiam quòd quamvis in præfato themate ille reditus non fuerit malè constitutus, attento tempore contractus, quod indifferenter solebat constitui ad rationem unius pro decem, tamen cessante omni redemptione debebat propter minoritatem pretii moderati, & reduci ad rationem unius denarii pro duodecim, quam temperatam usuram vocat Joan. And. in *addi. ad Spec. de usur. in addit.* 1. & justis negotiatoribus permittitur. in *l. eos C. de usur. versi. illos vero.* Ubi loquitur de usura * bessi, quæ ferè reducitur ad rationem unius denarii pro duodecim: hæc tamen æstimatio unius denarii pro duodecim, rectè computando paululum excedit bessem, & est gravior usura bessi, de tertia parte unius unciæ quolibet anno. Et de spatio semestris supputatio complendo, ut clare probavi infra §. 57. Et hanc moderationem intellige, quando creditor extra judicium sine controversia eam consentit, & offert: tunc enim puto quòd non debet ad minus reduci, attenta temporis antiquitate: sed si creditor persisteret in judicio impediendo moderationem, vel esset reditus de recenti constitutus, tunc in odium nimiæ avaritiæ creditoris deberet reduci in rationem unius denarii pro quindecim, quæ appropinquat usuræ semissi omnibus permissæ, in *d. l. eos. versi. ceteros*, adhuc tamen gravior est semisse, quia usura semis non reddit sortem, nisi in sexdecim annis, & octo mensibus. Et ita intelligo & modifico arresta supremi hujus senatus in moderationibus horum redituum de quibus latius infra §. 57. Nec istud extra rem annotavi, quoniam si creditor hujusmodi debitam moderationem faceret, vel pateretur, teneretur patronus ei stare, non obstante infeudatione præcedenti, quæ non potuit fieri nisi cum vitiis & qualitatibus rei: unde malè dicebat actor in præfata lite, nihil spectare ad patronum sive reditus sit justo pretio constitutus, sive non: sive redimibilis, sive non: & quod indistinctè de juribus suis satisfieri debet, quia imò ad eum spectat: jus enim feudale reditus non potest in eum transferri, nec ei acquiri, nisi secundum capacitatem, justitiam & qualitatem reditus.

*Usura bessis.

18. Adverte etiam ad id quod suprà diximus, redemptione reditus redimibilis interire feudum reditus, ut procedat nedum in casu redemptionis, sed etiam generaliter, quomodocumque talis reditus confundatur & extinguatur, sive successione, sive delegatione, sive commutatione, sive liberali remissione: hujusmodi enim omnia vicem solutionis & luitionis habent. *l. Stichum. §. aditio. ff. de solut. l. quamvis. §. interdum. ff. ad Velleia. l. invito. C. de solut.* Et non refert quocumque modo reditus resolubilis resolvatur, & sic numquam locus est retractui feudali à debitore, sed solum à tertio, si cui creditor reditum infeudatum vendat. Secus in non resolubili, ut statim dicam. Ulterius advertendum quòd si præfatus reditus non fuisset redimibilis, puta si esset constitutus ad rationem trientalis usuræ, vel ex divisione hæreditatis, aut permutatione simpliciter, vel cum pacto non redimendi, quòd his casibus non est necesse exprimi, tunc valida fuisset prehensio, & conclusiones actoris ei adjudicari debuissent. Ratio, quia tunc reditus nullomodo potest redimi, nec alio quovismodo extingui respectu patroni, in ejus præjudicium. Et sic quantum ad illum nulla fieret confusio reditus, quocumque modo perveniat ad ipsum debitorem, sive voluntaria redemptione, sive successione, vel creditoris remissione: sed semper & generaliter censetur velut acquisitio reditus facta à tertia persona. Et est ratio, quia directum dominium ipsius reditus, & jus feudale in dominio utili ejusdem reditus spectat ad patronum qui infeudavit: qui hoc respectu est verus & primitivus creditor. Et sic cùm debitor non successerit patrono, nec jus patroni nactus fuerit, nulla quod ad patronum attinet fit confusio. Et sic æquè omnia jura & commoda feudalia à debitore exigere poterit, atque à tertio reditus acquisitore.

19. Plus dico, quòd potest cogere debitorem ad ponendum extra manus suas hunc reditum, quocumque modo in jus creditoris successerit, & ad transferendum in personam idoneam conditioni clientelari. Ratio, tum quia in manu ipsiusmet debitoris, poterit oblivione, vel aliàs de facili interire feudum reditus. Tum quia apud debitorem nunquam mutabit manum, nisi per viam successionis: sed in manu tertii frequentius poterit mutare manum, puta venditione, donatione, legato, aut aliis modis, quod etiam tetigi suprà §. 20. *gloss. 5. ad fin.* imo à debitore qui redemit reditum, vel mobilia loco pretii dedit in solutum, poterit patronus jure feudali retrahere, quemadmodum à tertio, vel jus quinti aut subquinti petere. Et nota quòd ratione constitutionis ipsius reditus nullum debetur quintum, vel subquintum, etiamsi creditor infeudare velit, quia pro infeudatione nulla jura utilia debentur: sed sola fidelitas, prout de prima infeudatione sæpe dictum est: sed ex sequentibus mutationibus debebuntur. Veruntamen, quia infeudatio hinc inde merè voluntaria est, & eam recusare potest patronus, etiam quinto pretii oblato, si receperit & infeudaverit, non tenetur restituere: quamvis in hujusmodi infeudatione non conferat de suo beneficium, sed de alieno, scilicet ipsius creditoris infeudati. Ex his habes copiosam & quotidianam hanc materiam redituum infeudatorum noviter explicatam & resolutam. Cessante autem infeudatione & in terminis hujus §.

20. Quæro quomodò subvenietur creditoribus, colonis, & aliis quibuscumque causam habentibus à vassallo? Hæc quæstio tanquam multiplex in casus particulares est distinguenda: & primo respectu creditorum habentium reditus, sive temporales, sive perpetuos, dicendum quòd agere debent contra vassallum eorum debitorem, eumque discutere. Sed quid si non aliter sit solvendo, quàm de dicto feudo, vel forte vassallus non est nisi detentor feudi specialiter ad hujusmodi reditum hypothecati, & forte tædio hypothecarum, quæ fructus feudi æquant, vel absorbent, non curat homagium præstare patrono quem ex defectu hominis permittit frui? Quid facient creditores? non enim possunt agere contra tertium singularem successorem feudi, quia non possidet: nec contra patronum, quia nullomodo tenetur eos agnoscere. Debitor autem, & ejus hæredes forte jam dudum decoxerunt, & non superest nisi istud feudum.

* Numquid creditores possint fidem & homagium & jura debita offerre patrono, ut feudum mancipetur? puto quòd non, nec tenetur patronus eos admittere, nec eorum nomine proprio, cùm non sint verus vassallus nec debeant in fidem admitti, nec

*Non possunt creditores ad recuperandū hypothecā offerre jura feudalia patrono.

nomine veri vassalli, cùm non constet de mandato, & si constaret non tenetur nisi ex justa causa admittere fidelitatem per procuratorem. Videntur igitur creditores destituti omni remedio, quin etiam vassallus idemque debitor, potest feudum resignare vel aliter committere patrono: quo facto, extinguitur & resolvitur hypotheca creditorum, sive culpa & facto vassalli committatur, sive non. §. *rursus quibus mod. feud. amitt. in usib. feud.* Nec habent creditores recursum de evictione hypothecæ contra vassallum, nisi ignoraverit qualitatem feudalem, vel nisi culpa vel facto vassalli feudum sit commissum, ut notant Bald. Alvar. Præpos. in *d.* §. *rursus.* Contrarium est dicendum: quia feuda sunt judicanda sicut bona patrimonialia, exceptis oneribus & conditionibus appositis à consuetudine nostra, & sic non potest vassallus resignare feudum patrono, nisi cum onere suo, & hoc casu non perveniret ad patronum, ut patronum: sed ut ad quemvis privatum, ideò ut quilibet alius possessor, conveniri posset personalibus & hypothecariis, quamvis non possit his conveniri quando solum tanquam dominus feudalis, propter defectum jurium dominicalium possidet. Nec etiam aliter potest vassallus cedere vel transferre feudum etiam in patronum, nisi sub eisdem oneribus. Quando autem feudum fidelitate interrupta aperitur, & prehenditur a patrono, quamvis sit velut quasi caducum, quandiu deficit clientelare obsequium, tamen in veritate non est caducum nec commissum: sed adhuc in dominio vel proprietate veteris vassalli, vel ejus hæredis, aut causam habentis, qui etiam hoc respectu seclusis his quæ spectant ad patronum, censetur esse, & remanet verus dominus, & possessor feudi, ut prius, ante prehensionem ut plenè diximus suprà §. 1. *gloss. 4. qu. 1. num.* 23.

21. Dico igitur quòd non obstante prehensione feudali, possunt creditores agere nedum contra debitorem vel ejus hæredem, sed etiam contra tertium singularem successorem feudi, nedum hypothecaria ratione domini utilis dicti feudi, sed etiam personali, tanquam contra possessorem dicti feudi, ad hoc ut teneatur solvere pensitationes temporis sui, & continuare quandiu erit possessor. Nec poterit causari se non possidere, sed patronum, quia imò possidet prout dictum est, tum quia saltem partem aliquam rei hypothecatæ possidet, videlicet utile dominium; seu (ut vocant) proprietatem, aut ergo illi perpetuo renunciet in commodum creditorum, aut solvat juxta not. infrà § 72. 191. Tum si non percipiat fructus, & non plenè fruatur stat per eum, quòd non debita obsequia & jura præstat patrono, & sic satis plene possidere videtur. Et si forte injuste molestaretur à patrono, nihil ad creditores habentes contra eum fundatam intentionem; ex eo quòd non est in totum exclusus: cùm patronus non prætendat nisi jura sua feudalia. Et sic iste tertius adhuc majorem & utiliorem partem rei habet & possidet, & de ea disponere potest.

22. Si vero nullus appareat prætendens se vassallum, vel utilem dominum, seu ut vocant proprietarium feudi prehensi, cui forte iste singularis successor renunciavit: tunc possunt creditores agere contra patronum, & contra curatorem quem debita proprietariorum inquisitione facta facient deputari illi utili dominio, tanquam bonis vacantibus, ad hoc ut illud utile dominium declaretur eis hypothecatum, vendatur & adjudicetur ultimo plus offerenti, qui clientelaria jura præstet patrono, quo facto mancipationem feudi obtineat, & creditoribus solvat, quandiu possidebit, & de pretio venditionis satisfaciat tam pro juribus utilibus patroni, quam pro pensitationibus præteriti temporis, debitis creditoribus. Et constituto de eorum hypotheca, non poterit patronus impedire. Sed interim donec sit facta adjudicatio, & donec emptor fidem patroni subierit, semper cedent fructus lucro solius patroni, qui semper interim remanebit possessor in sua pristina qualitate domini feudalis ut prius: nec etiam super eum, sed super dicto curatore fiet subhastatio. Et dato quod commissarii quoad formam, deputari possint ad illud utile dominium, tamen nihil administrabunt, nec percipient, quandiu durabit prehensio feudalis. Et hoc nisi forte detegeretur patronus differre, vel impedire frivolis incidentibus, aut appellationibus, dictam adjudicationem decreti & receptionem emptoris in fidem: tunc enim teneretur creditoribus ad eorum damna & interesse, inter quæ veniret restitutio fructuum, pro rata temporis.

23. Sed* quid si forte superveniant multæ oppositiones prætendentium jura vel hypothecas, quæ sunt audiendæ, probandæ, & discutiendæ de eorum meritis & prælatione, quæ longam inquisitionem requirunt, & interim pensitationes augentur, fructus autem depereunt, & utilis proprietas subhastata non erit suffectura, numquid creditores juste postulare possint, ut dictus curator nomine curatorio recipiatur in fidem à patrono, vel ut patronus teneatur ei dare inducias præstandæ fidelitatis? Videretur quòd non, quum non sit cautum consuetudine, & sic patronus jure suo utendo nemini facit injuriam, nec videtur cogendus ad gratiam faciendam. Contrarium puto, cùm sit justa causa, & dummodò creditores de suo offerant, & solvant jura utilia debita patrono, recuperaturi super pretio futuræ venditionis, si superfuerit. Et nota quòd patronus non tenetur præcisè admittere in fidem dictum curatorem nomine curatorio: sed potest offerre dare inducias fidei, nec tenetur eas dare simpliciter, sed limitatas ad certum tempus, infrà quod verisimiliter finiri poterit subhastatio, ne forte privetur patronus commodo jurium suorum, si durarent ultrà tempus vitæ unius vel plurium hominum. Si autem velit admittere dictum curatorem in fidem, sufficit, & ex tunc fructus percipientur à creditore, vel commissariis ad commodum creditorum. Et finitis induciis vel mortuo curatore, poterit patronus manum suam injicere tanquam feudo aperto: sed non puto quòd à creditoribus alium curatorem pro fide præstanda offerentibus, possit petere aliquod relevium, vel aliud jus utile. Sed si forte non sit spes quòd de proximo finiri possit subhastatio, non tenebitur patronus iterum inducias dare, nec novum curatorem in fidem recipere nisi sub hoc pacto, quòd relevium debeatur per ejus obitum, vel per aliud congruum (quod arbitrabitur) temporis spatium, si forte adhuc contingat nondum finiri subhastationem, & hoc ne patronus per hanc viam exorbitantem damnum jurium suorum patiatur, quemadmodum indemnitatis ejus ratio haberi debet, si feudum ad manum (quod aiunt) mortuam perveniat, ut diximus infrà §. 51. *qu. fi.*

*An teneatur patronus curatorem bonorum vel feudum rem admittere.

24. Secundò videndum est, quomodo subveniatur colono vassalli à patrono expulso? Et dicendum quòd aut patronus capit fructus vi prehensionis feudalis, sive ex defectu fidei, sive ex defectu catalogi, & colonus potest agere contra locatorem, ut parendo legi feudi faciat colonum uti frui: alioquin nedum in remissionem mercedis, sed etiam ad omne damnum & interesse incursum & incurrendum condemnetur, & indistinctè ad hoc damnari debet locator, quia ejus culpa, saltem casu in personam locatoris contingente, impeditur colonus, hoc autem respectu damnorum & interesse limitari debet, nisi prehensio esset injusta sine facto & culpa locatoris superveniens, vel perseverans, & hoc constet: tunc enim sufficit locatori remittere pensionem per textum in *l. si fundus, in fin. cum l. seq. ff. locati.* Et prosequi patronum pro damnis & interesse restituendis colono, quatenus eum tan-

git juxta *l. cum in plures*, §. *messem*, *ff. locati.* Vel si non possit pro tunc prosequi, aut recuperare, cedet suas actiones colono, juxta notata per Bartol. *in l. Julianus*, §. *qui fundum*, *ff. de verbor. oblig.* Et hæc si locatio est facta tanquam de re feudali: alioquin si locator subticuit qualitatem rei, & colonus ignoraverit, tenetur locator indistinctè ad ejus omnia damna & interesse. *l. si quis domum*, §. 1. *l. si uno*, §. *ubicumque. ff. locati.* Aut vero patronus capit fructus jure relevii, & anni electi, & tunc indistinctè tenetur locator, nedum ad remissionem mercedis, sed etiam ad damna & interesse coloni, quia jam constat propter locatoris debita hoc fieri. Est tamen limitandum, nisi colonus scienter conduxerit sub id tempus pro quo hujusmodi relevium erat acquisitum patrono, qui elegerat, vel sperabatur electurus fructus anni pro relevio, tunc enim sufficit colono nulla alia falsa assertione seducto, remittere mercedem illius anni. Ex his satis colligi potest quid in cæteris à vassallo causam, vel jura quædam habentibus dicendum sit. Et sic remanet sufficienter expedita copiosa materia hujus §. non excedendo ad extranea.

25. Sed animum subit, quid econverso si vassallus non oneraverit feudum, sed acquisierit feudo, an horum commodum spectet ad patronum fruentem feudo, sive simpliciter ex defectu fidelitatis, sive ad annum ratione releviorum. Hæc quæstio sese in multa particularia effundit, quæ suis locis opportunè deducetur: summa tamen resolutionis patet ex his quæ latè diximus *suprà* §. *primo gloss. quinta.* distinguendo an unio facta sit feudo, & in eadem qualitate feudali: an vero ut fundo, & seorsum ab hac feudali conditione ejusdem feudi. Et secundum hoc, debemus apud nos decidere, non per §. *si. & notata ibi per feudistas, de controver. invest. in usib. feud.* Transeamus ad ulteriora.

---

*Olim fuit 29.

§. * XXIX.

ITem si ladite main-mise est venuë à la connoissance du vassal, & nonobstant ledit vassal enfraint ladite main-mise, il est tenu de rendre les fruicts & levées par luy reçeuës durant ladite main-mise.

XXIX.

Sed hic articulus fuit ita mutatus nova consuetudine.

SI le vassal enfraint ladite main-mise venuë à sa connoissance, il est tenu rendre les fruicts & levées par luy reçeuës dés & depuis ladite main-mise.

XXX.

Hic articulus cum sequente per novam consuetudinem adjectus fuit

ET pourtant ledit seigneur feodal est tenu faire notifier la main-mise à son vassal au principal manoir de son fief, du moins à celuy qui tient ledit fief, ou laboure les terres d'iceluy, ou par publication generale au prosne de l'Eglise parrochiale dudit lieu saisi, & faire enregistrer au greffe de la Justice dudit lieu.

XXXI.

LA saisie feodale doit estre renouvellée de trois ans en trois ans, autrement n'a effect que pour trois ans, & pour l'advenir demeurent les Commissaires deschargez.

SUMMARIA GLOSS. XXIX.

1. *Quando simplex prehensio obligat ad reddendum rationem de fructibus.*
2. *Non imminet mulcta ob nudam manus patroni injectionem contemptam, secus si etiam ejus commissarii expulsi.*
3. *Prehensio indebita etiam judice authore facta contemni potest. Nota de nudo judicis præcepto.*
4. *An post annum mulcta exigi possit?*
5. *Quanto tempore prehensioni feudali factæ, & rationibus reddendis præscribatur?*

HÆc consuetudo mitior est cæteris, quæ ut plurimum instigunt mulctatam vassallo infringenti prehensionem domini directi.

1. Hæc autem restitutione fructuum contentatur. Unde si patronus manum injecerit feudo aperto, & nihilominus vassallus possederit ut prius, & neglexerit adire dominum, & in ejus fidem se conferre, & justa persolvere, per septem vel plures annos, quibus lapsis adit patronum, non tenetur eum recipere, nec oblationibus acquiescere, nisi etiam negligens vassallus fructus offerat & restituat à tempore prehensionis, & hoc dummodo prehensio non fuerit occulta, sed pervenerit ad notitiam vassalli, quod civiliter intelligitur: quia * non requiritur præcisè quòd pervenerit ad notitiam vassalli, sed satis est illam esse factam in feudi loco, tempore congruo, & notificatam vassallo si sit in loco, vel ejus colonis aut domesticis, & ad ultimum vicinis, ita quòd verisimiliter pervenerit vel

* Prehensio feudi occulta non nocet.

vel pervenire debuerit ad notitiam vassalli, ut diximus suprà §. 1. *gloss.* 4. *num.* 1. Alioquin non obligat ad restitutionem fructuum, etiam si toto tempore vitæ suæ vassallus differret adire patronum & justa facere, quoniam quandiu patronus patitur vassallum frui, juste vassallus fruitur, vel authore hac consuetudine infra §. 61.

2. Et nota quamvis nulla immineat mulcta propter contemptam prehensionem sola privata manu domini factam ut hic, tamen si sit facta authoritate & mandato judicis ordinarii, ut est usitatum, contravenienti vassallo, & fructus percipienti non placato patrono imminet mulcta, quæ secundum qualitatem facti & culpæ judicis arbitrio poterit infligi. *ut in l. unica. ff. si quis jus dicenti obtemperaver.* Et si superaddita fuerit major authoritas, & confortatio manus regiæ, major imminebit mulcta, quæ tamen raro imponitur, & maxime quando nulla est facta sequestratio, nec commissarii deputati ad regimen feudi pendente manus injectione, tunc enim non censetur præcisè prohibitus vassallus ab administratione feudi, sed censetur interpellatus de adeundo patrono, & justis faciendis, & de conservandis & restituendis fructibus, donec moram purgaverit, ut tactum est suprà §. 9. Sed sequestratione facta seu potius reali reductione ad manum patroni commissariisque deputatis, censetur interdictum vassallo ab omni perceptione fructuum & administratione feudi. Quòd si nedum contemnat, sed vim faciat commissarius, merito ultra restitutionem ablatorum pro qualitate admissi mulctandus est..

3. Et nota quòd si prehensio fuerit facta ex falsa & indebita causa, & sic nulla, ut dictum est *supra* §. 1. *gloss.* 4. *quæst.* 3. *numero* 25. nulla imminet mulcta si non fuerit paritum, etiam si judicis authoritate facta sit. Textus est in *l. prima.* §. *proinde. ff. ne vis fiat ei qui in possess. miss. est.* quoniam hujusmodi mandatum judicis sine causæ cognitione factum, si non sustentetur veritate causæ, remanet * nudum, & nullum. *l. cum vero.* §. *subventum. ff. de fideicommiss. libert.* per Bartol. & omnes in *l. justè possidet. ff. de acquirenda vel amitt. possess.* Quod ergo intelligo illud est, nisi forte vis quædam major & injuria facta sit in commissarios vel ministros justitiæ, non enim licet via facti violenter uti, *ut in d. gloss.* 4. *num.* 29.

* Nudum judicis præceptũ.

4. Scripsit autem Guid. Pap. *in decisione Delph.* 359. *in fi.* quòd si contra non obtemperantem in judicio non inquiratur, nec * mulcta imponatur per annum, quòd lapso anno non poterit inquiri nec mulctari per *d. l. unicam. in fi. ff. si quis judic. non obtemperat.* Sed adverte quod illa lex non loquitur de mulcta jam inflicta per sententiam, cujus persecutio actione judicati est perpetua; sed de infligenda, cui de jure regulariter præscribitur anno, si agatur de inobedientia momentanea, & elapsa: secus si de inobedientia successiva, ut in casu præsenti, quia tunc semper oritur, seu incipit deberi, quandiu perseverat contraventio.

* An mulcta exigi possit per annum.

5. Super hoc tamen quoad præsens sic distinguendum puto. Aut non fuerunt commissarii adhibiti, aut sic. Primo casu lapsu * triginta annorum persecutioni prehensionis, & mulctæ, & restitutioni fructuum præscribitur, si dominus à manu injecta semper tacuerit, & præscriptionem non interruperit, quia tanto tempore etiam jura releviorum, & actiones ad ea competentes extinguuntur. Imò ex tanto emptoris silentio præsumentur induciæ, vel consensus patroni, *argumento l. qui in alienat.* §. 1. *ff. de acquir. vel amitt. hæred.* ubi per omnia scribentes & in *c. pervenit. ubi gl. Auth. de Butr. de emption. & vendit.* Et si nondum fidelitas * exhibita sit, nova prehensione opus est, ad compellendum vassallum metu amissionis futurorum fructuum, præteritorum querela sopita. Secundo casu idem dicendum si commissarii de facto non fuerint usi commissione sua, sed permiserint vassallum frui. Si autem exercuerint commissionem, vel vassallus precariò sub ejus possessionis qualitate mutata usus fuerit, nulla incipit currere præscriptio, donec interversa possessionis causa, cœperit vassallus nomine suo uti. Et sic quandocumque voluerit vel patronus suum percipere, vel vassallus in fidem admitti, totius præteriti temporis fructuum ratio erit habenda, & restitutio facienda. Ex his breviter & resolutive habes quanto tempore prehensioni feudali, & rationibus inde reddendis præscribatur. Et nota quod quamvis dominus non intentaverit interdictum recuperandæ contra vassallum manus infractorem, nec formulam quam vocant redintegrandam: tamen simplex libellus, aut verbalis petitio exhibito instrumento prehensionis, habet per hanc consuetudinem idem privilegium, ut dominus ante omnia sit restituendus vel sui commissarii si soli agunt ut possunt. Adde Angel. Perus. *l. clam. possidere.* §. *quamvis. column.* 1. *ff. de acquirend. vel amitt. possess.*

* Triginta annis nudæ prehensioni feudali præscribitur.

* Olim fuit 31. §.

* §. XXXII.

ITEM tout homme noble tenant fief est tenu & reputé aagé à l'aage de vingt ans, & la fille à quinze ans accomplis, quant à la foy & hommage & administration de fief.

Hic articulus per novã consuetudinem ita mutatus fuit.

TOUT homme tenant fief est tenu & reputé aagé à vingt ans, & la fille à quinze ans accomplis quant à la foy & hommage & charge de fief.

SUMMARIA §. XXXII.

1. *Q. 1. Nedum ex parte vassalli, sed etiam ex parte patroni requiritur ætas hic expressa.*

2. *Q. 2. Ad hoc ut minori 25. ann. sufficiat ætas hic expressa, tria requiruntur.*

3. *Q. 3. Vassallus tamen minor sibi consulere potest, & actus sibi utiles per se facere ante ætatem hic præfixam.*

4. *Q. 4. Utrum novus patronus minor hac ætate, possit uti beneficio.* §. 46.

infrà eodem;

§. 6. Q. 5. *An & quando patronus aut cliens circa actus feudales possint restitui in integrum?*

CUm illo §. expediemus §. 29. infrà *eod.* cui omnino conformatur; salvo quod ex illius generalitate iste §. extenditur, ut habeat locum sive in nobili sive in ignobili.

1. Quæro primo an hic textus habeat locum in patrono, ut non habeat legitimam ætatem ad administrationem & exercitium feudalium ante tempus hic præfixum. Videtur quod sic, argumento a correlativis in quibus dictum de uno etiam de alio dictum censetur, ut est textus in *l. fi.* & ibi Bart. Ang. Jas. C. *de indrvidantate. toll. l. cum emptor. ff. de rescind. empt. l. veteres. ff. de act. empt. l. fi. de acceptilation.* Patronus & vassallus sunt correlativa & ad paria judicantur. Text. & gloss. in c. *de nu. for. fid. inf.* & ibi Bald. Alvar. etiam in pœnalibus §. *domino. ff. si de feud. fuer. contr. inter dom. c. un. qual. do. propr. feud. prin. in usib. feud.* In contrarium facit series horum textuum qui loquuntur sôlum de vassallo, unde non videtur inferendum ad patronum, sed relinquendum in jure communi, attento quod potest dari diversitatis ratio, quæ est quod quamvis vassallus non sit omni ætate idoneus ad servitium & obsequium domini, tamen dominus omni ætate indicere potest. Sed penitius considerando, puto quod potior hujus consuetudinis ratio est, quoniam actus feudales sunt actus serioli & prudentum, dedecentes eos qui nondum stabilem mentem adepti sunt, ad quam requiritur ætas idonea, ut in simili inquit textus in *l. fin. C. de test. mil.* Et ad hanc ætatem idoneam consuetudo nostra interpretatur eam quæ in hoc §. Unde cum hæc ratio militet etiam ex parte patroni, puto etiam in eo locum habere hunc textum. Confirmatur per locum ab absurdo, sequeretur enim aliquem esse idoneæ ætatis ad exigendum per se, & recipiendum homagia clientum suorum, & tamen non esse idoneæ ætatis, sed indigere curatore ad subeundum fidem erga superiorem patronum ratione ejusdem feudi. Et concludo generaliter quod, quantum ad exercendum actus feudales sive dominicos sive clientelares, & quantum ad administrationem feudi sive dominantis, sive servientis, ætas requisita & sufficiens est illa quæ in hoc textu.

2. Secundo, quæro, utrum hic textus procedat quoad omnes actus? Respondeo. Debet sanè intelligi & limitari ut procedat tribus concurrentibus. Primum, in quantum actus sunt feudales, puta si tebtasem facere, illam recipere, manum injicere vel levare. Secundum, in quantum sunt actus administratorii, puta investituram renovare, vel inducias fidei præstandæ indulgere. Secus si ageretur de nova investitura, quia non posset fieri sine decreto & solemnitate requisita in alienationibus prædiorum minorum. *c. 1. in princip. per quos fiat invest. in usib. feud.* Et hæc duo patent in hoc textu. Tertium, dummodò non sit provisum de alio administratore, & istud suppletur a jure. Unde si patronus implevit vicesimum annum, sed habeat curatorem, non poterit solus dilationem fidei præstandæ dare vassallis suis, sed stabit ad voluntariam & gratiosam, sed benè verissimam & debitam, alias liberales induciæ datæ à minore valent tantisper dum silet, *ut infra* §. 61. Sed ut inquantum ad nimis longum tempus sine causa se obligavit, restitui potest; ita si habet curatorem, ex liberali remissione vel dilatione, & ea non obstante poterit curator nomine curatorio manum injicere, & fructus patrono acquirere. Similiter non valebit hoc casu notificatio novæ acquisitionis, nec oblatio jurium, nisi etiam ad personam curatoris, vel ejus authoritate facta sit. Si autem careret curatore, valerent actus solo patrono, vel cum eo gesti si dictam ætatem attigerit, non autem si sit infrà eam, prout diximus *supra* §. 20. *gloss.* 11. *num.* 9. Et è converso vassallum qui attigit vicesimum annum, tenetur patronus admittere in fidem, si curatorem non habet vassallus. Alioquin non tenetur admittere sine authoritate curatoris.

3. Tertio juxta hæc quæro, eodem continuato themate, numquid vassallus poterit solus sine curatore adire patronum, vel inducias fidei postulare, vel justa offerre, notificare, & exhibere ad effectum ne patronus justè prehendere possit, & fructus lucrari, vel post quadraginta dies retractu uti? Dicendum quòd sic, etiam si nondum dictam ætatem attigisset, dummodo alias oblatio aut notificatio sit plena & sufficiens cum effectu, & non subsit aliquid captiosum patrono. Et ad hóc moveor, quia hæc consuetudo non intendit nocere, sed potius consulere minoribus, & sic non prohibet, quin minor etiam ante ætatem hic præfixam, possit facere vel accipere ea quæ sunt ad sui utilitatem. Sed vult quòd nihil, etiam circa actus simplicem administrationem, & non alienationem feudi vel jurium ejus importantes, facere possit in sui damnum vel præjudicium, nisi hanc ætatem attigerit, ab eoque administratio sublata non fuerit. Unde si patronus dederit inducias fidei pupillo, vel eum admiserit in fidem, quamvis ad hoc ultimum non teneretur, valet & tenet in præjudicium patroni majoris. Sed non valeret in præjudicium patroni minoris hac ætate, nisi respectu induciarum à se debitarum. Potest enim minor bonam fidem agnoscere. Vult etiam hæc consuetudo, quòd patronus non possit cogere vassallum, nec teneatur eum admittere ad clientelare obsequium ante hanc ætatem, & è converso. Sed * non prohibet quin ante hanc ætatem, possit minor etiam curatorem habens, & sine curatore, facere actum sibi utilem, eodem modo quo posset ejus curator etiam invito patrono facere, qualis est simplex notificatio, & exhibitio ad finem excludendi retractum feudalem lapsu quadraginta dierum, argumento notato per *gloss.* Angel., Joan. de Imol. in *l. 2. per illam text. ff. de accepti.* Bald. in *l. neque tutoris per illum text. C. de contrahend. & committ. stipulat. in l. non eo minus.* & ibi Jas. C. *de procurat.* Alex. Jas. in *l. more. collat. 2. ff. de acquirend. vel amittend. hæredit.* Philip. Deci. in *consil.* 331. *col. 2. & alus ad hoc infinitis locis.* Et multo fortius vivente patrono potest infans qui fari potest, sive de novo, sive in veteri feudo ad sui utilitatem sine tutore investiri, juxta ea quæ novè & plenè dixi in *l. 1. in princip. de verbor. obligation. in lectu. Tubingensi & Dolana.* Ad hoc textus stat. *de auctor. tutor. in princip.* & quæ tradunt Bar. Alexand. Jason. in *l. de pupillo in principio de novi oper. nunciat.*

* Minor in actu sibi utili non indiget authoritate.

4. Quarto quæro, an novus patronus, minor hac ætate, possit facere proclamationes, de quibus infrà §. 65. Videtur quòd sic, cùm sit utile ut lapsis quadraginta diebus, possit antiquorum vassallorum negligentium feuda prehendere & fructus lucrari. Respondeo, non potest cum effectu per hunc textum, nisi adhibito tutore vel curatore, quoniam etiam infantis patroni interest feudalia jura recognosci, & præstari non expectata ætate hic descripta. Unde puto ejus personam ad hoc legitimari posse tutore vel curatore adhibito. Et ita hunc textum limitandum, scilicet respectu novorum vassallorum, & etiam antiquorum voluntariorum. Non autem in præjudicium veterum vassallorum, ne nimium graventur pluribus successivè pupillis patroni morientibus. Poterit igitur tutor vel curator prædictas proclamationes facere, clientelaria obsequia exigere, vel manum injicere, &

fructus pupillo acquirere, contra novos vassallos, id est, quorum respectu feudum est apertum, quod etiam potest sine dictis proclamationibus. Vassallus autem sive novus sive antiquus, non tenetur fidelitatem facere, nec investituram recipere à patrono minore hac ætate, sine tutoris, vel curatoris authoritate. Non enim tenetur aliquid gerere cum persona minus legitima in sui periculum & captionem. Et ex consequenti necessario non potest patronus minor, sine prædicta authoritate interpellare antiquum vel novum vassallum, de fide præstanda, vel juribus etiam utilibus solvendis, nec de catalogo præstando. Nec in horum defectum efficaciter manum suam injicere. Si autem hanc ætatem excesserit, & curatorem non habeat, hæc omnia solus potest, nec indiget curatore nisi forte super oppositione vassalli, vel discordia catalogi lis oriatur. §. *primo inst. de curato.*

* An & quando sit locus restitutioni in feudalib.

5. Quinto ulterius quæro, utrum patronus, aut cliens, restitui * possint in integrum, si post hanc ætatem, sed infra vigintiquinque annos, lædantur super hujusmodi administratione feudalium? Possem hic deducere theoriam Bald. in *Authent. si captiv. qu.* 1. *col.* 2. *C. de episc. & cler.* quam late tractant Alex. Franc. Aret. & *alii in l. more. ff. de acquir. vel amitt. hered.* Sed quia consuetudo nostra quamvis disponat de ætate, tamen non disponit generaliter, nec quoad omnia, sed solum quoad quædam; ideo videtur potius dispensatio, quàm ætatis limitatio, ut in simili notant Paul. Decius in *l. solet. collat.* 1. *ff. de juris. omn. judic. in l. pactum quod dotali. col.* 4. *C. de colla.* dicta theoria non est ad propositum, saltem non loquitur de hoc membro, nisi forte in quantum loquitur de simplici permissione ad quam hæc quæstio videtur adaptari. Sed nec in hoc sequor dictam theoriam quantum ad præsens. Ideò pro brevi resolutione sic distinguo: Aut læsio provenit per lapsum temporis à consuetudine præfixi, & ex dispositione consuetudinis, aut immediatè provenit ex facto patroni vel clientis. Primo casu, nullus est locus restitutioni, putà ex parte patroni, si debitam notificationem venditionis contempserit, & non fuerit usus retractu feudali infra quadraginta dies. Et ex parte clientis, si proclamationes novi patroni ultra quadraginta dies neglexerit, & feudo prehenso fructus amiserit. In his & similibus non est spes restitutionis. *per notata suprà* §. 1. *gloss.* 7. *&* §. 20. *gloss.* 2. Et quia authoritate hujus consuetudinis non debet quis decipi. *l.* 1. *C. de his qui veni. æta. impetra.* Facit quod notat Bald. in *l. si emancipata in* 1. *not.* & ibi Jason. *collat.* 1. quod renunciatio tacita quæ inducitur à lege per lapsum temporis, magis præjudicat & magis excludit, quam renunciatio vel repudiatio expressa. Jas. in *l. si constante in princip. col.* 26. *ff. solut. matrimon. & in l. fin. col.* 2. *C. de repud. hered.* Secundo casu potest esse locus restitutioni secundum qualitatem læsionis, nedum ex capite minoris ætatis, sed etiam ex capite majoris, vel ex clausula generali si qua justa causa: ut in *l.* 1. *ff. ex quib. caus. major.* Nimis prolixum foret omnia quæ circa hæc occurrunt deducere.

6. Sed ut summatim habeas, subdistinguo. Aut læsio consistit in hoc, quod patronus in fidem admisit vassallum nondum solutis juribus, vel in eo quod concessit inducias præstandæ fidei. Et sic amisit viam promptam jura sua utilia percipiendi medio prehensionis, & etiam amisit occasionem lucrandi fructus. Aut consistit in hoc quod jura sua utilia, puta relevium, vel partem remisit, vel longam solutionis dilationem sine causa dedit. Primo casu non est locus restitutioni, tum quia non censetur patronus læsus hoc respectu, ex quo nihil amisit, quamvis lucrum, imo pœnam remiserit, seu non irrogaverit, cujus (quum solam duritiem contineat) non est probabile interesse. *l. sed et si lege. ff. de ser. export.* Tum non certat restitui ad lucrum quæsitum, sed quærendum, & incertum, unde potior est conditio vassalli, qui non debet authoritate consuetudinis decipi. Fallit si vassallus dolosè extorserit investituram, vel inducias, quia probato dolo, permitteretur patrono jure suo uti, non obstante investitura prius revocata vel rescissa. Sed in simplicibus induciis nulla rescissione opus est, quoniam non perimunt ipso jure jus & potestatem prehendendi. *l.* 2. *in fi. ff. de exception.* Ideo mero jure & cum effectu potest patronus prehendere, & in casu oppositionis, adversus exceptionem induciarum replicabit de dolo. Investitura autem prius revocari debet, nisi fuisset ad certam aliam causam, vel tempus, aut conditionem limitata, ut supra §. 1. *gloss. fi. &* §. 26. Et idem dicendum in similibus, ut generaliter in feudalibus adversus gratiam quæ non infert damnum, sed tantum impedit lucrum futurum, non datur restitutio, maximè cùm id accedat naturæ feudi, quod est beneficium & in benignitate consistit; ut sæpe dictum est. Secundo casu si non sit modica læsio, puto restitutionem dandam: & multo fortius si læsio contingat in proprietate, puta si patronus non reprobaverit catalogum in certis articulis, in quibus expediebat, vel investierit vassallum ad plures res, vel jura quàm esset debitum. Et è converso idem dicendum ex parte vassalli. Et his casibus locus esse poterit restitutioni, nedum ex capite minoris, sed etiam majoris ætatis. Quid si ejusdem feudi sint plures vassalli vel patroni alii minoris, alii majoris ætatis? dictum infra §. 41.

7. Ex prædictis facile solvitur quæstio quam nuper multum controversam vidi super simili fere consuetudinis Aurelianensis, §. 31. 34. 35. 56. & 75. Mater habens feudum sub consuetudin. Aurelianensi situm, obiit relicto viro, & filia, filioque muto & surdo minoribus. Pater tanquam habens custodiam impetrat à domino feudi anno 1551. inducias donec liberi sint in ætate sufficienti, Deinde obiit, & ejus gener factus est curator fratris uxoris anno 1556. Dominus autem feudi ultima Junii 1558. manum injicit ex defectu hominis & jurium. Videtur fundata intentio domini in *d. consuet.* §. 33. 34. ubi quando minoribus, sive nobilibus, sive paganis datur tutor vel curator, debetur relevium. Ergo ex anno 1556. creatione Curatoris debetur relevium, nec induciæ præcedentes intelliguntur præjudicare juri postea in novo facto vassalli, vel in ejus personam cadente quærendo domino. Nec obstat si negetur relevium deberi ex eo quod vassallus est surdus & mutus, & hac ratione datus est ei curator perpetuus. Quo casu relevium non debetur per dictam consuetudinem §. 75. quia concurrentibus naturali & accidentali causa prævalet naturalis. Ita quod minori 25. annis furioso datur, & dari * censetur curator ut minori, non ut furioso. *l. qui habet.* & ibi Bart. *ff. de tutel.* Ergo debetur ut est relevium, quia vassallus erat tantum octodecim vel novemdecim annorum; & sic infra ætatem viginti annorum & unius diei quem dicta consuetudo §. 49. præfigit. Quibus non obstantibus, Respondeo, prehensionem nullam sive injustam, & cum impensis, damnis & interesse retractandam: & insuper nullum deberi relevium nec via quidem actionis, sed à prehensione & relevio curatorem diffinitivè absolvendum. De nullitate prehensionis probo, quia datæ sunt induciæ ad ætatem idoneam præstandi fidelitatem, quia ætas nondum venit, sed adhuc durat minor ætas ex hypothesi: & sic vassallus est æquipollenter in fide, & erit donec vicesimum annum & diem unum expleverit *per* §. *ejusdem consuet. qui est similis* §. 42. *infra eod.* Igitur interim non minus injusta prehensio in vassallum in fidem receptum: etiam si quædam jura deberet quæ eo casu via actionis tantum & non via prehensionis exigi possunt, & sic dato quod per dictam cautelam deberetur relevium;

* Naturalis causa magis quam accidentalis.

8. Tamen dominus non potest uti via prehensionis ex defectu hominis, cum vassallus fuerit, & sit æquipollenter in fide pendente tempore ætatis à consuetudine præfixo, quod adhuc durat: & ad quod dictæ inductæ expressim referuntur. Quemadmodum si vassallo minori annis curatore carenti dominus inducias fidei dedisset, si interim contingat vassallo curatorem dari, quamvis rigore dictæ consuetudinis §. 31. §. 34. (quæ in hoc injusta & corrigenda) acquisitum sit relevium domino, tamen non potest illud petere nisi via actionis pendentibus his induciis quæ per curatelam supervenientem nullomodo sunt resolutæ. Sed insuper dico nullum hic deberi relevium, quia vassallus novus non fuit per antiquum relictus absque custode, sed relictus est sub custodia patris qui illam exercuit quamdiu vixit. Et * sic non minus acquisivit liberis suis immunitatem à relevio, quam primogenitus & secundogenitus sub ea consuet. §. 35. Nec per mortem custodis debetur relevium, nec per subrogationem tutoris vel curatoris in locum decedentis vel cedentis custodis, sed tantum in casum quo minores nunquam habuerunt custodem nec paternum, nec maternum. Ita quod initio eis providetur vel provideri debet de extraneo tutore vel curatore: hæc autem consuetudo injusta & exorbitans quæ in his terminis loquitur, ad illos restringi debet, & nullomodo extendi. *l. quod non ratione. ff. de legib. l. quia actionem. ff. de præscript. verb.* Nec obstat quod dominus erat fœmina domina de Chersonville in Belsia minor vigintiquinque annis, quæ vult in integrum restitui à dictis induciis, non enim potest restitui, cum essent debitæ nec potuissent denegari, imò etiam si non dedisset, ipso jure debentur. Plus dico, quod etiam dictus gener ratione uxoris nullum debet relevium, utpote exemptus per ejus fratrem qui erat in fide æquipollenter per dictas inducias & §. 35. & 49. *dictæ consuetudinis. Ibi, porte la foy* debet intelligi etiam æquipollenter per inducias per d. §. 56: de quo tamen disputari potest sub dicta consuetudine: sufficit tamen prehensionem esse nullam, nullumque relevium deberi pro omni portione feudi spectante ad filium. Ex his habes verum intellectum dictæ consuetudinis super. §. 31. 34. & 35.

* Declaratio consuetudinis Aurelianensis.

---

* Est hodie ar. 31.

§. * XXXIII.

Sed hic articulus nova consuetudine ita mutatus legitur.

PAr ladite coustume quand un fief change de main, autrement que par vendition, par mort, eschange, succession, ou autrement: il y eschet droict de reliefs fors qu'en succession ou donation en avancement d'hoirie en ligne directe.

EN toutes mutations de fief est dû droict de rachapt ou relief, fors & excepté celles qui se font par vendition ou bail à rente rachetable, esquelles est dû par l'acheteur ou preneur à rente, le quint denier, comme dessus est dit: Et pour celles qui se font par succession ou par donation en ligne directe, n'est rien dû, si ce n'est au Vexin François comme dessus.

SUMMARIA §. XXXIII.

1. *Quoties feudum mutat manum, debetur* relevium.
   Etymon relevii.
2. Q. 1. *An debetur relevium ex simplici contractu?*
   Dictio quando *nedum importat tempus, sed etiam conditionem.*
   Verbum manus *importat dominium.*
3. *Is cui res est legata vel donata sub onere ne exeat de manu ejus, dato substituto, non prohibetur locare ad modicum tempus.*
4. *Verba in dubio non debent operari ultra naturam materiæ subjectæ.*
5. *Tria paria proportionabilium.*
6. *Quintum pretii debetur ex simplici contractu, secus in relevio.*
7. *Quod tempus inspiciendu[illegible] acquisitionem jurium fe[illegible]*
8. *Utrum ex feudo [illegible] vassallo acceptato, debeatur duplex relevium.*
9. *Propter missionem in possessionem non fit apertura nec mutatio feudi.*
10. *Q. 2. Utrum liceat discedere à contractu in præjudicium patroni?*
11. Q. 3. *An in casu in quo non licet distrahere, si distractum sit, debeatur duplex relevium?*
12. *Utrum de Revenditione debeatur novum laudimium?*
13. *Quandocumque contractus resolvitur per viam adnihilationis, quandoque per viam novi contractus.*
14. *Quantum ad jura feudalia non refert an venditio sit merè voluntaria, an necessaria.*
15. *Neque de mero distractu, neque de revenditione ex pacto de retrovendendo debetur novum relevium, vel novum quintum pretii.*
16. *Patronus qui recepit jura ex vendi-*

tione facta sub pacto redimendi, non potest uti retractu feudali in revenditione.

17. *Ubi lex precisè loquitur, non licet citra nec ultra progredi.*

18. 19. 20. 21. 22. *Resolutio totius hujus 3. quaestionis.*

23. *Non debetur gabella ex distractu facto post rem traditam, sed nondum contractu totaliter impleto, contra Joan. Berthachinum.*

24. *Quamvis aliud detur in solutum, tamen non debetur nova gabella contra Joan. Berthachinum.*

25. *Si quamvis contractu quando conveniat aliud feudum esse permutatum vel venditum, non debentur nisi unica jura feudalia, & de ultimo feudo dumtaxat.*

26. *Quod est verum nisi processum fuerit ad realem traditionem primi feudi, quae non fuerit in continenti revocata.*

27. *Ex recuperatione rei per viam distractus facta, nulla jura dominicalia debentur.*

28. *Si emptor feudi det in solutum aliud feudum, locum habent omnia jura feudalia.*

29. *Ex distractu, re ex parte patroni non integra secuta, non debentur nova feudalia nec laudimia.*

30. *Alia ratione metiuntur jura feudalia in venditione, alia in caeteris contractibus.*

31. *An & quando debeatur duplex relevium, quando alienatio feudi resolvitur?*

32. Q. 4. *Consuetudo loquens de venditione vel mutatione, intelligitur de valida & efficaci.*

Gabellae non debentur ex contractibus nullis & invalidis.

Poena imposita emphyteutae vendenti non habet in locum venditione nulla.

33. Q. 5. *Patronus tenetur restituere jura quae recepit ratione contractus invalidi.*

34. *An sententia lata contra novum vassallum faciat fidem vel jus contra patronum.*

35. Q. 6. *Restitutus ad gratiam non est restitutus ad temporis prioritatem.*

36. *Patronus tenetur restituere recepta ex mutatione valida, sed per in integrum restitutionem rescissa.*

37. *Damnatus in integrum restitutus recuperat etiam ad agnatos ex lege veteris investiturae devoluta, contra Bald. & Praepositum.*

Causa propinqua & immediata attendi debet.

38. *Restitutio non extenditur ad acquisita parti civili pro interesse suo.*

39. *Restitutio in integrum per viam justitiae data extenditur contra tertium, & ad pristinam antiquitatem & locum.*

40. Q. 7. *Differentia inter rescissionem quae Gabellam respicit & actum contrahendi, jura autem feudalia, mutationem efficacem feudi & vassalli.*

41. Q. 8. *Si permutatio feudorum rescindatur propter laesionem ultra dimidiam; nulla jura utilia debentur patronis, nec ex prima, nec ex secunda mutatione.*

Quamvis in permutatione sit laesio ultra dimidiam justae aestimationis, tamen non habet locum facultas supplendi justam aestimationem, contra omnes.

42. *Idem in divisione immobilium.*

Ad rescissionem divisionis non requiritur laesio ultra dimidiam.

43. *Non nudae literae, sed menti & aequitati inhaerendum.*

Consuetudo loquens de mutatione intelligitur de effectuali.

44. Q. 9. *Si venditio feudi per* l. 2. C. de rescind. vend. *rescindatur, nulla jura patrono debentur.*

Jura patronorum restringuntur ad limites & vires actus ex quo oriuntur.

45. *Resoluto contractu per* l. 2. C. de resc. vend. *resolvuntur hypothecae.*

46. *Quomodo metienda laesio ultra vel citra dimidiam justi pretii?*

47. *Quomodo intelligendum quod pro rebus mobilibus non conceditur rescissio?*

Praescriptio decennii ex constitutione

regia, quando locum habet?
48. Q. 10. *An restitutio in integrum avocet fructus etiam à tertio bonæ fidei possessore?*
49. *An bonæ fidei possessor teneatur restituere fructus quantum factus est locupletior?*
50. *Titulus justus non excusat bonæ fidei possessorem à fructibus percipiendis post litem contestatam, contra omnes scribentes.*
Verus intellectus l. fundum, C. de rei vendic.
51. *Restitutio in integrum non avocat fructus perceptos & consumptos ante litem contestatam ab extraneo bonæ fidei possessore.*
Retrahens non subrogatur loco emptoris quantum ad vitia personalia, sed solum quantū ad vires retractus.
52. *Possessor non præsumitur in dubio locupletior factus de fructibus.*
53. *Restitutio in integrum non avocat fructus ante restitutionem petitam perceptos ab ipsomet qui contraxit cum minore, nisi quatenus invenitur locupletior.*
54. *Novus & clarus intellectus* l. si contra, C. si quis igno. rem minor.
55. Q. 11. *Quid de exactione vel repetitione jurium feudalium, quando venditio vel permutatio est nulla propter dolum dantem causam?*
Non potest quis agendo allegare propriam turpitudinem, etiam ab alio detectam.
Sufficit similitudo respectu ejus de quo quæritur.
56. Q. 12. *Utrum à patrono possit exigi cautio de relevio restituendo?*
Tam in bonæ fidei quàm stricti juris judiciis, ex causa satisdandum est.
57. Q. 13. *Quando donatio feudi* revocatur *propter ingratitudinem, manent jura debita ex donatione, sed nulla debentur ex revocatione.*
Revocatio ex capite ingratitudinis fit solū ut ex nunc, & non trahitur retro.
Nec resolvuntur hypothecæ facta à donatario ante ingratitudinem, imò etiam ante revocationem intentatam. Contra Franc. Ripam.
Nec etiam restituuntur fructus nisi post litem motam percepti. Contra Franc. Ripam.
58. Q. 14. *Non debetur relevium de* Revocatione. *ex cap. l. si unquam.*
59. Q. 15. *Quid si emptor venditori suo remittat, donet, vel leget actionem ex empto?*
Patronus retractu feudali uti potest etiam contra ipsum venditorem & antiquum vassallum.
60. Q. 16. Ex hypotheca & *luitione feudi nulla jura debentur.*
61. Q. 17. *Quid si quis acquirat feudum à non domino?*
62. Q. 18. *Quid si emerit à domino, sed passus fuerit evictionem à creditoribus hypothecariis?*
Factum judicis censetur factum partis.
63. *Resolutio per distinctionem.*
64. Q. 19. *Quid si quis emit feudum à non domino, deinde evictionem patitur à vero domino, vel cum eo componit aut iterum emit?*
65. *Facilitas evictionis & suspicio hypothecarum minuunt pretium rei.*
66. Q. 20. De Venditione *vel* Permutatione *sub pacto præambulæ subhastationis.*
67. Q. 21. *Ex sola transactione non est fundata intentio patroni ad jura feudalia.*
68. *An patronus teneatur stare transactioni vel sententiæ latæ, inter contendentes de feudo, etiam in præjudicium jurium dominicalium?*
69. Q. 22. Quid de Divisione, *utrum ex ea debeantur jura feudalia?*
70. *Solutio quod non, etiam si unum tantum feudum esset commune, quod uni totum assignaretur.*
71. *Fallit quando assignatio vel cessio non incipit à divisione.*
72. *Item fallit si non permaneant in contextu divisionis, sed transeant ad aliam speciem contractus.*
73. *Quid quando venitur ad licitationem?* Respondeo *distinguendo.*
74. *Non debentur jura ex assignatione in divisione facta, etiam si recompensatio fiat de rebus non communibus.*
Divisio est contractus mistus.

75. *Fallit conclusio quando apparet de fraude.*

76. *Quid si recompensatio fiat in re immobili?* Respondeo *distinguendo.*

77. *Præcedens investitura sociorum, non impedit immunitatem divisionis.*

78. Etiam *in feudis quæ reguntur more Vulquecini nulla jura debentur ex divisione, vel alia impropria aut inefficaci mutatione.*

79. *Q. 23. Quid de* Permutatione *feudorum mista cum supplemento pecuniæ?* *In eodem feudo relevium minuitur pro rata pecuniæ seu quinti denarii.*

80. *An in permutatione mista sit locus retractui feudali pro rata pecuniæ?* Respondeo, *non.*

81. *Communis observantia est ut pro rata pecuniæ locus sit quinto pretii & laudimiis, nisi in vera divisione.*

82. *Q. 24. Quid de* Donatione causa mortis?

Ea tribus modis ipso jure revocatur.

Quoties titulus ad ritum & non ad titulum reducitur, res cum fructibus restituenda est.

83. Q. 25. *Quid in* Mortis *causa* capione?

Quid proprie sit mortis causa capere?

84. Q. 26. *Quid in* Feudo *quod defertur lege contractus, vel substitutionis ordine successivo?*

85. *In isto non tenetur successor de facto prædecessoris à quo non capit jus, nec causam, sed à primo concedente.*

86. 87. 88. *Solutio quòd licet non deferatur jure successionis: tamen non debetur relevium à filio vel alio descendente, sed benè ab eo in quem lateraliter refertur.*

Omnis actus à consuetudine informatur.

An concessio emphyteusis intelligatur secundũ modum succedendi ab intestato.

89. Q. 27. *An patronus teneatur admittere unum ex hæredibus integra jura offerentem?*

Quandiu hæreditas est indivisa, unus ex hæredibus potest utilia, & tenetur facere necessaria hæreditati communi.

90. *Hæres non tenetur probare se non habere proximiorem vel cohæredem. Et quamdiu alius non apparet, habet fundatam intentionem super tota hæreditate.*

91. *Patronus non potest denegare investituram possessori feudi, & non possessorem præferre.*

92. *Nisi summariè convincere possit injustum possessorem.*

93. *Patronus non tenetur investire eum qui non possidet feudum, nec habet causam ab ultimo vero vassallo vel possessore, donec se verum utilem dominum probaverit.*

94. *Non tenetur patronus unum ex cohæredibus in fidem admittere pro omnibus, etiam si de mandato ostendat.*

95. *An patronus provisionem feudi impedire possit?*

96. Q. 28. *Unus hæredum totum feudum nomine suo recognoscendo à patrono, & jura solvendo, non censetur cohæredes turbare.*

97. *Nihilominus portiones feudi aliorum hæredum remanent apertæ & prehendi possunt.*

98. Q. 29. *Hæres propriorum, & hæres conquæstuum ejusdem personæ, non sunt cohæredes.*

Lapsu anni firmatur possessio.

99. *An patronus possit possessori investituram petenti refricare quæstionem juris alieni.*

Prehensio & possessio patroni conservat jus veri vassalli.

100. Q. 30. *Compendiosa resolutio, quid juris sit quando plures concurrunt ad investituram.*

101. Q. 31. *In linea collaterali si proximior hæres cedat posteriori, vel prædecedat hæreditate non adita nec repudiata, debentur duo relevia à posteriori hærede. Secus si proximior hæres abstineat, cui tunc non debetur nisi unicum relevium.*

102. *Ex successorio edicto immediatè, ex jure transmissionis mediatè succeditur.*

Non potest quis eamdem hæreditatem ex capite transmissionis repudiare, & ex propria persona adire.

103. Q. 32. *Succedens jure repræsenta-*

103. Q. 32. *Succedens jure repræsentationis, immediatè & ex propria persona succedit, unde ex capite repræsentatæ nullum debetur relevium.*

104. Q. 33. *Quid si proximior in gradu accepta magna summa pecuniæ, vel forte certis rebus hæreditariis abstinuerit, ut faceret locum sequenti in gradu?*
Licitum est obliquè, sed non simulatè contrahere ad vitandum jura feudalia.

105. Q. 34. *Patronus non est ex eo judex inter suos vassallos.*
Iurisdictio nihil commune habet cum nexu feudali.

106. Q. 35. *In feudo legato non est nisi unica mutatio à defuncto in legatariū.*

107. Q. 36. *Nullum debetur relevium propter qualemcumque translationem vel mutationem actionis competentis ad feudum.*

108. Q. 37. *Si legatarius feudi post testatorem & ante traditionem decedat relicto hærede laterali, debetur duplex relevium.*

109. *Directum dominium rectà transit in legatariū, & in fideicommissarium universalem restitutione verbali factà.*

110. *Per cessionem etiam actionis realis nullum transfertur dominium.*

111. Q. 38. *In legato in diem vel sub conditione debetur unum relevium ab hærede, aliud à legatario.*

112. *Et hoc dummodò dies legati non cedat statim post obitum testatoris, sed post annum vel tardius.*
Momentanea mutatio feudi non est in consideratione.
An sterilitas feudi liberet vassallum à relevio?

113. *Etiam si septies aut decies multiplici morte & successione mutetur feudum infra annum, non nisi unicum debetur relevium.*

114. *An legatum vel fideicommissum possit restitui ante diem vel conditionem.*

115. Q. 39. *Alienatio rei subjectæ restitutioni conditione extante annullatur, sed non reducitur retrò ad non causam, ideò ex præterita mutatione debetur relevium.*

116. *Pendente die vel conditione fideicommissi, hæres pleno jure dominus est.*
Debetur gabella de alienatione per eum medio tempore facta.

117. Q. 40. *Similiter & quintum denarium de venditione medio tempore facta, vel retractus feudalis pro eodem tempore.*

118. *Si hæres bona fide & bonæ fidei emptori vendat illud feudum, conditione fideicommissi extante, non resolvitur venditio, sed ab hærede pretium restituendum est fideicommissario.*

119. *Nota casum in quo emptor potest alienare feudum, in præjudicium juris retractus acquisiti patrono.*

120. *Patronus qui bona fide elegit retractum re evicta potest eligere & petere quintum denarium.*

121. *Patronus non potest adversus fideimissarium retentione feudi uti propter jura feudalia debita ratione donationum vel venditionum tempore medio ab hærede vel ejus successore factarum.*

122. *Sed bene propter relevia debita facto & obitu hæredis, vel ejus successoris.*

123. *Onera feudalia rem & possessorem sequuntur etiam pro tempore præterito.*

124. *Hæres male versans cogitur restituere fideicommissum ante diem conditionem.*

125. *Patronus non potest uti prehensione feudali pro juribus feudalibus extraordinariis, sed solum pro ordinariis.*

126. *Sic nec mandatum extenditur ad extraordinaria.*

127. *Non debetur relevium ex capite successionis lateralis, quando feudum est alii pure debitum & restituendum. Secus si non erat debitum, sed hæres statim voluntarie alienavit.*

128. *Feudum potest iterum & pluries prehendi manente prima prehensione.*

129. Q. 41. *Si ecclesia donataria feudi ante traditionem cedat alii jura sua, nulla jura debentur, nec de donatione, nec de cessione.*

130. *Quomodo intelligendum summam esse rationem, quæ pro religione facit.*

131. *Plenissima resolutio quæ & qualia jura debentur, quando ecclesia vel corpus manus-mortua feudum acquisivit, & in aliam manum transtulit.*

132. Qualis

132. *Qualis sit mutatio feudi, attenditur ex parte dominium transferentis.*

133. *Quod dicitur in* l. fin. C. de sacros. eccles. *dominium recta transire in ecclesiam, intelligitur si acceptare velit.*

134. *Patronus nullum jus feudale exigere potest ratione acquisitionis factæ ab ecclesia, vel alio novo vassallo, quum non vult in fidem admittere.*
Non debet lex per occasionem trahi ad iniquum compendium.

135. *Primum illatum.*

136. *Secundum illatum quòd de alienatione quam facit ecclesia compulsa ponere extra manus suas, omnia jura feudalia debentur.*

137. *Tertium illatum, quòd de acquisitione quam fecerat eadem ecclesia nulla jura debentur, quocumque titulo, etiam emptionis, acquisierit.*

138. *Sive illa jura deberentur ab ecclesia, sive à venditore suo.*

139. *Et hoc casu lucratur ecclesia quintum pretii.*

140. *Non refert an in continenti, an longo intervallo cogatur ecclesia ad dimissionem feudi.*

141. *Prædium quod ecclesia tenere prohibetur, potest ab eadem solemnitate alienari. Non sufficit compulsionem suspicari, nisi immineat.*

142. Q. 42. *Vidua non debet relevium de dimidia sua parte conquæstuum.*

143. 144. Q. 43. *Utrum debeantur jura feudalia de mutationibus contingentibus tempore prehensionis feudi?*

145. *Solutio quòd non.*

146. *Feudum prehensum remanet penes manum vassalli & ejus successorem, quantum ad proprietatem pro nostro loquendi usu.*

147. Q. 44. *Patronus eligens retractum feudalem, non potest retinere pretium ratione jurium feudalium sibi debitorum ante venditionem.*

148. *Nec etiam aliqua jura feudalia petere ratione mutationum quæ contigerunt inter venditionem & retractum.*
An retractus feudalis trahatur retro?

149. Q. 45. *Mutationes feudi debent attendi ex parte possessoris, & non ex parte veri domini non possidentis.*

150. 151. *Quod est verum quando patronus approbavit possessorem, & ab eo jura percepit, vel permisit eum pacificè possidere.*

152. Q. 46. *De donatione vel alienatione feudi facta retento usufructu.*
Clausula constituti vel similis, non liberat à traditione vacuæ possessionis.
Non refert à quo servitium præstetur, vel canon solvatur, ad conservationem juris.

153. *Vassallo non possidenti non nocet omissio servitii.*

154. *Solutio quòd retentio usus fructus nunquam impedit, quin jura feudalia statim peti & exigi possint,*

155. Q. 47. *Relevia debent solvi per usufructuariũ, & non per proprietariũ.*

156. 157. *Fallit si usus fructus sit reservatus pro alimentis, vel si relevia procedant facto voluntario, vel culpa proprietarii. Fructuarius tenetur nedum ad onera ordinaria, sed etiam ad indictiones temporarias.*

158. Q. 48. *Etiam ad viduam doariam spectat onus solvendi relevia feudorum, in quibus capit doarium.*

159. *Approbatur opinio* Nicol. Boer. & *Chassanei.*

160. Q. 49. *Etiam si patronus non petierit relevium nisi post obitum fructuarii, debent hæredes fructuarii inde exonerare proprietarium.*

161. Q. 50. *An de confiscatione feudi debeatur. Superior patronus præcisè cogitur ponere extra manum suam subfeudum sibi confiscatum.*

162. *Ecclesia vel simile corpus facit fructus suos pendente dilatione ad ponendum feudum extra manus suas.*

MATERIA releviorum feudalium hic habetur, immensum profectò æquor, & à nemine adhuc sulcatum, quin nec aditum, & pro ordine dicendorum hunc §. possem dividere in decem glossas variis quæstionibus dilatas. Sed consultius visum est ad majorem prolixitatem evitandam, uno contextu quam brevius & clarius licebit, resolvendo procedere. Hic textus facit duo. Primo ponit regulam. Secundo tres fallentias ad illam.

1. Regula est quòd quoties & quomodocumque feudum mutat manũ, hoc est quoties contingit mutatio vassalli, debetur patrono relevium. Prima fallentia est in venditione, in qua est specialis determinatio alia quam de relevio. *ut in* § *seq. & suprà* §. 20. Secunda fallentia, quando per viam successionis directæ defer-

tur feudum, quod intellige, sive in descendentes, de quibus non est dubium, sive in ascendentes deferatur, per notata suprà §. 2. *gloss.* 2. Tertia fallentia, in donatione collata in descendentem causa anticipandæ successionis, de qua dictum est suprà §. 26. Et in hac 2. & 3. fallentia nil debetur patrono. Et circa hoc vocabulum,* relevium quandoque solitus sum appellare relevamentum à relevando, id est, à liberando, sive solvendo, prout *Ulpianus in l. ubi fidejussor. ff. de solutio.* assumit verbum relevare pro verbo solvere & liberare, & in *l. quamvis. §. interdum. §. Marcellus. ff. ad Velleia.* nunc accipit pro restituere in pristinum statum, nunc pro liberatione, vel alio commodo, ut pro sublevando capite. in *l. forma. §. si vero quis. ff. de censibus, in l. quoties tutor. §. sicut de admini. tutor. & l. post rem §. 1. de transact. l. unica C. de collatio. donator. lib. 10. l. cum antiquioribus §. propter hoc supra de tempor. & reparat. appellat.* quandoque pro in integrum restituere, ut *in l. etiam §. 1. ff. de minoribus. in l. alterius in fin. princip. de tutelis & ratio distrah.* quod ultimum à pragmaticis forensibus usurpatur: sed in hac feudali materia capitur ut in hoc §. & hic utor communi forma & modo loquendi. Andr. Isern. *in cap. 1. §. Similiter. de ostenditiis col. 1. in usibus feud.* putat dictum à relevando eum cui præstatur, quasi solvatur indigenti & ibi plura tradit de releviis, quæ vide si vacat.

* Etymon. relevii.

2. Primo quero utrum relevium debeatur ex simplici contractu, an vero requiratur secutam esse traditionem? Hęc est ardua quæstio quam possem hinc inde fusius retrahere, quàm suprà in simili §. 20. *gloss.* 3. disputatum est. Sed resolvendo dico * non deberi simplici contractu, etiamsi ad expressam dimissionem fidei procedatur, nisi ad traditionem veram, vel fictam deventum fuerit, taliter quod feudum mutaverit manum, transeundo à veteri vassallo ad novum acquirentẽ, seu futurum vassallum. Probatur in hoc textu, ibi quando feudum mutat manum, id est, quando mutaverit manum, quia dictio * quando, nedum importat tempus, sed etiam conditionem. *l. quod pupillæ. ff. quando. di. legat. ced.* notat Bart. in *l. 1. col. 6. ff. de condit. & demonstr.* * Manus autem mutatio relata ad rei dispositionem, importat transitum rei, de * dominio unius, ad dominium alterius, nedum secundum dispositionem juris, ut tradunt Guill. de Cug. Alber. Bart. Bald. Ang. Jas. & omnes in *l. manumissione 2. ff. de justi. & jur.* Imo. Ang. Aret. *insti. de libe. §. 1. in fin.* Maria. Socin. *in cap. 1. col. 1. nota. 4. de libel. oblat.* sed etiam secundum communem nostrum usum loquendi.

* Non debetur relevium ex simplici contractu.

* Dictio quando.

* Verbum manus.

* *Ut suprà §. 1 gloss. 4. in fin.*

3. Hinc is cui res est legata, vel donata sub onere vel pacto quod non exeat de manu ejus, alioquin deveniat in talem, non prohibetur locare ad modicum tempus, nec per hoc locus aperitur substituto, quia per talem locationem non mutatur manus, ex quo non mutatur dominium. *l. non solet. ff. locati.* Et ita tenent omnes doctores in *d. l. manumissiones.* hinc voluit Philip. Geor. in *cons. 154. licet in hac, lib. 4.* quòd legato domus adempto, & translato, si ad manus Franciscæ pervenerit, non extat conditio ademptionis & substitutionis, ex eo quòd legatarius permisit habitationem & administrationem domus dictæ Franciscæ, cui illam de facto hypothecavit. Memini tamen quòd * Steph. Bertrandi *in cons. 276. donatio lib. 2.* voluit in donatione facta sub hoc pacto quòd donatarius non possit vendere, pignorare, donare, alienare, nec extra manus suas ponere, seu in alienas manus transferre, quòd tunc donatarius non possit locare, & fundatur in hoc, ut illa ultima verba aliquid operentur, & ne sint superflua. Sed salva pace tanti viri, contrarium puto verius, quia non est nisi inculcatio verborum, quæ nihil operatur ad aliquid de novo disponendum, sed solum ad tollendum frivolam dubitationem. *ut in l. quæ dubitationis. ff. de regulis juris in l. testamentum. C. de testament.* Notat Paul. in *l. stipulationes commodissimum, ff. de verborum obligat.* Et non immutat substantiam rerum non necessaria verborum multiplicatio, inquit textus in *l. pediculis §. Labeo. ff. de aur. & arg. legat.*

4. Et licet verba * debeant intelligi ut de aliquo operentur; verum est infrà terminos materiæ * subjectæ, nec debent in dubio operari, nisi secundum naturam actus, ut tradit Bald. in *rubri. C. de contra. emptio.* Alexand. in *cons. 21. Viso compromisso. col. 2. lib. 5.* Unde faterer quòd in contractu locationis, si esset dictum quod conductor non possit ponere extra manum suam, intelligitur etiam simplex secunda locatio ad modicum tempus prohibita ex natura actus subjecti: secus in casu præfatæ donationis. Redeundo ad quæstionem nostram, ut sub uno brevi compendio concludam copiosam hanc materiam,

* In Steph. Bertrandi.

* Verba non debent in dubio operari ultra naturã materiæ subjectæ.

* Talia sunt enim prædicata qualia demonstrant subjecta, ut Bartolus dicit in *l. stipulatio ista habere licere §. hi qui sunt. ff. de verbor. oblig.* id est, tales sunt significationes verborũ, quales exigunt res subjectæ. *l. Imperator. ff. de in diem ad. dictione.*

5. Notanda sunt tria * paria proportionabilium. Primum par apertura feudi & prehensio. Secundum par mutatio manus & relevium. Tertium par venditio, & jus retractus, vel quinti denarii. Et hæc diligenter sunt distinguenda, ut vitetur æquivocatio & error. Quo ad primum, apertura feudi est eo ipso quòd nulla persona est in fide patroni, sive propter mutationem patroni, sive vassalli contingat sacramentum fidelitatis (quod personalissimum est) cessare, & fidelitatem esse interruptam. Et duplex est apertura. Quædam ex parte vassalli, ex parte quædam patroni, prior statim locum facit facultati prehendendi nisi pendentibus induciis puta 40. dierum ab obitu per mortem *ut suprà §. 7.* vel quando minoris ætatis sunt hæredes *ut infra §. 41.* Posterior vero nunquam de se aperit locum facultati prehendendi, sed tantum proclamationibus, ad quibus *infra §. 65.* Et sic ut feudum aperiatur, non requiritur mutatio manus, nec quod feudum transferatur in alium, sed satis est quod desinat spectare ad veterem vassallum, vel quod aliter, puta per mutationem patroni, aperiatur. Unde si vassallus feudum habeat pro derelicto, statim est apertum etiam si maneat derelictũ, & ab alio non occupetur. Et quando ab alio occupatur non incidit aperiri, sed incipit transire ad novam manum. Ad hoc autem ut patronus prehendere possit, & fructus suos facere, sufficit illa simplex apertura, sub modificatione nuper dicta. Aliud exemplum, si vassallus moriatur sine hærede, quia non sunt propinqui, vel repudiant, statim à morte feudum est apertum, & post dies quadraginta dominus prehendere potest, & fructus suos facere, ex defectu clientis & fidei. Et tamen nondum mutavit manum, donec à fisco, vel alio merum imperium in loco habente, tanquam vacans acceptetur. Et tunc incipit transire ad aliam manum, & incipit (& non prius) relevium deberi patrono. Quod si habens merum imperium non acceptet, forte propter hypothecas, manet apertum, & patronus, sine onere hypothecarum fruetur, donec ad instantiam creditorum deputato curatore bonis vacantibus compellatur patronus, vel in fidem admittere dictum concuratorem, absque ullo commodo pro hac nova apertura vel investitura, vel inducias fidei præstandæ concedere ad commodum creditorum & futuri vassalli, secundũ ea quæ diximus sup. §. 28. *nu.* 23. per deputationem enim talis curatoris non desinit feudum in se esse apertum, nec etiam incipit transire in aliam manum. Et ideo nullum jus utile, nullum relevium acquiritur patrono. Sed cùm postea adjudicabitur, & tradetur in solum, vel distrahetur, incipiet transire in novam manum, & jus relevii vel retractus, aut quinti pretii acquiretur patrono. Idem pariformiter dicendũ est si vassallus urgentibus creditoribus cedat bonis: tunc enim statim feudum aperitur, sed nondum manum mutat. Unde solliciti esse debent creditores respectu feudalium bonorum cedendi bonis, ut deputetur curator qui investiturã vel inducias fidelitatis obtineat, ut gratius alterutrum electionem domini habere debet, sed si deberentur jura priorum mutationũ non clausarum, & à triginta annis deberentur offerri & solvi, aliàs dominus faceret fructus suos, qui etiam in-

* Tria paria proportionabiliũ.

ductas dare non tenetur nisi ad moderatum tempus, ut diximus suprà §. 28.

6. Ex his liquet secundum par. non enim hic accipitur mutatio manus ex una parte tantum, videlicet quando feudum desinit esse in priore manu: quamvis enim mutetur eo ipso quod separetur à primo vassallo: tamen hic textus ut per sui seriem, & per §§. sequentes apparet, loquitur in plena mutatione, ex parte utriusque extremi, videlicet quandò ab uno recedit & transit, seu transfertur in alium. Et tunc & non prius incipit deberi relevium, qualiscumque sit mutatio & translatio, excepta ea quæ fit per successionem in linea directa, quæ est immunis, & ea, quæ fit per venditionem in qua de alio jure specialiter est provisum. Et sic patet quòd ad hoc ut sit locus relevio, non sufficit feudum esse apertum, nec sufficit donatum, vel permutatum, sed requiritur quòd vere in alium sit translatum, sive per traditionem veram, sive per fictam, sive alio modo à jure approbato. Secus in tertio pari in casu venditionis, in quo specialiter est provisum feudo vendito, jus retractus vel quinti denarii acquisitum esse patrono ad ejus optionem, idque statim à venditione solo consensu perfecta, etiam antequam feudum sit apertum, per traditionem, vel dimissionem fidei, ut plene diximus suprà §. 20. *gloss.* 3. *& in §. seq.* quòd si cui fortè videantur hæc ludicra, quæ labore nostro facta sunt perspicua & facilia, saltem hanc fatebitur esse methodum ad plurimas arduas quæstiones nullo negotio dissolvendas.

7 Quid enim si feudum vendatur vel permutetur solo contractu, deinde ante traditionem incipiat aliquis habere usumfructum feudi dominantis? Dicendum erit quòd in casu venditionis, omnia jura retractus, vel quinti denarii spectant ad proprietarium, per notata suprà §. 1. *gloss.* 1. *quæst.* 13. Et nihil spectabit ad fructuarium, nisi fortè commodum fructuum feudi venditi, & per traditionem & dimissionem feudi aperti & prehensi ex defectu fidelitatis, & quandiu prehensio durabit. In casu autem permutationis non tempus contractus, sed tempus veræ vel fictæ traditionis hujus feudi debet solum attendi, ut si transferatur in aliam manum pendente usufructu, omnia jura & commoda spectent ad fructuarium feudi dominantis. Quid si feudum morte vassalli apertum fuerit ante constitutionem dicti usufructus, & post constitutum usumfructum hæredes à latere adeant hæreditatem vassalli? Dicendum quòd nihilominus relevium spectat ad proprietarium, quia hæreditatis aditio ex dispositione legis, & consuetudinis trahitur retro ad punctum obitus, *l. hoc quoque. ff. de acquir. vel amitt. hæred. & infra* §. 122. Secus si nullus adiret hæreditatem, sed vel habens merum imperium sibi applicaverit feudum vacans, vel ad instantiam creditorum distraheretur, quoniam translatio hujusmodi non trahitur retro, & sic inspicitur tempus quo pervenit ad aliam manum, vel quo fuit distractum ad hoc ut sciatur cui acquirentur jura inde orienda.

8. Quid in legato? vassallus legavit feudum, deinde mortuus est, postea prolato & aperto testamento legatarius acceptavit, postremò traditum ei fuit: utrum debeantur duplex relevium, & quod tempus inspiciatur? Breviter ad singula respondeo, quantum ad aperturam feudi, ea contingit statim a morte vassalli, & ex hinc lapsis quadraginta diebus potuit prehendi secundum formam §. 1. & 7. *suprà eodem.* Quantum ad relevium, aut vassallus reliquit filium hæredem, aut extraneum non descendentem. Primo casu si legatarius repudiat, vel effectum fuerit legatum caducum vel quasi, clarum est nullum esse locum relevio, quia fingitur nunquam fuisse legatum, *l. proinde. ff. de cert. peti.* Si vero acceptet, retrotrahitur acceptatio, & ex die mortis censetur feudum plenè mutasse manum, translatum & acquisitum legatario etiam ignoranti, *l. à Titio. ff. de furt. l. cum pater. §. hæredi. ff. de leg.* 2. *num. vulgà.* Et sic ex die mortis cessit, & acquisitum fuit relevium, & spectat ad eum ad quem tunc spectabant fructus feudi dominantis. Secundo casu, quando vassallus reliquit extraneum hæredem, & tunc omnino locus est relevio, sed unico tantùm, cedente ex die obitus, quia sive legatarius repudiet, ex tunc debitum fuit relevium propter mutationem manus ex causâ successionis, sive acceptet, ex tunc debitum fuit unicum tantum relevium propter mutationem ex causa legati. Neque enim enim duplex est mutatio, sed una tantum, cum non censeatur pervenire ad hæredem, nec momento quidem penes eum remanere respectu dominii, sed recta transire ad legatarium excepta nuda possessione, de cujus mutatione tanquam impertinenti, nihil ad præsentem spectat materiam, & hæc in legato puro. Sed quid si legatum est in diem vel sub conditione? Solum inspicitur dies cedentis, & si cedat infrà annum obitûs testatoris, unicum est relevium, secus si post annum *ut infrà eodem quæst.* 38. *num.* 115. *& infra* §. 78. *gloss.* 1. *num.* 21. *Faciunt notata infra* §. 35. *num.* 9. Cætera prope infinita exempla studiosis relinquo.

9. Ex prædictis liquet, quòd si vassallus constituat usumfructum super feudo, vel locet illud, vel ejus fructus ad longum tempus, vel concedat sub censu retenta side, & sine fraude, vel si tradat creditori in pignus, vel si ad instantiam creditorum sequestretur, & subhastetur, nihil juris adhuc quæritur patrono, quia nedum feudum non mutavit manum, sed nec est apertum. Hinc si creditor mittatur in possessionem feudi respectu fructuum & commoditatis ex primo vel secundo decreto, etiamsi fructus percipiat & lucretur, quod fieri potest ex nimia contumacia debitoris, ut tradit Bartol. in *l. si finita. §. si de vectigalibus*, & ibi Imol. Alexand. & omnes. *ff. de damn. infect.* tamen non mutatur nec aperitur feudum, & vassallus semper remanet vassallus, quum remaneat utilis dominus, & tenetur ad onera feudalia, & non creditor, nisi missio in possessionem ex primo decreto fieret ratione ipsius rei, ita quòd domanium utile transferretur in alium, ut declarat Bart. & alii in *d. §. si de vectigalibus.* Jac. de S. Georg. in *invest. feud. verb. comes in fin.*

10. Secundo quæro, utrum * liceat pœnitere vel discedere à contractu in præjudicium juris debiti vel debendi patrono? Brevis ero, quia in quæstione simili satis prolixus fui, *suprà* §. 20 *gloss.* 5. *quæst.* 1. Aut relevium nondum cessit, aut cessit. Primo casu, puta quia nondum fuit processum ad traditionem veram vel fictam. Et tunc indistinctè locus est pœnitentiæ, seu in continenti, sive ex intervallo, sive alia res sit integra, sive non, puta feudum permutabatur cum alio prædio, quod erat realiter traditum; tamen nondum erat facta aliqua traditio feudi, & tunc etiam si dominus sciverit & acceptaverit, adhuc licitum est contrahentibus resilire. Et sic antiquus vassallus remanebit vassallus ut prius, & nullum jus poterit peti à patrono. Ratio, quia nihil adhuc erat quæsitum patrono, cum feudum non mutaverit manum, & sic respectu patroni res erat omnino integra. Et in hoc differt venditio à cæteris contractibus, quia venditione conclusa, si dominus acceptaverit, non potest amplius nisi in continenti discedi in ejus præjudicium: & est ratio, quia in venditione ex solo contractu jura oriuntur, sed revocabiliter usque ad traditionem, vel interpellationem patroni. Sed in cæteris contractibus jura non oriuntur: nisi simul cum traditione & apertura feudi. Secundo casu, postquam jam cessit & acquisitum fuit relevium, puta per traditionem veram vel fictam secutam: tunc aut est deventum ad veram & realem traditionem, & ex tunc amplius pœniteri nequit in præjudicium domini. Fallit primo nisi in continenti, antequam divertatur ad alia. Tunc enim non videtur deventum ad contractum, vel traditionem à qua statim, & dum esset in fieri, discessum est, *suprà* §. 20. *gloss.* 5. *quæst.* 2.

* Quando liceat pœnitere.

8. Tamen dominus non potest uti via prehensionis ex defectu hominis, cum vassallus fuerit, & sit æquipollenter in fide pendente tempore ætatis à consuetudine præfixo, quod adhuc durat : & ad quod dictæ induciæ expressim referuntur. Quemadmodum si vassallo minori annis curatore carenti dominus inducias fidei dedisset, si interim contingat vassallo curatorem dari, quamvis rigore dictæ consuetudinis §. 31. §. 34. (quæ in hoc injusta & corrigenda) acquisitum sit relevium domino, tamen non potest illud petere nisi via actionis pendentibus his induciis quæ per curatelam supervenientem nullomodo sunt resolutæ. Sed insuper dico nullum hic deberi relevium, quia vassallus novus non fuit per antiquum relictus absque custode, sed relictus est sub custodia patris qui illam exercuit quamdiu vixit. Et* sic non minus acquisivit liberis suis immunitatem a relevio, quam primogenitus & secundogenitus sub ea consuet. §. 35. Nec per mortem custodis debetur relevium, nec per subrogationem tutoris vel curatoris in locum decedentis vel cedentis custodis, sed tantum in casum quo minores nunquam habuerunt custodem nec paternum, nec maternum. Ita quod initio eis providetur vel provideri debet de extraneo tutore vel curatore : hæc autem consuetudo injusta & exorbitans quæ in his terminis loquitur, ad illos restringi debet, & nullomodo extendi. *l. quod non ratione. ff. de legib. l. quis actionem. ff. de præscript. verb.* Nec obstat quod dominus erat fœmina domina de Chersonville in Belsia minor vigintiquinque annis, quæ vult in integrum restitui à dictis induciis, non enim potest restitui, cum essent debitæ nec potuissent denegari, imò etiam si non dedisset, ipso jure debentur. Plus dico, quod etiam dictus gener ratione uxoris nullum debet relevium, utpote exemptus per ejus fratrem qui erat in fide æquipollenter per dictas inducias & §. 35. & 49. *dictæ consuetudinis. Ibi, porte la foy* debet intelligi etiam æquipollenter per inducias per *d.* §. 56. de quo tamen disputari potest sub dicta consuetudine : sufficit tamen prehensionem esse nullam, nullumque relevium deberi pro omni portione feudi spectante ad filium. Ex his habes verum intellectum dictæ consuetudinis super. §. 31. 34. & 35.

* Declaratio consuetudinis Aurelianensis.

* Est hodie ar. 33.

§. * XXXIII.

Sed hic articulus nova consuetudine ita mutatus legitur.

PAr ladite coustume quand un fief change de main, autrement que par vendition, par mort, eschange, succession, ou autrement : il y eschet droict de relief, fors qu'en succession ou donation en avancement d'hoirie en ligne directe.

EN toutes mutations de fief est dû droict de rachapt ou relief, fors & excepté celles qui se font par vendition ou bail à rente rachetable, esquelles est dû par l'acheteur ou preneur à rente, le quint denier, comme dessus est dit : Et pour celles qui se font par succession ou par donation en ligne directe, n'est rien dû, si ce n'est au Vexin le François comme dessus.

SUMMARIA §. XXXIII.

1. *Quoties feudum mutat manum, debetur* relevium.
   Etymon relevii.
2. Q. 1. *An debetur relevium ex simplici contractu?*
   Dictio quando *nedum importat tempus, sed etiam conditionem.*
   Verbum manus *importat dominium.*
3. *Is cui res est legata vel donata sub onere ne exeat de manu ejus, dato substituto, non prohibetur locare ad modicum tempus.*
4. *Verba in dubio non debent operari ultra naturam materiæ subjectæ.*
5. *Tria paria proportionabilium.*
6. *Quintum pretii debetur ex simplici contractu, secus in relevio.*
7. *Quod tempus inspiciendum ad acquisitionem jurium feudalium?*
8. *Utrum ex feudo legato, ex intervallo acceptato, debeatur duplex relevium.*
9. *Propter missionem in possessionem non fit apertura nec mutatio feudi.*
10. Q. 2. *Utrum liceat discedere à contractu in præjudicium patroni?*
11. Q. 3. *An in casu in quo non licet distrahere, si distractum sit, debeatur duplex relevium?*
12. *Utrum de Revenditione debeatur novum laudimium?*
13. *Quandocumque contractus resolvitur per viam adnihilationis, quandoque per viam novi contractus.*
14. *Quantum ad jura feudalia non refert an venditio sit merè voluntaria, an necessaria.*
15. *Neque de mero distractu, neque de revenditione ex pacto de retrovendendo debetur novum relevium, vel novum quintum pretii.*
16. *Patronus qui recepit jura ex vendi-*

tione facta sub pacto redimendi, non potest uti retractu feudali in revenditione.

17. *Ubi lex pracisè loquitur, non licet citra nec ultra progredi.*

18. 19. 20. 21. 22. *Resolutio totius hujus 3. quæstionis.*

23. *Non debetur gabella ex distractu facto post rem traditam, sed nondum contractu totaliter impleto, contra Joan. Berthachinum.*

24. *Quamvis aliud detur in solutum, tamen non debetur nova gabella contra Joan. Berthachinum.*

25. *Si quamvis contractu quando conveniat aliud feudum esse permutatum vel venditum, non debentur nisi unica jura feudalia, & de ultimo feudo dumtaxat.*

26. *Quod est verum nisi processum fuerit ad realem traditionem primi feudi, quæ non fuerit in continenti revocata.*

27. *Ex recuperatione rei per viam distractus facta, nulla jura dominicalia debentur.*

28. *Si emptor feudi det in solutum aliud feudum, locum habent omnia jura feudalia.*

29. *Ex distractu, re ex parte patroni non integra secuta, non debentur nova feudalia nec laudimia.*

30. *Alia ratione metiuntur jura feudalia in venditione, alia in cæteris contractibus.*

31. *An & quando debeatur duplex relevium, quando alienatio feudi resolvitur?*

32. Q. 4. *Consuetudo loquens de venditione vel mutatione, intelligitur de valida & efficaci.*

Gabellæ non debentur ex contractibus nullis & invalidis.

Pœna imposita emphyteutæ vendenti non habet in locum venditione nulla.

33. Q. 5. *Patronus tenetur restituere jura quæ recepit ratione contractus invalidi.*

34. *An sententia lata contra novum vassallum faciat fidem vel jus contra patronum.*

35. Q. 6. *Restitutus ad gratiam non est restitutus ad temporis prioritatem.*

36. *Patronus tenetur restituere recepta ex mutatione valida, sed per in integrum restitutionem rescissa.*

37. *Damnatus in integrum restitutus recuperat etiam ad agnatos ex lege veteris investituræ devoluta, contra Bald. & Præpositum.*

Causa propinqua & immediata attendi debet.

38. *Restitutio non extenditur ad acquisita parti civili pro interesse suo.*

39. *Restitutio in integrum per viam justitiæ data extenditur contra tertium, & ad pristinam antiquitatem & locum.*

40. Q. 7. *Differentia inter rescissionem quæ Gabellam respicit & actum contrahendi, jura autem feudalia, mutationem efficacem feudi & vassalli.*

41. Q. 8. *Si permutatio feudorum rescindatur propter læsionem ultra dimidiam; nulla jura utilia debentur patronis, nec ex prima, nec ex secunda mutatione.*

Quamvis in permutatione sit læsio ultra dimidiam justæ æstimationis, tamen non habet locum facultas supplendi justam æstimationem, contra omnes.

42. *Idem in divisione immobilium.*

Ad rescissionem divisionis non requiritur læsio ultra dimidiam.

43. *Non nudæ literæ, sed menti & æquitati inhærendum.*

Consuetudo loquens de mutatione intelligitur de effectuali.

44. Q. 9. *Si venditio feudi per* l. 2. C. de rescind. vend. *rescindatur, nulla jura patrono debentur.*

Jura patronorum restringuntur ad limites & vires actus ex quo oriuntur.

45. *Resoluto contractu per* l. 2. C. de rescin. vend. *resolvuntur hypothecæ.*

46. *Quomodo metienda læsio ultra vel citra dimidiam justi pretii?*

47. *Quomodo intelligendum quod pro rebus mobilibus non conceditur rescissio?*

Præscriptio decennii ex constitutione

regia, quando locum habet?

48. Q. 10. *An restitutio in integrum avocet fructus etiam à tertio bonæ fidei possessore?*

49. *An bonæ fidei possessor teneatur restituere fructus quantum factus est locupletior?*

50. *Titulus justus non excusat bonæ fidei possessorem à fructibus percipiendis post litem contestatam, contra omnes scribentes.*

Verus intellectus l. fundum, C. de rei vendic.

51. *Restitutio in integrum non avocat fructus perceptos & consumptos ante litem contestatam ab extraneo bonæ fidei possessore.*

Retrahens non subrogatur loco emptoris quantum ad vitia personalia, sed solum quantum ad vires retractus.

52. *Possessor non præsumitur in dubio locupletior factus de fructibus.*

53. *Restitutio in integrum non avocat fructus ante restitutionem petitam perceptos ab ipsomet qui contraxit cum minore, nisi quatenus invenitur locupletior.*

54. *Novus & clarus intellectus* l. si contra, C. si quis igno. rem minor.

55. Q. 11. *Quid de exactione vel repetitione jurium feudalium, quando venditio vel permutatio est nulla propter dolum dantem causam?*

Non potest quis agendo allegare propriam turpitudinem, etiam ab alio detectam.

Sufficit similitudo respectu ejus de quo quæritur.

56. Q. 12. *Utrum à patrono possit exigi cautio de relevio restituendo?*

Tam in bonæ fidei quàm stricti juris judiciis, ex causa satisdandum est.

57. *Q. 13. Quando donatio feudi* revocatur *propter ingratitudinem, manent jura debita ex donatione, sed nulla debentur ex revocatione.*

Revocatio ex capite ingratitudinis fit solùm ut ex nunc, & non trahitur retro.

Nec resolvuntur hypotheca facta à donatario ante ingratitudinem, imò etiam ante revocationem intentatam. Contra Franc. Ripam.

Nec etiam restituuntur fructus nisi post litem motam percepti. Contra Franc. Ripam.

58. *Q. 14. Non debetur relevium de* Revocatione. *ex cap. l. si unquam.*

59. *Q. 15. Quid si emptor venditori suo remittat, donet, vel leget actionem ex empto?*

Patronus retractu feudali uti potest etiam contra ipsum venditorem & antiquum vassallum.

60. *Q. 16.* Ex hypotheca *& luitione feudi nulla jura debentur.*

61. *Q. 17.* Quid *si quis acquirat feudum à non domino?*

62. *Q. 18. Quid si emerit à domino, sed passus fuerit evictionem à creditoribus hypothecariis?*

Factum judicis censetur factum partis.

63. *Resolutio per distinctionem.*

64. *Q. 19.* Quid *si quis emit feudum à non domino, deinde evictionem patitur à vero domino, vel cum eo componit aut iterum emit?*

65. *Facilitas evictionis & suspicio hypothecarum minuunt pretium rei.*

66. *Q. 20.* De Venditione *vel* Permutatione *sub pacto præambulæ subhastationis.*

67. Q. 21. *Ex sola transactione non est fundata intentio patroni ad jura feudalia.*

68. *An patronus teneatur stare transactioni vel sententiæ latæ, inter contendentes de feudo, etiam in præjudicium jurium dominicalium?*

69. Q. 22. Quid de Divisione, *utrum ex ea debeantur jura feudalia?*

70. *Solutio quod non, etiam si unum tantum feudum esset commune, quod uni totum assignaretur.*

71. *Fallit quando assignatio vel cessio non incipit à divisione.*

72. *Item fallit si non permaneant in contextu divisionis, sed transeant ad aliam speciem contractus.*

73. *Quid quando venitur ad licitationem? Respondeo distinguendo.*

74. *Non debentur jura ex assignatione in divisione facta, etiam si recompensatio fiat de rebus non communibus.*

Divisio est contractus mistus.

75. Fallit conclusio quando apparet de fraude.
76. Quid si recompensatio fiat in re immobili? Respondeo distinguendo.
77. Præcedens investitura sociorum, non impedit immunitatem divisionis.
78. Etiam in feudis quæ reguntur more Vulquecini nulla jura debentur ex divisione, vel alia impropria aut inefficaci mutatione.
79. Q. 23. Quid de Permutatione feudorum mista cum supplemento pecuniæ? In eodem feudo relevium minuitur pro rata pecuniæ seu quinti denarii.
80. An in permutatione mista sit locus retractui feudali pro rata pecuniæ? Respondeo, non.
81. Communis observantia est ut pro rata pecuniæ locus sit quinto pretii & laudimiis, nisi in vera divisione.
82. Q. 24. Quid de Donatione causa mortis?
Ea tribus modis ipso jure revocatur.
Quoties titulus ad irritum & non ad titulum reducitur, res cum fructibus restituenda est.
83. Q. 25. Quid in Mortis causa capione?
Quid proprie sit mortis causa capere?
84. Q. 26. Quid in Feudo quod defertur lege contractus, vel substitutionis ordine successivo?
85. In isto non tenetur successor de facto prædecessoris à quo non capit jus, nec causam, sed à primo concedente.
86. 87. 88. Solutio quòd licet non deferatur jure successionis: tamen non debetur relevium à filio vel alio descendente, sed benè ab eo in quem lateraliter refertur.
Omnis actus à consuetudine informatur.
An concessio emphyteusis intelligatur secundū modum succedendi ab intestato.
89. Q. 27. An patronus teneatur admittere unum ex hæredibus integra jura offerentem?
Quandiu hæreditas est indivisa, unus ex hæredibus potest utilia, & tenetur facere necessaria hæreditati communi.
90. Hæres non tenetur probare se non habere proximiorem vel cohæredem. Et quamdiu alius non apparet, habet fundatam intentionem super tota hæreditate.
91. Patronus non potest denegare investituram possessori feudi, & non possessorem præferre.
92. Nisi summariè convincere possit injustum possessorem.
93. Patronus non tenetur investire eum qui non possidet feudum, nec habet causam ab ultimo vero vassallo vel possessore, donec se verum utilem dominum probaverit.
94. Non tenetur patronus unum ex cohæredibus in fidem admittere pro omnibus, etiam si de mandato ostendat.
95. An patronus provisionem feudi impedire possit?
96. Q. 28. Unus hæredum totum feudum nomine suo recognoscendo à patrono, & jura solvendo, non censetur cohæredes turbare.
97. Nihilominus portiones feudi aliorum hæredum remanent apertæ & prehendi possunt.
98. Q. 29. Hæres propriorum, & hæres conquæstuum ejusdem personæ, non sunt cohæredes.
Lapsu anni firmatur possessio.
99. An patronus possit possessori investituram petenti refricare quæstionem juris alieni.
Prehensio & possessio patroni conservat jus veri vassalli.
100. Q. 30. Compendiosa resolutio, quid juris sit quando plures concurrunt ad investituram.
101. Q. 31. In linea collaterali si proximior hæres cedat posteriori, vel prædecedat hæreditate non adita nec repudiata, debentur duo relevia à posteriori hærede. Secus si proximior hæres abstineat, cui tunc non debetur nisi unicum relevium.
102. Ex successorio edicto immediatè, ex jure transmissionis mediatè succeditur.
Non potest quis eamdem hæreditatem ex capite transmissionis repudiare, & ex propria persona adire.
103. Q. 32. Succedens jure repræsenta-

103. Q. 32. *Succedens jure repræsentationis, immediatè & ex propria persona succedit, unde ex capite repræsentatæ nullum debetur relevium.*

104. Q. 33. *Quid si proximior in gradu accepta magna summa pecuniæ, vel forte certis rebus hæreditariis abstinuerit, ut faceret locum sequenti in gradu?*
Licitum est obliquè, sed non simulatè contrahere ad vitandum jura feudalia.

105. Q. 34. *Patronus non est ex eo judex inter suos vassallos.*
Jurisdictio nihil commune habet cum nexu feudali.

106. Q. 35. *In feudo legato non est nisi unica mutatio à defuncto in legatariũ.*

107. Q. 36. *Nullum debetur relevium propter qualemcumque translationem vel mutationem actionis competentis ad feudum.*

108. Q. 37. *Si legatarius feudi post testatorem & ante traditionem decedat relicto hærede laterali, debetur duplex relevium.*

109. *Directum dominium rectà transit in legatariũ, & in fideicommissarium universalem restitutione verbali facta.*

110. *Per cessionem etiam actionis realis nullum transfertur dominium.*

111. Q. 38. *In legato in diem vel sub conditione debetur unum relevium ab hærede, aliud à legatario.*

112. *Et hoc dummodò dies legati non cedat statim post obitum testatoris, sed post annum vel tardius.*
Momentanea mutatio feudi non est in consideratione.
An sterilitas feudi liberet vassallum à relevio?

113. *Etiam si septies aut decies multiplici morte & successione mutetur feudum infra annum, non nisi unicum debetur relevium.*

114. *An legatum vel fideicommissum possit restitui ante diem vel conditionem.*

115. Q. 39. *Alienatio rei subjectæ restitutioni conditione extante annullatur, sed non reducitur retrò ad non causam, ideò ex prætérita mutatione debetur relevium.*

116. *Pendente die vel conditione fideicommissi, hæres pleno jure dominus est.*
Debetur gabella de alienatione per eum medio tempore facta.

117. Q. 40. *Similiter & quintum denarium de venditione medio tempore facta, vel retractus feudalis pro eodem tempore.*

118. *Si hæres bona fide & bonæ fidei emptori vendat illud feudum, conditione fideicommissi extante, non resolvitur venditio, sed ab hærede pretium restituendum est fideicommissario.*

119. *Nota casum in quo emptor potest alienare feudum, in præjudicium juris retractus acquisiti patrono.*

120. *Patronus qui bona fide elegit retractum re evicta potest eligere & petere quintum denarium.*

121. *Patronus non potest adversus fideimissarium retentione feudi uti propter jura feudalia debita ratione donationum vel venditionum tempore medio ab hærede vel ejus successore factarum.*

122. *Sed bene propter relevia debita facto & obitu hæredis, vel ejus successoris.*

123. *Onera feudalia rem & possessorem sequuntur etiam pro tempore præterito.*

124. *Hæres male versans cogitur restituere fideicommissum ante diem conditionem.*

125. *Patronus non potest uti prehensione feudali pro juribus feudalibus extraordinariis, sed solum pro ordinariis.*

126. *Sic nec mandatum extenditur ad extraordinaria.*

127. *Non debetur relevium ex capite successionis lateralis, quando feudum est alii pure debitum & restituendum. Secus si non erat debitum, sed hæres statim voluntarie alienavit.*

128. *Feudum potest iterum & pluries prehendi manente prima prehensione.*

129. Q. 41. *Si ecclesia donataria feudi ante traditionem cedat alii jura sua, nulla jura debentur, nec de donatione, nec de cessione.*

130. *Quomodo intelligendum summam esse rationem, quæ pro religione facit.*

131. *Plenissima resolutio quæ & qualia jura debentur, quando ecclesia vel corpus manus-mortua feudum acquisivit, & in aliam manum transtulit.*

132. Qualis

132. *Qualis sit mutatio feudi, attenditur ex parte dominium transferentis.*

133. Quod dicitur in l. fin. C. de sacros. eccles. *dominium recta transire in ecclesiam, intelligitur si acceptare velit.*

134. *Patronus nullum jus feudale exigere potest ratione acquisitionis factæ ab ecclesia, vel alio novo vassallo, quum non vult in fidem admittere.*
Non debet lex per occasionem trahi ad iniquum compendium.

135. *Primum illatum.*

136. *Secundum illatum quòd de alienatione quam facit ecclesia compulsa ponere extra manus suas, omnia jura feudalia debentur.*

137. *Tertium illatum, quòd de acquisitione quam fecerat eadem ecclesia nulla jura debentur, quocumque titulo, etiam emptionis, acquisierit.*

138. *Sive illa jura deberentur ab ecclesia, sive à venditore suo.*

139. *Et hoc casu lucratur ecclesia quintum pretii.*

140. *Non refert an in continenti, an longo intervallo cogatur ecclesia ad dimissionem feudi.*

141. *Prædium quod ecclesia tenere prohibetur, potest ab eadem solemnitate alienari. Non sufficit compulsionem suspicari, nisi immineat.*

142. Q. 42. *Vidua non debet relevium de dimidia sua parte conquæstuum.*

143. 144. Q. 43. *Utrum debeantur jura feudalia de mutationibus contingentibus tempore prehensionis feudi?*

145. *Solutio quòd non.*

146. *Feudum prehensum remanet penes manum vassalli & ejus successorem, quantum ad proprietatem pro nostro loquendi usu.*

147. Q. 44. *Patronus eligens retractum feudalem, non potest retinere pretium ratione jurium feudalium sibi debitorum ante venditionem.*

148. *Nec etiam aliqua jura feudalia petere ratione mutationum quæ contigerunt inter venditionem & retractum.*
An retractus feudalis trahatur retro?

149. Q. 45. *Mutationes feudi debent attendi ex parte possessoris, & non ex parte veri domini non possidentis.*

150. 151. *Quod est verum quando patronus approbavit possessorem, & ab eo jura percepit, vel permisit eum pacificè possidere.*

152. Q. 46. *De donatione vel alienatione feudi facta retento usufructu.*
Clausula constituti vel similis, non liberat à traditione vacuæ possessionis.
Non refert à quo servitium præstetur, vel canon solvatur, ad conservationem juris.

153. *Vassallo non posidenti non nocet omissio servitii.*

154. *Solutio quòd retentio usus fructus nunquam impedit, quin jura feudalia statim peti & exigi possint,*

155. Q. 47. *Relevia debent solvi per usufructuariũ, & non per proprietariũ.*

156. 157. *Fallit si usus fructus sit reservatus pro alimentis, vel si relevia procedant facto voluntario, vel culpa proprietarii. Fructuarius tenetur nedum ad onera ordinaria, sed etiam ad indictiones temporarias.*

158. Q. 48. *Etiam ad viduam doariam spectat onus solvendi relevia feudorum, in quibus capit doarium.*

159. *Approbatur opinio Nicol. Boer. & Chassanei.*

160. Q. 49. *Etiam si patronus non petierit relevium nisi post obitum fructuarii, debent hæredes fructuarii inde exonerare proprietarium.*

161. Q. 50. *An de confiscatione feudi debeatur. Superior patronus præcisè cogitur ponere extra manum suam subfeudum sibi confiscatum.*

162. *Ecclesia vel simile corpus facit fructus suos pendente dilatione ad ponendum feudum extra manus suas.*

MATERIA releviorum feudalium hic habetur, immensum profectò æquor, & à nemine adhuc sulcatum, quin nec aditum, & pro ordine dicendorum hunc §. possem dividere in decem glossas variis quæstionibus dilatatas. Sed consultius visum est ad majorem prolixitatem evitandam, uno contextu quàm brevius & clarius licebit, resolvendo procedere. Hic textus facit duo. Primo ponit regulam. Secundo tres fallentias ad illam.

1. Regula est quòd quoties & quomodocumque feudum mutat manũ, hoc est quoties contingit mutatio vassalli, debetur patrono relevium. Prima fallentia est in venditione, in qua est specialis determinatio alia quam de relevio. *ut in § seq. & suprà* §. 20. Secunda fallentia, quando per viam successionis directæ defer-

tur feudum, quod intellige, sive in descendentes, de quibus non est dubium, sive in ascendentes deferatur, per notata suprà §. 2. *gloss.* 2. Tertia fallentia, in donatione collata in descendentem causa anticipandæ successionis, de qua dictum est suprà §. 26. Et in hac 2. & 3. fallentia nil debetur patrono. Et circa hoc vocabulum,* relevium quandoque solitus sum appellare relevamentum à relevando, id est, à liberando, sive solvendo, prout *Ulpianus in l. ubi fidejussor. ff. de solutio.* assumit verbum relevare pro verbo solvere & liberare, & in *l. quamvis. §. interdum. §. Marcellus. ff. ad Velleia.* nunc accipit pro restituere in pristinum statum, nunc pro liberatione, vel alio commodo, ut pro sublevando capite. in *l. forma. §. si vero quis. ff. de censibus, in l. quoties tutor. §. sicut de admini. tutor. & l. post rem §. 1. de transact. l. unica C. de collatio. donator. lib. 10. l. cum antiquioribus §. propter hoc supra de tempor. & reparat. appellat.* quandoque pro in integrum restituere, ut *in l. etiam §. 1. ff. de minoribus. in l. alterius in fin. princip. de tutelis & ratio distrah.* quod ultimum à pragmaticis forensibus usurpatur: sed in hac feudali materia capitur ut in hoc §. & hic utor communi forma & modo loquendi. Andr. Isern. *in cap. 1. §. Similiter. de ostenditiis col. 1. in usibus feud.* putat dictum à relevando eum cui præstatur, quasi solvatur indigenti & ibi plura tradit de releviis, quæ vide si vacat.

* Etymon. relevii.

2. Primo quæro utrum relevium debeatur ex simplici contractu, an vero requiratur secutam esse traditionem? Hæc est ardua quæstio quam possem hinc inde fusius retrahere, quàm suprà in simili §. 20. *gloss.* 3. disputatum est. Sed resolvendo dico * non deberi simplici contractu, etiamsi ad expressam dimissionem fidei procedatur, nisi ad traditionem veram, vel fictam deventum fuerit, taliter quod feudum mutaverit manum, transeundo à veteri vassallo ad novum acquirentē, seu futurum vassallum. Probatur in hoc textu, ibi quando feudum mutat manum, id est, quando mutaverit manum, quia dictio * quando, nedum importat tempus, sed etiam conditionem. *l. quod pupillæ. ff. quando. di. legat. ced.* notat Bart. in *l. 1. col. 6. ff. de condit. & demonstr.* * Manus autem mutatio relata ad rei dispositionem, importat transitum rei, de * dominio unius, ad dominium alterius, nedum secundum dispositionem juris, ut tradunt Guill. de Cug. Alber. Bart. Bald. Ang. Jas. & omnes in *l. manumissione 2. ff. de justi. & jur.* Imo. Ang. Aret. *insti. de libe. §. 1. in fin.* Maria. Socin. *in cap. 1. col. 1. nota. 4. de libel. oblat.* sed etiam secundum communem nostrum usum loquendi.

* Non debetur relevium ex simplici contractu.

* Dictio quando.

* Verbum manus.

* Vt suprà §. 1. gloss. 4. in fin.

3. Hinc is cui res est legata, vel donata sub onere vel pacto quod non exeat de manu ejus, alioquin deveniat in talem, non prohibetur locare ad modicum tempus, nec per hoc locus aperitur substituto, quia per talem locationem non mutatur manus, ex quo non mutatur dominium. *l. non solet. ff. locati.* Et ita tenent omnes doctores in *d. l. manumissiones.* hinc voluit Philip. Geor. in *cons. 154. licet in hac, lib. 4.* quòd legato domus adempto, & translato, si ad manus Franciscæ pervenerit, non extat conditio ademptionis & substitutionis, ex eo quòd legatarius permisit habitationem & administrationem domus dictæ Franciscæ, cui illam de facto hypothecavit. Memini tamen quòd * Steph. Bertrandi *in cons. 276. domitio lib. 2.* voluit in donatione facta sub hoc pacto quòd donatarius non possit vendere, pignorare, donare, alienare, nec extra manus suas ponere, seu in alienas manus transferre, quòd tunc donatarius non possit locare, & fundatur in hoc, ut illa ultima verba aliquid operentur, & ne sint superflua. Sed salva pace tanti viri, contrarium puto verius, quia non est nisi inculcatio verborum, quæ nihil operatur ad aliquid de novo disponendum, sed solum ad tollendum frivolam dubitationem. *ut in l. quæ dubitationis. ff. de regulis juris in l. testamentum. C. de testament.* Notat Paul. in *l. stipulationes commodissimum, ff. de verborum obligat.* Et non immutat substantiam rerum non necessaria verborum multiplicatio, inquit textus in *l. pediculis §. Labeo. ff. de aur. & arg. legat.*

4. Et licet verba * debeant intelligi ut de aliquo operentur; verum est infrà terminos materiæ * subjectæ, nec debent in dubio operari, nisi secundum naturam actus, ut tradit Bald. in *rubri. C. de contra. emptio.* Alexand. in *cons. 21. Viso compromisso. col. 2. lib. 5.* Unde faterer quòd in contractu locationis, si esset dictum quod conductor non possit ponere extra manum suam, intelligitur etiam simplex secunda locatio ad modicum tempus prohibita ex natura actus subjecti: secus in casu præfatæ donationis. Redeundo ad quæstionem nostram, ut sub uno brevi compendio concludam copiosam hanc materiam,

* In Steph. Bertrandi.

5. Notanda sunt tria * paria proportionabilium. Primum par apertura feudi & prehensio. Secundum par mutatio manus & relevium. Tertium par venditio, & jus retractus, vel quinti denarii. Et hæc diligenter sunt distinguenda, ut vitetur æquivocatio & error. Quo ad primum, apertura feudi est eo ipso quòd nulla persona est in fide patroni, sive propter mutationem patroni, sive vassalli contingat sacramentum fidelitatis (quod personalissimum est) cessare, & fidelitatem esse interruptam. Et duplex est apertura. Quædam ex parte vassalli, ex parte quædam patroni, prior statim locum facit facultati prehendendi nisi pendentibus induciis puta 40. dierum ab obitu per mortem *ut supra §. 7.* vel quando minoris ætatis sunt hæredes *ut infra §. 41.* Posterior vero nunquam de se aperit locum facultati prehendendi, sed tantum proclamationibus, ad quibus *infrà §. 65.* Et sic ut feudum aperiatur, non requiritur mutatio manus, nec quod feudum transferatur in alium, sed satis est quod desinat spectare ad veterem vassallum, vel quod aliter, puta per mutationem patroni, aperiatur. Unde si vassallus feudum habeat pro derelicto, statim est apertum etiam si maneat derelictū, & ab alio non occupetur. Et quando ab alio occupatur non incidit aperiri, sed incipit transire ad novam manum. Ad hoc autem ut patronus prehendere possit, & fructus suos facere, sufficit illa simplex apertura, sub modificatione nuper dicta. Aliud exemplum, si vassallus moriatur sine hærede, quia non sunt propinqui, vel repudiant, statim à morte feudum est apertum, & post dies quadraginta dominus prehendere potest, & fructus suos facere, ex defectu clientis & fidei. Et tamen nondum mutavit manum, donec à fisco, vel alio merum imperium in loco habente, tanquam vacans acceptetur. Et tunc incipit transire ad aliam manum, & incipit (& non prius) relevium deberi patrono. Quod si habens merum imperium non acceptet, forte propter hypothecas, manet apertum, & patronus, sine onere hypothecarum fruetur, donec ad instantiam creditorum deputato curatore bonis vacantibus compellatur patronus, vel in fidem admittere dictum concuratorem, absque ullo commodo pro hac nova apertura vel investitura, vel inducias fidei præstandæ concedere ad commodum creditorum & futuri vassalli, secundū ea quæ diximus sup. §. 28. *nu.* 23. per deputationem enim talis curatoris non desinit feudum in se esse apertum, nec etiam incipit transire in aliam manum. Et ideo nullum jus utile, nullum relevium acquiritur patrono. Sed cùm postea adjudicabitur, & tradetur in solum, vel distrahetur, incipiet transire in novam manum, & jus relevii vel retractus, aut quinti pretii acquiretur patrono. Idem pariformiter dicendū est si vassallus urgentibus creditoribus cedat bonis: tunc enim statim feudum aperitur, sed nondum manum mutat. Unde solliciti esse debent creditores respectu feudalium bonorum cedendi bonis, ut deputetur curator qui investiturā vel inducias fidelitatis obtineat, ut gratius alterutrum electionem domini habere debet, sed si debeentur jura priorum mutationū non clausarum, & à triginta annis deberentur offerri & solvi, aliàs dominus faceret fructus suos, qui etiam in-

* Verba non debent in dubio operari ultra naturā materiæ subjectæ.

* Talia sūt enim prædicata qualia demonstrant subjecta, ut Bartolus dicit in *l. stipulatio ista habere licere §. hi qui fun. ff. de verbor. oblig.* id est, tales sunt significationes verborū, quales exigunt res subjectæ. *l. Imperator. ff. de in diem ad. dictione.*

* Tria paria proportionabiliū.

ducnas dare non tenetur nisi ad moderatum tempus, ut diximus suprà §. 28.

6. Ex his liquet secundum par. non enim hic accipitur mutatio manus ex una parte tantum, videlicet quando feudum desinit esse in priore manu: quamvis enim mutetur eo ipso quod separetur à primo vassallo: tamen hic textus ut per sui seriem, & per §§. sequentes apparet, loquitur in plena mutatione, ex parte utriusque extremi, videlicet quando ab uno recedit & transit, seu transfertur in alium. Et tunc & non prius incipit deberi relevium, qualiscumque sit mutatio & translatio, excepta ea quæ fit per successionem in linea directa, quæ est immunis, & ea, quæ fit per venditionem in qua de alio jure specialiter est provisum. Et sic patet quòd ad hoc ut sit locus relevio, non sufficit feudum esse apertum, nec sufficit donatum, vel permutatum, sed requiritur quòd vere in alium sit translatum, sive per traditionem veram, sive per fictam, sive alio modo à jure approbato. Secus in tertio pari in casu venditionis, in quo specialiter est provisum feudo vendito, jus retractus vel quinti denarii acquisitum esse patrono ad ejus optionem, idque statim à venditione solo consensu perfecta, etiam antequam feudum sit apertum, per traditionem, vel dimissionem fidei, ut plene diximus supra § 20. *gloss.* 3. & in §. *seq.* quòd si cui fortè videantur hæc ludicra, quæ labore nostro facta sunt perspicua & facilia, saltem hinc fatebitur esse methodum ad plurimas arduas quæstiones nullo negotio dissolvendas.

7. Quid enim si feudum vendatur vel permutetur solo contractu, deinde ante traditionem incipiat aliquis habere usumfructum feudi dominantis? Dicendum erit quòd in casu venditionis, omnia jura retractus, vel quinti denarii spectant ad proprietarium, per notata suprà §. 1. *gloss.* 1. *quæst.* 3. Et nihil spectabit ad fructuarium, nisi fortè commodum fructuum feudi venditi, & per traditionem & dimissionem feudi aperti & prehensi ex defectu fidelitatis, & quandiu prehensio durabit. In casu autem permutationis non tempus contractus, sed tempus veræ vel fictæ traditionis hujus feudi debet solum attendi, ut si transferatur in aliam manum pendente usufructu, omnia jura & commoda spectent ad fructuarium feudi dominantis. Quid si feudum morte vassalli apertum fuerit ante constitutionem dicti ususfructus, & post constitutum usumfructum hæredes à latere adeant hæreditatem vassalli? Dicendum quòd nihilominus relevium spectat ad proprietarium, quia hæreditatis aditio ex dispositione legis, & consuetudinis trahitur retro ad punctum obitus, *l. hoc quoque. ff. de acquir. vel amitt. hæred.* & *infra* §. 132. Secus si nullus adiret hæreditatem, sed vel habens merum imperium sibi applicaverit feudum vacans, vel ad instantiam creditorum distraheretur, quoniam translatio hujusmodi non trahitur retro, & sic inspicitur tempus quo pervenit ad aliam manum, vel quo fuit distractum ad hoc ut sciatur cui acquirentur jura inde orienda.

8. Quid in legato? vassallus legavit feudum, deinde mortuus est, postea prolato & aperto testamento legatarius acceptavit, postremò traditum ei fuit: utrum debeatur duplex relevium, & quod tempus inspiciatur? Breviter ad singula respondeo, quantum ad aperturam feudi, ea contingit statim à morte vassalli, & ex hinc lapsis quadraginta diebus potuit prehendi secundum formam §. 1. & 7. *supra eodem.* Quantum ad relevium, aut vassallus reliquit filium hæredem, aut extraneum non descendentem. Primo casu si legatarius repudiat, vel effectum fuerit legatum caducum vel quasi, clarum est nullum esse locum relevio, quia fingitur nunquam fuisse legatum, *l. proinde. ff. si cert. pet.* Si vero acceptet, retrotrahitur acceptatio, & ex die mortis censetur feudum plenè mutasse manum, translatum & acquisitum legatario etiam ignoranti, *l. à Titio. ff. de furt. l. cum pater. §. surdo. ff. de leg.* 2. *cum vulg.* Et sic ex die mortis cessit, & acquisitum fuit relevium, & spectat ad eum ad quem tunc spectabant fructus feudi dominantis. Secundo casu, quando vassallus reliquit extraneum hæredem, & tunc omnino locus est relevio, sed unico tantùm, cedente ex die obitus, quia sive legatarius repudiet, ex tunc debitum fuit relevium propter mutationem manus ex causa successionis, sive acceptet, ex tunc debitum fuit unicum tantum relevium propter mutationem ex causa legati. Neque enim enim duplex est mutatio, sed una tantum, cum non censeatur pervenire ad hæredem, nec momento quidem penes eum remanere respectu dominii, sed rectà transire ad legatarium excepta nuda possessione, de cujus mutatione tanquam impertinenti, nihil ad præsentem spectat materiam, & hæc in legato puro. Sed quid si legatum est in diem vel sub conditione? Solum inspicitur dies cedentis, & si cedat infrà annum obitûs testatoris, unicum est relevium, secus si post annum *ut infra eodem quæst.* 38. *num.* 113. & *infra* §. 78. *gloss.* 1. *num.* 21. *Faciunt notata infra* §. 35. *num.* 9. Cætera prope infinita exempla studiosis relinquo.

9. Ex prædictis liquet, quòd si vassallus constituat usumfructum super feudo, vel locet illud, vel ejus fructus ad longum tempus, vel concedat sub censu retenta fide, & sine fraude, vel si tradat creditori in pignus, vel si ad instantiam creditorum sequestretur, & subhastetur, nihil juris adhuc quæritur patrono, quia nedum feudum non mutavit manum, sed nec est apertum. Hinc si creditor mittatur in possessionem feudi respectu fructuum & commoditatis ex primo vel secundo decreto, etiamsi fructus percipiat & lucretur, quod fieri potest ex nimia contumacia debitoris, ut tradit Bartol. in *l. si finita. §. si de vectigalibus*, & ibi Imol. Alexand. & omnes. *ff. de damn. infect.* tamen non mutatur nec aperitur feudum, & vassallus semper remanet vassallus, quum remaneat utilis dominus, & tenetur ad onera feudalia, & non creditor, nisi missio in possessionem ex primo decreto fieret ratione ipsius rei, ita quòd domanium utile transferretur in alium, ut declarat Bart. & alii in *d. §. si de vectigalibus.* Jac. de S. Georg. in *tr. instit. feud. verb. comes in fin.*

10. Secundo quæro, utrum * liceat pœnitere vel discedere à contractu in præjudicium juris debiti vel debendi patrono? Brevis ero, quia in quæstione simili satis prolixus fui, *supra* §. 20 *gloss.* 5. *quæst.* 1. Aut relevium nondum cessit, aut cessit. Primo casu, puta quia nondum fuit processum ad traditionem veram vel fictam. Et tunc indistinctè locus est pœnitentiæ, seu incontinenti, sive ex intervallo, sive alia res sit integra, sive non, puta feudum permutabatur cum alio prædio, quod erat realiter traditum; tamen nondum erat facta aliqua traditio feudi, & tunc etiam si dominus sciverit & acceptaverit, adhuc licitum est contrahentibus resilire. Et sic antiquus vassallus remanebit vassallus ut prius, & nullum jus poterit peti à patrono. Ratio, quia nihil adhuc erat quæsitum patrono, cum feudum non mutaverit manum, & sic respectu patroni res erat omnino integra. Et in hoc differt venditio à cæteris contractibus, quia venditione conclusa, si dominus acceptaverit, non potest amplius nisi in continenti discedi in ejus præjudicium: & est ratio, quia in venditione ex solo contractu jura oriuntur, sed revocabiliter usque ad traditionem, vel interpellationem patroni. Sed in cæteris contractibus jura non oriuntur: nisi simul cum traditione & apertura feudi. Secundo casu, postquam jam cessit & acquisitum fuit relevium, puta per traditionem veram vel fictam secutam: tunc aut est deventum ad veram & realem traditionem, & ex tunc amplius pœniteri nequit in præjudicium domini. Fallit primo nisi in continenti, antequam divertatur ad alia. Tunc enim non videtur deventum ad contractum, vel traditionem à qua statim, & dum esset in fieri, discessum est. *supra* §. 20. *gloss.* 5. *quæst.* 2.

* Quando liceat pœnitere.

num. 15. Fallit secundò respectu retractus feudalis, quia si ex intervallo à traditione, sed forte motu evictionis & ante persolutionem pretii mutuo consensu discedant à contractu, etiam si non possit fieri in præjudicium quinti vel subquinti denarii jam quæsiti patrono: tamen fieri potest in præjudicium retractus feudalis si hunc eligat & petat patronus, quia quemadmodum hoc casu venditor ipse excluderet cognatum volentem uti retractu proximitatis, fortius excludet patronum qui in retractu habet jus debilius, & qui per cognatum venditoris evinceretur. Dixi *supra* §. 22. *& infra* §. 185. Sed quid si referat noviter acquisita per vassallum non subdita retractui proximitatis? Videretur aliud, quia ea ratio cessat, sed adhuc idem puto, quia in feudo retinendo solvendo alia jura domino, favorabilior est causa vassalli: tum quia reus, tum quia de damno vitando certat, patronus autem magis de lucro: tum quia hoc jus non datur patrono nisi contra extraneum, non autem contra ipsum vassallum: aut statum est [illegible] timbus verbi vel scripti. Et tunc quamvis apposita sit clausula fictam traditionem importans, adhuc puto pœnitere posse antequam dominus incipiat jure suo uti, sive re ejus respectu integra. Ratio, quia quamvis ex ficta traditione sequatur vera mutatio, tamen illa sicut solo consensu est inducta, ita solo consensu ipso jure resolubilis est, & reducibilis ad non causam, per notata in *dict. gloss.* 5. *num.* 15. *in fin.*

11. Tertio, subsequenter quæro in casu quo diximus non posse discedi in præjudicium relevii debiti patrono, utrum secuto distractu debeatur duplex relevium, an unum tantum? Et idem quæritur in casu venditionis, utrum debeatur bis quintum pretii, vel semel tantum? Et videtur quòd bis, quia ex prima traditione permutationis seu venditionis causa facta feudum fuit apertum, & jus relevii, vel quinti denarii quæsitum patrono, qui potest manum injicere ex hac causa. Et sic ex traditione, sive institutione feudi repetita ex intervallo, apparet esse novam mutationem manus, quia ex prima traditione vera vel ficta dominium transiverat, & ex secunda ex intervallo transfertur de novo in alium. Igitur ex nova & separata apertura, & cõsequenter iterum ex hac nova & superveniente causa potest patronus manum injicere, & ad novum fidelitatis sacramentum veterem vassallum adigere, & sic verificatur duplicem esse mutationem seu venditionem. Sed quoties fit, toties hæc jura acquiruntur patrono, saltem quando retraditio seu revenditio sequitur non ex causa antiqua & conventa in prima traditione: sed ex causa nova & merè voluntaria: & istud tenet Alberic post Guill. de Cug. in *l. ab emptione. col. fin. ff. de pact.* & posset de rigore defendi, sed mihi semper visum est nimis rigorosum & disconveniens naturæ feudi quod in gratia & benignitate consistit. Et quia onera pecuniaria sunt odibilia in feudis, ideo solitus sum aliter distinguere, sed quia distinctio mea nedum ad materiam feudalem, sed etiam ad laudimia prædiorum censualium, & ad multa alia decidenda, utilis est, operæ pretium duxi non ita succinctè resolvere, sed ut nihil in sequentibus §§. sit repetendum, potiora puncta super quibus disputationis & resolutionis cardo vertitur, præmittere & discutere: brevius enim & clarius traditur semel & simul. Ut sub hac specie: fundus sive feudalis, sive censualis fuit venditus sub pacto de retrovendendo, certum est in terminis consuetudinis nostræ quòd domino directo debentur laudimia à principio, & nunc accipio verbum laudimia in sua generali significatione pro omni jure pecuniario debito domino directo in recognitione novi possessoris fundi, quamvis apud nos strictius de communi usu accipiatur, ut scripsi infrà *tit. seq.* §. 76.

Utrum de revenditione debeantur novum laudimiũ.

12. Sed quæstio est, an debeantur ex redemptione seu * revenditione? Et videtur quòd non, duplici ratione. Prima est, quia lex vel statutum de laudimiis, aut similibus juribus debet intelligi de venditionibus, cessionibus, aut alienationibus voluntariis, non autem de necessariis, sicut hæ semper censentur permissæ & exceptæ à generali dispositione prohibitiva, *l. per diversas. versicul. exceptis. C. mandati l. fin. in fin. C. de litigio. l. alienationes ff. famil. hercisc.* Et ita decidit. Bartol. in *l. & idea ff. de condict. furtiva.* Alexand. *consil.* 52. *lib.* 1. Decius Tholos. *quæst.* 75. & ibi latè Aufr. in *addi.* Alberic. Bruni. *inter consil. feudalium. consil.* 44. *collat. fin.* Sed ista revenditio est hujusmodi. Secunda ratio, quia non videtur nova venditio, sed simplex restitutio, sive retraditio rei facta ex pacto apposito in prima venditione, ut subtiliter declarat Franc. Aret. in *consil.* 6. *l. in instrumento. collat.* 2. *in fin. primi dubii.* & ita quòd nulla jura debentur ex revenditione quæ fit necessario ex pacto apposito à principio, vel re integra venditionis; tenent Guill. Cugnol. Alberic. Bald. in *l. ab emptione. collat. fin. ff. de pact.* Fortius simpliciter dicit Joan. Fab. in *l. fin. C. communia de legat.* quòd ex venditione facta sub pacto de retrovendendo nulla laudimia vel jura debentur, & sequitur Nicol. Boër. in *consuetud. Biturig. titul. de consuetud. feud.* §. 18. & Chass. in *consuetud. Burgund. titul. des cens* §. 3. Sed non est simpliciter vera, sed de revenditione, seu secunda venditione intelligendum; & non de prima ex qua indubitanter debentur, ut optimè declarat Masuer. in *titul. de locatis & jure emphyteus.* §. 1.

13. In contrarium, quia ista est nova venditio, non enim ipso jure resolvitur prima venditio, sed per viam & modum novi contractus, & novæ venditionis. Unde Bartol. & communiter omnes scribentes in *dict. l. ab emptione. in fin.* distinguunt, an prima venditio revocetur, per viam meri distractus, vel ipso jure, sine nova revenditione, an verò revocetur per viam novi contractus, seu revenditionis, ut primo casu: puta quando ipso jure resolvitur per pactum legis commissoriæ, vel addictionis in diem, vel per existentiam conditionis rei subjectæ restitutioni ex ultima voluntate, & non debeatur gabella de novo, vel laudimium, aut aliud simile debitum ratione venditionis. Secundo vero casu, ut in terminis *l. 2. C. de pact. inter empt. & vend.* qui est casus noster, & iterum debeatur, & ita expressè distinguit & decidit Paul. Castro in *l. 1. collat. 1. C. de pact. inter emptor. & vendit.* Iacob. de sanct. Georgio in *tractatu de operis, collat.* 10 *versicul. per prædicta infertur.* Hieron. Cagnol. in *repet. d. l. 2. quæst.* 15. *collat.* 16. *& in quæst.* 35. *collat.* 18. Et ita sentit Andreas Alciat. in *l. cepisse. in fin. ff. de verborum signific.* ubi in quæstione an ex contractu resoluto debeatur gabella reipublicæ distinguit: Aut resolutio fit per modum extinctionis juris ejus qui accepit, & sic non per viam novi contractus, sed ipso jure, & tunc non debetur: aut fit per modum translationis, quia jus accipientis non extinguitur, sed retransfertur in primum dantem, & tunc debetur. Et ista sunt pro responsione ad secundam rationem adductam pro contraria parte. Ad primam autem rationem respondetur quòd non concludit. Patet, quia si testator gravaverit hæredem de vendendo, necessaria est venditio, itidem si contingat feudum subhastari & adjudicari plus offerenti instantibus creditoribus per solemnem subhastationem: & tamen his casibus & similibus locus est gabellæ, & pariter omnibus juribus dominicalibus, ad tollendam autem consequentiam sufficeret vel unam dare instantiam, ut per glossam & Iason. in *l. creditori. ff. de oper. novi nunciatione.*

14. Ex quibus illud obiter concludo, differentiam seu distinctionem Bartoli & sequacium inter voluntariam & necessariam venditionem, non procedere in hac materia sed in materia dictarum legum supra ad hæc allegatarum, quæ loquuntur in diversis terminis, videlicet ubi agitur de prohibitione vendendi, vel de suspicione fraudis in vendente, non autem ubi agitur de jure competente vel competituro tertio ex venditione, quia sive

voluntarius, sive necessarius sit venditor, hoc nihil pertinet ad illum tertium, quicquid de consorte scripserit Alexand. *cons.* 52. *lib.* 1.

15. Tamen resolvendo concludo pro prima parte, per secundam ejus rationem, quæ non sufficienter dissolvitur per adducta pro parte contraria: sive enim revocetur venditio ipso jure, sive novo hominis facto, sive per viam simplicis distractus sive sub forma novi contractus, non est imponenda lex verbis nec verborum formulæ, sed rebus, ideò sufficit quod ista resolutio primæ venditionis non causatur a causa nova, sed à causa antiqua & necessaria inexistenti primæ venditioni, vel re integra adjectæ: tunc enim hujusmodi resolutio est pars primæ venditionis, & illius executio, ut expressim decidit Bald. in *consil.* 418. *ista solemnitas lib.* 2. unde ex ea non insurgunt nova jura. Sed certe ista sunt clara in terminis in quibus loquuntur doctores in locis præfatis, videlicet in pactione apposita, quando fit venditio vel alius contractus, & sic clarè procedit in terminis hujus quæstionis incidentis, videlicet quando feudum (& idem de prædio censuali respectu laudimiorum) venditur sub pacto de retrovendendo à principio, vel re integra apposita, ut ex revenditione nulla jura debeantur, sed sufficiant jura debita ex prima venditione, in qua ista fuit inclusa tanquam ejus pars.

16. Ex quibus etiam infero quòd ex quo patronus semel * approbaverit primam venditionem, recipiendo quintum pretii, vel habendo fidem de ejus solutione, non poterit amplius uti retractu, etiam ex capite revenditionis, quando in vim dicti pacti revenditur: nec poterit aliud quicquam exigere quàm simplicem renovationem fidelitatis propter novam aperturam. Amplio, etiam si investierit emptorem sub protestatione & reservatione expressa, quòd salvum sit ei jus retractus quando fiet revenditio: nihil enim valet hujusmodi * protestatio tanquam contra jus consuetudinis suprà §. 21. & contra substantiam actus, quæ est approbatio primæ venditionis, quæ necessario includit approbationem revenditionis, sicut cæterarum omnium conventionum & qualitatum primæ venditionis; quæ non potest dividi: imò etiam si emptor consentiret huic protestationi, & reservationi, nihil ageret, nec hoc præjudicare posset venditori. Patet quia etiamsi patronus à principio jure retractus usus fuisset, æquè tamen contra ipsum sicut contra emptorem vel quemlibet alium universalem vel singularem successorem poterit venditor intentare actionem retractus conventionalis, quæ est in rem scripta, ut pro opinione Pauli in *l. si cum venderetur. ff. de pignorat. actio.* contra Alexand. scripsi, *infra* §. 148. *& in annotat. ad* Alexand. *cons.* 10. *lib.* 1.

* Approbatio contractus extenditur ad omnes ejus appendices.

* Protestatio contra jus consuetudinis nõ valet.

17. Sed in terminis quæstionis nostræ principalis & hujus §. ista resolutio non videtur adaptari, quia hic §. loquitur longè in diversis terminis, videlicet in relevio, quod non imponitur contractui, nec quando contrahitur, sed imponitur quando & quoties accidit feudum transire de uno ad alterum, & hoc solum & non aliud respicit consuetudo, & hic figit pedes ut in simili inquit *gloss. singularis in l. si non fuerint. in fin. gloss. penult. in fin. ff. pro socio.* Et præcisè standum, nec licet citra vel ultra progredi, ut notat Cæpol in *tract. de simul. contract. præsumpt.* 2. *collat.* 4. Sed manifestè hic contingit feudum bis mutare manum, & transire de una ad alteram, & ex intervallo, ergo quocumque modo hoc fiat, non videtur curandum, sed standum scriptæ & generali dispositioni hujus consuetudinis, quamvis aliquo casu dura videatur *l. si servitus. ff. de servit. urba. prædior.* *l.* 1. §. *si is qui navem. ff. de exerc. actione.*

18. His jactis fundamentis venio ad distinctionem super generali quæstione nostra, an duplicia jura debeantur patrono quando re non integra à contractu disceditur? Aut agitur de venditione, aut de alio contractu. Si de venditione, aut disceditur à prima venditione in vim pacti simul, vel re integra appositi, vel necessitate radicata in principio venditionis: aut ex supervenienti libera voluntate, vel forte ex causa necessaria, sed extrinseca, & quæ non oritur ex contractu, nec habet cum eo aliquid commune. Primo casu facio unicam conclusionem, quòd non debentur jura nisi semel ex prima & unica venditione: quoniam etiamsi per formam revenditionis & novi contractus resolvatur, tamen quia hoc fit ex vi primæ venditionis, non est nova venditio, sed executio primæ. Sed numquid saltem debebitur unum relevium ex hac ultima mutatione? Dubium facit quòd etsi feudum iterum non vendatur, saltem de novo vere mutat manum, sed ex omni mutatione qualiscumque sit tribus exceptis debetur. Contra dicendum est, quia verum quidem est quòd iterum mutat manum: sed hæc secunda mutatio fit ex causa primæ venditionis, quæ est excepta à relevio, & pro qua jus quinti denarii solutum est semel, quod sufficit. Hanc conclusionem limita primo ut procedat dummodò ista resolutio fiat ex causa ad hoc obligante: puta quia ab initio convenit quòd emptor tenetur revendere infra tale tempus, vel si tale quid accideret: secus si solum esset conventum, quòd si voluerit vendere, tenebitur illum a quo accepit præferre: hujusmodi enim conventio non obligat ad revendendum, sed solum ad præferendum, nec est pars venditionis sequentis, unde semper est secunda venditio libera & nova jura debentur patrono. An autem hujusmodi retractus, seu prælatio conventionalis excludat seu absorbeat retractum feudalem vel proximitatis, est pulchra quæstio, quam plenè tracto infrà § 184. ubi multa notanda quæ de materia retractuum supererant deduxi. Ex prædictis infero ad decisionem pulchræ quæstionis, quod si quis primo stipulatus est jus prælationis futuræ venditionis pro centum: postea evincit alium emptorem, an debeat jura de illa prælatione vel retractu? Sive si vi dicti pacti redimit a tertio emptore, locus est juribus dominicalibus & utrique retractui tam pro pretio principalis venditionis, quam pro pretio dicti pacti. Sed non debentur aliqua jura de tertio contractu seu recuperatione ab illo emptore. Secundo & per oppositum limita conclusionem nostram ut nulla penitus jura debeantur, quandò non in vim pacti in venditione appositi, nec per viam novi contractus, sed per viam meræ rescissionis & annullationis venditio etiam in duplum impleta resolvitur, & ad non causam reducitur, puta propter læsionem ultra dimidiam justi pretii, *juxta l.* 2. *C. de rescind. empt. & vendit.* Vel per restitutionem in integrum beneficio minoris ætatis, vel ex alia justa causa, tunc enim quum non sit revenditio nec propriè nova mutatio, sed annullatio præteritæ mutationis, nulla jura vel relevia inde debentur, sed soluta repetuntur, *ut infrà quæst.* 45.

19. Secundum casum quando voluntariè disceditur * subdistinguo in duo membra: Aut venditio jam erat perfecta & consummata hinc inde, videlicet pretio soluto & re tradita, aut non. Si primum, & tunc sit conclusio, quando duplicia jura debentur patrono. Amplia primo, etiam si contrahentes discedant per modum seu formam distractus, & per actus retrosimiles, habendo primum contractum & omnia ex illo secuta pro infectis: hujusmodi enim verborum commentum non immutat veritatem *l. si ancillam. C. de contrah. empt. & vend.* & vere est secunda nova & spontanea venditio, remanente prima, quia post ejus ultimam perfectionem non potest haberi pro infecta, *leg. in bello.* §. *facta. ff. de capt. & postliminio. revers.* Ex in individuo quòd re non integra non possit venditio infecta fieri etiam mutuo consensu & per actus retrosimiles, est textus *in l.* 2. *& 3. ff. de rescind. vendit.* Et sic ex utraque solita & integra jura debentur patrono, cui liberũ erit exigere duplex quintum pretii, vel retractum feudi ex ultima venditione, & quintum pretii ex prima, ad quod

* Subdistinctio.

quintum agere poterit contra alterutrum contrahentium quem eligere voluerit, ut dicemus in §. *seq.* Et ita quod non possit discedi in præjudicium domini directi vel gabellarii, tenent. Bald. in *l. fin. constante C. de donat. ante nup.* Joan. Bertachinus in *tract. de Gabell. in 5. parte 8. partis quæst.* 54. Jacob. de sancto Georg. *in tract. de operis.* nisi in continenti, Steph. Bertrandi. *consil.* 199. Limito ut procedat si ex longo intervallo, quia si in continenti, tunc satis est semel etiam infra annum jura deberi per notata *infrà eadem, quæst.* 8 *num* 113, etiam pecuniaria tantum. Non autem retractus nec proximitatis nec feudalis propter reversionem ad [illegible] lineam si serio & sine simulatione fiat. Idem si ille distractus fiat occasione subortæ hypothecæ, vel alicujus juris evicti, vel pactionis non impletæ.

20. Secundo verò membro secundi casus quando contractus non erat hinc inde impletus, puta pretium non erat solutum, licet res realiter esset tradita, & tunc quamvis non possint pœnitere nec distrahere etiam per actus retrosimiles in præjudicium juris jam formati & acquisiti patrono: tamen respectu juris futuri & quærendi ex novo contractu possunt pœnitere [illegible] [illegible] contrahendo, sed distrahendo & recedendo à prima venditione per actum retrosimilem, videlicet [illegible] [illegible] quod ex hoc distractu dominus directus nulla jura utrius de novo prætendere poterit. [illegible] ad hoc movent quia jura permittunt [illegible] consensu distrahere nedum re omnino integra, sed etiam re secuta ab altera parte, dummodo non [illegible] utrimque impletum, & dummodo interveniant actus retrosimiles. Textus in *l.* [illegible] *ff. quand. licet ab emt. disced.* Et secundum gloss. & doctores ibi, non [illegible] hoc casu duo contractus: quia actus ultimus non est novus contractus, sed discessio à primo contractu a jure permissa: &, ut inquit Fabian de monte sancti Savi. *in tract. de emp. & vent. in 5. quæst principali. c.* 8. solum primus actus dicitur contractus, & secundus dicitur pœnitentia, & non debetur nisi una gabella Unde, quemadmodum probatum est superiori 3. *gloss.* 3. *quæst.* 1. & 2. licet pœnitere re integra etiam in præjudicium domini directi, vel alterius in simili respectu juris ex venditione jam quæsiti sed revocabiliter, eadem & fortiori ratione dicendum licere pœnitere re non integra, seu nondum consummata in præjudicium juris quærendi & nondum aliquatenus quæsiti.

21. Sed nunquid ex hac nova retraditione facta post primam traditionem, & ex intervallo debeatur relevium, quod ex omni qualicumque mutatione debetur? puto quod non: quia quamvis voluntariè fiat, tamen fit ex causa distractus venditionis à jure permissi. Et sic non dicitur nova mutatio: sed resolutio primæ à jure permissa. Generalitas autem hujus textus debet [illegible], & ad dispositionem juris [illegible] & modificari, *l.* [illegible] & ibi [illegible] Bald. Angel. *ff. de servit.* nec est adeò usque generalitati verborum inserviendum ut excludatur beneficium & dispositio juris permittens actus retrosimiles & distractum, etiam re (sed non in totum) secuta.

22. Jura autem patrono semel quæsita ex prima mutatione seu venditione re non integra dissoluta remanent integra. Unde non obstante distractu, & actu retrosimili, poterit quintum, vel etiam subquintum denarium pretii exigere. Sed non retractum, ut nuper dixi *suprà eadem. num.* 10. Et ita per prædicta puto debere intelligi & limitari dictum Alberic. in *d. l.* [illegible] *col. fin.* quod ex revenditione, vel distractu [illegible] voluntarie post rem traditam debeantur iterum jura domino directo, ut procedat quando nedum res erat tradita, sed etiam pretium solutum sive utrimque impletum

23. Ex quibus infero quòd Joan. * Bertachinus in *suo tractatu de gabell. part. 5. quæst. 5. & in 4. parte 8.* [illegible] *quæst.* 12. postquam rectè conclusit, quòd ex distractu non debetur nova vel secunda gabella, ut etiam latè tenet Andr. Tiraqu. de *legib. connub. gloss.* [illegible] [illegible] limitavit illam conclusionem, ut non procedat quando res jam tradita retraditur: quia debebat limitare, quando post contractum hinc inde impletum, mutuo consensu & ex intervallo data & accepta hinc inde restituuntur, tunc enim necessario est novus contractus, non autem quando contractus nondum erat utrimque impletus, & totaliter perfectus, quia tunc licitum est per actum retrosimilem discedere, & non dicitur novus contractus, sed distractus, licet res jam tradita retradatur, & non debetur iterato gabella, sed debetur semel tantum ex primo contractu, a quo re non integra discedi non potuit in præjudicium juris jam quæsiti, ut dictum est, & tradunt omnes scribentes in *l. jurisgentium, § adeo. C. de pact.*

24. Et ulterius male scripsit * Firmia. in *d. quæst.* 5. dum voluit reprobare sententiam Angel. Perus. in *l. cum ejusdem. ff. de ædil. edic.* Ubi dixit Angel. quòd si promittitur dos in pecunia, & postea pro dote datur res in solutum, unica tantum debet solvi gabella, quod improbat Joan. Bertachinus dicens, quòd cùm sint duæ res diversæ, sunt diversi contractus, & allegat quoddam cons. Pauli. Sed ego sententiam Angeli verum puto, quia licet sint duæ res, tamen una subrogatur loco alterius, quod fieri potest re integra, & semper non est nisi unica obligatio & unus contractus & non plures Imo non censetur esse nisi una res, quia aliud pro alio solutum reputatur idem consensu creditoris. Nec per hoc multiplicatur, sed solvitur eadem obligatio *l. invito. C. de solut. cum vulg. sunt l. cum* [illegible] & quæ ibi notant doctores *ff. de leg.* 1. Ubi res soluta censetur ab initio fuisse debita. Non obstat *dictum consil.* Pauli. quia loquitur longè in diversis terminis, videlicet quando fuit diversitas, nedum rerum, sed etiam personarum, alias contra sentit idem Paul. *consil.* 164. dubium videtur *lib.* 1. Plura super his animadverto quæ censura indigent, sed nolo excedere materiam feudalem: non enim prædicta annotassem nisi ad rem nostram immediate facerent.

25. Pone enim feudum fuisse venditum pro certo pretio, & antequam traderetur placuisse aliud feudum dari à venditore in solutum, vel esse venditum loco primi pro eodem pretio. Vel pone fuisse conventum de permutando certo feudo cum alio prædio, deinde aliud feudum fuisse traditum & datum in solutum loco illius de quo ab initio fuerat conventum. Quæritur de juribus patroni? Et si opinio Bertachini esset vera, patronus utrobique haberet duplicia jura: videlicet in casu permutationis duplex relevium, & in casu venditionis jus retractus, vel jus quinti pretii duorum feudorum: vel in [illegible] unum jus retractus, aut unum jus quinti pretii respectu primi feudi, & respectu secundi in solutum dati, unum relevium: [illegible] brevi manu primum feudum censeatur traditum, & deinde cum feudo dato in solutum permutatum. Et ita etiam videtur sentire Bald. in *consil.* 164. [illegible] *lib.* 5. Sed contrarium est dicendum: nec hoc casu admittenda est illa fictio rei traditæ, & per novum contractum & alio titulo retraditæ: quia est contra intentionem partium, quæ noluerunt de novo contrahere, sed contractum reformare, subrogando unam rem loco alterius, quod libere facere potuerunt: utpote cum res adhuc esset integra, & liceret pœnitere, & distrahere vel reformare. Et sic non sunt duo contractus: sed unus tantum, & unica mutatio unius feudi, videlicet [illegible] & traditi [illegible], & sic veritati cedit fictio, præsertim cum fictio tendat ad odium & duritiem: non enim debet admitti nisi ubi necessitas impellit, vel æquitas [illegible]. *l. denique. ff. ex quibus caus. maj.* unde non debentur jura nisi semel, & respectu rei traditæ dumtaxat & non [illegible] rei [illegible] re integra subductæ.

26. [illegible] feudum fuisset de facto traditum, deinde ante [illegible], vel prædium compermutamini receptum, placuisset illud feudum restitui & loco ejus aliud

* In Joan. Bertachinum.

* In Firmianum.

aliud feudum subrogari, tradi & manere pro soluto: tunc non est modica difficultas, quia ex quo contractus nondum erat hinc inde perfectus, videtur licuisse pœnitere & variare in præjudicium juris incommutabiliter quærendi per prædicta: saltem antequam patronus prævenerit & feudum primo traditum (antequam retraderetur) ad manum suam posuerit. Et sic videtur quod adhuc non debeantur jura nisi semel, & respectu feudi subrogati dumtaxat. Sed contrarium puto, quòd post rem non ficte, sed realiter & cum effectu voluntariè & absolutè, non provisionaliter nec experiundi causa traditam, indistinctè etiam antequam dominus præveniat, jus incommutabile acquisitum est patrono ratione feudi in aliam manum translati. Et sic in ejus præjudicium non licet variare voluntariè, & ex intervallo, sine domini consensu. Secus si traditio fuisset in continenti revocata, & aliud feudum subrogatum, quia tunc non censeretur illa prima traditio fuisse facta, sed secunda esset prima & unica, ut notant Paul. Alexand. & alii in *l. jurisgentium.* §. *adeò. ff. de pact.* & *dictum est supra.* Et tunc nulla debentur jura respectu rei primo traditæ, sed solum ratione rei subrogatæ, & secundum illius qualitatem: unde si in terminis permutationis subrogatum fuerit prædium censuale loco feudi, nulla jura debebuntur, quia apud nos ex permutatione censualium nihil debetur, nisi fortè duodecim denarii Parisienses pro saisina, ut diximus infrà *tit. seq.* §. 76. Et in terminis venditionis non debebitur nisi duodecima pars pretii jure laudimiorum seu ventarum, nulla feudi venditi, & non traditi, vel in continenti recuperati ratione habita: quia sicut libere poterant partes in totum vel simpliciter distrahere, ita & potuerunt in novum contractum transire.

27. Sed eodem themate retento suprà *num.* 25. quæritur in casu in quo diximus re tradita ex intervallo recuperata, omnia jura domini directi, ratione illius rei acquisitæ manere integra: utrum ratione recuperationis ejusdem rei debeantur alia jura; & sic tria dominicalia jura triplici respectu? Breviter respondeo, solum duo jura deberi posse, videlicet prima ratione primi contractus & primæ venditionis, & secunda ratione rei subrogatæ ex novo contractu. Recuperatio autem primæ rei spectat ad merum distractum. Et sic hoc respectu nihil de novo debetur, & est satis jus ex primo contractu acquisitum non resolvi per distractum variationi implicitum, & post rem traditam ex intervallo secutum. Et quod dixi secunda jura deberi ratione rei subrogatæ, clare exemplificatur in permutatione feudi, loco cujus post traditionem ex intervallo, vel post manus injectionem patroni, aliud subrogatum fuit, quia tunc duo tantum, & non tria debentur relevia. Sed si esset subrogatum prædium censuale, re nondum hinc inde secuta, non deberetur nisi unum relevium, ratione primæ traditionis. Exemplificatur etiam in venditione feudi, & post ejus traditionem alio feudo non in continenti subrogatum: quia bis, & non ter debetur quintum pretii: si autem prædium censuale esset subrogatum, semel deberetur quintum pretii, & semel duodecima pars pretii.

28. Sed quid è converso si emptor loco pretii dederit feudum in solutum? Et omnino dicendum habere locum omnia jura feudalia, quum sit vera nova venditio, nihil habens commune cum venditione præcedenti, *per notata suprà* 20. *gloss.* 5. *quæst.* 10. nisi re integra, vel quandiu pœnitere licet, contractus transformaretur in permutationem. Et ita procedit quod tradit Bald. in *d. consil.* 164. *lib.* 5. ubi in hac specie socer promisit genero 300. pro dote. Deinde dedit certum prædium in solutum hoc pacto, quod si infrà annum solveret dicta 300. recuperaret prædium, alias remaneret ipsi genero justo pretio æstimatum: decidit quòd gabella debetur omnino de trecentis. An autem debeatur de prædio, dependet à futuro eventu: quia si solutis 300. recuperetur, non debetur: quum fuerit simplex pignus: si autem non solvantur, debetur nova gabella de prædio. Ratio, quia ista datio in solutum etiam re integra non inducit distractum promissionis præcedentis: sed eam implet & simul inducit novum separatum contractum: secus in casu posito per Bertachinum *suprà num.* 23. quia ibi datio in solutum re integra destruit & distrahit præcedentem contractum, & unicum tantum contractum relinquit, & sic non est locus gabellæ, nec similibus juribus nisi semel. Ecce quòd prædicta in distinctione mea planè & clarè procedunt, quandiu nihil cum patrono gestum fuit.

29. Sed ad majorem declarationem quæro, quid si re tradita, sed nondum pretio persoluto emptor adiit patronum cum quo de quinto pretii composuit, & certo termino solvere promisit, & sic in fidem admissus fuit & investitus, deinde inter emptorem & venditorem molestia suborta, eo quòd forte pretium non persolveretur in termino, emptor renunciavit emptioni, quod venditor acceptavit, & inter eos placuit omnia haberi pro infectis, & rem & pretium hinc inde restitui quod & fecerunt: Utrum patronus possit novum aliquod jus petere vel retractus vel quinti pretii, vel saltem an possit ab electione per eum facta de quinto pretii discedere, & redire ad retractum feudalem & eum eligere, saltem attento quòd non fecit hanc electionem cum venditore, qui nunc vult de novo recipi in fidem? Et puto quòd non possit, sed quòd teneatur renovare investituram venditori simplicem fidelitatem offerenti: dummodò illud primum quintum pretii, vel summa ad quam cum emptore composuit, ei offeratur, & solvatur. Et nihil aliud petere potest patronus nec variare poterit redeundo ad retractum prætextu variationis contrahentium, quia non obstantibus gestis inter emptorem & patronum, contractus semper mansit adimpletus inter ipsos contrahentes, & sic licuit eis per viam distractus discedere secundum formam *dict. l.* 1. *C. quand. lice. ab empt. disced.* quemadmodum liceret distrahere etiam post manum injectam à patrono in feudum venditum & traditum, in præjudicium tamen quærendorum dumtaxat & non quæsitorum jurium, secundum prædicta, quæ in quantum termini conveniunt, habet locum etiam in venditione vel distractu pretii censualis.

30. Quantum autem ad secundam principalem partem nostræ distinctionis, videlicet quando agitur de alio contractu quam venditione *suprà num.* 18. tunc prima facie non videtur distinguendum, nec subdistinguendum, an superveniat distractus ex causa voluntaria, an ex necessitate pacti in primo contractu appositi, nec an distrahatur post primum contractum, puta per mutationem, hinc inde vel ex altera tantum parte impletum, prout in venditione fecimus, sed generaliter & universaliter, quod quoties feudum mutat manum, seu transfertur de uno in alium, toties nedum de novo aperitur, sed etiam novum relevium debetur. Et ratio differentiæ manifesta est, quia onera quinti pretii vel retractus in casu venditionis debita, non imponuntur ipsi mutationi feudi nec eā præcisè respiciunt, quia etiam citra mutationem debentur & exiguntur, ut dictum est in §. 20. *gloss.* 3. sed imponuntur ipsi venditioni, & eam respiciunt tanquam proprium subjectum ex quo producuntur, & ad quod referuntur, & determinantur. Non immerito impositio horum jurium recepit omnes modificationes & conditiones à jure impositas venditioni, & circa similia onera venditionibus imposita: longe diversum in jure seu onere relevii, quod non imponitur certo contractui, vel causæ mutationis, sed ipsi mutationi, & translationi feudi de manu in manum, & non refertur ad aliud quàm ad ipsam mutationem, & sic non recipit præfatas modificationes: sed ex quacumque & quàm frequenti mu-

tatione debetur, exceptis tribus tantum casibus, per hunc textum. Igitur non videtur aliud requirendum, quam si quoties feu lum de uno ad alium transeat, etiamsi quid durum inde sequatur, quia ita lex scripta est, *l. prospexit. ff. qui & a quibus manumiss. leg. non fi-cat.* Quid enim si vassallus donavit feudum cum onere? Quòd si præmoriatur donatarius, vel alia conditio extiterit & revertatur ad donantem, dicemus-ne deberi relevium ex reversione necessario, sed solum ex donatione? Non opinor, quia id esset contra mentem & generalem dispositionem hujus §. Quid si donavit & tradidit ob causam, & causa non secuta recuperat, dicemus-ne bis deberi relevium? Et certe hoc casu, quantumvis verba hujus §. stent pro patrono, tamen præter id quod durum & absurdum est, non puto eam esse ejus mentem. Ideo pro resolutione,

31. Sic breviter distinguo. Aut receditur à contractu alio quàm venditionis, puta donatione, vel permutatione, ex causa seu modo per quem contractus & traditio rei retro annullatur, seu reducitur ad non causam, & non sortitur effectum, quasi traditio fuerit inefficax: aut reducitur ex causa per quam contractus non annullatur in se, nec reducitur retrò ad non causam, sed traditio remanet pro tempore præterito efficax. Primo casu, tametsi feudum bis mutet manum, tamen quia illæ mutationes annullantur ex causa necessaria, & inexistenti primæ mutationi, nullum debetur relevium, quia * nulla efficax mutatio (de qua sola hæc consuetudo debet intelligi) intercessit. Secundo vero casu, puto nedum ex prima, sed etiam ex secunda mutatione vel restitutione rei deberi relevium, sive reversio fiat ex causa voluntaria, in qua non esset dubium; sive ex causa necessaria, & inexistenti primæ mutationi & contractui, puta cum feudum donatum fuerit cum onere reversionis ad donatorem, vel suos post mortem donatarii, vel suorum, quoniam ex hoc donatio non rescinditur, nec annullatur in se, nec reducitur retrò ad non causam, & sic in effectu reperitur duplex mutatio. Igitur duplex relevium, quamvis in hoc ultimo exemplo aliud sit in venditione propter diversam rationem, ut dictum est. Limito per notata *infrà eodem quæst.* 36. quando hæ mutationes cadunt infra eumdem annum. Et ne cui forte prolixior videatur hæc quæstio, potuissem per quatuor conclusiones quod sentio exprimere, sed quia nusquam mihi arrogo pythagoricum illud *ἄυτὸς ἔφα*, sed cujusque melius sentientis judicio scripta mea subjicio, eidem scriptorum & rationem & probationem reddendam esse censui juxta notata in *c. ego solis.* 91. *dist.* Et in hoc quantum potui & facilitati & brevitati bona fide studui, nec commode potuissem paucioribus verbis expedire, maximè attento quòd hæc quæstio ad infinitas alias generalis est, & quòd nullum in hac materia habui præcursorem, nec à quoquam tractatam aut discussam inveni. Successit dom. And. Tiraq qui in *tract. de retract. conver.* §. 6. *gloss.* 2. laboriosè & effusè ultra tres chartas hæc examinavit. Sed tandem *num.* 9. in sententiam nostram recidit. Adde quæ circa hæc scripsi per duas conclusiones cum ampliationibus & limitationibus, infrà *par.* 2. §. 78. *gloss.* 1. *quæst.* 2. *num.* 31. *usque ad num.* 40. Hic jucundum erit subjicere quæstionem prioribus connexam, quam anno 1550. vidi in facto. Vidua permutavit cum genero sub aliquo supplemento pretii, domina de Versigni à qua potior fundus censualiter movetur, petit laudimia à vidua, quæ excipit contractum simulatum nec sortitum effectum, se semper possedisse, nec pecuniam fuisse numeratam, hæ sunt peremptoriæ defensiones. Tamen judex favens actrici, noluit recipere ad probandum. Clamabat advocatus actricis constare in promptu de contractu, & sic quod vidua rea damnanda erat ad solvenda laudimia, & mulctam per octiduum celati contractus saltem provisionaliter sine præjudicio repetendi in diffinitiva. Ego partes viduæ tutatus sum, quia non est instrumentum factum cum actrice, & sic ea non debet habere privilegium guarentigiæ & provisionis. Sed debet venire via

* Consuetudo loquens de mutatione feudi, intelligitur de efficaci & valida non de inutili & nulla.

ordinaria actionis, & sic ream prius audiendam in probatione exceptionū peremptoriarum. Nec obstat causificatio actricis, quòd alias nunquā solventur laudimia: quia imo mox ut possessio serio in aliū translata fuerit, possessoris multis nominibus intererit investiri. Prius autem quam serio translata fuerit, dominus directus præproperè sollicitus est & certat impedire commercium, quod liberum esse debet salvis juribus domini directi, secundum qualitatem commercii perfecti, quod præcedere debet, nec in sua libertate impediri. *l. pen. C. pro socio.* Dicta enim actrix non habet jus ex dicto contractu nisi in consequentiam. Ergo prius judicandū de contractu: multum refert inter eum qui principaliter contraxit, & inter eū qui expectat aliquod jus inde ad se perventurū in consequentiā, ut plenius dicam infrà,

32. Quarto ad ampliorem declarationem, & confirmationem præcedentium quæro. Minor sine decreto vendidit vel permutavit, & de facto tradidit feudum suum. Deinde forte major factus, sed ante lapsum temporis de quo tractamus infrà §. 103. vendicat à possessore, & venditio vel permutatio declaratur nulla, utrū debeantur jura? Respōdeo, secuta hac declaratione (& idē in simili de domino censuali) nulla jura debentur patrono, nec ex contractu nec ex traditione, nec ex restitutione, quia feudum non fuit alienatum, nec mutavit manum, & consuetudo * loquens de venditione vel mutatione intelligitur de valida. *l. 4. §. condemnatum. ff. de re jud. l. non putavit. §. non quævis. ff. de bon. possess. contra tab. l. 2. in fin. ff. quemadmodum testam. aper. l. filium. §. si quis bonorum. ff. de leg. præstand.* & hoc in terminis nostris, tenent Pet. à Bella. Petr. Joan. Fab. Alber. in *l. fin. §. sin autem. C. communia. de legat.* Hinc est quòd * gabellæ non debentur ex contractibus nullis, aut invalidis: & statutum imponens gabellam, non intelligitur loqui nisi de actu valido, ut volunt Cy. Bart. Bald. Salic. & Jason. in *l. fin. §. sin autem. C. communia de leg.* Bald. Salic. in *l. 2. in fin. C. de eunuch.* Bart. Bald. in *l. non dubium in princ. C. de legib.* Ang. in *l. Marcellus. §. res quæ. ff. ad Trebellia.* Ludov. Rom. in *consil.* 78. *licet communis. per tot.* Alexand. *consil.* 104. *num.* 6. *lib.* 1. *consil.* 36. *num.* 5. 8. *lib.* 4. Joan. Bertachinus in *tract. de gabel. in 3. parte octava partis princip. in quæst* 15. 32. Jason. in *l. 3. §. Nerva. not. 3. ff. de acquir. vel amitt. possess.* Franc. Ripa. *l. edita. num.* 42. *cum seq. C. de eden.* Franc. Purpurat. *l. singularia num.* 127. *ff. si cert. petat.* & post primam horum editionem multa ad hoc cumulat Andr. Tiraq. *de retract. proximita.* §. 2. 1. *gloss. num.* 6. *cum seq.* Et pœna apposita alienanti feudum vel emphyteusim sine consensu domini, & generaliter quemdam contractum vel actum facienti, non habet locum nisi in alienatione vel contractu valido: secus si alias, puta ex defectu solemnitatis, vel ob aliam causam sit nullus, ut tradit Bald. in *l. 2. coll. 1. versicul. ex prædictis. Cod. de episcop. audien. & in consilio nono. factum tale. col. finali. lib.* 1. Bartol. in *dicto §. si quis bonorum. de legatis præstan.* Fabian. de monte sancti Savi. in *tract. de empt. & vendit. in 3. quæst. princ. quæst.* 35. Jacob. Alvarot. præposit. in *cap. 1. quid juris si vassall. post alien. feud. recuper.* Jacob. de S. Georg. in *tract. feud. in ver. & cum pacto. de non alien. col. 2. versicul. sed pone.* Guid. Pap. in *Decis. Delphin.* 590. Alexand. *consil.* 99. *in fin. lib.* 5. Socin. in *tract. fallen. in ver. emphyteusis.* Felin. in *cap. ex tenore col. 4. de rescrip.* Jason. in *l. 3. quæst.* 22. *C. de jur. emphyt. l. 1. col. fin. ff. quod quisque jur.* Bart. in *l. servo legato. §. 1. in fin. ff. de leg.* 1. Franc. Curt. senior in *consil.* 8. *col. fin.* Hippol. de Marsi. in *l. fin. num.* 12. *ff. de quæst. l. 1. §. præterea. num.* 20. *ff. ad l. Cornel. de Sicar. & in singula.* 28. *& consil.* 28. 53. Chass. in *consuet. Burgund. eod. tit.* §. 8. *gloss.* 3. Et hæc est vera & communis sententia, quamvis Francisc. Curt. jun. *in tract. feud. parte 4. quæst.* 19. dubitet, & in contrarium declinet, sed non est dubitandum, etiam si procedatur ad traditionem facti, quicquid novissime dixerit Andr. Alciat. in *c. 1. col. 4. num.* 91. *de præsumptio.* Et ita quod tunc non incurratur pœna etiam si sequatur traditio facti, tenet Bald. in *d. l. 2. C. de*

* Nulla & invalida quæ sunt, nihil operantur.

* Gabella non debetur ex contractibus nullis aut invalidis.

episcop.

episcop. and. Præposit. Mediolanens. in *cap.* 1. *quid juris sit si vassal. post alien. feud. recuperat in usib. feud.* Anthon. Rub. *in Repetit.* §. *morte. in l. non solum num.* 483. ubi numero sequenti limitat, ut procedat quando res facilè posset recuperari. Secus si de facili non possit recuperari, Ita quod interest domini non minus ex actu nullo, quam ex valido, & sic locus est pœnæ, ut per Bart. & alios in *l. ubi pact. col. ult. C. de transact.* Franc. Aret. *cons.* 18, Curt. Juni. in tract. *feud. part.* 4. *qu.* 17. Limita etiam procedere dummodo dominium non separetur ab antiquo vassallo: quia tunc feudum nec alienatur, nec transfertur. Adverte tamen quod antequam sit declarata hæc nullitas, fundata est intentio patroni, tam in jure retractus, vel subquinti, quam in jure relevii respectivè, & hoc præcisè contra acquisitorem, qui non potest allegare nullitatem, sed contra alienatorem: ita demum si in continenti probari nequeat, idem in similibus dicendum per notata *suprà* §. 20. *gloss.* 5. *quæst.* 11. *& gloss.* 6.

33. Quinto subsequenter quæro, eodem vel simili nullitatis themate retento, si patronus recipit quintum denarium vel relevium à novo acquisitore, utrum postea evictione secuta teneatur * restituere? Videtur quod non, maximè si non exegit, sed ab offerente recepit, & sic recusare non potuit juxta textum in *l. fideicommissa* §. *si rem. ff. de legat.* 3. Præterea ista jura solvuntur ratione investituræ, quam concedit & renovat patronus, sed patronus ex parte sua implevit & investivit acquisitorē, igitur justè & debitè recepit jura utilia, ut sic non teneatur ea restituere: quia si sit aliquis defectus, non est ex parte patroni, sed ex parte acquisitoris & investiti, qui non habeat jus, igitur non debet patrono, sed acquisitori imputari. Contrariū puto, quia non erat debitum, & sic locus est condictioni indebiti, & ita de facto consului & obtinui pro uno ex ostiatiis supremæ curiæ Joanne Richier, qui dono acceperat quoddam feudum, & à patrono investitus fuerat, mediante certa summa quam ei solvit pro relevio: postea à donatore ratione minoritatis aut alias rescissa & annullata donatione evictionem passus, cœpit repetere à patrono dictā summam coram dominis requestarū, seu libellorū supplicum palatii, patronus excipiebat se semel officio suo rectè ritéque quoad se functum, ideoque non recepisse nisi quod justum erat & debitum, nihilque ad se spectare de nullitate vel rescissione donationis: sicque absolutus fuit. Actor appellavit, consului benè appellatum & ita his diebus anno 1539. mense Junio pro actore judicatum est in supremo hoc senatu. Idem in eodem senatu judicatum contra ducem Nivernensem, qui quintum pretii receperat ab eo qui emerat per decretum, & post sex annos resoluto decreto evictus fuerat. Adde quæ dixi in §. *seq. q.* 2. Prædicta limito ut procedant quando contractus retrò reducitur ad non causam. Secus si ea alienatio de facto diu duravit & possessor fructus in effectu non restituit. Quia ex persona possessoris qui cum effectu diu possidet jura dominicalia metiri debent, *ut infrà eod. qu.* 45. ideo quamvis ex longo intervallo evincatur, tamen quia fructus non perdit, non repetit à domino directo jura quæ sunt pars & onera fructuum, *ut infra eod. qu.* 18. *num.* 63. *& qu.* 39. Adde quæ dixi *infrà* §. 78. *gloss.* 1. *num.* 17. *&* 25. tum respectu releviorum non inspicitur validitas contractus: sed effectualis mutatio manus. Adverte tamen, quod non tenebitur patronus restituere, si probet saltem verisimiliter se donasse, vel alias perdidisse, & non esse factum locupletiorem, non enim in plus tenetur secundum naturam hujus actionis, in *l. si non sortem*, § *libertus. l. in summa*, § *instrumenti ff. de cond. indeb.* Unde si fuerit solutū tutori vel procuratori qui reliquator mansit, nō tenetur patronus nisi actiones suas quales habet contra eos cedere. Qui tamen sciens recepit vel ex forma contractus scire debens, non solum tenetur inquantum locupletior, sed simpliciter, per ea quæ dixi *infra part.* 2. §. 78. *gl.* 1. *num.* 23.

* Quando patronus tenetur restituere jura recepta.

34. Sed numquid * sententia lata contra acquisitorem faciat fidem contra patronum? Videretur quod sic, ex quo fuit lata cum habente interesse principale, *argumento l. Papinian.* §. *fin. ff. de inofficio testa. l.* 1. §. *denunciatio. ff. de ventr. inspic. l. ex contractu. ff. de re judic. gloss.* 2. *in l. de uno quoque eo tit.* Angel. in *l. in cognitione ff. ad Syllan. in l. cum filius familias in princ. ff. de verb. oblig. l. author. laudato, C. de evict.* In contrarium, quia licet, ut judicium procedat, sufficiat illud agitari cum eo cujus principaliter interest, tamen quantum ad extensionem præjudicii necessaria est citatio, alioquin non præjudicat non vocato per dictam regulam *d. l. de uno quoque.* & ibi Alexand. in *fin.* Bald. in *l. ea quæ. C. quomod. & quand. jud.* Bart. in *l. decem.* & ibi Jas. *col.* 9. *ff. de verb. oblig.* Alex. in *repet. l. sæpe. col.* 8. *ff. de re jud.* Jas. in *l. si quis nec causam. num.* 7. *ff. de reb. cred.* & latè in *l. filius familias* § *divi. lect.* 1. *&* 2. *ff. de legat.* Unde non tenebitur appellare, etiam si sciverit litem agi, & hoc nisi fuerit citatus, secundum notata Paul. in *d. l. cum filius familias in princ.* Phil. Deci. in *l. pen. col.* 8. *C. de edend.* hæc tamen opinio Pauli controvertitur à Panorm. in *cap. cum super col.* 9. & Feli. ibi *de re jud.* & à Jas. in *l.* 2. *in fin. C. de eden.* Sed nolo huc extendi, quoniam præsentem materiam excedit, dicam fusiùs loco opportuno. *infrà* §. 45. *qu.* 4. Quantum autem ad solutionem hujus incidentis quæstionis, breviter dico quod si est sententia voluntaria, vel per contumaciam lata, non facit jus contra patronum. Si autem est sententia contradictoria, & sic causa plenè cognita lata, facit jus contra patronum. Etiam si acquisitor non appellet quum possit, vel renunciet appellationi: quoniam est lata cum legitimo contradictore qui non tenetur à tali definitiva appellare, ut in fortioribus terminis tenet *gloss. ult. in fin*, & ibi Bart. in *l. Herennius, ff. de evictio.* nec interpositam appellationem prosequi, nec nominare quidem patronum; ex quo nullum contra eum recursum prætendit, nec erit admissibilis patronus, si velit controversiam facere juris alterutrius partis sive appellando, sive opponendo, aut alia quacumque via, nisi collusionem in facto ponat, & probare offerat. Adde quæ dicam *infra eod. quæst.* 21. Potest etiam lite pendente vel non citatus, sicut quilibet cujus interest, adesse, ne forte litigantes colludant, allegare & probare ad fidem validitatis contractus, & his casibus sententia declaratoria nullitatis omnino præjudicabit domino directo nisi appellet.

* Sententia lata contra habentem principale interesse, an præjudicet habenti minus principale interesse.

35. Sexto quæro, quid si minor vendidit vel permutavit cum solemni decreto, sed propter læsionem restitutus est in integrum, infra vigesimum nonum ætatis annum? Certum est quod ex restitutione vel secunda mutatione rei, nihil debetur patrono, cùm non sit nova mutatio, sed resolutio primæ, sed an ex prima? Et videntur jura debita, quia venditio vel permutatio, & alienatio mero jure tenuit, & feudum vere mutavit manum, & licet restitutio in integrum concessa adversus contractum, decretum & alienationem trahatur retrò ad omnia in pristinum statum reponenda, non tamen extenditur contra tertium, nec in præjudicium tertii, cui medio tempore jus est quæsitum. Unde restitutus ad gratiam, non restituitur ad temporis proprietatem, nec præfertur, sed postponitur ei cui medio tempore gratia facta est. *cap. quamvis de rescript, in* 6. Et privatus collegio vel ordine, deinde restitutus, non recuperat antiquitatem, vel pristinum locum, sed habetur tanquam de novo receptus. *l.* 2. & ibi Bart. Joan. de Pla. in *l.* 1. *C. his qui in exil. dati. lib.* 10. *Ad hoc text. in c. ex insinuatione in fin. de simon.* & privatus gremio universitatis, & nominationibus, deinde restitutus, postponitur omnibus medio tempore nominatis, ut rectè decidit Pet. Rebuff. decretorum in hac urbe ordinarius, in tract. *nominaq.* 21. *num.* 21. Et idem in materia feudali decidit Bald. in *c.* 1. *in princ. qu.* 4. *versic. pone rex Franc. hic fin. lex deinde consuetud. in usib. feudor.* & ibi sequit. Alvar. *col.* 5. *nu.* 20. *& præpos. col. fin.* quod condemnatus ad mortem, dum duceretur ad suppliciū, remissionem & in integrum re-

ſtitutionem obtinuerit à rege, recuperat feuda aperta regi, ſed non aperta tertio: ad hæc quæ notat Joa. And. in *cap. ſine culpa de regul. jur. in 6. in mercur.* Et ne ſim prolixior, vide ſimilia per Jaſon. Fort. Gar. & alios in *l. Gallus §. & quid ſi tantum, ff. de liberis & poſthumis.*

36. His non obſtantibus puto nulla jura deberi patrono, vel alii domino directo, & ſi receperit, tenetur quatenus locupletior factus eſt, reſtituere duplici ratione. Prima, quia* reſtitutio in integrum extenditur etiam ad jura quæſita tertio, quando ſunt ei quæſita immediatè ex cauſa quæ per reſtitutionem in integrum reſolvitur & annullatur: ſecus ſi ſint ei quæſita ex alio contractu, vel cauſa extrinſeca, & hoc fuit originale dictum Jacobi de Bel. in *d. c. 1. hic finitur lex:* quem refert & ſeq. Bal. Alvar. & Præp. ibi. And. de Iſer. in *cap. unico de vaſſal. decrep. ætat. in uſib. feudo.* Bal. Ludo. Rom. Jaſ. in *l. ſed ſi hac. §. ſed etſi per pœnam. ff. de in jus vocand.* per illum text. & per *l. ſive patronus. ff. de jure patron. l. intercidit. ff. de condit. & demonſtr. adde l. 1. ff. de ſent. paſſ. l. fin. C. eod.* Bald. Angel. in *l. ſi pater filium, ff. de liber. & poſthum.* Petr. de Anchar. & alii *in d. c. quamvis col. 2. verſi. & conclude ex prædictis.* Pan. in *d. l. intercidit.* Agid. Bel. in *deciſ.* 744. Feli. in *cap. inter quatuor col. fin. in fal. 2. de major. & obedient. & plene ſcribentes in d. §. & quid ſi tantum.*

* An, & quatenus reſtitutio in integrũ extendatur in præjudicium tertii.

37. Et pro pleniori intelligentia ex hac diſtinctione Jacobi de Bel. ſubverti videtur illud dictum* Bal. in *d. c. 1. hic fin. lex.* Sed Præpoſ. ibi illud ſuſtinet dicens non obſtare diſtinctionem Jacobi de Belviſe; ſed concordare, quia feudum eſt apertum agnatis, non per ipſam cõfiſcationem, ſed per alium contractum primi authoris cujus providentia veniunt agnati, *cap. 1.* & ibi Bald. *de feud. Marchi. Duca.* Sed licet iſta ſalvatio poſſit adaptari in terminis dictarum conſuetudinum Inſubriæ, non tamen apud nos, ubi feuda ſunt patrimonialia. Præterea illa ſalvatio non concludit; quia licet ſecundum dictos uſus, vaſſallo ſublato de medio feudum deferatur ad agnatos ex lege inveſtituræ, vel ſpeciali conſuetudine, tamen illa inveſtitura, vel conſuetudo eſt cauſa remota & mediata. Privatio autem vaſſalli eſt* cauſa propinqua & immediata, quæ ſola debet attendi. *l. ſi quis nec cauſam in princ. ff. de rebus cred. in l. cenſoria in fin. ff. de verb. ſign. l. ſi mulier, ff. rer. amot.* Bald. in *l. ex placito. col. 1. & 2. C. de rer. permut. in l. ſi cum dotem in princ. col. 3. ff. ſolut. matri. & in tract. ſtatu. in verb. beneficium.* Igitur cum privatio, & cauſa privationis, ex qua immediate cauſatur effectus acquiſitionis agnati, reſolvatur, annihiletur, & non ad cauſam reducatur per reſtitutionem in integrum, ad priorem ſtatum, ſequitur quod acquiſitio agnatorum reſolvitur, quum immediate fundetur & cauſetur in dicta condemnatione & privatione. His ſcriptis reperi Fortu. Gar. ita decidere in *d. §. & quid ſi tantum col. 91.* quod etiam ſi bona feudalia, vel emphyteutica deportati, non ad fiſcum, vel ad dominũ directum, ſed ad filios, vel agnatos, ex lege inveſtituræ deferuntur, quod ſecuta reſtitutione reſtituuntur. Et ſic concludo illum dictum Bald. quod cæteri ſcribentes ad pauca (ut ſolent) advertentes ſequuntur, non eſſe verum in terminis in quibus ipſemet Bald. loquitur, videlicet quando princeps non nudam pœnæ gratiam vel generalem abolitionem aut remiſſionem facit. ut in *l. fin. C. de generali abol. in l. generalis, C. de ſentent. paſſ.* ſed quando in integrum reſtituit, tunc enim & honores, & bona recuperantur, etiamſi eſſent confiſcata, dummodo nondum ſint aliter alienata, ſed alias in eodem ſtatu, *l. 1. & fin. C. de ſent. paſſ.*

* Contra Bal. & Præpo.

* Cauſa propinqua & immediata ſola attendi debet.

38. Idem ſi non ſint confiſcata, ſed alii acquiſita, dummodo acquiſitio immediatè præcedat, & fundetur ex condemnatione, & dummodo is cui acquiritur certet de lucro: ſecus ſi certaret de damno vitando, puta ſi ex ſtatuto dimidia pars bonorum condemnati de homicidio, acquireretur hæredibus defuncti pro eorum intereſſe, reparatione & ſatiſfactione injuriæ: tunc enim puto quod reſtitutio gratioſa quantumcumque plena, non extenderetur ad hoc. Et ratio, quia illud non eſt pro pœna, ſed pro rei perſecutione & ſatiſfactione debita parti civili, cui non poteſt præjudicari. Et ita quod hoc caſu exemptio, ſeu* cancellatio banni non præjudicet hæredibus in dicta dimidia, tenet Alber. *in 4. part. ſtatu. q. 46.* Bal. & Immol. in *d. l. Gallus §. & quid ſi tantum*, & benè non per rationes quas ibi adducit Alber. ſed per præfatam rationem. Prout etiam nuper reperi quod per eamdem rationem ita decidit Fort. Gar. Hiſpa. in *d. §. & quid ſi tantum col. 9.* Hinc eſt quod ſupremus princeps noſter, nunquam delicti remiſſionem, nec condemnationis reſtitutionem concedit, niſi excepta & reſervata ſatiſfactione partis civilis: quod etiam non expreſſum ſubintelligeretur: qualiter autem intelligatur, & cujus ſit effectus, quod ſolet etiam bona jam confiſcata excipere, dixi *infrà* §. 198.

* Cancellatio banni non præjudicat parti civili.

39. Venio ad ſecundam rationem, quæ eſt quod quando* reſtitutio in integrum conceditur per viam juſtitiæ, tunc extenditur etiam contra tertium, quamvis reſtitutio quæ fit ex mera gratia non æque extendatur: ita decidit Nellus de S. Gemi. *in tract. bannito. in 1. parte tertii temporis, qu. 11. in fin.* Raph. Cuma. Jaſ. in *d. §. & quid ſi tantum lect. 2. col. 14. per l. quod ſi minor. § Scævola §. reſtitutio. ff. de minoribus,* quod extendo tripliciter. Primo nedum quando conceditur ex mera juſtitia, puta adverſus injuſtam condemnationem, juxta *l. 1. in fin. ff. de quæſtion.* ſed etiam quando ex cauſa jure ſpeciali debita, ut in quæſtione noſtra, quoniam reſtitutio in integrum facilitate, vel errore reſtituti, judicis officio quaſi miſericorditer petitur juxta gloſſ. in *rub. ff. de interrogat. actio.* tamen quia eſt debita, & non poteſt juſtè denegari, cenſetur de juſtitia. Secundo, extendo ut hæc reſtitutio nedum extendatur contra tertium immediate jus capientem ex cauſa quæ reſolvitur: ſed etiam contra habentem jus ex alio & ſeparato contractu. Et ita ſentiunt præfati doctores, licet non exprimant. Illud tamen ultimum modifico, ut procedat ſecundum notata in *l. in cauſa in fin. cum l. ſeq. & in d. §. Scævola & in l. intra utile. ff. de minori.* quæ pro nunc nolo ulterius explicare, ne nimis excedam materiam: ad quam redeundo, ex prædictis apparet, quod cum patronus non prætendat jus niſi immediatè ex cauſa reſoluta, & annihilata per reſtitutionem, quæ ex cauſa juſta & debita, & non ex gratia conceditur, & cum certet de lucro captando, reſtitutus autem de damno vitando: quod abſque dubio reſtitutio extenditur etiam contra patronum, & jura quinti vel relevia per eum recepta, tenetur reddere antiquo vaſſallo ſuo, ſive per manus ejus (ut quintum pretii) ſive per manus acquiſitoris evicti receperit. Quod eſt intelligendum ut tetigi *ſuprà eod. num. 33.* quando retro reſolvitur contractus cum reſtitutione fructuum, ita ut etiam mutationes attendantur ex parte reſtituti. Puta ſi interim reſtitutionem in integrũ tranſmiſerit ad hæredem collateralem, ut hujus mutationis relevium ſolvatur patrono. Secus ſi alienatio diu duraſſet & forte acquiſitor tertio vendidiſſet, à quo ſine reſtitutione fructuum feudum recuperaretur; & ſic interim mutationes ex parte poſſeſſorum medii temporis attendantur. Tunc etiam jura dominicalia ex capite poſſeſſoris ſolvuntur nec repetuntur, imò non ſoluta exiguntur: & pro eodem tempore ex parte reſtituti non debentur per notata *infrà eod. quæſt. 18. 39. & 45. & infrà §. 78. glaſ. 1. num. 26. & 27.* Et quæ *ſuprà eod. num. 35.* ſunt adducta pro parte contraria, limitari debent, ut non procedãt in reſtitutione facta per viam juſtitiæ, & per annihilationẽ præcedentis privationis: ita quod non eſſet opus nova collatione, nominatione, vel receptione: tũc enim etiam priorẽ antiquitatem, & locum recuperaret taliter reſtitutus. Ubi autem per viam novæ collationis, vel proviſionis, quis revertitur, tunc demũ eſt introductum

* Reſtitutio in integrum per viam juſtitiæ extenditur contra tertium & ad priſtinam antiquitatem & locum.

quod pristinum locum non recuperat, quia privatio præcedens non reducitur ad non causam, sed magis confirmatur & approbatur, ut in casu in quo Petr. Rebuff. in loco præallegato respondit quibusdam canonicis Bituricensibus.

40. Septimo quæro, quid de aliis restitutionibus, seu rescissionibus? Et breviter quod dixi super præcedenti quæstione amplio ad omnem speciem restitutionis, sive ex capite minoris ætatis, sive ex capite alicujus nostræ causæ majori concedatur, seu ad omnem modú rescissionis, puta ex causa metus. Et hoc dummodò illa restitutio vel rescissio præcisè operetur annullationem, retractationem & reductionem ad non causam contractus vel alienationis præcedentis, per modum annihilationis, & ex causa necessaria inexistente ab initio contractus: secus si solum operaretur retractationem ut ex nunc, pro tempore futuro, non annullando nec revocando retro ad præteritum, etiam si hoc fieret ex causa antiqua & necessaria, puta quamdiu in vim pacti de retrovendendo pretium emptori restituitur, tunc enim semel debentur jura ex prima venditione, quæ non annullatur, nec reducitur ad non causam pro tempore præterito: sed dumtaxat pro tempore futuro. Item secus si ex mera voluntate fiat rescissio, vel resolutio, in quo an semel an pluries debeantur jura distinguendum est, *ut supra eod. quæst.* 3. Sed contra prædicta opponitur de eo quòd voluit Bald. in *l. prædium col.* 2. *de ædil. edicto*, quod si res vendita redhibeatur, non tenetur fiscus restituere gabellam quam recepit: sed tenetur venditor eam restituere emptori. *l. debet, ff. de ædil. edict.* Et tamen certum est quod per redhibitionem retrò annullatur venditio, & ad non causam reducitur. Textus in *l. cum autem* §. *Julianus ait.* & *l. facta, ff. de ædil. edicto. l. quia redhibitio, ff. de alien. mut. judic. cau. fact.* Ad quod dictum & similia respondeo quod loquuntur * in gabella quæ simplicem actum contractus concernit, & sigillum, vel registrationem instrumenti, & est onus ipsius contractus, non autem executionis vel traditionis rei, ut tradit Bald. in *l.* 1. *q.* 4. *C. de contrah. empt. pulchrè* Alex. *consi.* 51. *visis lib.* 3. sed jura & onera feudalia de quibus loquimur, principaliter respiciunt translationem & proprietatem feudi, & mutationem vassalli. Unde si feudum venditum & permutatum redhibeatur, quod accidere potest, ut in *d. l. si prædium*, non debebitur quintum pretii, nec relevium, & exactum restitui debet, ut in restitutione in integrum. Est enim redhibitio (quæ æquè in permutatione ut in venditione locum habere potest. *l. sciendum*, §. *deinde, ff. de ædil. edict.*) quædam species restitutionis in integrum. *l. cum autem* §. *hæ actiones eod. tit.* Ideo retro fructus & usuræ pretii hinc inde restituuntur. *d. l. cum autem* §. *cum redhiberetur. l. quod si nolit.* §. *sed & fructus. l. illud sciendum. eod. tit.* Secus ergo si contingat non restitui retro, sed a tempore moræ postquam interim mutatio manus pluribus annis stetit & effectum habuit. Vel contingere potest quãdo redhibitio de sexaginta diebus utilibus vel semestri virili, de quo in *d. l. sciendum in fin.* & *in l. cum sex menses de ædil. edicto* prærogatur in perpetuum, *ut in l. quod si nolit.* §. *si quid ita eod. tit.* tunc enim ut excedit terminos suos, ita exceditur à non suis terminis. *l. Lucius, ff. de positi.* Non enim censetur actum ut fructus retroveniant si contingat adhiberi post plures annos, quum enim fiat in vim pacti *d.* §. *si quid.* Ita hoc magis recedit in alienationem factam sub pacto redimendi. Quo casu jura, sive quintum sive relevium semel ex primo actu debentur, & indistinctè quando hæc redhibitio fit ex veteri causa: sed non agit retro. Dicendum, ut nuper *num.* 39. *de restitutione in integrum* diximus, quod si fieret ex intervallo & ex voluntaria causa, bis jura deberentur, ut in resolutione post ea secuta & ex intervallo voluntarie facta, *supra eod. num.* 22. & 27.

*Differentia inter gabellam & jura feudalia.

41. Octavo ad ampliorem declarationem quæro, quid in permutatione quæ propter læsionem ultra dimidiam justæ æstimationis rescinditur? Et videtur dicendum quod semel tantum debeatur, & repeti non possit relevium, videlicet primæ mutationis, & non ratione distractus & restitutionis rei: quoniam quantum ad remedium *d. l.* 2. permutatio venditioni æquiparatur, secundum Speculat. *in titulo de empt. & vend.* & nunc dicendum secundum *num.* 13. & omnes scribentes in *d. l.* & *in cap. cum causa de empt. & vend.* Ubi communiter sentiunt locum esse suppletioni in pecunia. Et sic si is contra quem agitur eligat restitutionem rei, videtur restitutio voluntaria. In contrarium, quia circa modum resolutionis, diversa ratio, & diversum jus, militant in permutatione: quoniam licet in venditione non teneatur quis præcisè ad rescissionem, sed habet facultatem supplendi quod deest justo pretio: tamen * aliud est in permutatione, quia in venditione contrahentes habuerunt intentionem emendi & vendendi, & sic supplementum defectivi, vel restitutio excessivi pretii, conformatur & congruit, & intentioni partium, & naturæ actus. Cujus oppositum est in permutatione, quia neuter intendit vendere, sed dumtaxat permutare, & certam rem loco certæ rei subrogare, & uterque vult habere pensationem rei suæ, in re similis qualitatis, videlicet in fundo & re immobili, idque non in quolibet solo, sed in certo individuo solo deducto in permutatione; alioquin verisimiliter ut plurimum non fuissent permutaturi. Et sic liquet quod suppletio vel restitutio æstimationis ut pecunia, omnino disconvenit, & contra intentionem partium, & naturam actus, unde non debet admitti. Et hoc de jure est verissimum, quamvis nullum doctorem adhuc legerim qui hoc dicat in permutatione, sed benè qui contrarium velit, ut expresse Petr. Jacobi circa medium suæ summæ in *lib. de actio. ex vend. quando venditor est deceptus ultra dimid.*

*Quamvis in *permutatione* fit læsio ultra dimidiam justæ æstimationis, tamen non habet locũ facultas supplendi justam æstimationẽ contra omnes.

42. Et in simili in * divisione immobilium, quòd in casu inæqualitatis non teneatur habens excessivam partem eam restituere: sed possit supplere in pecunia, tenet Joan. And. in *addi. ad Specul. tit. de jud.* §. *sequitur videre super ver. Item quod hæredes.* Et idem vult Baldus improbans Cyn. in *l. majoribus. C. com. utri. jud.* sed Pet. Cyn. Joan. Fab. Alb. Salic. ibi Cyn. in *d. l.* 2. *col.* 1. *q.* 2. Henric. Boic. in *cap. cum causa de empt. & vend.* tenent in hujusmodi divisione, non esse locum facultati supplendi, vel reddendi pecuniam: sed rem ipsam debere restitui, & hæc veritas: & ita debet servari & practicari, licet multi per imperitiam in hoc errent: dum in libellis, etiam in impetrationibus literarum regiarum, super rescindendis inæqualibus divisionibus immobilium apponunt hanc alternativam, vel de supplendo pretium ad electionem rei conventi, quæ non debet apponi. Et circa * rescissionem divisionum, illud obiter advertere, quod non requiritur læsio ultra dimidiam, sed sufficit non nimis modica inæqualitas, ut plenè dixi *infra* §. 154. *ad fin. ubi remitto, & in tracta. de commercio. & usurar. qu.* 14. Facit quod in casu *d. l.* 2. restitutio rei & rescissio est in obligatione: suppletio autem vel restitutio excedẽtis pretii in solutione seu nuda facultate solvendi: nec est obligatio alternativa, ut tenet glo. magna in *d. l.* 2. *in medio.* & ibi Bal *q.* 15. Salic. & omnes, & benè, quamvis solus Bar. ibi dicat obligationem esse alternativam, & necesse esse libellum accipi alternativè, quod de juris subtilitate non est verum, licet in practica vulgo servetur opinio Bar. Itaque quando illud quod est in facultate non congruit, remanet præcisè illud quod est in obligatione. Si igitur rescissio & restitutio feudi permutati est præcisa, & nullomodo voluntaria, igitur nec ex prima quidem mutatione debetur relevium & solutum erit restituendum per deducta in quæstione præcedenti. Nec obstat quod feudum verè bis mutat manum, quia nec semel quidem mutat efficaciter, & hæc consuetudo debet civiliter intelligi de efficaci mutatione. Cùm autem secunda mutatio sit resolutio primæ ex causa antiqua & necessaria, appa-

* Idem in divisione immobilium

* Ad rescissionem divisionis non requiritur læsio ultra dimidiam.

ret quod non reperitur aliqua efficax mutatio. Et sic in effectu nulla jura utilia debentur patrono. Quid dicendum, distingue. Aut rescissio fit infra breve tempus, & nulla jura debentur, quamvis utrumque res secuta esset, & dominus prævenisset, quia etiam soluta repetuntur, quia hæc rescissio fit ex causa necessaria quæ ab initio reddit contractum invalidum. Et sic non obstat de feudo vendito sub facultate redimendi, quod re hinc inde secuta mox redimitur ex causa necessaria ab initio inexistente. Tum quia illa resolutio non respicit invaliditatem contractus, sed ejus executionem. Tum quia ab initio prævidebatur, & nihilominus sub hoc onere contractum fuit, & facta mutatio manus, quæ duo deficiunt in præsenti specie, quia non prævidebatur hæc rescissio, & si prævisa fuisset, permutans non erat permutaturus, & in simili contrahens non erat contracturus. Et sic resolutio sequens non fit per modum implementi vel executionis, sed per modum annihilationis: & consequenter nulla jura debentur, nec semel quidem, quia omninò redit ad non causam, & intelligo breve tempus quando acquisitor non habuit spatium faciendi fructus suos: secus si post aliquot annos convenitur ad rescindendum, quia interim fructus suos fecit & lucratus est. Non enim tenetur eos restituere nisi à tempore moræ. *l. videamus*, *ff. de usur.* & consequenter semel debentur jura patrono, etiamsi acquisitor unius tantum anni fructus suos fecit, & illi cedunt patrono etiam postea venienti. Ita tamen ut pariter actor teneatur indemnem reddere reum de relevio ejusdem anni fundi compermutati, cujus fructus recepit. Multum ergo errant qui putant ex hac rescissione sequuta ex intervallo deberi duplex relevium, & saltem unicum si fiat infra breve tempus. Non enim simile est de rescissione conventa, quæ venit in rescissionem & executionem contractus, & de rescissione præter mentem ob vitium contractus irrepente.

* Contra inhærentes literas.

43. Id quod tam verum quam æquum puto: licet multi hactenus contrarium opinentur, literæ * magis quàm spiritui & menti inhærentes, contra *l. scire leges*, *ff. de legib. 1. quæst. 1. cap. Marchion. & in l. in omnibus*, *ff. de reg. jur.* ibi, maximè in legibus æquitas spectanda *cum vulg.* Et horum crassities, qui præcisè adhærent literæ & non habita ratione æquitatis & verisimilis mentis, tanquam superstitio Judaica improbatur per glo. in *l. damnum infectum 1. §. si is qui vicinas; in verb. aliquas. ff. de damn. infect.* per Joan. And. in add. ad Speculat. in *tit. de Ind. & Sarra. in verb. ad litteram*, Bald. in *l. si te expulisse*, *C. de his qui notant. infamia in l. quicumque col. 3. C. de servis fug.* Unde justior & favorabilior est sententia nostra, & naturæ feudorum convenientior, cui pecuniaria onera disconveniunt, & odiosa sunt, & maximè in hoc regno, in quo sunt patrimonialia & libera: nisi quatenus probatur de onere. Nec est novum in hac consuetudine, quod feudum pluries mutet manum, & tamen non debeantur jura patrono pluries, sed semel tantum, ut patet *infrà §. 184. in fin. & §. seq.* Ubi si feudú fuerit venditum & traditum emptori, deinde à consanguineo venditoris retrahatur & ei tradatur, non debentur jura quinti denarii patrono nisi semel, quia si emptor illa solverit, satis est quod retrahens ea restituat eidem emptori, & non tenebitur aliquid solvere patrono, quamvis teneatur ei præstare fidelitatem & homagium, etiam si fuerint præstita per emptorem, alioquin poterit injecta manu patroni fructus amittere. Et ratio est, quia quamvis feudum verè bis mutet manum, tamen secunda mutatio propriè non est mutatio per se, sed translatio primæ mutationis in secundam, ita quod subrogatur retrahens in locum primi emptoris, & habetur ac si primo emisset. Ex quo satis * apparet, quod quamvis hæc consuetudo generaliter loquatur de omni mutatione, tamen intelligit & præsupponit mutationem esse efficacem, &

* Verbum mutat manum in hoc

perseverantem. Et de illa intelligitur, non autem de mutatione quæ resolvitur, & reducitur ad non causam, vel quæ novatur & in aliam transfunditur. Et in simili decidit Alber. post Guilliel. Cug. in *l. ab emptione col. 3. ff. de pact.* quod si quid receperit dominus directus ex causa quæ resolvitur, restituere tenetur tanquam receptum ob causam quæ cessat. *l. 1. & l. 2. §. scilicet*, *ff. de condictione ob caus.* interim tamen doctiores exoratos velim ne indignentur me tot rationes super eodem cumulare, quasi supra modum anxius sim in judicio: non enim doctis tantum, quid sentiam indicare volo: sed etiam rudes docere, præsertim in his in quibus passim errari a multis & per manus errorem tradi video.

§. intelligitur cum effectu.

44. Nono, subsequenter quæro, quid in venditione completa, quæ rescinditur remedio *d. l. 2.* Et videtur quod in omni eventu patronus habeat semel integra jura sua. Aut enim emptor venditori re ipsa ultra dimidium decepto supplet quod deest justi pretii, & tunc patronus debet habere quintum, & si casus exiget, etiam subquintum supplementi: quoniam * sequitur naturam ejus quod suppletur. *l. inter socerum, §. cum inter; ibi, nec separabitur portio quæ data est addit amenti causa. ff. de pact. dot. l. etiam, C. de jur. dot. Authen. æqualitas. ibi augmentum quoque, C. de pact. convent.* & in hoc non est dubium. Aut vero emptor eligit rem restituere, & tunc cùm hoc faciat ex voluntate, videtur spontanea & voluntaria resolutio quæ non præjudicat juri jam quæsito tertio, *ut suprà eod. qu. 3.* Et satis videtur valida, rata & efficax hujusmodi venditio, ex quo non nisi consentiente adversario rescindi potest. Sed his nonobstantibus, puto quod emptore eligente distractum & restitutionem rei, nihil debeatur patrono, & si receperit, restituere teneatur: quoniam venditio cum secutis ex ea annullatur, & ad non causam reducitur, idque ex causa antiqua existenti à principio venditionis & necessaria, si non præcisè, saltem causativè, nisi malit emptor pretium supplere: quod sufficit, maxime cùm sola rescissio & restitutio sit in obligatione, suppletio autem pretii in facultate, quæ non est in consideratione. Imo etiamsi utrumque esset pariter in obligatione, & esset obligatio alternativa, adhuc idem esset dicendum, & jura patroni dependerent à futuro eventu electionis. *Facit lex si non sortem, §. penult. ff. de condict. indeb.* Et si eligatur restitutio rei, apparet retro nihil fuisse cum effectu acquisitum patrono. Ratio, quia acquisitio hujusmodi jurium oritur & fundatur in contractu, & sic recipit omnes conditiones & qualitates illius contractus: sed contractus & traditio inde secuta debebant implicitum statum resolutionis & annullationis in hunc eventum, igitur eodem modo & jura patrono acquisita, quum non potuerint acquiri, nisi sub eadem qualitate, & onere, *per l. fin.* & quæ ibi notant Paul. Alex. Jal. *ff. si ex nox. causa. agat.* intellige quando in continenti, vel infra annum resolvitur contractus, vel etiam post annum: sed retro fructus restituendo à tempore moræ. Puta, quia judicium hoc bonæ fidei fuit ante fructus per emptorem perceptos contra eum intentatum. Secus si diu post, ita quod emptor aliquot annorum fructus retinet, quia tunc domino feudi relevium unum debebitur propter mutationem manus, quæ aliquot annis habuit effectum. Et quamvis venditio ipsa retro annulletur: non tamen mutatio manus. Quamvis enim verum sit ex intervallo venditionem resolvi, tamen non est verum nullam & inefficacem fuisse manus mutationem. Et aliud venditio, aliud mutatio manus, ut etiam dicemus in §. *seq. in fin.* Ex his apparet quid dicendum in casu converso: si emptor deceptus sit, & agat contra venditorem: quia si venditor eligat restituere quod justum pretium excedit, tenebitur etiam patronus deducere vel restituere pro rata de quinto denario recipiendo, vel recepto: quia hactenus apparet retro non fuisse cum effectu debitum. Si autem eligat pretium reddere, & rem recuperare, nihil

* Augmentum sequitur naturã augmentati.

* Jura patronorum restringuntur ad limites & vires actus ex quo oriuntur.

habebit patronus, & si quid receperit restituet: nec fit injuria patrono si jura sua ad limites * & vires contractus, vel actus ex quo oriuntur, reducantur & restringantur: nec etiam ulla captio, quoniam non tenebitur aliquid, restituere nisi quatenus factus est & manet locupletior per notata suprà *eod. quæst.* 5. *numer.* 33. *in fin.* Item per ea quæ nuper dixi, si hæc rescissio fiat ex intervallo aliquot annorum, vel etiam unius integri anni fructibus remanentibus penes emptorem, debebitur relevium patrono ratione mutationis manus quæ saltem per annum integrum stetit cum effectu.

* Resoluto contractu per *l.* 2. C. *de rescind. vend.* resolvuntur hypothecæ.

45. Ad prædicta faciunt quòd * resoluto contractu per viam *d. l.* 2. resolvuntur hypothecæ, & omnia onera rei imposita medio tempore per acquisitorem, secundum Bald. in *d. l.* 2. *col.* 9. *quæst.* 13. Et ibi Alex. in add. quia ista resolutio fit per viam annihilationis, & ex causa de antiquo, cui res erat affecta ante pignus vel onus impositum, & sic locus est regulæ *l. lex vectigali. ff. de pign.* & sequitur Saly. in *d. l.* 2. *quæst.* 15. Paul. *col.* 3. Pantha. *de cre. in repe. col.* 16. *& col.* 43. & hoc verius, quamvis contrarium in hoc ultimo voluerit Joan. And. *in add.* ad Specul. in *rubric. de oblígat. & solut. col.* 3. Bar. in *l.* 4. §. *sed & Marcellus. ff. de in diem addict. in l. si res. ff. quib. mod. pign. vel hypoth. solvit. in l. in diem. de aqua pluv. arcend.* ubi Ludov. Rom. *num.* 78. Bartolum sequitur. Idem cum Bar. Petr. de Anchar. in *repet. c. accessorium. col.* 9. *de regul. jur. in* 6. Alex. in *consil.* 45. *in causa col.* 2. *lib.* 5. Et hanc communiter approbari scribit Joan. Coras. *l.* 2. *num.* 27. *in fi. de servit.* sed melius sensit idem Alex. in *additio. ad Barth. d. l. si res.* ubi contra Bar. tenet opinionem Bald. quem etiam sequitur Raph. Cuman. in *d. l. in diem.* And. Alciat. in *l. debitorum fall.* 2. C. *de pact.* Adde quod multo magis redimendo ex veteri pacto de retrovendendo ab initio impresso resolvuntur hypothecæ, ut etiam tenet Joan. Coras. *l.* 3. *de servitut. col. pen. num.* 27. *per l. si ex duobus.* §. *ult. de in diem addict. l. ex vectigal. de pignor. l. Statius Florus.* §. *Cornelius de jure fisci.* Bar. *l. si res. & quib. mod. pign. vel hypot. sol. & in l. in diem de aqu. plu. arcen.* Et circa materiam hujus & præcedentis quæstionis adverte ad duo in praxi.

* Confutatur error pragmaticorum.

46. Primum quòd * practici dicunt, & pro certo habent, quòd si res vendita valet decem, emptor non dicitur esse deceptus ultra dimidiam justi pretii, nisi emerit pro viginti & uno. Et tamen fatentur, prout negari non potest, quòd ex parte venditoris dicitur læsio ultra dimidiam, si vendiderit pro quatuor, non esse deceptionem ultra dimidiam ex parte venditoris, nisi valor rei plus duplo excedat pretium conventum: ergo idem requiritur conversis terminis ex parte emptoris, videlicet quòd pretium datum ab emptore plus non duplo excedat verum valorem rei, alioquin non sit deceptus ultra dimidiam: ut enim permutans domum cum fundo non læditur ultra dimidiam, nisi domus quam dat plus duplo supervaleat fundo quem recipit & contra: Ita in emptore nonminus quam in venditore & in omnibus contractibus commutativis: nimis ergo paralogisati sunt, & contra communem sensum errarunt omnes fere juris utriusque & Theologiæ scholasticæ professores, minorem & læsionem, & inæqualitatem requirentes ex parte emptoris quem contendunt relevandum *per d. l.* 2. & deceptum ultra dimidiam si rem valentem decem aureos, pro quindecim aureis & uno denario, quorum sophisten jam latè confutavi *in tract. de commercio & usur. quæst.* 14. quo remitto *ubi numer.* 182. in secunda editione quinque notabiles limitationes *ad d. l.* 2. dedi, dixi & in annota. *ad c. cum causa. super gloss.* 1. *extra de empt. & vend.* Sed vide quam præpostere magis ex parte emptoris quam venditoris lapsi sunt, quum in nummis non cedat affectio, nec alterius rei cohærentia, sed tantum in corporibus. *l. nummis. ff. de in lit. jur. an. l. proinde ad leg. Aquil.* Et sic ex parte emptoris qui tantum nummos dat in quibus nulla cadit affectio, non tam proclive est læsionem esse, ut ex parte venditoris: transfert certum corpus vel speciem in ultra communem æstimationem, cadit affectio & aliarum rerum cohærentia quæ læsionem augent, *l. si emptionem. ff. de minorib. & d. l. proinde l. quum servus. ff. mandati l. lex quæ tutores. C. de administrat. tutor. Facit l. alienus. ff. ad leg. falcid.* ubi non est proclive repetere à venditore, etiam si multo pluris quam quanti res erat vendiderit. sed hoc omitto, quia quando de læsione & rescissione agitur, justum pretium ad tantum pecuniarum æstimatur, quantum res justè valet, non quantum repertum fuit aut reperiri posset, ut rectè tradit Alcia. in *d. l. propemodum. ff. de verbo. significa.* Et debet esse æqualitas, & eadem commensuratio inter emptorem & venditorem, & eadem juris *συμμετρία*. Non obstat *d. l. alienus ad leg. falcid.* quia loquitur in emptore sciente, vel scire debente. Cujus ob id ibidem negligentia taxatur, eique soli imputatur, ut etiam plenius dixi suprà §. 20. *gloss.* 5. *qu.* 14. quò remitto.

47. Nec huic veteri nostræ praxi (quo etiam veritas juris est) obstant alia duo. Primum, quòd apud nos rescissio ex *d. l.* 2. non conceditur nec practicatur pro rebus mobilibus, & ubi agitur de mobili æquiparatur: sed ex parte emptoris si qua læsio sit, solum consistit in pecunia & re mobili. Secundum quod venditor cùm vendit maxima hæredia antiqua, coactus id facit, & ex penuria & necessitate rei familiaris & sic sæpe cogitur ἀκαίρως vendere, & qualecumque pretium invenire potest, accipere, dum indigens pecunia nequit commodam utiliter vendendi opportunitatem expectare: cujus oppositum juxta communiter accidentia (ad quæ leges adaptantur) esse solet in emptoribus qui pecuniam habentes otiosam faciliter agunt certantes de acquirendo & commodè & utiliter pecuniam collocando, in quo τὸν καιρὸν facilè expectant. Quibus consideratis non videtur emptoribus saltem æquè ex remedio *d. l.* 2. subveniendum, sicut venditoribus. Nec mirum si inter eos hoc respectu sit inæqualitas juris, cùm inter eos eodem respectu reperiatur inæqualitas fortunæ, libratique qualitatum circumstantiarum facti. Hæc enim prima tantum facie colorata sunt: sed non concludunt generaliter & indifferenter prout erroneè practicatum fuit: & respondendo ad primum, nullo modo obstat. * Verum est enim quod cancellaria Franciæ justa ratione denegare solet rescissionis diplomata in venditionibus, aut commutationibus rerum mobilium ex capite *d. l.* 2. videlicet ubi solum deceptio re ipsa prætenditur. Secus si etiam dolus vel minor ætas: & hoc ad amputandum multitudinem litium, maximè inter populares. & in mercantiis, & rebus vilibus, & quæ usu consumuntur. In quo magnum reipublicæ interesse versatur, ne fines mercantiæ, quam certam & invariabilem esse publicè interest, incerta litibus efficiatur, commerciumque impediatur, ne quies & exercitium artificum & populatium liticulis infinitis (ni adimeretur occasio) penitus subvertatur. Secus autem si ageretur de certo mobili valde pretioso, & quod usu non consumitur, puta de electissima gemma, vel pretioso vase aureo insigni & singulari arte fabrefacto, quia si dominus vendiderit & graviter re ipsa deceptus fuerit, puto quod in hoc casu & simili non denegarentur, sed concederentur literæ regiæ ex capite *d. l.* 2. Item secus mobili universali, puta quartæ partis mobilis. Item secus si de venditione sectionis nemorum vel sylvæ, quamvis in hoc contrarium fuerit judicatum contra dominum de Lange, qui probaverat de enormissima læsione, sed malè fuit judicatum, quia illa venditio est velut venditio usufructus temporalis vel fructuum plurium annorum rei immobilis: & sic

* Quomodo intelligendum quod pro rebus mobilib. non conceditur rescissio ex capite *d. l.* 2.

malè fuit judicatum, & contra illud arrestum objicienda *lex non exemplis. C. de sentent. & interloqu. omn. jud.* Item secus si non agatur utrimque de mobili, ut quando fundus venditur vel transfertur pro pecunia, vel certis mobilibus, tunc enim cessant rationes prædictæ, & succedit ratio necessaria æqualitatis inter eosdem contrahentes servandæ, quia non debet magis licere venditori seipsa emptorem, quam è diverso emptori venditorem decipere. Unde si venditori fundi concedantur literæ rescissionis in casu *d. l. 2.* necesse est eas eodem casu concedi emptori. Ad secundum respondeo, quod minus concludit, esto enim & detur quòd frequentius accidat venditores quam emptores decipi, (quòd tamen non est expeditum) sed quid ad rem si in genere & in dubio, potius pro venditoribus quam pro emptoribus præsumatur: quum nos loquamur in casu speciali & individuo, in quo certo & de facto apparet & probatur emptorem enormiter esse læsum, & venditorem locupletatum in plus dimidia justi pretii vel æstimationis rei? Secundum in praxi advertendum est, quòd si contractus, vel alius actus sit ipso jure validus, non potest agi ad rescissionem etiam jure communi concessam, nisi infra decem annos à tempore actus gesti, & legitimi impedimenti cessantis, ut * cautum est constitutione regia Ludov. 12. ann. 1512. promulgata. Secus si actus sit nullus, quia in nullitate remanet præscriptio juris communis in statu suo, nisi in quantum in hoc regno derogatur per constitutionem anni 1539. *artic.* 35. post primam horum editionem promulgatam. Plura haberem dicere super ampliationibus & restrictionibus dictæ constitutionis quæ quotidie in foro versatur, sed nolo præsentem materiam excedere, remitto *infrà cap. 4. in Rubr.*

* Præscriptio decennii ex constitutione regia.

48. Decimo quæro in casu quæstionis 4. quando alienatio est nulla, vel quando competit restitutio in integrum ut in *quæst. 6. suprà eod.* si antequam minor impetret restitutionem, patronus jure feudali retraxit ab emptore, deinde minor restituitur, certum est quòd hujusmodi restitutio sit per viam justitiæ, & restituti intersit habere rem. Extenditur etiam contra tertium acquisitorem bonæ fidei per notata in *d. qu.* 6. & latius infrà §. 154. in materia rescissionis, ubi novum & verum intellectum dedi ad leges quæ adversari videntur. Et in patrono non est dubium, quia non potuit retrahere nisi ad idem onus, *ut suprà* 20. *gloss. 5. quæst.* 5. 6. Et tenui quod nulla jura feudalia habebit ex contractu, nec ex restitutione: sed quæstio est, an teneatur fructus quos percepit, restituere à tempore retractus, vel super pretio sibi refundendo deducere? Videtur quòd non, quum sit tertius bonæ fidei emptor, qui etiam citra restitutionem vendicanti minori in casu nullitatis contractus, non tenetur ad fructus nisi saltem à die litis contestatæ. text. in *l. si contra. C. si quis igno. rem. mino. in l. bona fidei emptor. vers. nec interest. ff. de acquir. rer. dom.* In contrarium, quia patronus retrahens non est proprie tertius, sed primus emptor: quia subrogatur loco primi emptoris, non per modum secundæ emptionis, nec per modum transmissionis à primo emptore in patronum, quia non capit jus nec causam ab emptore sublato de medio, in patronum retrahentem, qui perinde habetur ac si emisset ab ipso minore vendente. Igitur sicut minor contra ementem à se restituetur, nedum ad rem, sed etiam ad fructus à tempore contractus. *l. patri. §. item ex divers. ff. de minorib. l. minor. annis in fi. eo. tit.* ita & contra retrahentem à tempore retractus. Imò fortius vult gloss. singularis in *d. §. item ex diverso.* quòd emptor tenetur restituere minori, nedum fructus perceptos, sed etiam percipiendos, id est, qui percipi potuerunt & debuerunt. *per d. l. versic. ut tamen* & sequit. Ludov. Rom. in *consil. 454. in re præsenti, col. fi.* Jas. in *l. Julianus §. ad fi. de leg. 1.* Ita quòd quamvis titulus excuset à percipiendis etiam post litem contestatam, *l. si fundum. C. de rei vendicat.* quod gloss. & ibi Bartho. intelligunt etiam in malæ fidei possessore, tamen non excusat habentem titulum a minore, quin teneatur de percipiendis, nedum post litem contestatam, sed etiam retro à tempore retractus. Præterea hoc est generale in omni restitutione in integrum, sive majoris sive minoris, venire restitutiodem fructuum, nedum post litem, sed ante. *l. quòd si minor. §. restitutio. ff. de minori. l. nec non in fi. ff. ex quib. caus. major.* Igitur si fructus debent retro restitui in casu quo tenuit alienatio, quæ quamvis non possit revocari nisi officio judicis, & beneficio restitutionis, tamen titulus mero jure validus non excusat à fructibus; multo fortius videtur, quòd debeant restitui, quando alienatio est ipso jure nulla, & quod titulus ipso jure nullus non debet à fructibus excusare, quod est contra *d. l. contra. & d. l. bona fidei emptor.* Ulterius quando contractus est nullus, & minor qui sine decreto vendidit, tradidit, indebitum solvit: igitur & si maximè sit accipiens in bona fide, tamen condictione indebiti obligatur ad restitutionem rei, una cum fructibus à tempore contractus vel solutionis, saltem in quantum locupletior factus est. *l. indebiti in princip. l. in summa. §. et qui. ff. de condictione indeb.* Et sic videtur confundi *d. l. si contra.* quæ loquitur in primo emptore à minore, & quando alienatio ipso jure erat nulla. Hoc enim prima facie videtur absurdum, emptorem qui nullum de jure habet titulum, eo quod sine decreto a minore, vel ejus procuratore emerit, non teneri ad restitutionem fructuum, si fuerit in bona fine, & tamen teneri si emerit cum decreto, & ultra bonam fidem, verum & justum titulum habuerit, imò interim verus dominus fuerit, dominium autem medii temporis, multo plus operari debet in lucro fructuum medii temporis quam simplex bona fides, etiam juncto titulo justo, ut patet per notata *gloss. & doct. in l. emptor. ff. de rei vendicat.* Hinc ex prædictis apparet, quàm sint connexæ materiæ juris, & quot apices super modica quæstione versentur si radicalis ratio, & fundamenta decisionis inquirantur.

49. Bar. in similibus angustiis ubique evadit unico verbo, dicens omnia jura quæ dicunt * bonæ fidei possessorem non teneri ad restitutionem fructuum, debere intelligi nisi in quantum factus est locupletior. Ita tenet in *l. sed & si §. scire post gloss. ibi. ff. de petit. hered. in l. si fur. §. 1. C. de usuris,* & plenè in *l. ex diverso. col. 3. ff. de rei vendicat.* & sequitur Angel. ibi. & in *l. si me & Titium. ff. si cert. peta. & in consil. 133. super primo puncto. & consil. 160. domina Catharina. ad fin.* Pau. in *l. si fundum. C. de rei vendicat,* Ant. de Butri. Panorm. *in ca. gravis. de rest. spolia.* Alex. in *l. insulam. §. fructus sol. matrim. & in d. l. si me & Titium.* & ibi Jas. Franc. Purpu. Phil. Dec. And. Alcia. *si cert. pet.* Alex. in *consil. 21. repetito ad finem lib. 4.* Socin. *in consil. 251. quoniam in præsenti, col. fi. lib. 2.* Phil. Deci. *consil. 282. num. 5, vult etiam* Bar. in *d. § scire. & in d. l. si fur.* quod est bonæ fidei eo ipso non est malæ fidei. Et sic nisi constet de dolo vel scientia: & seq. Philipp. Deci. in *cap. cum causa num. 4. extra de offic. delegati.* & ad dictam evasionem movetur Bartol. quia condictio *ex l. si me & Titium. ff. cert. pet.* habet locum, non solum si quis est effectus locupletior ex re mea, sed etiam ex re mihi debita. Fructus autem industriales, licet non sint actoris: sunt tamen saltem quando extabant & erant ei debiti officio judicis, ut notatur in *l. Nesennius. §. fundum. ff. de re jud. in l. malæ fidei. C. de condict. ex lege.* Ad hoc faciunt quæ latè diximus §. 1. *gloss. 5. num. 87. & seq.* Sed certe hæc ratio esset probabilis & concludens, nisi illatum deteneretur. per text. in *§. si quis a non domino. inst. de rer. divis.* Ubi postquam textus dixit fructus industriales

* Bonæ fidei possessor utrum teneatur restituere fructus in quantum factus locupletior.

les sunt bonæ fidei possessoris pro cultura & cura, addit quod superveniens dominus fundi agere non potest pro illis consumptis: igitur nedum hujusmodi fructus efficiuntur bonæ fidei possessoris, quod est commune omnium fructuum à quocumque separentur à solo, ut declaravi infrà §. 147. sed etiam eos per consumptionem lucratur, & per negativam additam verbo potest in *d.* § *si quis a non domino*, excluditur omnis eorum persecutio, excepta sola compensatione cum impensis, secundum notata in *leg. sumptus. ff. de rei vendic.* Et sic * concludo quòd bonæ fidei possessor * non tenetur restituere fructus industriales consumptos ante litem, etiam quatenus factus est locupletior, in judiciis particularibus, puta rei vendicatione, sed solum in universalibus, ut in petitione hæreditatis, & ita expressim tenet gloss. in *d. l. ex diverso.* Pet. Cy. in *l. non est. C. famil. hercisc.* Bald. in *l.* 1. *col.* 1. *C. de usur. & fruct. legat.* Joan. Imol. in *l. sequitur.* §. 1. *ff. de usucap. & in d. c. gravi.* Angel. *in d. l. sequitur* §. 1. *& in l. Nesennius* §. 1. & ibi Alex. *in fi. ff. de re judic.* Ludov. Rom. *in d. l. si me & Titium.* Franc. Cur. seni. in *consil.* 71. *col. fi.* hæc est veritas. Plura alia occurrunt discutienda super hac materia fructuum, sed ne nimis efferar ultra metas §. nostri, ad brevem resolutionem quæstionis propositæ pono duas conclusiones.

* Conclusio cõtra Bart.

* Fructus industriales consumptos ante litem contestatam bonæ fidei possessor quando non restituat.

50. Prima. Patronus à quo feudum potestate feudali retentum evincitur à venditore, sive ex causa nullitatis, sive restitutionis aut rescissionis contractus, tenetur restituere fructus perceptos vel consumptos post litem contestatam. *l. certum C. de rei vend. cum vulgar.* Ampliatur, ut teneatur ad omnes etiam percipiendos, per text. in *d. l. certum.* Et reprobo sententiam gloss. & omnium doctorum in *d. l. si fundum. C. de rei vend.* ubi per illum text. Sed arguendo à contrario sensu dicunt malæfidei possessorem habentem titulum excusari à fructibus percipiendis, etiam post litem contestatam, idque propter titulum, nisi in quatuor casibus à gloss. fi. ibi exceptis: quibus si eorum opinio esset vera, deberet addi pro quinta fallentia casus *d. l. patri* §. *item ex diverso. ff. de minorib.* quando titulus habetur à minore. Sed eorum opinio est falsa, quia *d. l.* hoc non dicit, nec ex ea sumendum est argumentum à contrario sensu, ad correctionem *d. l. certum*, nec ad limitandum specificam dispositionem illarum legum. Verum est quòd Joan. Fab. in *d. l. certum* limitat dictam opinionem, ut procedat quando titulus est justus: secus, si est à jure reprobatus, & sic quòd non est speciale in dictis quatuor casibus *d. gl. fi.* Quidam etiam doctores veritati magis accedentes, limitant dictam opinionem ut procedat in eo qui est fictè tantum vel præsumptivè malæfidei possessor: puta ratione denuntiationis, vel litis motæ, aut contestatæ, juxta *l. illud ff. de peti. hære.* Secus in eo qui est in vera & positiva mala fide, ut is in nullo propter titulum excusetur, & ita tenuit Pet. Perr. *institu. de actio.* §. *omnium. num.* 38. Petr. Cy. Pau. *in d. l. si fundum.* Lancelo. Deci. in *l. apud Julianum.* §. *fructus. col.* 1. *not.* 2. *ff. de leg.* 1. & sentit Bal. *in consil.* 397. *in causa lib.* 4. Aliter etiam distinguit Sal. in *l. malæ fidei. C. de condict. ex lege.* Non refero, sed concludo indistinctè quòd etiam verus bonæ fidei possessor etiam cum justo titulo, tenetur ad omnes fructus etiam percipiendos, à tempore litis contestatæ, in omni judicio etiam particulari, per universalem dispositionem *d. l. certum. & legum similium.* Nec * potest sumi in diversum argumentum à contrario sensu *d. l. si fundum*, quia ut patet per *d. l. certum*, non intendit illud quod per argumentum à contrario sensu inferunt. Et sic cessante mente, cessat illud argumentum per not. suprà §. 2. *gloss.* 2. Tum quia per alia jura satis reperitur expressè dispositum: & illa expressa dispositio facit cessare tacitam, si qua resultaret à contrario sensu, ut notatur in *l.* 2. *C. de cond. inser.* Tum quia etiam verus dominus, personali actione conventus addandum, teneretur ad omnes fructus etiam percipiendos post litem contestatam. Igitur multo fortius simplex possessor, ut demirer tot doctores tamdiu in tam aperto errore, dum gloss. Accursianam verentur, delituisse. Hanc ultimam conclusionem seu ampliationem novè & singulariter modifico, ut procedat in percipiendis ex parte rei non actoris, id est, quos potuit & debuit possessor percipere, non autem ut teneatur de fructibus quos actor potuisset percipere, nisi constet de positiva mala fide possessoris qui esset in dolo, ita quod ratione doli vel alius teneretur ad damna & interesse: percipiendi vero ex parte actoris tantum sunt pœna ex parte rei. Ergo non veniunt nisi contra eum qui tenetur ad damna & interesse. Oportet ergo possessorem esse in dolo vel aliàs teneri ad damna & interesse, prius quam teneri possit de percipiendis ex parte actoris. Cæteroquin sufficit plena rei persecutio & restitutio rei cum sua causa ordinaria, & aliàs sequeretur quod habens probabilem causam litigandi, etiamsi ob id excusaretur ab impensis litis, non tamen excusaretur à fructibus etiam ab actore percipiendis. Et consequenter injustè puniretur, quia si non est justum eum condemnari ad expensas litis, minus justum est eum condemnari ad damna & interesse.

* Titulus justus non excusat bonæfidei possessorẽ à fructibus percipiendis post litem contestatam, cõtra omnes scribentes.

* Verus intellectus *l. si fundum. C. de rei vend.* reprobata opinione gloss. & doctorum.

51. Secunda conclusio. Patronus à quo dictum feudum sive per rei vendicationem ex capite nullitatis, sive per rescissionem, aut restitutionem evincitur etiam à minore, non tenetur restituere fructus perceptos & consumptos ante litem contestatam. Amplia primo, etiam si retraxerit à malæfidei emptore, puta qui scienter emerat à minore sine decreto. Nec obstat quòd patronus (& idem de proximo retrahente) habetur pro primo emptore quia * verum est quantum ad rem & contractum, sed non quantum ad vitia personalia. Unde sive primus emptor dolo induxerit, vel metu compulerit venditorem suum, aut alias fraudolenter versatus fuerit; in quantum ista afficiunt rem, & debilitant, & annullant contractum, bene transeunt ad retrahentem, in quem non transfertur res & contractus nisi cum suo onere & qualitate. Secus inquantum respiciunt actionem doli ad damna & interesse, vel malam fidem ad impediendum præscriptionem, vel lucrum fructuum, quoniam hæc sunt personalia, quæ sequuntur authorem suum, & non transeunt ad aliam personam. Et sic is qui retraxit poterit præscribere, saltem longissimo tempore, propter *Auth. malæ fidei. C. de præscript. long. temp.* & fructus suos bona fide facere, non obstante scientia, vel mala fide positiva ejus à quo retraxit, & is in quem titulo singulari transtulerit, longo tempore præscribet, ea Auth. sibi non obstante. Amplio secundo etiam quatenus factus est locupletior. Limito tamen ut procedat respectu industrialium consumptorum dumtaxat; naturales autem etiam consumptos restituit, quatenus factus est locupletior, & non ultra. *l. fructus. ff. de usur.*

* Retrahẽs non subrogatur loco emptoris quantũ ad vitia personalia, sed solum quãtum ad vires contractus.

52. Et adverte quòd in * dubio bonæ fidei possessor non præsumitur factus locupletior ex fructibus, sed allegans tenetur probare sive in particularibus, sive in universalibus judiciis, ut etiam tetigi *in tract. commer. & usura. num.* 198. unde non satis esset, ostendere quod ad eum pervenit, quia potuit lautius utendo, sicut re sua, consumere. *l. sed etsi. l.* 1. §. *si quis re sua. ff. de peti. hæred.* Ita tenet Angel. in *consil.* 133. *& in consil.* 160. *in fin.* Franc. Cur. sen. in *consil.* 71. *col.* 3. *in conclu.* 7. Jason. in *d. l. Nesennius.* §. 2. *ff. de re jud.* quamvis contrarium teneat Carol. Ruy. *consil.* 29. *in fi. lib.* 2. Cui adhæret Franc. Purpur. *l. si eum servum num.* 13. *ff. si cert. peta.* & expressè Phil. Deci. *l. ex pœnalibus numer.* 5. *de reg. jur.* & malè ut ibi in annotat. tetigi.

* Possessor bonæ fidei non præsumitur factus locupletior de fructibus.

Adde quæ dixi *suprà eod. num.* 33. sed probans non solum ad aliquem pervenisse, sed etiam quod is in usus suos convertit: satis habet intentionem fundatam quod is sit locupletior factus. Quantum autem ad ipsum primum emptorem, si conveniatur a venditore, quum forte dominus feudi non fuit usus retractu feudali, dicendum quòd aut contractus fuit nullus ex defectu solemnitatis, & sic minor vendicat. Et adhuc non tenetur ad fructus à die contractus, & ante litem contestatam perceptos & consumptos, nisi in quantum factus est locupletior, vel nisi fuerit in mala fide, quod est intelligendum de mala fide positiva, quæ nedum ignorantiam facti, sed etiam ignorantiam juris excludit, ut vult gloss. & Salı. *d. l. si contra. quæ ita intelligitur.* Franc. Cur. in *d. consil.* 71. *col.* 4. *& seq.* Unde aut existimavit majorem, & res est expedita, aut scivit esse minorem, & tunc est difficile excusare emptorem à vera mala fide, quia scientia juris præsertim vulgati præsumitur. *l. leges. C. de legib. c. de contra. de reg. jur. in* 6. nec staretur juramento emptoris de errore juris. Et hoc nisi adsint conjecturæ verisimiles ignorantiæ juris, puta ex qualitate emptoris. *l.* 1. *& l. pen. C. de jur. & fact. ignorant.* Et concurrente qualitate venditoris, qui erat vicinus ætati majori, extra tutelam & curam, & res suas per se forte uxoratus industriosè exercebat. *l.* 1. *C. qui & adver. quos,* vel veniam ætatis impetraverat & non apparet de aliqua circumventione, vel fraude procedente ab emptore. Et multo fortius concurrente consuetudine loci, puta Blesen'i §. 22. ubi filii uxorati ipso facto reputantur emancipati & majores annis: quod intellige quando seorsim habent administrationem, ut dicam infrà §. 117. His vel aliquibus ex his, aut aliis similibus concurrentibus, bonus judex æstimare potest emptorem caruisse dolo & mala fide, quamvis in jure erraverit, & ejus sacramento stare, juxta Bald. in *d. l. si constat.* Et sic non condemnabit eum ad fructus, juxta *d. l. si contra.* quod est intelligendum, nisi post litem contestatam, ut dictum est. Si vero contractus in se teneat, ut quia intervenit decretum, vel pater minoris jusserat illum fundum alienari pretio non expresso, *l.* 1. *C. quan. decret. opus non est*, sed minor intentat restitutionem in integrum, dicendum quòd veniunt fructus à tempore contractus vel traditionis natura restitutionis, ut dictum est, & est casus *in l. patri.* §. 1. *ff. de minorib. juncta gloss.* quamvis contrarium sentiat Pet. de Feria. in *l. super pet. restit. in integr. in gloss. pen.* Cujus opinio crebrius invaluit in praxi, & merito, quia interim contractus tenet, & non solum mero jure tenet, sed etiam absolute & præcise tenet respectu emptoris qui non potest conqueri, quia solus minor venditor potest restitui si velit, ideo revera est ei imputanda.

Nova modificatio ad §. restitutio in l. quod si minor. ff. de minorib.

53. Sed in terminis juris * limitando *d. l. patri* & similes, dico quod fructus non veniunt ante restitutionem intentatam, nisi quatenus emptor locupletior factus est, quia interea potuit re sua splendidius uti. *argumento d. l. sed & si lege. ff. de peti. hæred.* Quam limitationem sublimito ut procedat in eo qui bona fide contraxit, quamvis minor re ipsa læsus sit, vel forte in alio læsus quam in pretio: secus si emptor scienter & mala fide decepit minorem. Quo casu etiam dolus dederit causam contractui, vix est ut subsistat decretum quod debet specificè interponi. Et quin propter obreptionem sit nullum, *l. cum vero* §. *subventum. ff. de fideicom. liberta. facit l. & si præses. C. de præd. minor.* Tamen casu quo decretum non sit nullum vel aliunde, ut propter mandatum patris vel defuncti cui minor successit, alienatio teneat ut opus sit restituere in integrum, nihilominus dico eum qui scienter & mala fide decepit, teneri ad omnes fructus, à tempore contractus juxta naturam & rigorem restitutionis in integrum: nec potest gaudere beneficio dictæ limitationis propter dolum & malam fidem, quamvis mero jure dominus sit, sed minus justè & revocabiliter: plus dico quod tenetur etiam de percipiendis. Casus est singularis in *l. patri* §. *prædium. versic. ex quo. ff. de minor.* ubi si quis pluris vendiderit prædium minori, licet contractus teneat, quia minor non vendit, sed acquirit prædia, & sic necessaria sit restitutio, quia nimio emit; tamen venditor tenetur etiam à tempore contractus usuras pretii restituere, non solum si quas vel quantas perceperit: sed etiam quas legitimè percipere potuerit. Igitur idem in fructibus casu converso quo emisset feudum & teneret venditio, quia usuræ vice fructuum sunt, & eodem modo veniunt, *l. usura. ff. de usur.* dictus autem *versic. ex quo.* necessario debet intelligi in eo qui scienter dolose decepit minorem in pretio, ut probavi in novis intellect. quò remitto, & ad *tract. de commer. & usur. qu.* 17. *num.* 198. dixi etiam infrà §. 78. *gloss.* 1. *num.* 23. *&* §. 58. *num.* 7. Secus si non fuisset in dolo, etiam si postea supervenisset scientia, quia licet postea scire incipiat quod minor re ipsa læsus potest restitui, non tamen incipit esse in mala fide, quia restitutio in integrum non est in consideratione donec petatur. *l.* 4. *ff. de fideicom. libert.* Idem si ab initio tempore contractus dubitabat, vel etiam sciebat minorem posse restitui, sed ex alia causa quam propter læsionem procedentem ex facto ipsius contrahentis, interim justo pretio ementis vel vendentis, quia non potest dici in mala fide ex quo alium non decipit, sed potius se ipsum. Ad hoc *l. nemo prædo est. ff. de regul. jur.* Et quamvis ad dictam restitutionem fructuum teneatur is cum quo contractum est, vel ejus hæres restitutione petita: puto tamen aliud esse in singulari successore, vel retrahente, ut quamvis restitutio in integrum contra eum intentetur, tanquam in rem scripta, tamen non teneatur ad restitutionem fructuum prius consumptorum, etiam in quantum factus esset locupletior, & hoc nisi respectu naturalium, & sicut quivis extraneus bonæ fidei possessor. Reliqua hujus materiæ fructuum pro nunc omitto. Sed nunc mentem subit unum quod non est omittendum. Circa id quod dixi illum qui nulliter emit à minore, si fuerit in bona fide non teneri ad restitutionem fructuum *d. l. si contra.* Multum obest quòd negotium gessit cum minore contrahendo cum eo, & prædium emptum accipiendo. Et sic quia traditio vel solutio erat indebita, obstrictus fuit nedum de æquitate, sed etiam de [illegible] jure & rigore, condictione indebiti, in qua veniunt fructus à die traditionis, etiamsi recipiens esset factus dominus, & hoc saltem in quantum factus est locupletior, & istud nunquam reperi tactum ab aliquo, tamen in se est verissimum & æquissimum.

Novus & clarus intellectus l. si contra. C. si quis ignorans min. nor.

54. Ideo ad claram & nitidam explicationem * *d. l. si contra.* dico quòd loquitur non solum de ipso immediato emptore à minore, sed generaliter de possessore rei minoris contra jura distractæ. Et dicit quòd res cum fructibus universis revocatur, & à restitutione fructuum excepit bonæ fidei possessorem: hoc habet *d. l. in summa.* Et sic quantum ad eum qui est in positiva mala fide, sive emerit à minore, sive ab emptore minoris, clarum est quòd retro etiam ante litem tenetur ad omnes fructus sive consumptos, sive extantes, sive perceptos, sive percipiendos. *Guillelmus* * *Ogerius* tunc Franciæ Cancellarius (qui his commentationibus nostris sese instruebat: & ut singulæ chartæ excudebantur ad se deferri curabat) hanc nostram sententiam articulum posuit 94. in suis regiis constitutionibus editis anno sesquimillesimo trigesimo nono. Quantum autem ad eum qui fuit bona fide, *d. l.* simpliciter excipit eum à determinatione sua de restitutione

Forte Poyetus.

tione universorum fructuum, aliter non determinando an nullos an quosdam fructus, & a quo tempore restituat. Et sic illud debet determinari, secundum alia jura. Itaque est dicendum quod si bona fide, per errorem facti vel juris emerit, vel acceperit à minore, tenebitur restituere omnes fructus a se perceptos, sive naturales, sive industriales, in quantum tamen factus est, & manet locupletior, & non ultra, secundum naturam condictionis indebiti quia obstrictus fuit ex negotio gesto cum minore. Fallit primo si fortè contigerit minorem ipsum esse in dolo vel mora. Fallit 2. in quantum cum usuris debent fructus compensari. *leg. Paulus respondit ff. de fide jussorib.* tetigi in tractat. contract. & usurar. *qu.* 74. *num.* 541. 544. Si vero possessor non sit primus emptor, nec ejus hæres, sed tertius & singularis successor, tunc quia nullum negotium gessit cum minore, & non tenetur ei condictione indebiti, sed solum ut extraneus possessor, puto quod non tenetur in aliquo de industrialibus consumptis, etiam in quantum fuit & adhuc remanet locupletior factus, sed eos nedum facit suos quoad dominium, sed etiam quoad lucrum: reprobata dicta opinione Bart. & sequacium: de naturalibus autem bene tenetur quatenus tenetur locupletior. Et utroque casu, videlicet tam in emente a minore, quàm in emente ab emptore minoris, intelligo de fructibus consumptis ante litem contestatam. Secus de consumptis post litem contestatam, quia tunc universi etiam percipiendi debent integrè restitui, etiam ab habente justum titulum, rejecta opinione omnium hactenus scribentium super *d. l. si fundum.* Et quod dixi in singulari successore, idem puto etiam in retrahente ab eo, sive jure feudali, sive jure proximitatis: quia licet subrogetur loco primi emptoris, tamen in veritate nullum negotium gerit cum venditore, nec ei condictione indebiti obstringitur. Quòd si quis forte dicat, judices nostrates non solere addicere aliquos fructus nisi à tempore litis contestatæ (quasi labor noster non sit utilis in praxi:) Respondeo quòd raro aliter solent, quia raro contingit fructus retro deberi. Oportet enim regulariter constare de positiva mala fide respectu præteritorum industrialium fructuum, non tamen sequitur quin si casus contingat, quod constet de positiva mala fide possessoris, vel quod constet esse multos & non contemnendos naturales fructus, quin debeant secundum prædicta, & secundum quod latius in jure habetur adjudicari. Et ista quæ de se sunt extranea à materia nostra, non deduxissem, nisi animadvertissem multum esse necessaria in usu quotidiano. Multas quæstiones in unam conclusi, & nisi studuissem magnæ utilitati in brevi sermone, libenter caruissem hoc labore. Facilius enim & splendidius, seorsum in diversis locis tractare poteram. Sed utilitati, & non ostentationi studeo. Recordor dudum me interrogatum de quæstione hujusmodi. Hæredium minoris extraneo venditum, per sententiam super actione retractus adjudicatum consanguineo, qui postea vendicante minore victus, & condemnatus ad restitutionem rei & fructuum à se perceptorum, & qui percipi potuissent per actorem à tempore litis contestatæ, appellavit: allegans quod non poterat condemnari ad percipiendos fructus ex quo habebat verum & justum titulum. Consultus respondi bene judicatum, ut patet per prædicta. Post primum horum editionem contigit casus per prædicta judicatus Blesis. Minor uxoratus habens viginti duos annos anno 1542. in perpetuum sed vilem reditum concessit Titio fundum ex divisione successionis decessorum ad se obventum. Postea major factus anno 1548. cedit actiones rescindentes & rescissorias, tertio, qui rescripto regio obtento contra Titium probat de læsione enormi, minori ætate & prodigalitate cedentis tempore contractus: Titius autem cognatus & vicinus cedentis non poterat hæc ignorasse. Claudius Mussetus Blesensis præfectus non transivit ad me causam judicandam ut in gravibus solebat, infrà §. 33. *num.* 11. sive quod jam haberet necessarios quæstuarios assessores quos vocant præsidiales, sive quod hunc librum meum impressum præ manibus haberet. Quo inspecto juxta sententiam nostram condemnavit Titium ad restitutionem fundi cum fructibus à die contractus, & actorem ad restituendum pretium quod inveniretur conversum in utilitatem cedentis, una cum usuris ad rationem duodecimæ quæ bessali accedit. Titius appellavit, dom. Matth. Quadrigatius primarius advocatorum hujus Senatus cum assec lis censebat male judicatum in eo solo quod Titius fuerat condemnatus restituere fructus a die contractus, & quod emendando judicium debuerat condemnari solum à die litis contestatæ, & fundabatur in eo quod ut post Joann. Petrum de Ferrar. in summa diximus suprà *eo. num.* 25. *ad fin.* Curia parlamenti non solet etiam minorib. adjudicare fructus ante litem contestatam, quia contractus non est nullus nisi minor velit. Secundo, quia asseruerat se majorem & tanquam major contraxerat. Tertio quia consuetudo Blesensis §. 2. reputat eum majorem, ut tactum est suprà *eo. num.* 52. & quamvis non efficiat eum talem, tamen dat justam causam bonæ fidei. Ego vero anno 1550. benè judicatum propugnavi, quia objecta procederent in eo qui justo pretio emisset, quo casu interusurium pretii fructus excedit, vel saltem in eo qui habuisset justam causam ignorantiæ. Sed hic Titius erat convictus quod sciebat prodigalitatem & notabilem supervalentiam fundi. Et sic conclusi bene judicatum. *Non obstat c. ad nostram extra de rebus eccles. non alienand.* quia ibi Innoc. 3. Papa non audens ad vivum resecare, ita scripsit. Tum laicus ille fuerat rogatus & invitatus à monasterio quod alioquin propter æs alienum & calamitates temporis periclitabatur. Præterea collegia illa ecclesiastica non sunt minores, sed plus quàm majores, utpote multis majoribus & vigilantibus præditi, ut ait Maria Soci. *cons.* 10. *lib.* 1. & hinc est quod senatus Parisiensis non solet rescindendo alienationes prædiorum ecclesiasticorum condemnare reos ad restitutionem fructuum ante litem contestatam perceptorum, sed tantum post litem, juxta *c. ad nostram*, quia in præjudicium privati contractus tenebat: sed est etiam alia ratio, quia, ut dixi, hujusmodi monasteria non pro minoribus sed pro majoribus habentur: ita quod crebrius vidi per arresta ejusdem senatus alienationes prædiorum ecclesiasticorum non rescindi propter defectum solemnitatis: sed tantum in casu læsionis: in privatis autem minoribus etiam non probata læsione rescinduntur, sive nulli declarantur contractus immobilium, sed reus qui non fuit in dolo, nec graviter læsit minorem non condemnatur in fructus nisi à die litis contestatæ. Alias secus ut plenè satis & dilucidè declaravimus. Redeamus ad materiam nostram.

55. Undecimo quæro, Quid si venditio aut permutatio sit nulla, ex eo quod * dolus sive emptoris, sive venditoris, dedit causam contractui, *l. & eleganter. in princ. ff. de dolo.* Videretur idem quod suprà. Sed hic alia ratio reformat respectu ejus qui dolum commisit, qui non audietur allegans turpitudinem suam, *l. si servus plurium.* §. 1. *ff. de legat.* 1. *l. transactione. cum allegatis ibi in gl. C. de transact.* Unde breviter dico quod si is qui dolum commisit solvit jura domino directo, non potest ab eo repetere tanquã indebita, vel sine causa. Tum quia scienter solvit, *l. 1. ff. de condict. indeb. cum vulga.* Tum quia non potest fundare intentionẽ in dolo suo agendo. *l. apud Julian. §. Marcellus. ff. de do. ma. except. l. 2. l. mercatem. C. de cond. ob turp. caus. l.* 1. & ibi Bar. Alexand. & Jason. *ff. eo. tit.* Ampliatur, etiam si coactus à domino sive per viam manus injectionis, sive actionis solverit. Ampliatur secundo, etiamsi nullitas vel * turpitudo

* Si ob dolum venditio aut permutatio feudi fuerit rescissa, utrum debeatur relevium.

* Turpitudinẽ suam

non potest quis agendo allegare etiam ab alio detectam.

esset detecta ab alio, quia adhuc non auditur agendo & repetendo, quum non possit intentionem suam fundare, nisi dolo suo. & ita debet limitari, & declarari distinctio Bart. *in pen. membro. in l. jusjurandum quod ex conventione. §. procurator. ff. de jurejurand.* quam nolo altius repetere & discutere, ut prolixitatem vitem, & finem operis inveniam. Ampliatur tertio, ut nec possit repetere vel deducere ab eo quem decepit feudum pristinum condicente, nec damnum sentire videtur quod culpa sua contraxit, *c. damnum, de reg. jur. in 6.* & hoc ratione doli sui. Secus si alias essent indebita, quam per ejus dolum, ut in casibus *qu. 4. 5. 6. supra eo,* quia tunc etiamsi scienter solveret, sed compulsus a domino, vel metu ne compelleretur & amitteret fructus feudi aperti, poterit non obstante scientia condicere, *argumento l. novissime ff. quod fal. tuto. aut.* & quod not. Ang. & alii in *l. 2. C. de his quæ vi metusve cau.* Phil. Deci, *in consil. 22. num. 2.* ubi in an. nota. dixi. Si vero dominus receperit ab illo qui dolum non commisit, tenebitur ei condicenti restituere, & multo fortius contra dominum agentem, poterit de nullitate contractus excipere per jura vulg. Sed quid si dominus agat contra eum qui dolum fecit? Subdistinguo. Aut contractus nondum est declaratus nullus & revocatus: & tunc non potest reus excipere, quia exceptionem fundaret in dolo suo tantum, quod non admittitur, & sic dolosus emptor vel permutator tenebitur solvere jura dominicalia sine ulla spe repetitionis, nec tenetur patronus admittere protestationem de repetendo in casu annullationis vel rescissionis contractus, nisi excepto si hoc procederet propter dolum protestantis. Et si simpliciter protestationẽ generalem admiserit, istud tacite censetur exceptum. Si vero contractus jam fuerit declaratus nullus per sententiam: tunc propriam turpitudinem ab alio detectam poterit allegare, excipiendo contra dominum agentem ad lucrum horum jurium, quia tali casu constat, & liquidatum est esse indebita, ut late per Jas. & alios in *d. §. procurator per canonistas in c. inter dilectos. de donat.* Idem in similibus dicendum. Sed quid in contractibus stricti juris? Videtur dissimile, quia non annullantur ipso jure propter dolum dantem causam contractui, sed solum ope exceptionis vel actionis *d. l. & elegant. l. dolo. C. de inutilib. stipu.* Respondeo, item omnino dicendum quod nuper diximus, quia sufficit[a] similitudo respectu ejus de quo quæritur. per text. in *l. fin.* & ibi Jas. *col. 1. C. de collat. text. in c. constitutus.* & ibi Panor *no. 3. de appellat. in c. quemadmodum.* & idem no. 3. *de jurejur.* late Panor. Fely. Dec. in *c. translato de const.* Jas. *l. inter stipulantem. §. sacram. col. 3. l. 4. in fi. de verb. obligat.* Sed hic eadem ratio doli puniendi & non admittendæ allegationis propriæ turpitudinis.

* Sufficit similitudo respectu ejus de quo quæritur.

56. Duodecimo quæro. Videmus multos casus, & adhuc plures alii sunt, in quibus licet de facto feudum mutet manum, & vere aperiatur, tamen relevium non debetur, & si exactum sit repeti potest: Quæritur, an à patrono exigi possit[*] cautio de restituendo relevio, si appareat indebitum? Hæc quæstio non est modici effectus, quia cum feudum interim vere aperiatur, potest patronus injicere manum suam ex defectu hominis, & fructus suos facere cum effectu, sine ulla spe recuperationis. Porrò novum acquisitorem fidelitatem offerentem non tenetur admittere nisi etiam jura solvat, puta relevium: nec sufficit consignare, si patronus sit paratus accipere. Et si receperit forte tum quum postea apparebit indebitum, non invenietur solvendo: & si sit solvendo, forte non erit locupletior factus, quibus incommodis obviatur per cautionem idoneam. Et prima facie videtur patronum non esse adigendum ad satisdationem, tum quia patronus & parens ad hanc non tenentur, & in eis sufficit qualiscumque satisdatio. Text. in *leg. 2. §. Prætor. au. ff. qui satisd. cogant.* Tum quia si quis sit defectus, provenit ex negotio gesto per hunc acquisitorem, qui sciebat vel scire debebat sibi imminere hoc periculum. Unde debet [illegible] imputari qui se in necessitate posuit, saltem non videtur ei subveniendum in gravamen patroni, qui tantum jure suo utitur. *argument. l. 2. si quis tamen. ff. si quis cautio. l. si fidejussor. §. 1. ff. qui satisd. cogant.* In contrarium, quia[b] nedum in contractibus bonæ fidei, sed etiam stricti juris, superveniente justa causa, idonee satisdandum est non inspecto, an is à quo petitur cautio fidejussorem invenire possit, vel non. *l. inter omnes. ff. qui satisd. cogan. l. in omnibus bonæ. fid. ff. de judic.* & utrobique per omnes scribentes Bart. *in l. si constante in qu. 2. in princ.* & Jaso. *col. ff. solut. matr.* Ang. Imol. Paul. *in l. 2. in princ.* & ibi Alex. *col. 4. in fin. ff. solut. matr.* Bar. *consi. 413. l. 4.* Matth. de Afflict. *decisio Neapolit. 108.* & similiter in aliis materiis, *c. susceptaté de testi. in integ.* Solutio, si nondum appareat lis super nullitate, vel totali resolutione contractus, non tenetur patronus ad aliquam cautionem. Unde si ea ratione novus acquisitor destiterit solvere, etiamsi consignaverit plus quàm possit ascendere relevium, faciet patronus fructus suos. Si verò lis appareat, & idem si sit probabilis suspicio de propinquo, vel si ex natura actus quotidie resolvi possit, ut si sit traditio ex causa donationis causa mortis, vel anticipationis legati. Et tunc aut quæritur de simplici cautione restituendi, si postea appareat indebitum, ad obviandum ne patronus causari possit se non effectum locupletiorem & hanc præstare tenetur. Aut quæritur de satisdatione & adhuc tenetur, *argumento l. si post perfect. un. C. de evictio. l. si creditores. ff. de privileg. credito. l. creditores. ff. de separa. bono.* non tamen præcisè, sed prout commodè potest. Unde si non possit commodè invenire fidejussores idoneos, de quo ejus juramento stabitur, sufficit eum dare quales poterit, vel cavere cum hypotheca bonorum, & paulo strictius quàm dicatur in *l. 2. qui satisd. cogant.* quoniam ibi non agitur nisi de securitate instantiæ ad finem procedendi in causa: hic vero agitur de majori periculo, videlicet perdendi indebite solutum. Tum regulariter non valet argumentum de patronis libertorum ad patronos feudorum quum sint separati, ut dictum est suprà *§. 2. gloss. 3. num. 36.* Ideo æquum & justum est ita temperare, ut dixi. quod rectius boni judicis officio curabitur, qui si videat, & si constet prætensam nullitatem, contractam dolo vel culpa acquisitoris, non ita audiet eum exigentem cautionem à patrono. Et hæc utilia sunt ad discernendum validitatem, & insufficientiam oblationum novi vassalli, & à quo tempore fructus feudi prehensi debeant ei restitui, vel cedere lucro patroni.

* Cautionẽ utrum possit exigere à patrono vassallus de restituendo relevio indebito.

* Satisdandum est tam in bonæ fidei quam stricti juris judiciis ex justa causa.

57. Decimo tertio quæro, Quid si donatio feudi revocetur propter[*] ingratitudinem? Certum est non esse quæstionem si revocetur ante traditionem veram vel fictam. Sed procedit quæstio, quando feudum postquam mutavit manum, revocatur. Si vellem rationes dubitandi [illegible] decidendi in hac & quæstione seq. radicitus excutere, bona pars materiæ *l. si unquam. & l. fin. C. de revocand. donat.* huc deducerentur: sed ne instituti metas egrediar, resolvendo dico relevium deberi ex traditione donationis causa facta: sed non ex revocatione & restitutione rei propter ingratitudinem, & ut clarè intelligatur. Cardo resolutionis non in eo vertitur, an ipso jure, an vero per sententiam revocetur: sed an retro annulletur, & reducatur ad non causam. An vero solum ex nunc revocetur, sive ipso jure, sive per sententiam, & remaneat efficax pro tempore præterito? Et dico quod[*] ex capite ingratitudinis non revocatur ipso jure donatio, sed demum per sententiam. Patet per textum in *d. l. fi. vers. ex his.* Ubi demum ex causa legitima & cum causæ cognitione probata, conceditur revocatio, & satis est quod jure non cavetur ipso jure revocari, & ita tenet Petr. Cy. in *dicta l.* Bald. *in consil. 497. si quæratur. lib. 4.* ubi dicit, quod ad revocationem agitur officio judicis. sed melius est dicere quod condictione ex *dicta l. fi.* ut ibi Franc. Ripa. in *repet. qu. pen.* Hoc

* Si ob ingratitudinem feudi revocatur, utrum relevium debeatur.

* Donatio ex capite ingratitudinis non revocatur nisi per sententiã.

autem est expeditum, quòd non habet locum rei vendicatio etiam utilis, etiam si fieret revocatio propter non impleta conventa ipsi donatori, sed tunc haberet locum condictio ob causam *l. 2. C. de cond. ob caus.* & specialis est casu *in l. 2. C. de donat. quæ sub modo*, quando revocaretur, propter non præstita alimenta conventa ipsi donatori ut tunc habeat locum etiam utilis rei vendicatio, alias non, ut declarat Ripa. in *dict. repe. qu.* 35. 36. *&* 36. Ulterius dico quòd non revocatur ut ex tunc, id est, retro à tempore donationis, sed demum ut ex nunc. Et sic omnes fructus percepti à donatario ante ingratitudinem commissam non revocantur, nec etiam alienationes & hypothecæ per eum factæ de & super re donata; & de alienatione omnes doctores fatentur. Igitur liquet quòd non annullatur retro, nec reducitur ad non causam pro tempore præterito, & sic relevia debentur patrono ex traditione donationis causa facta. Unde quamvis revocetur non possunt soluta repeti, imò non soluta possunt exigi, nisi præscriptio triginta annorum obstet. Non tamen debetur relevium ex revocatione & restitutione rei, quia fit ex causa necessaria, quæ tacitè inerat à principio donationis. Adverte tamen quòd quamvis revocetur ex causa necessaria, tamen non resolvuntur hypothecæ & onera, per donatarium medio tempore imposita, quamvis ea resolvi censeat Franc. Ripa. in *dicta repet. qu.* 42. sed male,* per textum in *d. l. his solis* ubi permittitur venditio, donatio, permutatio, & quæcumque alienatio, nedum ante ingratitudinem commissam, sed etiam ante litem cœptam per citationem super revocatione judicis mandato factam. Si igitur rata manet & efficax totalis alienatio rei vel partis, multo magis simplex hypotheca. Et sic concludo quod remanent omnia medio tempore facta, nedum ante ingratitudinem, sed etiam post & ante revocationem intentatam. Et hoc nisi constaret, saltem verisimiliter, esse factam in fraudem revocationis, in quo recurrendum erit ad materiam revocationum alienatorum in fraudem creditorum. Puto tamen quod donatarius * ingratus tenetur rem luere, & exonerare ab oneribus a se impositis. Imò si alienavit quòd tenetur æstimationem restituere, & hoc ne post commissum crimen dignum revocatione donationis adhuc habeat & sentiat commodum ex donatione, ut latius probarem, nisi prolixitatis & excessus materiæ nostræ argueret. Dixit autem Ripa. in *d. repet. qu.* 66. quod fructus revocantur, nedum ex die litis motæ, sed ex die ingratitudinis commissæ, quod falsum puto, per *d. l. his solis in versic. ex eo die quo & controversia*, *&c.* Quod tractandum reservo infrà §. 30. *qu.* 8.

* Donatione revocata ex capite ingratitudinis non resolvuntur hypothecæ à donatario factæ nec restituuntur fructus ab eo per percepti ante litem motam, cōtra Franc. Ripa.

* Donatarius ingratus tenetur luere vel æstimationem restituere.

58. Decimo-quarto quæro, quid si fiat revocatio ex capite *l. si unquam. C. de revocand. donat.* Certum est quod jure revocatur per nativitatem filii, cum declaratione voluntatis donatoris. Alberic. * in *d. l. si unquam.* & latè Andr. Tiraq. *in repet. in verb. revertatur. num.* 8. *& num.* 22. & ex tunc fructus debent restitui, saltem postquam donatarius hoc scivit, & de restituendo interpellatus fuit & constitutus in mala fide. Tamen non reducitur ad non causam pro tempore præterito. Et sic semel debetur relevium pro traditione ex causa donationis, & non pro restitutione, quum non fit nova mutatio, sed resolutio primæ ex conditione resolutiva inexistente donationi. In mentem venit quæstio prioribus affinis quam vidi in facto. Filia nubens renunciavit futuræ hæreditati patris præsentis quandiu essent masculi, deinde post obitum patris fratres dictæ filiæ decesserunt sine masculis, nunc filia neptum amita petit partem paternam, & nullū debet relevium quia venit ad jus suum antiquum directum, etiam si certum feudum detur ei pro jure suo quia est loco divisionis, sed si decessissent sine liberis, dicta filia hæres fratrum non solveret totius relevium, sed deduceret partem quam habuisset jure directæ successionis paternæ ad quam revertitur, & residui tantum quod habet jure successionis collateralis debebit relevium. Idem si post obitum patris sic renunciavit, quia valet renunciatio si ipsa, quamvis minor annis, velit, nec spectat ad dominum feudi allegare jus tertii vel nullitatem quæ dependet à voluntate aliena. Quod si interim uni fratrum sine liberis morienti alter solus in feudis successit, & relevium solvit: non potest dicta filia post obitum ultimi fratris sine masculis partem releviorum repetere, sicut non repetit partem fructuum pro tempore præterito, quia non redit ad successionem paternam ut ex tunc, sed tantum ut ex nunc & pro tempore futuro: & sic qui interim domini vel possessores cum effectu fructuum lucrandorum fuerunt, debuerunt jura dominicalia prout casus accidit, solvere, & ratum manet prout possessio pro tempore præterito rata manet.

* Si ob natos liberos feudum revocatum erit, utrum relevium debeatur.

* Revocatio ex capite l. si unquam, quamvis fiat ipso jure, tamen non trahitur retro.

59. Decimo-quinto quæro, Feudum fuit venditum & pretium receptum: sed emptor antequam traditionem habuisset, illud, seu actionem ex empto donavit vel legavit venditori? Respondeo, quod ex ista remissione nulla jura debentur patrono; sed quum non sit discessum à venditione, quia nec animus distrahendi nec actus retro similis intervenerit, * remanent integra jura patrono, tam ad quintum denarium, quam ad retractum. Et si eligat retractum, tenebitur pretium solvere venditori, cui emptor censetur donasse vel legasse omne jus suum. Sed quid si hoc faceret post traditionem fictam? Respondeo: Attendi debet forma faciendi, & intentio partium. *l. non omnis. in princip. ff. si cert. peta.* Si enim fiat remissio, vel legatum feudi, vel actionis ad feudum, indistincte dicendum est deberi omnia jura ex venditione orta. Et iterum deberi relevium ex remissione vel legato, quia feudum de novo voluntarie mutat manum. Verum est quod si patronus eligat retractum, frustrabit se relevio debito ex causa sequentis mutationis, licet non frustraret se releviis aut aliis juribus debitis ex causis præcedentibus; sed si eligat quintum denarium, nullum jus amittitur. Si vero fiat distractus, & pecunia restituatur, vel solutioni parata remittatur, tunc recurrendum est ad dicta suprà §. 20. *gloss.* 5. *qu.* 1. quia si res sit integra respectu patroni, nulla jura debentur, alioquin remanent integra jura venditione orta & acceptata.

* Patronus retractu feudali uti potest etiā contra ipsum venditorem & antiquum vassallum.

60. Decimo-sexto quæro, quid si feudum * datur in solutum? Dicendum ut colligitur ex dictis *suprà* §. 20. *gl.* 10. quæ procedunt quando datur pure in solutum. Si vero tradatur de facto pro certa summa, vel pensionibus certi reditus, hoc pacto quod si intra certum tempus debitum solvatur, vel redimatur reditus, feudum restituatur, alioquin tempore lapso cedat in solutum pro justo pretio; omnia jura patroni sunt in * pendenti, quia si feudum recuperetur, apparet non fuisse apertum, nec mutasse manum, & nihil deberi patrono, quia ex hypotheca, & ejus luitione, nihil debetur in feudis. Si vero tempus labatur & cedat in solutum, ex tunc aperitur, & jura feudalia oriuntur, prout in simili determinavit Bald. *in consil.* 164 *maritus libro quinto.* Et similiter si debitor hypothecavit & tradidit feudum suum creditori, deinde ab eodem emerit, quamvis verba contractus sonent in venditionem, tamen non est emptio, sed hypothecæ liberatio, ut tradit Cy. Bart. in *l. 1. C. si ser. extero.* & non habet locum jus retractus, ut decidit Matth. de Afflictis in *tract. de jure Prothomiseos super. ver. licet enim, collat. pen.* nec consequenter jura feudalia.

* In solutū si feudum datū fuerit utrum debeatur relevium.

* Jura feudalia quādoque in pendenti.

61. Decimo-septimo, Quid si * donatio & traditio fiat a non domino? Respondeo, quod quamvis feudum non mutet manum, & in veritate nihil ex hoc debeatur, tamen patronus habet intentionem fundatam tam in prehendendo, quam relevium exigendo per notata supra §. 20. *gloss.* 6. Et secuta evictione, non poterunt repeti à patrono fructus quos percepit pendente

* Si à domino feudum venditum vel traditum erit, utrum relevium debeatur.

prehensione ex defectu hominis, cùm suæ culpæ debeat possessor id imputare, sed condictione indebiti repetetur relevium, quatenus factus est locupletior, nisi possessor plurium annorum fructus cum effectu perceperit quos non reddidit: tunc enim mutatio manus fuit effectualis, igitur per not. *supra eo. nu. 1.*

62. Decimo-octavo quæro, quid si emit & accepit à vero domino: sed fuit evictus à creditoribus hypothecariis, qui fecerunt feudum subhastari & adjudicari ultimo offerenti: utrum possit repetere à patrono jura quinti quæ ei solvit? Videtur quòd sic, quia acquisitio sua fuit commutabilis, prout eventus docuit & resoluta fuit. Unde sufficit patronum habere quintum pretii de nova, efficaci & incommutabili venditione, quæ fit per decretum: non autem debet bis habere, nec locupletari cum jactura primi bonæ fidei emptoris, qui deceptus fuit. In contrarium, quia primus vere emit & acquisivit à domino, & venditio sortita est suum effectum, nec est verum quòd fuerit resoluta per subsequens decretum, imò magis confirmata & approbata, quia subhastationes factæ sunt prout debuerunt super isto primo emptore vero proprietario, & decretum super eo adjudicatum, medio cujus censetur de novo vendidisse, quia * factum judicis censetur factum partis. *l. 1. C. si in caus. jud. pign. c. sit. l. si ob causam, C. de evictio. l. profectitia dos. ff. de jur. dot.* Bald. in *repet. l. pater filium consil. 4. ff. de inoffic. testam.* & pulchre Alex. *consil. 12. viso processu. lib. 5.* Patet igitur quòd prima venditio nullomodo revocata est, nec reducta ad non causam, sed facta est secunda venditio per emptorem. Igitur de novo omnia jura debentur patrono. Nec obstat quòd secunda venditio non fuit mere voluntaria, sed necessaria, saltem causativa necessitate, quia quantum ad jura dominicalia, non attenditur quòd alienatio sit voluntaria, vel non, ut dictum est §. *eo. suprà qu. 3. & infrà eo. qu. fi.*

* Factum judicis censetur factũ partis.

63. Pro resolutione distinguo. Aut illa prima venditio est facta simpliciter: & tunc cùm quintum pretii spectet ad onus venditoris, vel ipse venditor illud solvit, & tunc clarum est non posse repeti, nec per emptorem nec per venditorem: vel emptor ipse solvit, & tunc debuit deducere venditori cui pretium solvit, *ut in §. seq. in princ.* Et si non fecerit, sibi imputet, quia patronus suum recepit. Et quantumcumque venditio ex causa superveniente non remaneat efficax (nisi ex causa quæ retrotraheretur, puta nullitatis, vel defectus dominii in venditore) tamen semper patronus habet fundatam intentionem ad quintum pretii contra venditorem, & sic non nisi suum & efficaciter debitum recepit; & emptor nomine venditoris debentis, sive ad illius liberationem solvisse censetur, ex quo sciebat à venditore deberi, & sic cessat omnis repetitio. Textus in *leg. repetitio. ff. de condict. indeb.* Aut vero venditio est facta pro pretio franco & libero: ita quod ipse emptor factus est solus debitor nomine proprio quinti & subquinti, ut inf. §. 24. Et tamen postea emptio sua redditur inefficax & res alteri addicitur. Et tunc quia emptio & venditio non fuit ab initio nulla, nec reducitur retro ad non causam, non resolvitur acquisitio jurium quinti & subquinti facta patrono, & sic nihil videtur ab eo posse repeti. Sed hoc quandoque durum esset, ideo æquum mihi visum est subdistinguere. Aut ille primus emptor potest efficaciter habere regressum evictionis, aut non. Primo casu, puta quia venditor, aut ejus fidejussores vel pignora sunt solvendo, ita quod potest emptor ab eis recuperare pretium cum legalibus sumptibus, damnis & interesse, nihil potest repetere à patrono, quum nihil sibi absit de his quæ vult repetere, ex eo quod habet actionem. Sed quid hoc primo casu in permutatione? Secus videretur, quia in ea passus evictionem etiam propter hypothecam, non tenetur præcisè agere ad implendum, vel ad interesse evictionis, prout emptor, *ut in l. incivile. C. de rei vendicat.* Sed potest si velit agere condictione ob causam, ad resolutionem permutationis, tanquam causa non secuta cum effectu, etiam si permutatio fuerit stipulatione vallata, ut dicemus infra loco opportuno, & his scriptis plenè dixi *in rub. ff. de verbor. obligatio. num. 56. cum seq. in lectio. Turbingensi.* Et sic cùm permutatio reducatur ad non causam, soluta relevia repeti possunt. Sed his non obstantibus idem dico ex quo fuit vera permutatio facta cum domino. Tum quia passus evictionem potest si velit agere præscriptis verbis ad omne id quod interest. *l. cum precibus. & per not. C. de permuta.* Cum ergo habeat actionem efficacem contra eum qui solvendo est: nihil sibi obest, nec potest aliquid repetere à domino feudali. Tum quia etiamsi eligat agere condictione ob causam, adhuc simul potest petere quod sua interest, & sic quantum solvit domino directo. Idem in omni alio genere alienationis. Secundo casu, puta quando non sunt solvendo, & sic primus emptor remanet defraudatus tota re, & forte etiam toto pretio, puta quia antiquiores hypothecæ excesserunt pretium, quo res addicta fuit. Et tunc dico, quod condicet à patrono (quatenus est locupletior) quintum pretii quod ei solvit. Et hoc, quia certat de damno vitando, & patronus non debet lucrari cum ejus jactura. Idem si primus emptor non amitteret totum pretium, puta si pluris licitatum sit feudum, quam ascendant hypothecæ, & sic residuum fuit ei restitutum, quia adhuc remanet damnificatus in reliquo pretio, & sic in sorte principali, & recursu evictionis, quæ est inutilis. *l. nam si nullam. ff. de dolo.* Limito si antequam impeteretur à dictis creditoribus tot annos possedit, ut tantum in fructibus receperit quantum amittit, quia tunc nihil potest cedere domino qui alias dupliciter circumveniretur, tum quia multos annos habuisset vassallum jura non solventem & fructus amittentem: tum quia nisi oblatum & solutum ei fuisset relevium prehensi feudi, fructus suos fecisset, & emptor inde nihil percepisset, nec ab authore suo, nec ab ejus fidejussoribus etiamsi solvendo fuissent, recuperare potuisset. Sed quid si dictus venditor est solvendo, sed dictus emptor emit sub pacto, quod nullum habet recursum de evictione? Videretur aliud quasi seipsum deceperit. *l. nam si actor. cum concor. ibi. ff. de rei vendic.* & sibiipsi hanc necessitatem imposuerit. *leg. si fidejussor. § 1. l. de die. §. fin. ff. qui satisd. cogant.* Tamen idem puto, quum id sit conventum ante jus acquisitum patrono, & idem dicendum est de laudimiis, quando res est censualis. Ad hæc facit quod dixi in notab. *qu. infrà* §. 58.

64. Decimo-nono quæro, Quid si emit à non domino, & quintum pretii solvit patrono, postea ex intervallo supervenit verus dominus? Resolutivè procedendo; Dico quod si dominus in judicio contradictorio feudum tanquam suum evicerit, non tenetur victor ad aliqua jura, nisi ad fidelitatem secundum not. infrà *ead. quæst. 45.* Victus autem indistinctè repetere poterit à patrono jura utilia quinti vel subquinti quæ ei solvit, quia sive pro se sive pro venditore solverit, non sunt debita in effectu, ex quo venditio est inefficax ex causa respiciente retro, videlicet ex eo quod venditor non erat dominus, & nullum jus transtulit in emptorem, qui nunquam factus est verus vassallus. Nec obstat quod res aliena vendi potest in præjudicium venditoris per jura vulga. quia non in præjudicium tertii. Et consuetudo nostra non intelligitur de qualibet venditione feudi, etiam facta à non domino, & quæ non sortitur effectum; sed de venditione facta à domino, vel quæ postea confirmatur, ita quod remanet efficax, & sortitur effectum per allegata in præcedentibus. Verum est quod ex sola venditione habet patronus fundatam intentionem, ut sæpe dictum, sed si appareat postea nulla, vel retro inefficax, non habet dominus fundatam intentionem ad aliquid exigendum ex illa, & si exegerit, condici potest ab

eo quatenus est locupletior, & salva præscriptione tricennali. Si autem dominus vendicans non evicerit, sed dimiserit rem emptori aliqua summa accepta, & tunc aut id factum est per viam transactionis, aut per viam justæ venditionis. Primo casu, ex hoc novo contractu nihil debetur patrono, nisi secundum notata *infra eod. qu* 21. & casu quo deberentur jura, puta probato dominio victóris tenetur patronus restituere vel compensare jure primæ venditionis. Secundo vero casu, puta quando emptor recognoscendo bonam fidem, recognovit actorem in verum dominum, & ab eo iterum emit. Et tunc ex hac secunda venditione & emptione habet patronus omnia jura feudalia, sive in quinto pretii, sive in retractu. Nec obstat quod * emens ab aliquo non continuo censetur fateri illum habere jus ut notant Ang. post gloss. in *l.1.ff.de public. in rem actio.* quia satis est fundatam esse intentionem patroni in forma contractus. An autem teneatur restituere vel compensare jura percepta ex prima venditione? Videretur quod non, quia non declaratur inefficax, nisi facto voluntario emptoris. Contrarium est dicendum, quia patronus approbando secundam venditionem, quod est eo ipso quod ex ea jura percepit, fatetur inefficaciam primæ venditionis contentam in secunda & super qua fundatur hæc secunda venditio.

* Emens ab aliquo non continuo censetur fateri illũ habere jus.

65. Ex his determinavi quæstionem in facto quæ his diebus accidit. Quidam obæratus vendidit domũ suam advocato, qui emit justo quidem pretio * attenta fragilitate evictionis, & suspicione hypothecarum, juxta notata per Bart. Alex. Jas. & Claud. de Seyssell. in *l.1.§.si hæres. percepto, ff. ad Trebell.* Tamen res in se plus valebat, quare bibliopola meus cupiens dictam domum habere pro dicto pretio, solicitavit ad hoc dictum advocatum, qui hypothecas suspicatus, & fragilitati evictionis authoris sui diffidens, facilè consensit & vendidit pro eodem pretio quo emerat, apposita clausula quod non teneretur de aliqua evictione, nec restitutione pretii: bibliopola domum emptam ingressus, statim à creditoribus primi venditoris impeditus fuit, qui fecerunt domum subhastari, ut adjudicaretur plus offerenti, & veritus bibliopola ne cum rubore expelleretur, pretium imposuit & auxit, ita quod omnes licitatores vicit, & ei tanquam ultimo plus offerenti per decretum adjudicata fuit, fere pro duplo pretio quo prius emerat. Videns se captum me consuluit quid ageret. Respondi rem non esse integram, & quod nonobstante prima emptione sua, & quamvis primus venditor nullomodo sit solvendo, tenetur exolvere omne pretium adjudicationis per decretum, & ad hoc posset compelli etiam per capturã personæ, ut dicemus *infrà tit.* 17. *in rub.* nullumque habet egressum contra dictum advocatum, attento dicto pacto, & quod non constat eum dolosè versatum, sed solum quod sibi aberat recepisse, & securitati suæ prudentius consuluisse. Tamen quod non tenebitur dominis directis solvere aliqua laudimia ratione primæ emptionis, cum sit ei omnino inutilis & omnino versetur in damno: sed tenebitur integra laudimia solvere ratione secundæ emptionis per decretum, quæ fuit vera emptio, quamvis dominus esset sed commutabiliter.

* Fragilitas evictionis & suspicio hypothecarum minuit pretium rei.

66. Vicesimo quæro de hac forma venditionis, quæ à cautis emptoribus solet usurpari: Conveniunt quod feudum Titii sine alio onere venditum sit ex nunc Caio pro mille, & quod infra annum publicis actionibus subjiciatur super ipso venditore, & adjudicetur summo licitatori pro securitate emptoris ab omni alio onere vel hypotheca. Et agitur quod Caius auctionẽ faciet ad superandum quemcumque licitatorem; & quod si minus quam mille addicatur, nihilominus tenebitur Caius solvere usque ad mille; & si pluris addicatur, non tenebitur solvere Titio ultra mille. Quodque ex nunc quarta forte pars pretii numerabitur, reliquo retento per Caium usque ad finem subhastationis & adjudicationis decreti. Quæritur utrum sint duæ venditiones, & an ex prima tantum debeantur jura, an etiam ex utraque? Dubium facit, quòd Caius primo emit, deinde ex intervallo videtur secundo emere, per adjudicationem decreti sibi factam, tanquam cuilibet extraneo. Sed dicendum primam tantum esse venditionem, & secundum illam jura metienda, tam in retractu, quam in quinto pretii. Ita quod quintum non debetur de pretio comprehenso in decreto, sed solum de primo pretio convento. Et etiam patronus retrahens, & idem de consanguineo retrahente, non tenetur refundere pretium decreti: sed solum primum pretium conventum, quod solum est verum pretium. Et secunda venditio, in veritate non est venditio, sed solemnitas ad firmamentum primæ venditionis, imò ejus purificatio, & perfectio: quia rectè perspiciendo prima venditio facta est in effectu sub hac conditione, si tota res per decretum libera ab omni alio onere adjudicari possit infra annũ. Unde si superveniant opponentes ad finem distractionis certæ portionis rei jure dominii, ita quod non potest tota adjudicari vel propter multitudinem & difficultatem oppositionum, & non potest negotium finiri infra tempus præfixum, deficit illa venditio, & potest Caius pretium numeratum repetere per condictionem ob causam. Et tunc cuicumque fiat adjudicatio, hæc sola ultima venditio subsistet, & conservari debet; & ex prima tanquam nunquam deducta ad esse, nulla jura prætendi possunt. Eadem applicari possunt permutationi, puta si Titius permutet domum suam cum agro Caii, & ut liqueat domum nulli oneri subesse, convenit ut subhastetur & adjudicetur per decretum sive Titio, sive Caio supremam rationẽ facienti. Agitur tamen quod hoc facto Caius retineat domum francam & liberam, loco agri sui nullo alio pretio soluto, sed quod sumptus subhastationum fiant per Titium, & ab eo pretium solvatur usque ad concurrentiam justarum oppositionum si quæ sint, tam ad luitionem domus, quam liberationem Titii, qui reliquum pretii sibi retinebit. Hic enim nulla est venditio, sed mera permutatio. Nec fit subhastatio ad fidem vendendi, sed liquidandi si qua sunt onera vel hypothecæ, nec etiam pretium rei exolvitur, sed solum Titius onera rei luit, & redimit, prout tenetur: neque igitur laudimiis, neque quinto pretii neque retractui locus erit, sed solum relevio unico domus si feudalis sit.

67. Vicesimo primo quæro, quid in * transactione? Et breviter dicendum quod aut transactio fit super dominio rei feudalis, aut super alia re, vel super eo quod prætenditur debitum, vel aliquod aliud jus super ea. Primo casu sit conclusio, quod ex causa transactionis nulla jura debentur domino directo sive feudali, sive censuali. Aut enim quis transigit rem de qua est quæstio retinendo, *ut in l. nulli. & ibi gloss.* & Bartol. *ff. de transact.* aut eam relinquendo possessori, *ut in l. si pro fundo, C. de transact.* Et clarum est quod nullum dominium transfertur, nec novum jus, nec novus titulus in re acquiritur, sed sola liberatio controversiæ. Textus in *d. l. si pro fundo. & in l. sive apud acta* ubi notant doctores, *C. de transact. gloss. & scribentes in l. pen. C de usucap. pro empt.* Bart. in *l. 1. ff. eod.* Bald. in *l. 1. ad fin. 1. opp. C. si adver. transact.* Et sic res nullo modo mutat manum, nec respectu possessionis, de qua quantum ad præsentem quæstionem non curaretur: nec respectu dominii. Et his casibus idem tenent Bald. Alvar. Præpo. *in cap. unico. de controv. inter vassal. & alium, de benef. in usibus feud.* Ubi volunt licitam esse homini transactionem super feudo, vel emphyteusi domino irrequisito, & seq. Jas. in *l. fin. col.* 14. *qu.* 10. *C. de jur. emphyt.* Amplio etiam si in transactione apponatur clausula * vulgata, *cedens & transferens omne jus & actionem inquantum opus est,* quia quamvis hæc clausula sit dispositiva, & operetur dominii translationem, non dico quando possessor, sed quando actor erat dominus, quod aliàs non fieret per simplicem dimissionem sine traditione, ut tradit Bald. in *l. 1. col. 1. C. de bon. mater. in l. ex causa tran-*

* Transactione interposita super feudo, utrum debeatur relevium.

* Clausula cedens, &c.

sactionis, C. de usucap. pro empt. Tamen ex sola transactione, in sui forma, non habet patronus intentionem fundatam, & sic nihil exigere potest, nisi velit in se assumere onus probandi adversarium fuisse dominum. Aut quis transigit tradendo sive restituendo rem actori. Et adhuc idem puto, si sola transactio attendatur. Unde si non habeat patronus aliud fundamentum, nihil poterit exigere, præter fidelitatem ab eo, cui res tanquam sua est restituta. Quamvis enim simplex traditio, vel restitutio rei, tanquam sit ejus cui traditur, facta ex causa transactionis, dominium transferat si forte tradens sit dominus, etiam circumscripta d. clausula cedens omne jus, &c. *d. l. ex causa transactionis.* & ibi Bald. d. *l. si per errorem, ff. de usucap.* & notant doctores in *d. l. si pro fundo.* quod non esset in traditione ex alia causa facta alicui tanquam de re sua. *l. 3 §. subtilius, ff. de condict. ob caus.* & est speciale in transactione; tamen non erit fundata intentio patroni super relevio, vel super retractu, aut quinto pretii, etiam si mediante pecunia transactum sit, nisi probet vel litem fictam, ad occultandam veram permutationem vel venditionem. *l. cum hi §. sed lis, ff. de transact.* vel nisi probet eum qui rem restituit tunc fuisse verum dominum, & sic ex simplicibus terminis transactionis dominus directus nullum commodum habet. Idem multo fortius ex sententia vel re judicata.

68. Sed utrum dominus directus admissibilis sit ad probandum contra actum ab utraque parte approbatum? Respondeo: Aut quæritur de transactione, & omnino dicendum quod sic, cum sit actus voluntarius. *l. si unus §. ante omnia, ff. de pact. l. transactione matris, C. de transact. l. 2. C. res int. al. act.* Et idem in sententia voluntaria, sive consensu rei lata: nec tenebitur appellare. Aut vero quæritur de vera sententia & re judicata, & sic lata in judicio* contradictorio, in quo actor declaratus est dominus rei controversæ. Et tunc puto quod dominus directus impugnare non potest, cum sit lata solemniter, & cum legitimo contradictore. Et ideo si velit allegare & probare jus condemnati & non appellantis, puto quòd non sit admittendus. Et sic tenebitur in fidé admittere victorem, nullo jure utili exacto ratione sententiæ, vel executionis illius. Nec etiam prætextu mutationum præcedentium ex facto victi, vel aliorum priorum possessorum, qui detecti sunt non fuisse domini. Et hoc nisi forte dominus collusionem & fraudem probare velit. Et quamvis raro hæc accidant, tamen nón est inutile paucis determinare. Secundo vero casu quãdo transactio non sit super dominio rei, sed super alio jure, vel alia re, sive quando agitur non de re, vel parte rei, quæ retinetur, vel relinquitur, sed de re, vel parte rei, quæ de novo acquiritur, & transfertur mediante transactione. Et tunc debet inspici an per transactionem, & ejus formam, resultet venditio feudi, vel alia mutatio. Et tunc secundum illius naturam & qualitatem dominus directus habet fundatam intentionem ex simplici transactione, vel traditione ex ejus causa facta. Unde si is à quo petuntur mille, dato feudo transigat, judicãndum est idem, ac de venditione. Et si is à quo petitur domus urbana, det feudum ruri situm, locus est relevio ex parte accipientis feudum, sed non ex parte retinentis domum, etiam si esset feudalis, nisi dominus probare vellet retinentem non fuisse dominum. Et ita sentit Stephan. Bertrandi *in consil. 255. quæsitum est lib. 3.* quamvis non declaret, sed secundum prædicta debet distingui. Cætera ex prædictis intelligi possunt. Faciunt quę super transactione in materia retractus scripsi *infra* §. 172. Per prædicta memini* me decidisse quæstionem hujusmodi. Vassallus donavit feudum retento usufructu, deinde eo mortuo donatarius agit contra ejus hæredes sive petitorio, sive possessorio, non recordor: hæredes objiciebant nullitatem, vel falsitatem donationis, tandem transegerũt, & donatarius acceptis sex millibus libris renunciavit liti. Patronus volebat exigere à dictis hæredibus quintum denarium dictarum sex millium librarum?

* Patronus tenetur stare judicio contradictorio lato inter contendentes de feudo, nec est admissibilis ad contradicendum.

* Not. Q. facti.

Respondeo, non esse fundatam intentionem patroni ex simplici transactione, & nihil ex ea deberi, nisi probet donationem veram & validam: ita quod feudum mutasset manum in donatarium, deinde ab eo iterum mutasset manum in hæredes, quia tunc ultra relevium deberetur quintum dictæ summæ.

69. Vicesimo secundo quæro, quid* de divisione inter socios vel cohæredes? Hæc quæstio multum fuit agitata à doctoribus in simili emphyteusis, ideo quamvis sit argumentosissima non remorabor in disputatione, sed referam summatim aliorum sententias & locos ubi plenissimè reperies, postremo quid sentiam proferam. * Prima sententia est Guilliclm. de Cug. Alb. Bartol. in *l. ideo ff. de condict. fur.* quod indistinctè nihil debetur domino, quia est alienatio necessaria. Et hoc simpliciter sequitur Guid. Pap. in *decision. Delph. quæst. 48. in fin.* Jacob. de S. Georg. in *tract. de operis, collat. 10. versic. quid de divisione.* Jas. in *l. fin. quæst. 7. C. de jur. emph.* Nicol. Boër. in *consuet. Bitur. de consuet. feud. & cens.* §. 7. Chassa. in *consuetud. Burgund. in tit. des Censes*, §. 7. Ruger. de Mota. in *repet. l. traditionibus fall. 18. versic. 2. advertendum, C. de pact.* * Secunda opinio fuit Capel. Tholos. *quæst. 7.* distinguens inter divisionem voluntariam, ut inter duos socios, ut sit locus laudimio, & inter divisionem necessariam, ut inter plures hæredes, ut non debeatur. Sed hæc non valet quia æquè necessaria est divisio inter communes ex societate, sive sine societate, ex quavis causa. *l. in hoc judicio, §. 1. ff. commun. divid.* Et quamvis neuter provocet: & nulla præcedat coactio, satis est quod alter ab altero cogi potest dividere. *l. novissime, ff. quod fall. tut. auth.* * Tertia opinio distinguit. Aut fit divisio ipsius rei inter eos pro rata portionis cujusque, & tunc nihil debetur domino directo: aut res ipsa in se non dividitur, sed tota assignatur uni, qui alios recompensat in pecunia, vel in aliis rebus; & tunc debeantur jura domino, pro portionibus quas is cui tota res remanet, acquirit ab aliis. Et ista habet magnam apparentiam, quia primo casu est simplex assignatio & distributio portionum pro diviso, & sic verè & propriè est divisio. Secundo vero casu ipsa res non dividitur, sed uni soli adjudicatur, & sic portiones cæterorum non possunt dici divisæ, sed venditæ ei cui totum assignatur. *l. 1. C. communi. utri. jud.* Et ita tenet Pract. Pap. in *l. pro hæred. vel re. divis. in verb. domum* Guido. Pap. in *consil. 46. in facto.* Stephan. Aufre. *in add. ad qu. Tholos. 75. in fin.* & latè Jaso. in *l. qui Romæ, §. duo fratres, col. pen. in fin. ff. de verbor. oblig.* Steph. Bertr. in *consil. 78. ex casu. lib. 1. consil. 310. ponitur in facto lib. 2.* Et pro* resolutione dico primam partem veriorem: quia principalis intentio partium debet attendi. *l. si quis nec causam in princ. l. non omnis. ff. si cert. peta. l. Aristot.* & ibi Bart. Paul. *ff. de donat.* Et licet in divisione res tota uni adjudicetur, tamen principalis intentio fuit dividere; & illa assignatio incœpit, & dependet à causa necessaria divisionis. Unde quamvis per accidens contingat quod certa res in se non dividatur, sed tota uni remaneat, tamen totus actus a principali fine divisio nuncupatur; & ita servatur in practica sub modificationibus sequentibus, quod ex hominii divisione, vel assignatione feudi vel censualis prædii, neque relevia, neque quintum pretii, neque laudimia debentur; & hoc nullam recipit restrictionem, quando cuilibet sociorum assignatur portio sua pro diviso.

70. Sed quando tota uni assignatur, modificatur sententia nostra. * Primo, ut procedat, quando hominii assignatio non fit per se, sed simul cum ipso principali contractu divisionis, sive eodem contextu ejusdem actus inchoati à divisione: quia tunc etiamsi non esset nisi ista sola res communis inter dividere volentes, deinde in hominii assignatione concordantes, puto nulla nova jura deberi domino directo, sed satis est quod ei debeantur jura, si qua competant ex acquisitione

* Divisio feudo inter socios vel cohæredes utrũ debeatur relevium.

* Prima & vera opinio.

* Secunda opinio.

* Tertio opinio.

* Resolutio.

* Prima modificatio.

tione prius facta in communi ipsis contrahentibus qui communiter successerunt in linea collaterali domino illius rei, vel ab eo emerunt. Divisio autem vel assignatio postea inter eos secuta non videtur esse nova mutatio, nec translatio in aliam manum, sed consolidatio in unum ex eis, quæ inter eos quibus est res communis permittitur. Secus si res jam fuisset divisa certis portionibus cuilibet assignatis: deinde unus eorum portionem suam quam jam pro diviso possideret, uni ex quondam sociis cederet, venderet, vel permutaret, etiam pro portione illi assignata de eadem re, quia tum omnia jura deberentur, ac si transferrentur in quemvis extraneum *per notata supra* §. 13. *gloss.* 6.

* Secunda modificatio.

71. Item * secus si habens portionem in re communi pro indiviso, non incipiat a divisione, sed incipiat à donatione, venditione, vel permutatione portionis suæ, sive uni tantum ex sociis, seu omnibus cedat, quia tunc cum non intendant dividere non est divisio, nec respectu materiæ, nec respectu formæ nec respectu intentionis, sed est alius contractus, & alia species mutationis & translationis rei, secundum cujus naturam jura dominis directis acquiruntur. Et ita fere in simili determinavit Paul. in *consil.* 146. *dubium videtur, lib.* 1. Et sic judicio lapsus * est Chassa. in *consuet. Burgund. tit. des censes*, §. 1. *gloss.* 1. *num.* 6. dum scripsit, quod si frater vendat fratri partem suam quam cum eo habet indivisam, non debetur laudimium domino, quod est falsum, quia imo debetur, etiam si non venderet totam partem suam, sed partem partis suæ, extra terminos divisionis suæ, ut tenuit Bertrand. *consil.* 173. *præsupposito libro* 3. An autem quando uni sociorum est venditum, teneatur aliis communicare pro parte pretii? dicendum *ut scripsi infra* § 148.

* Adversus Chassaneū.

* Tertia modificatio.

72. Item secus * si inceperint à divisione, & non permanserint in terminis, & contextu divisionis, sed transierunt ad aliam formam & speciem separati & distincti contractus, prout sæpe in divisionibus usitatur quando certa res non potest commodè dividi vel non placet ut dividatur in portiones, vel fortè aliàs ad finiendam altercationem convenit inter eos, vel per judicem ordinatur quod licitabitur, & plus offerenti adjudicabitur, in quo tamen ne forte quis ad pauca advertens decipiatur,

* Quid admissa licitatione.

73. Sic distinguendum puto. Aut ordinatur quod adjudicabitur cuilibet plus offerenti, etiam extraneo * licitatore admisso, aut vero ordinatur quod extraneus nō admittetur, sed solum inter socios licitabitur, & remanebit meliorem conditionem aut pensationem offerenti. Primo casu, etiam si contingat unum ex sociis vincere in licitatione: tamen dico quod omnia jura acquiruntur dominis directis, sicut ex mera venditione, cum sit vera venditio per se principaliter subsistēs. Unde infero quod etiam jus retractus feudalis, si res feudalis sit, habebit locum etiam contra socium vincentem licitatione. Et hoc dummodo simus in casu, in quo dictus socius licitationis victor non posset jure retractus proximitatis retrahere si extraneus vicisset, quod quando sit, dictum est *supra* §. 20. *gloss.* 6. Secundo vero casu, etsi variè & effusè posset argumentari, verius puto nihil deberi dominis directis, quia homini licitatio quæ nō egreditur socios, non fit nisi ad finem concordandi, de modo & quantitate recompensationis, & ut nulli gratificetur magis quam alii, nec ullus alii præferatur in assecutione rei non commode, vel non libenter divisibilis, & ut remaneant omnino æquales & concordes de divisione cœpta. Unde homini licitatio & assignatio non est contractus per se æquè principaliter subsistens & separatus à divisione, sed executio & finis divisionis cœptæ, quare idem judicandum puto quod de mera assignatione uni facta in divisione.

74. Et sub præfatis modificationibus amplia sententiam nostram, etiam si recompensatio fieret de rebus non communibus, cum forte non esset nisi una domus feudalis in hæreditate, quia non est contra naturam divisionis, quod recompensatio fiat de proprio recompensantis, imò de ejus natura est, quod si non supersint in communione mobilia, vel pecuniæ ad portionem illius cui domus est adjudicata, quod debet condemnari ad recompensandum de pecunia propria: est enim * divisio contractus mistus, participans de distractu & contractu, & de permutatione & venditione, & tamen propriam & distinctam habet naturam, ut patet in §. *pen. instit. de offic. jud.* & *in* §. *quædam. instit. de actio.* Et sic hoc non obstante totus contractus dicitur divisio, & consequenter nulla jura debentur pro re assignata, etiam pro rata pecuniæ datæ socio, vel sociis, etiamsi illa pecunia non sit accepta de communi. Quamvis in hoc ultimo quando recompensatio non fit de communi, sed de proprio, Consuet. de Loris *eod. tit.* §. 51. & consuetud. Nivernens. *eod. tit.* §. 24. Turonens. *tit. des rachapts & ventes* § *fin.* velint deberi jura dominis pro rata, quod non est absque ratione, tamen illæ consuetud. locales sunt.

* Divisio est contractus mistus.

75. Hanc ampliationem nostram restringo, nisi verisimiliter appareret homini divisionem esse factam in fraudem, & occultationem veræ venditionis, aut permutationis, puta si nedum nihil erat commune inter duos socios vel cohæredes nisi dicta domus, & si commode poterat dividi. Tunc enim ex quo nihil aliud erat simul dividendum, & poterat divisio promptè fieri per partes æquales, & æquè commodas, & tamen maluit alteri cedere partem suam pro certa pecunia, vel certa alia domo, ad valorem portionis ejus, tunc quantumcumque dicant se hoc facere per modum divisionis, satis apparet, quod in veritate & in effectu est vera & voluntaria venditio, vel permutatio, & omnia jura debentur dominis directis. Adverte etiam quod quamvis pro re communi sic assignata uni ex sociis, nulla jura debeantur secundum modificationes & ampliationes prædictas,

76. Tamen si in compensam non detur pecunia, sed res immobilis, quod fieri potest volentibus partibus etiam de re non communi, sed non invitis partibus, nisi de re communi ejusdem communionis quæ dividitur, quamvis indistinctè adjudicari possit in pecunia, licet nulla pecunia communis sit, ut notatur in §. *quædam instit. de actio.* tunc debet distingui: Aut dicta res immobilis est de communione divisa, & pari ratione nulla jura debentur pro illa re, sicut nec pro re assignata. Aut vero res immobilis data in compensam ab eo cui res communis adjudicatur, non erat de communione; & tunc ratione istius rei si feudalis sit, debentur relevia domino directo, quia respectu hujus rei non potest dici divisio, sed permutatio, cum non sit de communione. Si vero sit censualis, nihil debetur, & hoc nisi daret in compensam mobilium adjudicatorum isti recompensato, quia tunc in effectu hæc res esset vendita, & respectu hujus rei haberent locum omnia jura dominicalia secundum not. sup. §. 20. *gloss.* 5. *qu.* 10. & *facit quæstio præcedens in fin.* Stat igitur conclusio, quod ratione divisionis maximè inter cohæredes etiam si tota res uni adjudicetur, cæteris recompensatis in pecunia, etiam non communi, sed recompensatis propria, nulla jura dominicalia debentur: quod inquantum dixi etiam recompensatio fiat non de communi, sed de propria pecunia: intelligitur quando res non poterat commode dividi.

77. Amplia ultra prædicta, etiam si is cui fit totius adjudicatio erat jam admissus in fidem patroni pro parte sua, & similiter alii socii pro partibus suis indivisis, quia hoc non impedit, imò præsupponit quod dividere liceat, quum id de jure necessario insit. Et sic is cui postea totum adjudicatur, non tenetur nisi ad renovandam fidelitatem partium sibi adjudicatarum, & quum istud sit de jure, & in se rationabile & favorabile, & onera apposita odiosa, debet ubique servari, etiam si consuetudo non exprimat, prout consuetudo Calvimontis, *eod. tit.* §. 53. & expressè disponit non deberi jura ex divisione, etiam in qua fit totius adjudicatio, & aliis pers-

satio in pecunia. Sed hoc etiam non expressum tacitè de jure intelligitur secundum prædicta, & nulla est (si bene memini, consuetudo in regno quæ contrarium velit, excepta sola moderna * consuetudine Blesensi. §. 88. ubi sit modificatio, nisi pensatio pecuniæ excedat dimidium valoris adjudicatæ: ut tunc pro rata pecuniæ datæ in compensationem debeantur jura. Super quo tamen diligenter est advertendum, quod antiqua consuetudo Blesensis, idem omnino expresse disponebat quod dicta consuetudo Calvimontis, quia clausula, *pour veu que le retour, &c.* in *d.* §. 88. non erat de antiqua consuetudine, sed quorumdam suasu cæteris, ut fertur, consentientibus, fuit adjecta in publicatione facta Blesis, anno 1532. ut patet in processu verbali, super *d.* §. sed irrationabiliter, quia vetus consuetudo erat æquior & juri conformior.

* Nota in consuetud. Blesensem.

78. Sed juxta hæc quæro de quæstione quæ accidit his diebus. Vassallus possidens inter cætera, feudum sub hoc præsidatu situm, quod more * Vulquecini regitur, decessit relictis pluribus filiis, quorum tutor inducias fidei præstandæ obtinuit à patrono, & ei solvit relevium propter obitum patris debitum ex speciali lege & investitura feudi, qua cavetur relevandum esse, *à toutes mains*, hoc est solvendum esse relevium in omni mutatione manus: deinde circiter post 10. annos, majores facti venimus ad divisionem, & uni secundo genito assignatum dictum feudum integrum, eique tam primogenitus quam cæteri fratres in reliquis bonis compensati cedunt portiones suas. Utrum debeatur relevium pro portionibus ab aliis cessis, & huic acquisitis? Vocatus in consilium cum peritis rogati nostri ordinis, respondi quod non, per prædicta. Cæteri tamen contrarium opinati sunt, in eo solo se fundantes, quod hic pro dictis portionibus quæ de novo acquiruntur est mutatio manus, & vassalli. Igitur debetur relevium ex lege Vulquecini, quæ habet in omni mutatione relevium deberi. Sed certè acquisitio, & mutatio quæ fit in divisione, in effectu non est nova acquisitio, nec nova mutatio, sed necessaria distributio in partes divisas portionum, pro indiviso acquisitarum. Et sic argumentum partis adversæ non militat in divisione, quod clarius probo, quia in nostra consuetudine, est etiam generalis & universalis dispositio, videlicet quod in omni mutatione extra lineam directam debetur relevium, ut in hoc §. Et tamen si hæredes in linea collaterali dividant inter se, & uni totum feudum obveniat, nullum relevium propter divisionem debetur, sed solum semel propter successionem, prout est in confesso, & est communis observantia, illique fatebantur. Et tamen etiam secundum illorum sententiam, hic est nova & secunda mutatio manus, & extra lineam directam. Igitur præfata sententia tanquam inferens falsum & inconveniens, non potest sostineri. Præterea si illorum sententia mordicus Judaico more verbis hærens esset vera, sequeretur quod in feudis quæ Vulquecini more reguntur, deberentur jura ex omni venditione, permutatione, & translatione, etiam alias inefficaci, & quæ postea resolveretur, & retro reduceretur ad non causam, nullam rationis æquitatisve distinctionem admittendo, quod est iniquum, & judicio meo falsum. Firmiter enim teneo, quod omnia quæ de facultate distrahendi re integra, & de inefficacibus mutationibus dicta sunt, *supra eod. qu.* 3. 4. 5. 6. & similibus, æque: quũ non appareat specifice aliter dispositum, sitque eadem ratio, habere locum in feudis quæ Vulquecini more reguntur, atque in aliis. Satis est igitur quod odiosa illa concessio ad morem Vulquecini, id operetur & superaddat consuetudini nostræ, quod etiam in obventione quæ fit per successionem in linea directa, nedum in ascendentes, sed etiam in descendentes debeatur relevium. Et non quod iteretur ex subsecuta divisione. Et sic his rationibus motus ausus sum persistere in sententia, quoniam, ut inquit text. *l.* 1. §. *sed neque*, *C. de veter. jur. enucle.* etiam unius vel justioris sententia,

* Ampliatio ad feuda Vulquecini.

quandoque multos & majores in aliqua parte superat. Et sic concludo non deberi relevium, etiam si constet infeudationem esse factam expressè ad onus releviorum in omni mutatione, nisi specialiter dictum sit etiam, ex divisione. Alioquin divisio non censetur nova mutatio, sicut nec censetur esse alienatio, Text. est *in Authent. de litigio.* § 1. *col.* 8. Et quod divisio facta etiam cum clausula cedens & transferens omne jus & actionem, non censeatur alienatio, sed sit permissa inter prohibitos alienare, tenet Fed. de Senis *consil.* 225. *duo fratres ad Livellum.* Faciunt notata Jas. in *l. de pupillo.* §. *si plurimum*, *col.* 4. *ff. de oper. no. nuncia.*

79. Vicesimo tertio quæro. Duo vassalli * permutaverunt ad invicem feuda sua. Certum est quod ratione utriusque feudi, debetur relevium, sive ab eodem patrono, sive à diversis moveatur. Sed quid si non sit mera permutatio, quia tradens feudum minoris valoris, dedit mille pro supplemento? Et major pars consuetudinum hujus regni disponunt, locum esse juri quinti denarii pro rata pecuniæ. Et ubi est talis consuetudo, non est dubium quin ita generaliter servari debeat, etiam si pecunia non sit æqualis, sed in quadruplo excedatur à feudo cum quo datur. Sed etiam diligenter adverte, quod hoc casu pro * rata pecuniæ minuitur relevium feudi, pro quo acquirendo pecunia in parte datur, & ut clarius & brevius expediam. Pone domum feudalem permutari à Titio cum Caio ad agrum feudalem, & quia domus est sesqui altera ad agrum, Caius supplet Titio in pecunia quantum valet tertia pars domus, puta mille, & ager non valet nisi duo millia. Tunc patronus agri tantum capiet unicum relevium de toto agro, quia totum est permutatum. Sed patronus domus si eligat capere quintũ pretii de mille, non poterit capere integrũ relevium de tota domo, sed solum pro rata, videlicet de duabus reliquis partibus domus, quia petendo quintu denarium ratione tertiæ partis domus, quę correspõdet pecuniæ, fatetur in effectu trientem domus esse venditum, & sic non totam domum, sed reliquum videlicet bessem domus tantum esse permutatum. Igitur non capiet releviũ nisi de besse: nec esset audiendus si de eadem portione domus vellet exigere quintum denarium tanquam de vendita, & relevium tanquam de permutata.

* Permutato feudo inter duos vassallos, utrum relevium debeatur.

* In eodem feudo relevium minuitur pro rata pecuniæ.

80. Et not. * quod respectu quinti denarii habent locũ quæ cauta sunt in mera venditione, ut possit patronus exigere à quolibet contrahentium ad sui electionem illum quintum denarium, debet tamen in effectu solvi per Titium, qui dat domum, & gerit hoc respectu vicem venditoris, & hoc nisi actum sit ut Titio franca sit summa supplenda, quia tunc poterit patronus exigere etiam subquintum hujus quinti, & debebit solvi per Caium, qui in hoc gerit vicem emptoris. Non autem respectu hujus trientis domus, haberet locum jus retractus feudalis, & si patronus offerret totum vel hanc partem retrahere, quia hoc jus non est introductum nisi in vera vel effectuali venditione, hic autem totum negotium est permutatio, & non venditio. An autem pro rata hujus trientis & pecuniæ locus sit retractui proximitatis, dixi, *infrà* §. 179. Et in themate & quæstione nostra nota, quod sive idem sit patronus domus vel agri, sive sint diversi patroni, non est differentia. Potest tamen patronus si velit accipere integrum relevium totius domus, remittendo dictum quintum denarium etiam invito Caio. Et hoc quia attenta forma & materia contractus, videlicet principali fine, & eo quod præponderat, totum est permutatio, per notata in *l. Arist. ff. de donatio*; & sic habet patronus fundatam intentionẽ in relevio totius, & quod dictæ consuetudines statuunt de quinto pretii, hoc inducunt favore patroni, & ne fortè ei fiat fraus, & quia jus quinti denarii est multo liquidius & utilius relevio, ut patet infra * §. 23. & patrono eligente solidũ relevium, Caius non solvet, sed retinebit quintum cum subquinto, & si non erat locus subquinto, retinebit simplex quintum, & illud deducet Titio de summa

* L. eo loco quinto denarii pro rata pecuniæ, & in venditione feudali.

* Hic l. quinti denarii facit partem hujus art. 10.

summa ei solvenda, vel si solverit, repetet ab eo. Nec obstant notata *supra* §. 20. *gloss.* 9. *num.* 4. 5. 6. quia ibi is qui gerit personam emptoris, non damnificatur in aliquo, ex quo à patrono retrahente recuperat integrum pretium cum legalibus impendiis, unde eo casu lucratur venditor quintum, vel etiam subquintum pretii, perinde ac si ipsimet patrono vendidisset. Secus est hic, quia emptor solvit patrono solidum relevium domus, & si cum hoc ferret onus Titii respectu trientis ejusdem domus, videlicet non retinendo quintum pretii, vel supplementi ejusdem trientis, damnificaretur, & duplicia jura solveret respectu ejusdem portionis.

81. Sed utrum hæc habeant locum in hoc præsidatu, & aliis locis ubi consuetudo nihil exprimit de permutatione mista? Videtur quòd non, sed recurrendum esse ad dispositionem juris in *l. Arist. ff. de donatio. in l. si quis donationis. ff. de contrah. empt.* ut contractus judicetur: Primo, secundum principale propositum; secundo, secundum id quod præponderat, ut tradit Bald. Paul. in *d. l. Arist.* Bald. in *prælud. feud. col.* 4. Alexan. in *l. si quis ante. ff. de acquir. vel. amit. possess.* Joan. Andr. Panor. *in x. ad quæstiones de rer. permut.* Fabia. de Mont. S. Savi. in *tract. de empt. & venditio in 2. quæst. princ. col.* 5. Jas. in *l. lect. col.* 10. *& col.* 18. *ff. si cert. peta.* Phil. Corn. *in consi.* 45. *licet hic. col.* 2. *libro* 4. Et ita in propriis terminis expressim decidit Guid. Pap. in *decis. Delph.* 92. quòd pro pecunia in permutatione data una cum re immobili, quæ plus valet quàm pecunia, nihil debeatur. Et sequitur Andr. Alciat. in *l.* 3. *ff. de verb. signif.* Idem expressim decidit Jacob. de S. Georg. in *tract. de operis. col.* 9. *in fin. versic. sed patron.* Cum igitur de jure in præfato themate, totus contractus sit permutatio & non venditio, ergo *tantum debetur relevium in feudalibus, in censualibus vero nihil. Facit quod cùm hæc omnia odiosa sint, non debent admitti nisi in suo casu proprio & strictè sumpto. Et hæc pars est verior de jure. Faciunt quæ super retractu proximitatis scripsi *infrà* §. 179. Veruntamen quantum ad jura dominicalia, contrarium observatur, tam in censualibus quàm in feudalibus prædiis. Unde à communi observantia non est discedendum. *l. minime. ff. de legibus.* Saltem quum non sit irrationabilis in hoc casu propter suspicionem fraudis, & quia contractus est merè voluntarius. Et hoc etiam potest in jure fundari, argumento textus in *l. si sponsus §. circa. ff. de donatio. inter vir. & uxor.* ubi inter personas prohibitas principalis intentio & de qua constat, non impedit quin contractus reducatur ad dispositionem juris. Et ita videtur dicendum respectu tertii, & ad tollendam materiam fraudis, ut quatenus numeratur pretium, judicetur venditio & emptio. Et idem esset dicendum in venditione feudi facta pro modico, animo donandi quod plus valet, ut pro rata ejus quod plus valet, tanquam de donato possit exigi relevium. Sed nō esset rationabile idem judicare in divisione, quæ est partim distractus & alienatio necessaria. Ideo in divisione non puto à dicta dispositione juris discedendum, propter observantiam quorumdam imperitorum, nisi ubi est textus vel consuetudo expressa. Plura potuissē super his quæstionibus effundere & allegare, sed laudibilius duxi puncta tangere, & decidere.

* Pro rata pecuniæ locus est quinto pretii & laudimiis, nisi in divisione

82. Vigesimò-quarto quæro, Quid * in donatione causa mortis? Et suppono donatorem processisse ad traditionem rei: alioquin nulla esset quæstio. Respondeo. Statim quidem debetur & exigi potest relevium; sed quantum ad effectum, pendet ab eventu, quia aut donatio secundum naturam sui revocatur, * puta pœnitentia donantis, *l. qui mortis causa. ff. de mort. caus. donat.* vel convalescente donatore, vel donatario præmoriente. *l. non omnis in princ. ff. de reb. cred. &* §. 1. *instit. de donatio.* His enim tribus casibus ipso jure revocatur. Itaque nedū donatori competit condictio ob causam, sed etiam utilis rei vendicatio. Textus in *d. l. qui mortis causa.* Ita quod resolvitur & reducitur ad non causam. Fructus enim cum omni causa à tempore donationis revocantur & restitui debent. Textus in *l. cum quis. ff. de condict. caus. dat. in l. videamus generaliter. §. Idemque & si mortis causa. ff. de usurp. gloss.* & Bart. in *l. si mortis causa donatus fundus. ff. de mort. caus. donat.* Bald. in *consil.* 294. *donatio causa mortis lib.* 3. Angel. Aret. §. 1. *col. penult. instit. de actio.* Faciunt quæ in præcedentibus quæstionibus, & quod notat Ludov. Rom. *in consil.* 454 *in re præsenti. col. pen. versic. si tamen.* quòd cùm *, titulus ad irritum recidit, sive ad non titulum reducitur, res restituenda est cum fructibus, per text. *l. filio. §. contra tabulas. ff. de inofficioso testam.* & Romanum refert & sequitur Felyn. in *cap. cum causa. col.* 8. *versic. respectu autem fructuum. de re judicat.* & consequenter non est locus relevio per notata *suprà eodem num.* Sed ita de restitutione fructuum limito & intelligo, quatenus donatarius vel similis interim dominus & bonæ fidei possessor factus est locupletior, nisi à quo tempore scivit revocationem, & fuit in mora per notata *suprà eod. quæst.* 10. *&* 13. quod notatur quia alii non tangunt. Si vero donatio non revocetur, nec reducatur ad nihilum, sed sortiatur effectum supervivente donatario, & donatione aliter non revocata, tunc cum effectu debetur relevium. Priore autem casu si fuisset exactum, revocatione secuta, esset restituendum per patronum ei qui solvit per condictionem sine causa: quod est intelligendum quando patronus factus est locupletior secundum prædicta. Et eodem modo dicendum est in legato, si forte testator vivens traditionem anticipaverit, *juxta l. Lucius. ff. de legat.* 2. *ad hoc.* quod notat Franc. Cre. in *singula.* 15. *si legatum.* Sed quid si forte donatio hujusmodi causa mortis esset facta ab ascendente, uni ex liberis existenti in propinqua causa successionis?

* Donato feudo alicui mortis causa, utrum debeatur relevium.

* Donatio causa mortis triplici casu ipso jure revocatur.

* Quoties titulus ad irritum, sive ad non titulum recidit, res restituenda est cum fructibus.

Vigesimo quinto quæro, Quid in * mortis causa capione; de qua sæpe in jure scripto? Et omnino (excepta devolutione quæ fit in linea directa) dicendum est locum esse relevio, quoniam non inspicitur ex qua causa feudum mutet manum, dummodò cum effectu. Est autem * mortis causa capio, acquisitio accidentalis, occasione mortis alicujus, & dicitur accidentalis, quasi non principaliter propter se intenta, quia qui taliter dat, non est obligatus dare, & is qui capit non est in dispositione, nec habet actionem ut sibi detur & capiat. Sed est in conditione, & in causa merè contingenti & accidentali, qualis est datio, quæ fit causa conditionis implendæ. *l. qui pretio. l. mortis causa capimus. ff. de mortis causa donatio.* Et sic impropriè loquitur Bartol. in *d. l. mortis causa capimus.* dum dicit quod in emphyteusi concessa alicui & filiis, quòd filii capiunt causa mortis. Hoc enim propriè loquendo non est verum, quia capiunt ex lege concessionis domini, & eorum acquisitio est fundata in vero, specifico & nominato titulo emphyteuseos, quemadmodum & in feudo concesso alicui & descendentibus ordine successivo. Unde descendentes non capiunt mortis causa, sed ex titulo & lege investituræ, quia sunt positi in dispositione, vocati & invitati ab ipso primo concedente, à quo solo capiunt causam, jus & titulum ut est textus in *cap. unico, ibi per investituram patris & avi. & ibi* ad hoc notata Andr. Isern. Jacob. de Bell. Bald. & omnes de feud. March. Duc. & Comit. Textus in *cap. unico.* & ibi Bald. Alvarot. Præposit. *de grad. success. feud. cap.* 1. §. *hoc quoque & ibi gloss. in verb. investire de success. feud. cap. unico.* & ibi Bald. Alvarot. *de nat. success. feud. in usibus feud.* Et ita etiam se ipsum declarat Bart. *consil.* 58. *ex themate num.* 3. Et hinc est quòd uno de pluribus ejusdem gradus decedente sine liberis, portio sua devolvitur ad alios, non mero jure accrescendi, quod * non habet locum in contractibus: sed vi taciti pacti, & lege investituræ, ut pulchrè declarat Alexand. in *l. si mihi & Titio. col.* 5. *ff. de verb. oblig.* Alexand. in *consil.* 29. *quoniam abunde. n.* 3. ubi in annot. dixi, *& consil.* 44. *num.* 3. *lib.* 1. Et plenissimè Franc.

* Mortis causa feudum qui accepit, utrum relevium debeat

* Quid sit propriè *mortis causâ capere.*

* Ius accrescendi non habet locum in contractibus.

Curt. sen. *consil.* 48. *memoria recolenda. col.* 3. *& consil.* 50. *col.* 7. quod est collegii *Bononiensis*. Franc. in *tract. feud. in* 2. *parte. char. penult. in fin.* Sic & in substitutionibus testamentariis, substitutus non capit jus nec causam ab eo cui substituitur, sed ab ipso testatore & disponente. *l. coheredi.* §. *cum filia. ff. de vulga. & pupilla.* Ubi Bart. & Alexand. *consil.* 20. *num.* 5. *lib.* 1. *consil.* 100. *num.* 4. *lib.* 8. Anton. Rub. *consil.* 36. Phil. Dec. *consil.* 1. *dixi in* 1. *comment. meorum consiliorum consil.* 7. *num.* 52. Amplio, etiamsi per electionem vel nominationem ultimi testatoris. *l. unum ex familia.* §. 1. *ff. de lega.* 2. Joan. Andr. in *Clem. dudum.* §. *verum in verb. obventionibus de sepult.* Ant. Cors. in *sing. in ver. commissarius.* Philip. Decius *consil.* 251. *collat.* 2. *consil.* 492. (*ut in annot. tetigi.*) *& consil.* 543. *num.* 8.

* Successivo ordine feudum si delatū alicui fuerit, utrum eam ob causam relevium debeatur.

84. Vicesimo sexto juxta hæc quæro, * Si feudum deferatur lege contractus, vel substitutionis ordine successivo, utrum debeatur relevium in mutatione cujuslibet personæ? Hæc est ardua quæstio. Et ut brevius & clarius procedam, divido eam in tres casus. Aut enim ista substitutio sive conventionalis, sive testamentaria, causatur vel disponitur ab ipsomet patrono, vel concedente in feudum, & hic primus est casus: aut causatur à vassallo, & tunc aut in filios proprios vel descendentes vassalli, & hic est secundus casus: aut in extraneos, & hic est tertius casus.

Primo casu videretur dicendum nunquam deberi relevium, quia quando feudum non est hæreditarium, sed lege infeudationis, seu investituræ defertur, sive sit facta in contractu infeudationis, puta facta alicui recipienti pro se & suis descendentibus masculis, sive in testamento aut codicillis puta si testator certum prædium, vel feudum ad se reversum, reliquerit jure institutionis, forte in patria quæ jure scripto regitur, vel jure legati, uni filiorum ultra legitimam, vel alii extraneo, non refert, ad onus feudi, seu ad onus tenendi in feudum à testatore, vel ejus principali hærede, puta primogenito, & ad onus substitutionis in descendentes instituti, vel legatarii, vel erga quoscumque alios. His enim casibus, secundus, tertius, aut ulterior vassallus nullum capit jus vel causam ab illo in cujus locum succedit, sed ab ipso concedente, & censetur nova concessio facta à domino gradatim in persona cujuslibet. ut notat Andr. Isern. in *cap.* 1. *col.* 2. *de investit. de re alien. facta.* & in *d. l. imperialem.* §. *præterea Ducatus collat.* 3. *de prohib. feud. per Feder. in usibus feud.* Similiter & in legato fideicommisso * aut substitutione fideicommissaria, succeditur ipsi testatori, & non gravato. *d. l. coheredi.* §. 1. *ff. de vulg. & pupill.* Et sic videtur immediatè transire à patrono in quemlibet vassallum.

* Fideicommissarius non hæredi, sed testatori succedit.

Cum autem patronus primo infeudat, non debetur aliquod relevium, sed solum quando feudum ab investito transfertur in alium facto vassalli, vel casu in ejus personam contingente: sed hic transfertur in alium facto & dispositione ipsius patroni. In oppositum quòd semper debeatur relevium argument. quia licet nullum jus ex ipsa prima nova infeudatione & constitutione feudi debeatur, nisi simplex fidelitas: tamen ex renovationibus investiturarum debetur, ut quando idem feudum transit ab uno in alium mutata persona vassalli, sive autem feudum sit hæreditarium, sive conventionale, tamen in novo vassallo etiam ex lege contractus, vel testamenti patroni necessario vocato, non est novum nec aliud feudum, sed idem ipsum & antiquum feudum. *c.* 1. *de grad. succed. in feud.* & per totum *in usibus feud.* Et nullum feudum constituitur de novo, sed antiquum feudum mutat manum, transeundo à persona in personam cujusque vassalli. Hæc autem mutatio in feudo conventionali, vel substitutionali, nunquam fit per successionem testati vel intestati, nec per donationem in anticipationem successionis, ut est clarum, & sic revulsum est omne fundamentum partis præcedentis, ergo semper debetur relevium per text. hujus §. Et si istud esset verum, esset maxima limitatio ad §. 2. *supra eodem.*

* In feudo non hæreditario nō tenetur successor de factis prædecessoris.

85. Confirmatur, quia ex * quo in hujusmodi feudis novus vassallus non est hæres, saltem non venit tanquam hæres ultimi vassalli, etiamsi esset filius ejus, ita quòd feudum obtinebit. & tamen non tenebitur de debitis & factis defuncti, ut latè tradit Alexand. & alii in *l. quadam collat.* 2. *ff. de eden.* in *l. quod dicitur. ff. de ve. bor. obligat.* Bart. & ibi latè Jason. in *l. si non sortem.* §. *libertus. ff. de condict. indeb.* Alexand. in *consil.* 55. *perspectis.* & ibi Barba. in *consil. seq. lib.* 4. *consil.* 26. *ponderatis. lib.* 5. Jacob. de S. Georg. in *tract. feudor. in ver. ita quod ipsi investit. in princip.* Francisc. in *tract. feud. part.* 1. *quæst.* [illegible] *num.* 19. *& in consil.* 1. *num.* 12. Decius *consil.* 185. *& alius infinitis.* Et sic isto casu cessare videntur rationes quarum contemplatione datur immunitas releviorum, succedentibus linea directa, de quibus in *d.* §. 2. *gloss.* 1. *juncto text. d.* §. 2. ubi requiritur quòd feudum mutet manum, seu adveniat per successionem patris aut matris vel superiorum: sed hic nullomodo advenit per eorum successionem.

* Solutio.

86. Quibus * non obstantibus resolvendo concludo quòd aut feudum, vel pars feudi, transit vel accrescit ex pacto vel substitutione ad fratrem ultimi vassalli, vel ad alium quàm descendentem ex eo & omnino debetur relevium. Aut transit in filium, vel ulteriorem descendentem ultimi vassalli, & non debetur, nisi concessio expresse facta fuisset ad onus relevii in omni mutatione, quia tunc standum est pacto, quo cessante, si fuerit expressè vel tacitè facta relatio ad consuetudinem, non est dubium: si vero nulla fuerit facta mentio vel relatio ad consuetudinem, adhuc idem est dicendum, quia eo ipso quòd simpliciter est relictum vel concessum in feudum, non determinata forma oneris, insunt tacitè onera consueta, * secundum modum & formam consuetam, à qua omnis actus informatur, & declarationem recipit, nedum in contractibus ut in *l. quod si nolit* §. *quia assidua. ff. de adilt. edict. l. circa. C. de loca. cum similibus.* sed etiam in ultimis voluntatibus. *l. si servus plurimum. in fin. ff. de legat.* 1. Jason. Decius in *l. ut liberis. col.* 9. *C. de collat.* & appositissimè Petr. de Anch. in repet. *cap. quia propter in fin.* 4. *oppos. de rescript. in* 6. Ubi dicit quòd consuetudo informat omnem dispositionem, etiam si non sit dictum. Et facit lamigerata illa theoria Bartol. in *l. ut jusiurandi.* §. *si liberi. collat.* 1. *ff. de oper. libert.* Ubi tenet quod * concessio emphyteusis facta alicui, pro se suisque filiis masculis & fœminis, intelligitur secundum statutum, vel consuetudinem loci disponentem de modo succedendi ab intestato. Ita quòd si sit statutum vel consuetudo, quòd fœmina non succedat stante masculo, filia non admittetur ad dictam emphyteusim, nisi in defectum filiorum, quamvis dicta emphyteusis non sit hæreditaria, nec de successione & idem tenent Petr. de Anch. in *l. tres fratres. ff. de pact. & late in repet. cap. canonum statuta col.* 85. *in quæst. principali. de constit.* & omnes fere scribentes ubique sequuntur, quos brevitatis causa citare nolo. Igitur multo fortius & absque dubio debet intelligi secundum consuetudinem disponentem de oneribus feudalibus, & in materia feudali. Adverte tamen quòd non intendo approbare dictam theoriam Bart. & Petr. de Ancha. quæ principali examinatione indiget, & super ea distinguendum est, prout scripsimus. infrà §. 137. Sed emergit incidens quæstio, cujus * loci consuetudo inspiciatur, an loci testamenti, contractus, vel loci dominantis, an vero loci servientis? & omnino dicendum inspiciendam consuetudinem loci servientis, seu rei quæ conceditur per notata sup. §. 12. *in fin.* Recordor tamen quod huic ultimo dicto obstat doctrina Bar. in *l. semper in stipulat. ff. de reg. jur.* ubi vult quod si quis vendidit triginta modios fundi vel terræ sitæ in tali loco, non intelligitur de mensura loci in qua terra sita est, sed de mensura loci in qua fit contractus, sed ego dico quod illa sententia Bart. non est simpliciter vera, sed est distinguendum prout in quadam quæstione scripsi infrà §. 92. ubi remitto, ne etiam in incidentibus prolixus sim

* Omnis actus à consuetudine informatur.

* Emphyteusis concessio intelligitur secundum modum succedendi ab intestato.

* Consuetudo loci, in quo sita res est, attenditur.

87. Secundo vero & tertio casu quando gradualis substitutio provenit ex facto vassalli, dicendum quòd si vassallus dedit vel concessit filio suo vel filiæ suæ, & descendentibus ex eo vel ea successive: tunc non est locus relevio, quamdiu à descendente in descendentem devolvitur per rationem casus præcedentis: sed benè si accidat feudum in totum, vel in partem, devolvi lateraliter, de fratre sine liberis moriente in fratrem vel sororem superstitem secundum notata *suprà* §. 25. Si vero vassallus dederit extraneo, sive alii quam descendenti ex se, puta fratri suo, & descendentibus ex eo: tunc non est dubium, quin debeatur unum relevium ex persona fratris primi donatarii, & similiter alia relevia ex mutationibus contingentibus inter descendentes, sed inter se, & a latere, ut modo dictum est: sed an debeatur à filiis, vel filiorum filiis quando à patre devolvitur ad filios, non est modica dubitatio, videtur enim deberi, quia certum est feudum mutare manum in qualibet nova persona, & quòd est nova & perfecta mutatio & non resolutio præcedentis mutationis, quæ nullomodò retrò resolvitur, nec annullatur pro vita & tempore prædecessoris, sed solum pro tempore futuro, & hæc mutatio non fit per successionem hæreditariam de qua hic, & supra §. 2. nec per aliam causam exceptam: siquidem filii & nepotes fratris donatarii non capiunt jus nec causam à patre donatario, sed à donatore à quo non descendunt, & qui censetur in eos singulos successive donationem contulisse. Et certum est quod si singulis ex eis, etiam successive donasset, singula deberent relevia, & quum istud non procedat facto patroni, non potest ei imputari sicut in primo casu illi imputari potest, quod taliter infeudaverit. Unde in dicto primo casu bene potest adaptari *dicta theoria Bart. in d. l. ut jusjurandi. §. liberi. ff. de oper. libert.* Sed non potest hic adaptari, quia vassallus quocumque modo contrahendo vel disponendo, non potest præjudicare patrono, nec aliquas conditiones vel clausulas opponere in ejus præjudicium, nec possunt vassalli facere quominus leges & jura feudalia habeant locum in tactis eorum. *l. nemo potest ff. de legat.* 1. *l. testandi causa. C. de testament.*

88. His tamen non obstantibus puto relevium non deberi, quia in veritate non sunt plures donationes in singulas personas successivæ, sed una tantum facta alicui ex descendentibus ab eodem, per textum in *l. si Stichum. §. stipulatio. ff. de verbor. obligat.* Cùm igitur non sit nisi una donatio, non debetur nisi unum relevium donationis illius causa, & si dicatur quod sequuntur plures mutationes, & quod de qualibet mutatione debetur relevium, qualiscumque sit, sive causata, sive non, dummodo non sit de casibus exceptis, & sic quamvis relevium semel solutum suffecerit pro prima mutatione, non tamen sufficit pro sequentibus, quæ non reperiuntur esse de casibus exceptis, & istud solum stringit pro contraria parte: Non enim potest dici, quòd respectu descendentium, censeatur donatio in anticipationem successionis, quum non sit eis stipulatum tanquam hæredibus, sed tanquam filiis, & saltem tacite actum, quòd habeant etiam si non sint hæredes, respondeo quòd & si vere & proprie hæc non sit donatio per successionem in linea directa: tamen habet quamdam similitudinem cum ea, & verisimiliter si statuentes fuissent interrogati, respondissent etiam hanc speciem devolutionis esse immunem, attento quòd transeundo de patre in filium, non censetur transire in diversam personam vel manum. *l. fin. C. de impuber. & alii substitut.* Igitur habendum pro expresso, ut notatur in *l. tale pactum. in fin. ff. de pactis.* Tum cum hujusmodi relevia sint odiosa, *ut in princip. § sequentis*, in dubio interpretandum pro immunitate & liberatione per jura vulgar. Quare hanc conclusionem nostram amplio, nedum si filii sint vocati in genere, seu sub nomine appellativo, sed etiam si essent nominatim comprehensi in donatione, quia expressio eorum quæ tacite insunt, per eum modum per quem tacite insunt, nihil operatur. *l. 3.* ubi Bartol. & omnes. *ff. de legat.* 1. Sed expressio filiorum per eorum nomina, non fit nisi ut includantur in dispositione in qua erant æquè inclusi sub nomine appellativo. Ex quibus infertur si quis dederit feudum Sempronio, & post ejus mortem Caio ejus filio, debebitur unum relevium per Sempronium, sed non per Caium. Si vero dederit Sempronio, & post ejus obitum fratri Sempronii, vel alii extraneo, ab utroque debebitur relevium. Et idem in similibus est dicendum.

89. Vicesimoseptimo, etsi ex prædictis satis disputatum sit super hoc §. tamen recordor sponsionis factæ supra §. 2. *gloss.* 4. *quæst.* 5. *in fin. d. quæst.* An * patronus teneatur admittere unum ex hæredibus fidelitatem & integrum relevium offerentem? Et hic sese offert latissima materia. Utque clarius & brevius resolvatur, pone vassallum decessisse sine liberis, relictis pluribus agnatis vel cognatis à latere, habilibus ad successionem suam, patronus post quadraginta dies ab obitu prehendit feudum, accedit unus hæredum fidelitatem & relevium integrum secundum formam consuetudinis offerens, sed causatur patronus alios esse cohæredes, & vult prius liquidari pro qua parte is qui accessit hæres sit, & interim & donec etiam alii cohæredes justa fecerint, feudum retinere, & fructus lucrari, saltem pro portionibus eorum qui nullam diligentiam fecerunt, an possit? Si dicatur quòd sic, sequitur magna iniquitas, & durities contra naturam feudorum, quæ in benignitate consistit: quia per dictam oblationem patronus statim habere potest idoneum vassallum, & integrum relevium, & omne jus sibi debitum, & sic repletur omnis causa cujus defectu prehensio facta est. Si igitur patronus nolit admittere, sed causetur alios subesse cohæredes, apparet quod non vult jura sibi debita per consuetudinem ratione aperturæ feudi, sed vult ludificare illa offerentem, & abuti potestate prehensoria sibi data ad lucrum fructuum, & explicationem hæreditatis defuncti vassalli, quod est iniquum, & contra mentem consuetudinis. Imo etiam * juris rigores non debet patronus servare erga vassallos, inquit Bald. in *consil.* 429. quidam nobilis *lib.* 1. Præterea quandiu hæreditas est indivisa, unus hæredum tenetur commodum totius hæreditatis conservare, & in hoc de dolo, & de levi culpa tenetur, & unus solus potest facere utilia omnibus, saltem necessitate cogente, & quando pro parte commode expediri non possunt. *l. hæredes ejus. §. si unus §. non tantum §. item culpa. ff. famil. hercisc.* Si vero dicatur patronum teneri admittere, videtur adversari his quæ diximus *supra* §. 2. *gloss.* 4. *quæst.* 3. & 4 & §. 3. *num.* 4. Unum ex pluribus vassallis, non posse feudum recognoscere, nisi pro parte sua: & licet integrum relevium ab uno quandoque præstari possit, tamen semper interest patroni feudum recognosci à persona legitima. Et plus attenditur præstatio fidelitatis quæ est principale, quàm relevium, quod est accessorium, & minoris æstimationis, juxta notata Baldi in *l. eadem. in princip. C. loca.* * Et ne mihi tanquam nodum in scirpo quærenti obstrepant meri pragmatici, causantes minimè de hoc disputandum, cum patronus quemlibet gratia investituræ accedentem, & jura offerentem recipere debeat, cum vulgari clausula, salvo jure suo & alieno, Respondeo quod potest quidem patronus si velit semper hoc facere: sed non tenetur, nec semper est honestum nec utile patrono.

90. Pro resolutione ad omnia absurda & inconvenientia quantum fieri potest evitanda, sic distinguendum puto: Aut iste qui admitti petit solus possidet feudum, aut non. Primo casu debet admitti. Quandiu enim alii cohæredes non apparent, nec se pro hæredibus gerunt, iste habet fundatam intentionem super tota hæreditate, & toto feudo: nec * habet necesse

* Unus hæredum relevium offerens an sit admittendus.

* Rigor juris non debet servari erga vassallos.

* [illegible]

* Hæres nō tenetur probare se non habere propinquiorem vel concurrentem.

probare non habere proximiorem se vel concurrentem secum, ut tradunt Rapha. Cu. in *l. is potest. in l. sed si de sua, ff. de acquirend. vel amitt. hered.* Ludov. Rom. in *l. hæres institutus, eod. tit.* Alexand. in *d. l. is qui. col. pen.* & ibi Jason. *col. pen. in fin.* Soc. in *l. si inter. ad fin. ff. de reb. cred.* Philip. Cornæus in *cons.* 95. *viso processu. col.* 2. *cons.* 197. licet in hac. *lib.* 4. quem refert & seq. Andr. Alciat. in *l. proximi* (ubi Typographi error in margine debet ut suprà restitui) *ff. de verb. signific.* & plenius scripsi infrà §. 145. Præterea ex quo potest integre satisfacere patrono, & solidum relevium præstare, patronus non habet interesse probabile, nec causam justam eum repellendi, & feudum totum, vel pro parte retinendi.

91. Unde non puto, quòd ad impediendum emancipationem feudi deberet audiri, etiamsi vellet adversus istum qui solus est in possessione, probare alium esse proximiorem, vel concurrentem in gradu, qui agnoverit hæreditatem: & eadem ratione idem sub modificatione infrà *eadem quæst. num. seq.* dicendum * puto etiamsi alius de novo appareat qui se proximiorem, & solum hæredem, vel cohæredem & æqualis gradus esse contendat, contra illum qui solus possidet. Alioquin sequeretur quòd quolibet suscitato qui petitione hæreditatis ageret, vel in fidem admitti postularet, posset patronus ludificari & repellere verum forte hæredem & possessorem, & fructus suos facere. Amplio ista, nedum si feudum possideatur ab offerente jura, & petente investiri, & nondum sit prehensum, sed etiamsi prehensum sit, & possideatur à patrono, in qualitate domini feudalis. Amplio, etiamsi alius qui non possidet, & super quo non est facta prehensio, compareret coram patrono, & ne possessor investiretur, intercederet petens ipse admitti, & investiri. Amplio tertio, etiam si forte jam esset admissus in fidem is qui non possidebat & investitus à patrono, cui certam summam pro jure relevii persolvisset: & hoc ne per obliquum via pateat expellendi & dejiciendi justum, sive etiam non justum possessorem inauditum, sine causæ cognitione, & juris ordine non servato, contra omnia jura.

* Patronus non potest denegare investiturã vero possessori feudi.

92. Tamen non intendo dicere indistinctè, quod patronus præcisè teneatur quemlibet possessorem feudi, puta quem * summariè revincere potest, vel quemvis alium prætendentem se possidere, admittere in fidem, juribus feudalibus solutis, jure suo in reliquis, & alieno in omnibus salvo: quamvis enim id sit regulariter utile patronis, & raro nummos offerentes repellantur, tamen non semper est honestum. Quid enim si patronus jam admisit verum hæredem in fidem, à quo jura feudalia recepit, & eum investivit, eique manum levavit, postridie accedit quilibet ex causa ejusdem successionis, eadem jura offerens & eadem postulans? Et non puto patronum debere iterum recipere jura ex eadem apertura, & priori investituræ contravenire. Quid si nondum aliquis in fidem admissus est, sed in veritate cognoscit patronus accedentem ad se investituræ gratia nihil juris habere? Et puto quod rectè & honestè faciat, recusando. Non tamen inhoneste facit recipiendo jura à possessore etiam injusto, eumque investiendo, salvo jure suo & alieno, quia non tenetur controversiam & litem subire pro vassallo negligente, nec debet interim negligere jura sua: sed ea à quovis possessore juste exigere potest. Quinetiam quilibet possessor etiam aliàs injustus, quem patronus (forte sciens alium esse verum vassallum) recusat in fidem admittere, potest sibi consulere, adito superiore, videlicet ordinario judice, à quo ad recusationem patroni ad hoc vocati & auditi, nisi justam causam adducere, & summarie docere velit, in fidem admittetur per manum, ut aiunt, supremam, solutis eidem tamen patrono, vel consignatis juribus debitis. Et sic si feudum prehensum fuerit, levationem manus obtinebit, una cum restitutione fructuum à die justarum oblationum. Imo etiam si ab ea die patronus de facto perseveraverit tenere feudum ad manum suam, & non permiserit justa offerentem eo frui, tenetur ultra restitutionem fructuum, ad damna & interesse prehensionem passi, à die dictarum oblationum. Si autem impedimentum non procedat à patrono qui paratus est quemlibet admittere, sed à tertio opponente & petente investiri, quid juris sit, dicemus infrà §. 63. ne nimium hic involvar. Ex quibus patet non esse tam generaliter verum, quàm nonnulli vulgo jactant, debere patronum brachia semper aperta habere, ad quoslibet investituræ gratia accedentes admittendos.

* Si patronus injustũ possessorẽ summariè convincere possit, non tenetur eũ investire.

93. Quod autem dixi patronum non posse petenti investituram, & jura offerenti refricare quæstionem dominii scilicet utilis, & ampliavi etiam si patronus prehensum feudum potestate feudali possideret, & aliis modis supra declaratis, limitandum est ut procedat respectu ejus qui solus possidebat feudum prehensum tempore petitæ investituræ, vel prehensionis feudi, seu super quo facta est prehensio, sive possideret realiter & naturaliter, ut emptor adeptus vacuam possessionem, sive medio consuetudinis ut hæres ultimi possessoris, prout in præfato themate: idem si causam haberet ab indubitato ultimo possessore: secus respectu tertii, qui nullomodo possidebat, puta, Titius vassallus possidebat feudum, quod Caius suum prætendebat, sive jam intentaverat rei vendicationem, sive non: Titius vendidit, vel donavit Sempronio, vel Sempronium reliquit hæredem, & sic feudum fuit apertum, & prehensum à patrono, qui jure feudali fruitur, & facit fructus suos propter negligentiam vel contumaciam Sempronii: accedit Caius dicens se verum vassallum, fidem & jura offerens. Dico quod patronus non tenetur eum admittere, nisi probaverit se verum vassallum, & si Caius adeat judicem, vel etiam rescriptum regium ad hoc obtineat, ut per manum supremam recipiatur, & consignando jura levationem manus obtineat, patronus solus, etiam non intercedente Sempronio, justè impediet, nec tenebitur levare manum, etiam per simplicem provisionem, sed semper fruetur donec Caius probaverit se verum vassallum, quod probare non poterit valide, & cum effectu, nisi Sempronio ad hoc vocato, cujus principaliter interest. Et hoc si inveniri possit: secus si decessisset sine hærede, vel abdicasset feudum, quia tunc cum solo patrono judicium procedit, & tenetur prætendens ad se feudum pertinere hoc probare. Alioquin non * tenebitur patronus eum recipere, sed interim semper fruetur tanquam ex defectu vassalli. Non enim tenetur quemlibet ignotum admittere in vassallum: cùm fructus debeat lucrari, quandiu verus vassallus, vel ejus hæres aut causam habens cessat aut negligit justa facere. Et similiter quandiu durat lis inter Sempronium ejusve hæredem, aut causam habentem, & Caium, patronus jure feudali semper fruetur respectu Caii, quantumcumque justa offerentis: sed non respectu Sempronii ejusve successoris, si justa offerat ut dictum est. Benè verum est, quòd si Caius obtineat, recuperabit fructus à patrono, à die oblationis ei factæ, quos alioquin nunquam recuperaret à patrono, nec etiam à Sempronio, nisi à die litis cum Sempronio contestatæ, per modum percipiendorum, qui veniunt indistinctè in omni judicio post litem contestatam: ut dictum est *supra eadem quæst.* 10. Secus Caius nunquam obtinebit aliqua damna & interesse contra patronum, nisi forte à tempore quo de meritis & veritate juris sui liquidavit cum patrono, & eum certum effecit: sed ipse Sempronius benè recuperaret damna & interesse ultra fructus contra patronum, à die justæ oblationis per Sempronium factæ ipsi patrono. Et ratio differentiæ est, quia ex quo prehensio est facta super Sempronio, cùm sit actus reciprocus, obligat patronum erga Sempronium ad restitutionem possessionis oblatæ Sempronio, à tempore quo justa offeret, & satisfaciet causis propter quarum defectum prehensio facta est. Sed hujusmodi prehensio de per se nihil habet commune cum tertio, qui nullo

* Patronus non tenetur investire eum qui non possidet, nec habet causam ab ultimo possessore aut vero vassallo.

modo possidebat, & qui non fuit spoliatus, nec impeditus à possessione per dictam prehensionem. Ideo tali extraneo patronus nullo modo ratione prehensionis obligatur. Plures aliæ limitationes & modificationes cadunt super hac uberrima & alibi non tractata materia, sed ne nimis digrediar à distinctione unde exivi, reservabo aliis locis opportunis.

94. Et redeundo ad distinctionem nostram in secundo membro, videlicet quando is contra quem facta est prehensio, non possidebat solus, sed habebat cohæredes, qui adierant hæreditatem & incumbebant realiter possessioni feudi prehensi pro portionibus suis: & tunc clarum est quod ante prehensum feudum unus solus non potest fidelitatem & relevium nomine suo offerre, & præstare pro toto: quoniam patrono eligente fructus unius anni, non potest fruendi patientiam præstare nisi pro parte sua, & post prehensionem, adhuc idem est dicendum, quia licet patronus totum feudum jure feudali possideat, tamen respectu eorum qui negligunt fidem & jura offerre, semper fruitur in merum eorum damnum, & nihil tenetur imputare in relevio, ut dictum est suprà §. 1. *gloss.* 7. Et uni justa offerenti non tenetur nec debet feudum emancipare nisi pro parte sua. Unde hoc casu dico, quòd si patronus unum accedentem ad se tam nomine suo quàm hæredum, velit in fidem admittere, potest si velit, & res erit expedita: sed non tenetur, nisi in casu justi impedimenti. Tenebitur * tamen pro parte sua investire & feudum relaxare: & habent locum omnia quæ in simili in linea directa diximus suprà §. 2. *gloss.* 4. *quæst.* 3. & 5. Nec obstat quòd non debetur nisi unum relevium & non plura, quia est omni respectu dividuum, quum sit patroni electio, ut notatur suprà §. 2. *gloss.* 4. *quæst.* 6 *num.* 47. Et sic tenetur recipere pro parte ne sequantur in convenientia de quibus in *d. quæst.* 5. Clarum est etiam quòd si unus velit nomine suo admitti pro toto feudo, justè repellitur à patrono pro portionibus cohæredum per prædicta, etiam si integrum relevium offerret. Et sic illi qui se gerunt pro hæredibus & simul possident, non debent confidere in diligentia unius, sed debent & ipsi adire patronum, si tamen sint minores ætate, de qua in §. præcedenti, sufficiet eorum nomine petere inducias fidei: & hæc habent locum nedum in successione collaterali, sed etiam in successione directa, quia si solus primogenitus appareat hæres, & possideat, debet solus in fidem totius feudi admitti, & recusante patrono sibi consulet per judicem, nec audietur patronus allegans alios esse filios & cohæredes, nisi forte hæc in continenti probare velit. Et hoc casu non sufficit probare quod supersint alii filii, nisi etiam probet quòd agnoscant hæreditatem, quia præsumptio illa, filius, ergo hæres, & virtus suitatis non habet locum nisi ad commodum filii, & quando à filio vel causam habente ab eo allegatur, secus si ab extraneo, ut tradit Bald. & alii in *l.* 1. C. *si minor ab hæred. se abstineat.*

* Nõ tenetur patronus unum ex hæredibus investire nisi pro ejus portione.

95. Et puto quod si patronus offerat probationem in continenti, debet admitti, tam hic, quàm in collaterali successione, etiam ad impediendum simplicem * provisionem totius feudi fieri pendente lite super diffinitiva levationis manus, etiam in terminis §. 35. *infra eodem.* diximus *gloss.* 2. *quæst.* 1. Quædam tamen consuetudines disponunt primogenitum fidem & homagium facere posse pro omnibus, quod est æquissimum, imò multum rationabile esset, quod indistinctè unus cohæredum posset fidelitatem facere pro omnibus, tam suo quàm aliorum nomine, ut sic §. 67. *infrà eodem.* limitaretur quando unus ex pluribus vassallis ejusdem feudi, suo & procuratorio consortium nomine accederet. Sed non est nostrum à claro scripto discedere, vel adhærere prætextu æquitatis invitantis, sed non impellentis & cogentis. Ex prædictis etiam liquido apparet, quòd si duo vel plures emptione, dono, aut aliter acquisiverint idem feudum, non tenetur patronus unum ex eis pro toto admittere in fidẽ: sed solum pro quota parte sua, & pro reliquis portionibus potest prehendere feudum, vel prehensum retinere ex defectu hominis, & fructus suos facere cum effectu: quia ex ipsa forma acquisitionis, apparet plures esse vassallos, & non unum tantum. Idem si nondum appareret, sed patronus probare posset in continenti.

* Quando patronus provisionẽ feudi impedit.

96. Vicesimo-octavo quæro, quid si inter plures cohæredes, aut alios possidentes communiter idem feudum, sive cum societate, sive non, unus fecerit se investiri à patrono in solidum, sive simpliciter de toto feudo nomine suo proprio tantum: an reliqui possint intentare casum novitatis, sive * interdictum uti possidetis contra investitum? Breviter dico quòd non, si ille nihilominus recognoscat eos in socios vel convassallos, & sic actus judicabitur ab effectu magis quam à forma. Ab effectu autem apparet quòd id fecit non animo turbandi consortes, sed animo sibi & aliis consulendi, & obviandi prehensioni feudali. Sed an possit repetere pro rata à consortibus illud quod pro relevio solvit? Dicendum quòd sic, quia licet tantum nomine suo solverit, tamen eos liberavit, & in hoc negotium commune, licet non ipso gestu, tamen re ipsa gessit, & eo ipso quòd sunt liberati, locupletiores facti sunt, ergo contra eos habet actionem, quantumvis suo nomine, & sui lucri causa gesserit, textus in *l. si pupill.* §. *sed & si quis ff. de negotiis gest.* Nec obstat quòd non sunt liberati à fidelitate, quod est principale, & quòd eis imminet periculum prehensionis, quia jam solo verbali obsequio liberari possunt si velint. Et hæc sunt limitanda, nisi certo constaret quòd patronus eis remisisset relevium, si non ille antevertisset: tunc enim appareret negotium non esse utiliter gestum, nec ad eos spectasse re ipsa, nec alio modo.

* Interdicto uti possidetis utrũ adversus socium vel cohæredẽ de toto feudo investitum socius vel cohæres uti possit.

97. Sed quomodo consuletur patrono? Videtur enim circumventus, non in relevio seu juribus pro hac vice debitis quæ percepit, sed ratione futurorum jurium: poterit enim iste per obreptionem de dolo investitus, successivè acquirere portiones consortium, & tamen prima facie non faciet novam fidelitatem, nec solvet novum relevium. Aut aliàs accedere possunt multæ mutationes circa portiones consortium, quas ignorabit patronus putans talem investitum semper esse vassallum totius feudi. Et disputatione omissa,

98. Respondeo quòd dicta investitura non est nulla, nec annullanda * respectu portionis feudi, pro qua investitus poterat & debebat investiri, sed pro portionibus consortium, pro quibus non potuit, nec debuit suo nomine investiri, est nulla ipso jure: nedum respectu consortium, sed etiam respectu investiti. Et in effectu volo dicere, quod nulla rescissione, nulla declaratione præcedente, potest patronus non obstante dicta investitura quatenus est erronea & nulla, statim prehendere feudum, videlicet pro portionibus consortium qui non sunt investiti: idque ex defectu hominis, & fructus suos facere donec fidelitatem fecerint, pro qua nihil solvent patrono, utpote satisfacto de toto relevio. Et pariter ex parte dicti investiti, si forte postea emerit vel alio titulo acquisierit à consortibus, potest patronus manũ injicere portionibus acquisitis, tam ex veteri quam ex nova ex mutatione, & jura ex secunda mutatione debita exigere. Et est ratio, quia investitura non refertur ad futuras acquisitiones, idque esset contra ejus naturam quum semper debeat subsequi, & sic fuit restricta & limitata ad portionem & acquisitionem quam investitus habebat tempore investituræ. Tum quantumcúque etiam verus vassallus sit investitus, si tamen feudum perveniat ad alium non dominum, ex quo nomine suo tanquam dominus possidet, & non est in fide, potest patronus manum injicere, & tenet manus injectio in præjudicium possessoris, qui non potest negare mutationem vel apertutam feudi & fidem à se non factam per notata *suprà* §. 1. *gloss.* 2. *num.* 3. Secus si novus possessor non possideret jure do-

* Admissio in fidem restringitur ad portionẽ spectantem ad investitum tempore investituræ.

mini, ſed jure creditoris, vel alias nomine illius qui eſt vaſſallus & inveſtitus.

99. Viceſimonono ad majorem declarationem quæro: Vaſſallus deceſſit ſine liberis, relictis à latere fratre uterino hærede univerſali, & fratre patrueli hærede reſpectu propriorum paternorum dumtaxat. Uterinus tanquam proximior in gradu omnia occupat, patronus poſt quadraginta dies à morte ultimi vaſſalli manum injicit feudo aperto, uterinus accedit ad patronũ, fidelitatem & relevium offert tanquam hæres, petens inveſtiri & manum dominicam levari. Utrum patronus teneatur admittere? Et hæc quæſtio differt a themate *quæſt.* 27. *ſupra eodem.* in qua omnes ſunt cohæredes, ſed hic * non ſunt cohæredes, quia licet ſuccedant eidem perſonæ, tamen ad diverſa bona, & videntur plura patrimonia & hæreditates ſeparatæ, ex quo ſunt diſparis gradus, ſed ſi eſſent ejuſdem gradus, hæredia propria unius lateris nullam haberent vicem ſeparatæ hæreditatis ſed ſolum cujuſdam prælegati, ut ſcripſimus infrà §. 147. Tum in hac quæſtione alter alterum in totum excludit: ſed in *d. quæſt.* 27. ſimul concurrunt, tamen quia eadem eſt ratio deciſionis, idem debet dici: & ſic debet patronus qui non vult de jure alieno litigare, ſed ſolum quod ſuum eſt percipere, inveſtire uterinum ex quo eſt poſſeſſor. Et hoc ſane intellige dummodò ſaltem* per annum pacificè poſſederit ante prehenſionem: ita quod jam acquiſiverit poſſeſſionem contra patruelem, ut dicemus infra §. 64. Secus ſi prehenſio facta ſit infrà annum ab obitu ultimi vaſſalli, vel infra annum à poſſeſſione uſurpata per uterinum: quia tunc debet diſtingui. Aut patronus ſimpliciter prehendit & nullos commiſſarios adhibuit, vel alias permiſit uterinum frui & poſſidere ſub manu dominica: aut commiſſarios adhibuit, vel per ſe & ſuos omnino expulit uterinum, prout ſibi licet & dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ.* 4. *quæſt.* 1. & 2. Primo caſu ſi labatur annus à dicto obitu, vel poſſeſſione, idem dicendum eſt: quia per talem prehenſionem non fuit interrupta detentio & poſſeſſio uterini. Et ſic quamvis reſpectu patroni & jurium dominicalium non remanſerit niſi detentor nomine patroni: tamen reſpectu dominii, & ipſius rei feudalis & quoad omnia reſpectu patruelis, ſuo proprio nomine ſemper detinuit & poſſedit, & lapſu anni poſſeſſionem ſibi acquiſivit ſeu confirmavit. Secundo vero caſu, notoriè interrupta eſt occupatio uterini, & ſic ex quo nondum acquiſiverat poſſeſſionem contra patruelem prehenſionis tempore, multominus acquirit poſt talem prehenſionem, ex quo conſequitur poſſeſſionem civilem quæ vigore hujus conſuetudinis adhuc reſidebat penes patruelem, ei remanſiſſe, ex quo ab alio acquiſita non fuit, & non habuit aliter animum perdendi. Imo dum accedens inveſtituram petit, apparet quod retro ſemper habuit animum poſſidendi, & remanſit verus poſſeſſor, & ſic patronus debet patruelem inveſtire & non uterinum. Saltem non tenetur uterinum admittere, quod eſt verum, ſi re integra patruelis accedat ad patronum pro inveſtitura, alioquin in hoc prodeſt uterino poſſeſſionem vel injuſtè occupaſſe, quod dum offert juſta patrono, debet ab eo admitti. Nec poteſt patronus recuſare, ſed tenebitur admittere, vel recipietur à judice per manum ſupremam, ex quo erat in poſſeſſione tempore prehenſionis.

* Hæres hæredio- rum & hæres conquæſtorum non ſunt cohæredes.

*Lapſu anni acquiritur poſſeſſio.

100. Nec* admittitur patronus volens probare alium eſſe verum vaſſallum ex quo non comparet, & is qui renovationẽ inveſtituræ poſtulat eſt ſolus in poſſeſſione. Faciunt notata in *cap.* 1. *in princip. ſi de feud. defunct. cont. fuer. inter dom. & agnat. cap.* 1. *in princ. de cont. inveſt. in l.* 3. *C. de edict. Divi Adria. toll. in l. fin. C. quorum leg.* Quod ego limito niſi patronus vellet in continenti probare vel oſtendere, nedum de defectu tituli: ſed etiam de vitio poſſeſſoris petentis inveſtituram. Ex quibus patet * quàm magnæ ſit efficaciæ manus injectio, & fruitio patroni, quia interrumpit illicitam poſſeſſionem & uſurpationem invaſoris feudi: & conſequenter impedit præſcriptionem, quæ poſſet ſequi, & conſervat jus & poſſeſſionem veteris vaſſalli, vel ejus veri hæredis, ut in pulchra quæſtione deduxi infrà §. 69.

* Patronus non poteſt poſſeſſori cõtroverſiã facere juris alieni.

* Prehenſio & poſſeſſio patroni conſervat jus veri vaſſalli.

101. Triceſimo, juxta hæc quæro: Quid ſi ad inveſtituram concurrant plures emptores, vel donatarii, aut alii ſimili vel diſſimili titulo? Reſpondeo,* ex prædictis colligi poteſt, & ut paucis intentionem meam explicem, dico quod patronus non poteſt cum effectu denegare inveſtituram veteri poſſeſſori feudi prehenſi, ſuper quo prehenſio facta eſt, nec etiam oſtendenti ſe habere cauſam ab eo, vel ejus apparenti hæredi juſta offerenti. Et ſi recuſaverit, judex providebit, cum reſtitutione fructuum & damnorum a die oblationis, niſi forte patronus in continenti doceat de non jure petentis inveſtituram. Sed poteſt denegare inveſtituram penitus extraneo, donec docuerit de jure ſuo, nec tenebitur ad damna & intereſſe tempore medio, licet teneatur ad reſtitutionem fructuum à die oblationis, poſtquam de jure petentis inveſtituram apparuerit, & ſufficit ſummaria probatio, tam reſpectu ſolemnitatis, quàm reſpectu probationis, quoniam non agitur de adjudicanda, vel declaranda proprietate ſeu dominio ipſi inveſtituram petenti, ſi non habeat, ſed de adipiſcenda poſſeſſione feudi. In quo petens inveſtituram, prima facie certat de damno vitando, patronus autem de lucro, propter defectum hominis. Poteſt etiam quemlibet admittere in fidem ſi velit: ſed non eſt honeſtum ut dictum eſt. Pluribus autem concurrentibus & contendentibus non tenetur aliquem admittere, ſed poteſt ad judicem remittere, non tamen interim lucrabitur fructus, ſed is qui calculum ſententiæ referet, feudum obtinebit cum fructibus à die oblationis ſuæ, ſine damnis & intereſſe, quoniam patronus non denegavit, nec in mora fuit, ſed fuit paratus admittere illum qui debebat & declararetur debere admitti. Quod ſi pluribus contendentibus uni gratificaret, & feudum ei relaxaret, non præjudicabitur cæteris, ſed pendebit ab eventu, non tamen poterunt cæteri contendentes appellare ab inveſtitura patroni, quum ſit actus privati & extrajudicialis: ſed debent proſequi patronum & inveſtitum coram judice ordinario, ut ad recuſationem patroni inveſtiantur per manum ſupremam, & revocetur inveſtitura gratificati, contra quem gratificatum, & ad invicem, poterunt prætendentes feudum concludere, & procedere in caſu novitatis ſive interdicto uti poſſidetis, ſi ſinguli ſe poſſeſſores prætendant, Alioquin clarum eſt quod ſolius poſſeſſoris eſſet renovanda inveſtitura, ſine præjudicio juris adverſarii in petitorio & rei vendicatione. Et in dicto caſu novitatis facient ſequeſtrari feudum, non obſtante dicta inveſtitura, & victori adjudicabitur inveſtitura, cum fructibus à diebus oblationis per eum factæ, jura feudalia ſolvendo vel conſignando, unà etiam cum damnis & intereſſe turbationis adverſus turbatores victos. Sed patronus non condemnabitur in aliqua damna & intereſſe & expenſas erga victorem, dummodò à principio litis deſtiterit, & declaraverit ſe paratum admittere illum qui inveſtiendus declarabitur, & hoc niſi convincatur doloſè dictam indebitam inveſtituram conceſſiſſe, quia tunc ad damna & intereſſe procedentia ratione doloſæ inveſtituræ vel gratificationis teneretur. Alioquin non tenetur, niſi perſtiterit in lite cum gratificato, ſuam inveſtituram ſuſtinendo. Multæ aliæ & variæ quæſtiones circa hæc occurrunt, ſed nunquam eſſet finis ſi in ſingulis morarer. Ideo quæſtionem hanc concluſionis generalis vice ſubjunxi.

* Compendioſa reſolutio.

102. Triceſimoprimo quæro: Vaſſallus deceſſit ſine liberis relicto fratre & nepote ex fratre præmortuo: modo certum eſt quod ſi frater ſuperſtes adeat hæreditatem, omnino excludit nepotem tanquam remotiorem, in locis ſubditis conſuetudini noſtræ vel ſimili,

li, ubi in linea collaterali non est repræsentatio *ut infr.* §. 149. Et tunc etiam si in continenti dictus frater proximior hæres donet, vel cedat * dictam hæreditatem nepoti, debebit nepos duplex relevium: unum ex persona dicti fratris, qui aditione factus est hæres incommutabilis, & vi consuetudinis generalis dominus & possessor feudi hæreditatii: & aliud relevium ex persona propria in quam à cedente transfertur, & de novo cum effectu mutat manum. Si verò frater expresè abstineat, vel repudiet hæreditatem, tunc locus aperitur nepoti, qui tanquam proximior ex successorio edicto succederet, non ex persona fratris defuncti, sed immediatè ex persona propria, & sic non debet nisi unum relevium, prout unica tantum est mutatio à defuncto in nepotem primum & immediatum hæredem. Sed quæstio est, si dictus frater decedat sine liberis non adita nec repudiata dicta hæreditate: an nepos utramque hæreditatem accipiens debeat duplicia vel simplicia relevia? Punctū est, an mediatè, an vero immediatè succedat, quod tractatur infrà §. 132. & 172. Et breviter dicendum, quòd ratione feudorum quæ erant in hæreditate patrui prius defuncti, duplicia: pro reliquis vero feudis patroni ultimo defuncti, singula tantum debet relevia. Ratio, quia * in illis mediatè, in istis immediatè succeditur. In istis vero nullum est dubium: sed quoad illa obstare videtur, quia hæreditas fratris prius defuncti non erat adita à fratre posterius defuncto. Et sic nondum erat juncta cum bonis ultimi defuncti, saltem incommutabiliter, sed erat hæreditas per se, ita quòd iste nepos potest illam adire vel repudiare si velit: & sic adeundo hæreditatem primi defuncti, videtur etiam illi immediatè succedere, *ut instit. de hæred. qualit. & differ. §. sed his prætor. l. si filius familias §. 1. l. ei qui ff. de acquir. vel. amitt. hæred.*

* Cessio & abstentio differunt.

* Ex successorio edicto, immediatè: ex jure transmissionis mediatè succeditur.

102. Quia dico, sive adivit hæreditatem ultimi defuncti qui nec adivit nec repudiavit, non potest ex persona propria adire vel repudiare hæreditatem primi defuncti: sed solum ex persona ultimi defuncti & tanquam hæres ejus, in cujus hæreditate reperitur jus adeundi vel repudiandi alienam hæreditatem: sive iste nepos repudiavit hæreditatem ultimi defuncti, adhuc idem est, quòd ex persona propria non habeat jus adeundi nec repudiandi hæreditatem primi defuncti, sed hoc jus spectat ad qualemcumque hæredem ultimi defuncti. Et hunc effectum generalis transmissionis, operatur virtus dictæ consuetudinis, * *mortuus saisit vivum*, ut inter ejus effectus diximus infrà §. 132. Si igitur in linea collaterali hæres ultimi defuncti, quicumque sit, acceptet hæreditatem primi defuncti, debebit duplicia relevia feudorum illius hæreditatis: quæ feuda tam in vim hujus consuetudinis, quam secutæ aditionis, (quæ trahitur retrò ad tempus mortis primi defuncti. *l. hæres quoque. ff. de acquir. vel amitt. hæred.*) censetur fuisse ultimo defuncto acquisita, & ab illo translata in hunc hæredem. Et sic patet quòd quamvis aditio hujus hæredis requiratur, & illud jus successivum incōmutabiliter acquiratur, tamen non dicitur hic hæres succedere primo defuncto immediatè, nec ex persona propria, sed solum mediatè ex persona ultimi defuncti, cui soli immediatè succedit. Nec obstat quod adhuc ut sit locus relevio, requiritur vera & efficax mutatio manus, nec sufficit ficta, *ut suprà eodem quæst.* 1. Sed quando hic ultimus hæres adit hæreditatem primi defuncti, fingitur adita per ultimo defunctum, & cum hoc trahitur retrò, & sic ultimo defunctus fingitur adivisse & hæres possessor fuisse. & consequenter quòd hæc prima mutatio à primo in ultimo defunctum, non est aliud quam merè ficta mutatio, maximè cum dictus ultimo defunctus dictam hæreditatem ad se devolutam semper ignoravit: & possessio quam in vim consuetudinis & commutabiliter censetur habuisse civilissima sit, secundum Bald. in *l. ut inter divinum. col. 2. in fin. C. de sacrosanct. eccles. de quo infra* §. 132. Et sic concludendum videtur, quod unica vera tantum mutatio reperiatur in hunc hæredem primo defuncti de facto adeuntem, & sic unicum tantum debetur relevium, maxime cum hujusmodi relevia sint odiosa, nec debeant habere locum, nisi ubi verba consuetudinis verè & propriè verificantur, & in casu vero & non ficto, juxta Bart. in *l. 3. §. hæc verba. ff. de negot. gest.* Bald. in *l. transigere collat. 5. versicul. quæro numquid. C. de transact.* Quia respondeo, quod illa prima mutatio non est ficta nec inefficax, sed vera & efficax quoniam per * consuetudinem quod mortuus saisit vivum, non continuatur nec transfertur ficta, sed vera possessio & dominium ipso jure, in proximum hæredem etiam ignorantem, etiam infantem vel furiosum, ut scripsi in d. §. 132. & quamvis cum beneficio abstinendi: tamen si non abstentio, sed aditio sequatur ut hic, remanet illa prima & vera translatio & mutatio efficax, & plures ejus effectus deduxi in d. §. 132. Si vero iste ultimus hæres * repudiat dictam primi defuncti hæreditatem, tunc (tanquam conditione resolubili extante) censetur nunquam fuisse devoluta ad dictum ultimo defunctum, & locus aperitur cæteris proximioribus dicti primo defuncti hæredibus qui illi ex propria persona, & immediatè per successorium edictum succedere poterunt, & sic unicum debebunt relevium. Sed quid si non sit alius propinquus habilis ad succedendum illi primo defuncto, quàm iste ultimi defuncti hæres, qui repudiat jus adeundi quod habet tanquam hæres ex persona ultimi defuncti, sed vult uti jure adeundi quod alias habet ex propria persona ad successionem primi defuncti, & ei ex capite suo immediatè succedere, an possit? Dico quod non: sive in linea collaterali, sive etiam in linea directa, propter multa inconvenientia quæ aliàs sequerentur, ut deduxi infrà §. 130. Et quod diximus de duplici relevio, idem de triplici vel quadruplici transmissione & relevio. Hæc tamen limitari debent, nisi feudum ab alio possessum fuerit à quo fructus præteriti nequeant avocari, ut dicemus *infra eodem quæst.* 45.

* Effectus transmissionis mortuus saisit vivum.

* Per transmissionem *mortuus* saisit vivum, transfertur vera possessio & verum dominium ipso jure.

* Non potest quis eamdem hæreditatem ex capite transmissionis repudiare, & ex propria persona adire.

103. Tricesimo-secundo, quid in quibusdam feudis, quæ odioso Vulquecini more reguntur, in quibus in omni mutatione ex parte vassalli contingente, etiam in linea directa debetur relevium, utpote nepotem * patre præmortuo succedere avo, utrum debeat duplex relevium? Respondeo, non: sive solus, aut cum aliis nepotibus succedat una cum patruo, & sic jure repræsentationis patris sui veniat, quia nihilominus immediatè succedit avo ex persona propria, & non immediatè, nec ex persona patris, ad quem nunquam fuit devolutum illud jus successivum: & sic non est duplex mutatio nec verè nec fictè, sed una tantum. Et hæc est * differentia inter jus transmissionis, in quo mediatè & ex persona transmittente succeditur, ut in quæstione præcedenti: & jus repræsentandi, in quo succedens ex capite proprio venit, & nihil juris accipit ab eo quem repræsentat, & cujus locum & gradum juris dispositione occupat, ut notatur per Bart. Bald. Paul. Philip. Corn. in *l. 2. C. de liber. præteri. vel ex hæred. notant omnes scribentes in l. pactum dotali. C. de collat. in l. qui superstitis. ff. de acquir. vel amitt. hæredit. ad hæc quæ infrà* §. 133. 134

* Nepote patre præmortuo succedente avo, non debetur duplex relevium.

* Succedēs jure repræsentationis venit ex persona propria.

104. Tricesimo-tertio, retento themate quæstionis 13. Quid si nepos aliquid dederit fratri defuncti proximiori hæredi ut hæreditatem obtineat? Distingue post Ulpianum in *l. fuit quæstionis. ff. de acquir. vel amitt. hæred.* Aut frater aliquo accepto, sive non, cessit hæreditatem nepoti. Et tunc cedendo adivit, & duplex relevium, tanquam ex duplici vera mutatione debetur, etiam si cedens aliàs nihil apprehendit, nec perceperit ex hæreditate. Aut vero non cessit, sed tantum abstinuit, sive repudiavit ut locum faceret nepoti, & tunc nepos per successorium edictum ex persona propria immediatè succedit, & nihil juris capit ex renunciante, & sic non nisi unicum debetur relevium, quum unica tantum sit mutatio. Amplio primo,

etiam si justum pretium sive æstimationem hæreditatis daret fratri, ut abstineret, quia sive multum, sive parum, & quicquid etiam de rebus hæreditariis ob eam causam dederit, nihil ad rhunbum, ex quo non est nisi unica mutatio feudi a defuncto in nepotem. Et hæc sane intellige; dummodo dictus frater tantum abstineat, & omittat hæreditatem devolvendam ad quos de jure, secus si abstineret & renunciaret in favorem & commodum unius ex pluribus nepotibus, hoc pacto ut alii excluderentur, quia inesset tacita aditio & cessio, ut per Socin. in *consil.* 34. *visa. renunciatione lib.* 4. Et dato quòd sit simplex abstentio, si nepos unum feudum hæreditarium relinquat abstinenti, debebitur eo respectu duplex relevium: unum ex mutatione à defuncto in nepotem hæredem lateralem, aliud ex alia & nova mutatione à nepote in patruum donatarium vel cessionarium nepotis. Amplio secundo, etiam si probetur quod dictus frater alias erat aditurus, & venditurus vel cessurus hæreditatem, nisi veritus esset jura feudalia, & quòd in eorum fraudem, sive ad illa evitanda, elegit viam repudiationis. Tum quia * ad reputandum fraudata jura feudalia, non sufficit allegare nec probare fraudem, nisi sit conjuncta simulationi. Tum quia vassallus nullam fraudem facit patrono, etiamsi de industria omittit viam ex qua jura feudalia oriuntur, & eligit aliam ex qua nihil vel minus debetur, dummodò vere eligat, quoniam per hujusmodi jura & consuetudines, nulla lex, nulla restrictio est imposita liberæ voluntati contrahentium, sed hæc jura velut sub eventu certæ conditionis (puta si contingat feudum vendi, vel mutare manum) imponuntur, quæ si non eveniat nihil debetur, si autem vere & cum effectu evenit, sed aliud quoquomodo simulent contrahentes, & tunc hoc detecto nihilominus jura debentur.

* Licitum oblique, sed non simulatè cōtrahere in præjudiciū patroni.

105. Tricesimo-quarto quæro, utrum patronus possit assumere causæ cognitionem inter plures concurrentes ad investituram? Respondeo, non: quia illi usus feudorum, de quibus in *l. imperialem. §. præterea si inter duos. in cap. unico an apud jud. vel im. de. cap. unico. de contr. feudi. apud pares termin.* quòd inter duos vassallos patronus cognoscit & judicat. & inter patronum & vassallum, pares curiæ apud nos non servantur. Et patronus in quantum talis nullam habet jurisdictionem contentiosam, & jurisdictio * nihil habet commune cum nexu, qualitate aut subjectione feudali, sicut nec cum proprietate, ut tactum est *supra* §. 1. *gloss.* 5. *quæst.* 1. *num.* 45. Unde si quis habet jurisdictionem super feudo, non sequitur quòd moveatur ab eo feudaliter, & a quo movetur, non infertur quod subsit ejus jurisdictioni, nihil tamen impedit quin noscat & determinet tanquam arbiter ex compromisso, vel cognoscat & jus reddat in invitos tanquam judex, si alias jurisdictionem ordinariam, aut competentem habeat super feudo, sive habeat jurisdictionem in proprietate, ut barones & castellani, quum habeant eam infeudatam à rege, sive in simplici officio, ut præsides, præfecti-ve provinciarum, attamen non apud se in domo privata, sed in jure & rite more majorum. *l. fin. ff. de justit. & jur.* Hinc etiam * summus princeps noster, qui in prima instantia cognoscit de controversiis investiturarum ducatuum, & cæterorum feudorum regalium, non solet jus reddere nisi solemniter in parlamento suo paribus Franciæ munito, ut in simili tactum est *supra* §. 13. *gloss.* 1. *quæst.* 13. *num.* 65. de revocatione autem investituræ inferiorum feudorum quæ quandoque immediatè moventur à principe, ut dictum est *supra* §. 9. *gl.* 3. *in princ.* non solet cognoscere in prima instantia, sed certi consiliarii seu judices vulgo à camera thesauri nuncupati, à quibus appellatur ad supremam curiam hujus senatus.

* Jurisdictio nihil habet cōmune cum feudalitate.

* Ad regem spectat cognitio investiturarū feudorum regalium.

106. Tricesimo-quinto quæro, vassallus in testamento vel codicillis * legavit feudum suum Titio, utrum mortuo testatore sine liberis debeantur duo relevia ratione hujus feudi? Videtur quod unum ab hærede, aliud a legatario, quia hæres ab intestato est saisitus, sive possessor ipso jure ab instanti obitus, non obstante quacumque clausula apposita à testatore per viam testamenti, ut scripsi *infra* §. 152. *in prima ampliatione.* Deinde adita hæreditate tenetur legatarius accipere de manu hæredis: & sic videntur duæ mutationes. Contrarium dico, quia quamvis feudum legatum sit de corpore & universitate successionis, tamen non est de effectu & commoditate, sed de onere successionis. Et sic pro illo non debet hæres (qui nullum de eo commodum capit) solvere relevium. Tum quia illud feudum non accipitur hæredi, quantum ad jus & dominium: licet bene quantum ad possessionem, & onus restituendi, quod non attenditur. Facit *l. qui sic. ff. de solutio.* Sed ipsum jus & dominium statim à morte defuncti translatum est immediatè in legatarium etiam ignorantem, ut dictum est *supra eodem quæst.* 1. *num.* 8. Nec habet legatarius causam, titulum, nec jus ab hærede tradente, sed à solo testatore disponente *l. cohæredi.* §. 1. *ff. de vulg. & pupill.* Et sic apparet quòd non est nisi unica mutatio, videlicet a testatore in legatarium, & sic unicum tantum relevium à legatario debetur. Et hæc in legato seu fideicommisso puro, vel sub obitum testatoris purificato. Quid autem si fiat in diem vel sub conditione, dicemus *infra eodem quæst.* 38.

* Legato feudo unū debeantur duo relevia.

107. Tricesimo-sexto quæro, Vassallus donavit feudum suum Titio, qui ante ullam traditionem veram vel fictam permutavit, cessit, vel donavit illud feudum seu actiones suas Sempronio, qui avocavit a primo donante, utrum debeantur singula relevia de utraque donatione? Videretur quòd sic, quoniam utraque rata est & effectum sortitur. Et videtur transferri feudum eo ipso quòd actio ad illud competens transfertur, de qua idem judicatur quod de eo ad quod competit. *l. si ad resolvendum C. de præd. minor.* Bartol. & alii in *l.* 2. *C. si advers. transact. cum vulgat.* Contrarium puto, quia per nudam donationem vel actum similem feudum non aperitur, nec per aliam quamcumque donationem, vel cessionem actionum factam à simplici donatario, tum ut diximus *supra eod. quæst.* 1. in relevio requiritur nedum apertura vera feudi: sed etiam vera mutatio, & translatio dominii de uno ad alium, nec sufficit ficta & inefficax. Sed hic non est nisi unica mutatio manus, videlicet de manu primi donatoris & tradentis, in eum seu ultimū cui fit traditio, igitur unicum tantū ab eo debetur relevium. Sed quid si donatarius, & idem de emptore & quocumque simili, ante habitam traditionem & dominium acquisitum moriatur relictis hæredibus à latere, quibus fit traditio, an debeatur duplex releviū ab hæredibus? Videretur quod sic: quia qui transmittit ad hæredes suos actionem ad feudum, censetur feudum transmittere, ita quòd si relinquat filios hæredes, inter eos habebit locum jus primogenituræ in hac actione, sive in feudo inde obtenta, ut diximus supra §. 18. *num.* 28 *& seq.* Et si de consuetudine ad unum spectant mobilia, & ad alium immobilia defuncti, hæc actio spectabit ad eum ad quem pertinent immobilia, ut diximus supra §. 147. Nihilominus idem dicendū quòd in primo responso hujus quæstionis. Non obstat quod dictum est de consuetudine successionis mobilium & immobiliū: quia ibi nedum non versatur odium, sed necesse est ita interpretari. Nec obstat quod dictum est de jure primogenituræ, quia non est de se odiosum, sed favorabile. Unde * licet consuetudo nostra in jure primogenituræ, loquatur in feudis derelictis in successione dūtaxat, & non in actionibus ad feuda, tamen ex verisimili mente, & identitate rationis extenditur ad actiones ad feuda, secundū not. sup. §. 18. Secus in releviis quæ sunt de se odiosa, unde in illis consuetudo debet præcisè & strictè accipi in terminis suis, & nullomodo extendi. Tum * non est eadem ratio exigendi relevia, de mutationibus & translationibus simplicium actionum personalium ad feuda, sicut

* Si donatarius feudi ante ullam traditionem feudi idem feudum alteri donaverit, an utrum duo relevia debeantur.

* Quantū ad successionem & jus primogenituræ, idem judicatur de actione cōpetente ad feudum, quod de feudo

* Sed quātum ad jura feudalia, requiritur ipsius feudi & non actionis mutatio.

de

de mutatione & translatione ipsorum feudorum : quia habens & acquirens actionem ad feudum, non propterea est vassallus, nec tenetur ad petendam investituram, nec potest manus injectionem pati. Unde generaliter dico quod propter qualemcumque mutationem & translationem actionis competentis ad feudum, nulla debentur jura feudalia : quia feudum in se, & feudalitas ipsa, sicut nec vassallus, non mutantur. Quid autem in multiplici venditione feudi, vel actione ad feudum, dicemus *in §. seq. q. 9.*

*Legatarii hæres utrū debeat duplex relevium.

108. Tricesimo septimo quæro, quid legatarius, aut fideicommissarius postquam dies legati * vel fideicommissi cessit, sed nulla traditione habita, forte ignorans legatum, decessit relicto hærede à latere, cui hæres testatoris feudum legatum restituit: Utrum iste novus vassallus cui facta est traditio debeat duplex relevium? Videtur quod unum tantum, quia legatarius forte ignorans, & morte citra præventus non potuit petere traditionem nec investituram, & nunquam possedit, & sic non est inter vassallos numerandus. Nec obstare videtur quod etiam ignorans habuit dominium, quia ante traditionem non habet propriè verum & plenum dominium de jure gentium, sed solum quoddam dominium civile, ut tradit Bart. Alex. Jas. Deci. in *l. certi condictio in princ. in gloss. super verb. & legati, ff. si cert. pet.* Et consuetudo nostra loquens de mutatione manus, seu translatione dominii, debet intelligi & verificari in pleno & potiori significato. Quibus non obstantibus puto duplex deberi relevium : unum ratione mutationis ipso jure factæ à testatore defuncto in legatarium: aliud ratione secundæ mutationis factæ à legatario, qui legatum cessum, & sic feudi dominium acquisitum, transmisit in hæredem suum collateralem, quamvis enim ante traditionem legatarius non habeat dominium dispositione juris gentium, sed solum dispositione juris civilis, tamen habet verum & non fictum dominium: per notata in *l. si is qui pro empt.* per Bart. & Jas. *ff. de usucap. in cap. 2.* & ibi Bald. Imol. Panor. *de consuet. in l. raptores, C. de episcop. aud.* Jas. *l. 1. col. 3. C. de communia de legat.* Die igitur legati cedente fuit una vera mutatio. Deinde alia per obitum legatarii relicto hærede laterali, igitur utriusque debetur relevium. Nec istud nimis durum est vel iniquum, quia ratione mutationis quæ fit ipso jure à testatore moriente in legatarium, impeditur alia mutatio, quæ fieret ab eodem testatore in ejus hæredem lateralem, & consequenter excluditur simile relevium quod inde acquisitum fuisset patrono. *ut supra eod. qu.* 36. Tum legatarius vel ejus hæres vendicare potest feudum ab hærede testatoris, cum omnibus fructibus à die mortis testatoris, ut diximus infrà §. 92. Et sic satis retrò cum effectu censetur vassallus fuisse. Et quod dictum est de duabus mutationibus, idem de pluribus, si forte legatarius plures successivè habeat hæredes antequam fiat traditio legati : tot enim debentur relevia: quia etiam vicissim, tot vel plures mutationes & relevia impediri & excludi possunt ex parte hæredis, qui forte medio tempore plures habuit successores laterales. Et hoc nisi forte hæres & alii successores testatoris nomine suo possedissent diu tanquam domini & vassalli, & ab eis fructus avocari non possent, quia tunc dicendum esset *ut infrà eod. q. 45.*

*Utrum dominium recta transeat in legatarium.

109. Sed quid si legatarius non transmittat ad hæredem, sed vivens cedat legatum, feudum & omne jus suum extraneo, puta Titio, cui fit traditio ab hærede testatoris? Respondeo idem, quod duplex relevium debetur : unum videlicet ratione legati cessi, secundum ratione traditionis factæ Titio. Quid si idem Titius, antequam traditionem aliquam habuerit ab hærede, decesserit relicto cohærede à latere cui fit traditio ab hærede testatoris? Et videretur triplex relevium deberi, unum ex capite legatarii, secundum ex capite Titii, tertium ex persona ipsius hæredis. Contrarium dico, quod tantum duplex, & quod ex capite Titii & cessionis ei factæ, nullum jus debetur patrono. Et adverte ad rationem utpotè generalem ad multas quæstione decidendas, quia verum est quod in legatarium recta via transit dominium, quod ego intelligo de directo, quia textus in *§. nostra autem instit. de leg. & l. 1. C. communia de legat. in l. a Titio, ff. de fur. cum vulgar.* simpliciter loquuntur de dominio, & de actione in rem, quod intelligitur, etiam de directo dominio, & directa rei vendicatione *per l. 1. ff. si ager vect. vel emph.* & tenet Jas. in *l. certi condictio. in princ. col. 10. ff. si cert. peta.* Unde * idem puto in fideicommissario universali, ut facta restitutione etiam verbali, statim transeat dominium directum, quoniam non minus juris habet fideicommissarius universalis facta verbali restitutione, quàm particularis, sine aliqua restitutione, ut tenet Pau. in *l. 1. in princ. ff. ad Trebell. & verius est.* quamvis Alex. Jason. *ibi in lect. 1.* teneant solum utile dominium, & utilem in rem actionem per verbalem & citra realem restitutionem transferri.

*Etiam in fideicommissarium transit directum dominium.

110. Tamen si legatarius alii * cedat jus suum, benè transit in cessionarium utilis actio tam personalis, quam realis : sed non transit dominium, nec utile, nec directum nisi traditione secuta. Et lex *fin. C. de hered. vel action. vend.* quæ vult etiam actionem in rem cedi posse, intelligitur quod per cessionem transit utilis rei vendicatio, sed nullum dominium transit nisi secuta traditione, ut tenet Dy. in *cap. pro possessore ad fin. de reg. jur. in 6.* Bart. in *l. si culpa, ff. de rei vend.* Bart. Joan. Fab. Bald. Paul. in *d. l. fin. C. de hered. vel actio. vend. pract.* Papin. in *for. lib. in actio. vend. in ver. tam reales.* Nec oportet distinguere an cedens possideat tempore cessionis vel non, prout distinguit Bald. & Alex. in add. in *l. emptor. & l. qui tibi, C. de hered. vel actio. vend.* Quia illud procedit quando quæritur an utilis cessa, possit etiam contra cedentem intentari, vel non: non autem quod unquam per simplicem cessionem transferatur aliquod dominium, nisi in aliquibus casibus exceptis à jure, extra quos standum est regulæ *l. traditionibus C. de pact.* Ex prædictis apparet quod per cessionem feudi, & omnium actionum & jurium ad illud competentium, nullum transfertur dominium, & sic nulla nova inducitur apertura nec mutatio feudi, & consequenter nullum debetur relevium. Idem si pluries hujusmodi cessio facta fuerit. Idem in donatario, permutatore, emptore, & quovis alio, qui ante traditionem veram vel fictam & acquisitionem dominii feudi, donet, cedat vel transferat feudum vel omne jus & actionem sibi competentem ad illud: quia quantumvis hoc fiat, non inducitur aliqua nova apertura nec mutatio feudi, & nullum jus debetur patrono, dummodò actus non recidat in novam & effectualem venditionem ipsius feudi : de quo in *§. seq. qu. 8. & 9.* Unde si nullum jus feudale sit ortum ex primo contractu, nullum etiam oritur ex secundo, sed demum semel ex traditione facta, primo, secundo, vel ulteriori cessionario, ut si donatarius simplex cesserit jura sua Titio, & Titius Caio, cui fit traditio, unicum tantum debetur relevium, videlicet ex traditione Caio facta. Si vero fuerit donatarius retento usufructu, debentur duo relevia, unum de prima donatione & vera translatione dominii & mutatione feudi, licet per traditionem fictam in donatarium: secundum de secunda translatione dominii facta à donatario & domino, in Caium cessionarium, licet simplicem traditionem detentionis habeat à primo authore, vel ejus hærede.

*Per successionem etiam actionis realis nullum transit dominium.

111. Tricesimo octavo, pone legatum esse feudum in diem vel sub conditione, quæ extat post obitum testatoris qui decessit sine hærede in linea directa, utrum debeantur duo relevia? Respondeo, sic : unum ratione primæ mutationis feudi à defuncto in hæredem à latere, aliud ratione secundæ mutationis ab hærede in legatarium. Nec obstat quod die vel conditione legati extante ipso jure resolvitur jus hæredis, &

acquisitio feudi ei facta, & transit feudum in legatarium: quia verum est ut ex nunc, non enim resolvitur jus hæredis retrò * nec existentia diei vel conditionis trahitur retrò. *l. cum tempus. ff. de reg. jur. cum similibus.* Et sic patet quod mutatio medio tempore facta à defuncto in hæredem, & acquisitio interim facta hæredi non reducitur ad non causam; & sic reperitur duplex effectualis mutatio. igitur duplex relevium, per hunc textum, & nota quod relevium, quod præstatur ratione successionis debet solvi, sive inde feudum exonerari per hæredem, relevium autem debitum ex capite legati præstabitur à legatario.

* Dies vel conditio in legato non trahitur retro.

112. Conclusionem quæstionis nostræ de duplici relevio modifico primo, ut procedat dummodò dies vel conditio legati non * extiterit in continenti post obitum defuncti: sed aliquanto post tempore, ita quod acquisitio medio tempore facta hæredi, fuerit vel esse potuerit utilis, & moveor manifesta æquitate, & ratione in jure fundata. Æquitas est, quia patronus non debet plus, imò non debet tantum commodi capere à feudo, quàm vassallus capiat vel capere possit; & ratio est, quia non videtur quisquam id capere quod necesse est alii restituere. textus in *l. non videtur quisquam. ff. de regul. jur.* scilicet in continenti, ita quod nullam vel modicam capiat utilitatem: ut ibi per gloss. & Philipp. Deci. hinc est quod solutio, traditio & acquisitio quæ modicum durant, & in continenti restitui debent, non sunt in consideratione, nec aliquid operantur: nec dicitur quis acquisivisse vel cepisse quod in continenti oportet eumdem restituere. Textus in *l. qui sic.* & ibi Bart. Paul. *ff. de solutio in l. aliud est capere, ff. de verb. signific.* Ad hoc pulcher textus *in l. fin. in fi. C. de bon. quæ lib.* ubi dicitur quod in acquisitione momentanea quam facit filius familias, pater non acquirit usumfructum. Igitur eadem, imò fortiori ratione, patronus vel dominus directus non debet hoc casu acquirere jura feudalia vel laudimia. Facit quod non dicitur in rem nostram versum, quod non durat versum. *l. si pro patre, § versum autem, ubi gloss. cum concord. ff. de in rem verso.* Igitur attento quod in continenti sive infrà modicum tempus post obitum testatoris & acquisitam successionem extitit dies vel conditio legati, & sic resoluta est acquisitio hæredis, non censetur hæres cepisse nec acquisivisse, nec in eum facta effectualis mutatio. Unde in ea non habet locum hic textus qui non nisi de utili & effectuali mutatione intelligitur & præjudicatur; & sic hoc casu unicum tantum debebitur relevium a legatario. Modicum autem tempus in hac materia existimo ad minimum esse annum, quoniam si relevio esset locus contra hæredem. absorberet omnem ejus utilitatem. Si autem dies vel conditio legati existat post biennium, vel post tres aut plures annos a morte testatoris, ita quod hæres habeat commodum & proventus duorum vel plurium annorum, tunc satis potest dici ipsi hæredi efficax & utilis acquisitio (etiam temporalis) feudi. Et satis propter generalitatem hujus §. admitti posset relevium unum hoc casu solvendum ab hærede, aliud à legatario.

* Momentanea mutatio feudi non est in consideratione.

Sed quid si omnes illi anni inter obitum testatoris, & cessionem legati fuerint * steriles & inutiles hæredi? Respondeo, quamvis in acquisitione perpetua hoc non attendatur, & nihilominus a principio possit patronus jura sua exigere, quia si velit non eliget proventus anni, sed summam unam vel arbitramentum proborum, tamen in acquisitione temporali & resolubili, quamvis non sit resolvenda nisi pro tempore futuro, & non omnino reducatur ad non causam, puto hoc debere attendi. Ita quod si toto tempore hujusmodi temporalis, & necessario resolvendæ acquisitionis fuerit sterilitas, nullum relevium hujus acquisitionis ergo, debeatur patrono per æquitatem prædictam.

* An sterilitas feudi liberet vassallum à relevio.

113. Secundo modifico principalem conclusionem nostram, ut procedat quando dies vel conditio est apposita favore hæredis, prout in dubio præsumitur *d. l. cum tempus, ff. de regul. jur.* Secus si constaret a, positam esse favore legatarii, vel si expresiè disposuisset testator ut die vel conditione extante legatum restitueretur cum incremento, hoc est cum fructibus medii temporis, ut in *l. si ita relictum. §. pegasus, ff. de legat. 2.* quia tunc dies vel conditio retrò cum effectu trahuntur, & sic acquisitio hæredis medii temporis in effectu retro reducitur ad non causam, & perinde est ac si purè legatum esset, & sic unicum relevium tantum à legatario debetur. Sed quid si medio tempore patronus manu injecta coegerit hæredem lateralem fidelitatem facere, & relevium solvere, quod mero jure & absque dubio facere potuit? Respondeo, illa solutio relevii prodest legatario, quia offerendo fidem liberabitur, & relevium ab hærede prius solutum imputare poterit patrono, prout & ab hærede fructus restituente, imputatur legatario; & hæc nota ad modificationem & solutionem plurimarum quæstionum in simili. Quid enim si dictus hæres medio tempore mortuus fuerit, relicto hærede à latere, numquid die legati mox cedente debeantur tria relevia? Solutio patet ex prædictis, quia nisi intercapedo temporis inter obitum testatoris & hæredis & cessionem legati sufficiat ut acquisitiones mediæ sint efficaces & utiles, nullum relevium earum contemplatione debetur. Ex quibus etiam infero conclusionem summè notandam, quod * si forte infra annum à morte vassalli, successivè moriantur plures ei gradatim succedentes à latere, nullum relevium propter eorum successiones quæ non durarunt, debebitur, sed solum unicum relevium per ultimum mediatum hæredem, etiamsi septimus, vel forte decimus sit in ordine. Quod æquissimum & justum puto in his repentinis mutationibus, fato quandoque & casu fortuito intra paucos dies successivè accidentibus: secus si ex mera voluntate & spontaneo facto singulorum succedentium in feudo contingerent, puta si feudum infra annum pluries traditione semper interveniente venderetur, donaretur, vel permutaretur, tunc enim contrahentibus ipsis, qui facto proprio juribus feudalibus toties se subjiciunt, imputandum est: & hanc conclusionem possem principaliter & effuse hinc inde disputare, sed ut multiloquium vitem, sufficient præfata ratio & æquitas.

* Quando feudum pluries mutat manum & tamen non debetur nisi unum relevium.

114. Tertio principaliter conclusionem nostram modifico, ut procedat quando hæres utitur dilatione, & fruitur pendente die vel conditione: secus si statim restituat, & tradat feudum legatario, vel fideicommissario. Ratio, quia censetur in dubio dies vel conditio apposita favore hæredis, *l. cum tempus, ff. de reg. jur.* cui favori suo renunciare potest, & liberè ante tempus restituere & solvere. *l. cum qui, ff. de ann. legat. l. post mortem, C. de fideic.* nec hoc faciendo dicitur aliquam fraudem facere, etiam creditoribus suis quibus ante obligatus est, sed dicitur magis fideliter facere. *Textus est in l. patrem. cum l. seq. ff. quæ in fraud. credit.* Et sic sicut de legato vel fideicommisso puro, vel in continenti purificato, nullum relevium debetur ex persona hæredis lateralis, qui non dicitur cum effectu cepisse vel acquisivisse, etiamsi postea à decem vel viginti annis non evenerit dies vel conditio. Nec obstat quod legatum vel fideicommissum non * potest restitui ante tempus vel conditionem in præjudicium tertii, *l. cum pater. §. à filiis. ff. de legat. 2. l. uxorem. §. socium, ff. de legat. 3.* quia verum est de præjudicio tertii, ad quem judicio testatoris res pervenire & deberi poterit in certum eventum, quo eveniente non erit debita ei cui in præsenti restituitur, unde illius respectu non liberatur hæres quasi alii solvens in eum eventum: secus hic respectu patroni, qui respectu testatoris est velut extraneus creditor, & sic non potest impedire implementum testamenti fieri ante tempus ex pleniori fide, & tanto magis non dicitur per hoc in aliquo fraudari, quanto magis lucra-

* An legatum vel fideicommissum possit restitui ante tempus.

tivam prætendit causam, idque non semel, sed pluries vult lucrum multiplicare quam illi creditores, de quibus in *d. l. patrem.* qui causam onerosam habent, & semel tantum satisfieri volunt, & tamen non possunt impedire anticipationem dictæ restitutionis, nec de ea conqueri.

115. Tricesimo nono quæro, non eodem themate retento, hæredem donasse & tradidisse feudum pendente tempore vel conditione legati, quæ postea extitit, & inter obitum testatoris, & dictam donationem & cessionem legati, reperitur tempus sufficiens ad ferenda relevia, restante aliquo commodo hæredis & sui donatarii, modo quæritur num debeantur tria relevia? Quod indubitanter videtur per prædicta, cum sint tres mutationes utiles. In contrarium quia donatio media nedum ut ex nunc (extante conditione) resolvitur, sed etiam ut ex tunc, & funditus ab initio irritatur, & ad non causam reducitur & annihilatur, ut infecta, quasi nec scripta, nec penitus fuerit celebrata, inquit textus in *l. fin. §. fin autem. C. communia de leg.* Imò videtur simpliciter ab initio quævis alienatio fuisse nulla, propter præcedentem prohibitionem legis in *Authent. res quæ. eod. tit.* ubi hujusmodi restitutioni subjecta prohibentur alienari. Igitur per regulam *l. non dubium, C. de leg.* nullum debetur relevium ex capite donationis, & si fuerit solutum repeti potest, vel imputari loco relevii præstandi à legatario. Ad hoc facit odiositas relevii restringenda. *l. cum quidam, ff. de liber. & posthum.* Quid dicendum si attendamus verba *d. §. fin autem.* & in *dicta Authent. res quæ?* Impossibile est solvere, & primam partem salvare: si vero teneamus secundam partem, sequitur quod si per viginti vel triginta annos dilata est dies, vel conditio legati, quod donatarius qui medio tempore per octodecim vel vigintiquinque annos pacificè possedit, & verus dominus cum effectu lucri fructuum fuit, non debet relevium, imo si solverit, quod repetere possit per condictionem sine causa, vel cedere actionem suam legatario, qui compensabit patrono, etiamsi alias non fuerit factus locupletior ex relevio percepto à dicto donatario, quoniam in compensando eidem argutari potest, non debere attendi locupletem esse vel non, *argumento l. 1. si debita. l. Nesennius, §. fin. l. quærebatur, ff. ad leg. Falcid.* Hoc autem attenta consuetudine nostra non immeritò absurdum videtur, cum patronus ter novum vassallum cum effectu habuerit extra casus à relevio exceptos.

116. Quare concludo ex unaquaque harum mutationum relevium deberi, pendente enim die vel conditione legati seu fideicommissi, hæres pleno jure, & sic vere & propriè dominus est, ut sunt textus aperti in *l. generaliter, ff. qui & à quibus manu. liberi non fi. in l. 1. §. servi appellatione, ff. ad Syllan.* & ad textum *d. §. fin autem.* Respondeo mentem verbis priorem, ideo servata mente, a verbis *d. §. ibi, ab initio causa in irritum devocetur, &c.* recedo, juxta Modestinum in *l. scire oportet. §. aliud autem, ibi.* sed & si maximè verba legis hunc habeant intellectum, tamen mens legislatoris aliud vult. *ff. de excusa. tuto.* Mens autem * *d. §. fin autem*, non est quod venditio vel donatio medio tempore facta, retro quantum ad effectum præteriti temporis annulletur, nec quod emptor vel donatarius amittat vel restituat fructus, ut ibi rectè declarant Joan. Faber. Bald. & alii, quicquid voluerit ibi *gloss. in verb. celebrata.* quæ meritò in hoc reprobatur. Sed vult ille textus, quod pro tempore futuro, & quantum ad effectum, ut legatum plenū sortiatur effectum, & nullum habeat impedimentum, venditio aut quævis alienatio præcedens irritetur, & penitus tanquam non facta habeatur, quod est verum quantum ad effectus futuri temporis, non autem quantum ad effectus præteriti temporis dumtaxat. Et sic patet quod vere & in effectu dicta alienatio non reducitur retro respectu præteriti tantum temporis, ad non causam, imò pro illo tempore sortitur effectum, & sic debetur relevium. Minus obstat textus *d. Auth. res quæ*, quia verbum *prohibentur adhiberi*, in illo textu non est in corpore Auth. unde sumitur, *in tit. de restit. & ea quæ par. coll. 4.* sed fuit additum ex cap. Irnerii, qui erat privatus doctor, nullā habens potestatem legis condendæ, ut declarant Bart. Paul. Phil. Corf. in *d. §. fin autem.* Phil. Corn. in *consi. 234. in præsenti lib. 3.* ubi dicunt (& benè) quod per jus novissimum, nulla dispositio nec prohibitio additur juri. C. in *d. l. fin.* sed solum à jure Auth. approbatur dispositio *d. l. fin.* inferentes quod medio tempore alienatio valet, nec die legati vel fideicommissi cedente rescinditur, pro tempore præterito. Et sic quod stante statuto gabellæ solvendæ ex alienatione, debet hoc casu solvi, ubi alias si medio tempore non teneret alienatio, non esset gabella solvenda. Idem tenet Bart. in *l. servo legato. §. primo. ff. de lega. 1.* Bart. Angel. in *l. Marcellus, §. res quæ.* & ibi Alexand. *collat. prima. ff. ad Senatusconf. Trebell.* Joan. Bertachin. *in tract. de gabell. in 5. part. 8. partis qu. 32.*

117. Quadragesimo, pone dictum hæredem vendidisse feudum restitutioni subjectum, deinde brevi extitisse diem vel conditionem legati, vel fideicommissi, utrum quintum denarii debeatur ex dicta venditione præter relevia? Facile possem uno verbo me expedire quod sic, sed ut intelligas quantum lucis & utilitatis adferat particularis & exacta singulorum discussio, cujus defectu ad pauca respicientes de facili paralogizantur, sic breviter omissa disputatione distingue: Aut hæres vendidit cum illo onere, aut sine onere. Primo casu remanet quintum vel etiam subquintum debitum patrono ex venditione, & nihilominus debebitur ei relevium unum à legatario vel fideicommissario. Ratio est, quia ut per notata in quæstione præcedenti, venditio non annullatur retro, sed tantum pro tempore futuro finitur, quia non censetur emptor emisse nisi jus venditoris pro tempore quod ei restabat, vel restare poterat. Et sic jus quinti vel etiam subquinti hujus venditionis acquisitum est patrono incommutabiliter: jus enim quinti denarii, de quo infrà *§. seq.* nedum habet locum in venditione perpetua: sed etiam in venditione temporali, dummodò importet venditionem & translationem ipsius feudi: Secus si resolveretur in meram venditionem fructuum, vel pignorationem. Hinc est quod si usufructuarius feudi vendat commoditatem juris sui, nullum jus aperitur patrono. Sed si habens proprietatē temporalem ad vitam suam tantum, illam vendat, aperitur feudum, & locus est quinto pretii, quamvis non sit pretium totius feudi, sed solum juris venditoris, ut patet per discursum *q. 26. supra eod.* Et idem esset etiam si diceret se non vendere feudum ipsum, sed vendere jus suum & fruitionem vitalem, seu viagiam, ut vulgò dicunt, quia satis est quod feudum & vassallus mutantur. Secundo casu, quando hæres vendidit sine onere; subdistingue. Aut vendidit scienter & mala fide, aut ignoranter & bona fide. Primo casu respondeo indistinctè præter dictum relevium, remanere jura utilia quinti vel subquinti venditionis (& hæc in perpetuum, jus autem retractus feudalis non potuisset habere locum nisi pro tempore medio.) Aut enim dictus hæres vendidit simpliciter, & tunc ad eum spectat solvere quintum pretii, & ad hoc compelli potest à patrono, ut in *§. seq.* nec poterit excipere de dolo suo, & si solverit, multo minus poterit repetere, *ut supra eod. q. 11.* Aut verò vendidit franco pretio, & adhuc idem in effectu, quia licet emptor solverit patrono quintum cum subquinto, deinde evictionem passus fuerit, nihil tamen repetere potest à patrono, tum quia jus suum, seu sibi debitum recepit, ex quo venditio medio tempore tenuit. per *notata in q. præcedenti.* Tum quia si sit bonæ fidei emptor, habet sufficientem regressum evictionis contra venditorem, juxta *notata supra eod. qu. 18.* Si autem malæ fidei, sibi imputare debet, & eisdem rationibus si non solverit, urgeri potest ad resolutionem. Secundo vero casu subdistinctionis, subterdistingue, aut uterque & emptor & venditor

* Intellectus §. fin autem in l. fi. C. communia de legat.

fuerunt in bona fide: aut emptor erat in mala fide.

118. Primo casu, puta quando uterque probabiliter ignorabat onus legati, vel fideicommissi. Et sic conclusio, quod remanent omnia jura feudalia ex capite venditionis, idque perpetuo sive respectu quinti denarii, sive respectu retractus feudalis. Sed non erit locus relevio ex capite legati vel fideicommissi. Et ratio in promptu est, quia alienatio hoc casu non resolvitur, nec tenetur emptor ad rei restitutionem, sed solum hæres idemque venditor vel ejus hæres, tenetur legatario vel fideicommissario pretium restituere, *l. fin. §. de legat.* 2. vel rei alienatæ æstimationem, *l. quidem ita §. si quis filium, ff. ad senatusc. Trebell. per quæ jura limitantur, l. fin. §. sin autem. & Authent. res quæ. C. commun. de legatis.*

119. Et hoc nisi emptor velit cedere juri suo & rem restituere, quod facere potest re integra, (hoc est antequam patronus retractu feudali usus fuerit, vel uti cœperit, alioquin non posset legatario gratificari in præjudicium patroni) ita quod patronus non poterit amplius etiam rebus aliàs integris, venire ad retractum feudalem. Probo, quia ut patet per textum in *d. §. fin.* limitatio quæ ibi ponitur ad *d. §. sin autem*, introducta est in favorem bonæ fidei emptoris, qui * potest favori pro se introducto renunciare. *l. pen. C. de pact. l. pacisci. ff. eod.* & consequenter facere quod purè & absolutè locus sit regulæ *d. l. fin. §. sin autem.* etiam in præjudicium retractus feudalis, dummodo hoc respectu res integra sit. Et patronus ultra dictum quintum pretii habebit relevium ex capite legati vel fideicommissi: idem si in subsidium, ex eo quod venditor vel ejus hæres si non reperiuntur solvendo ad restitutionem pretii, cogatur emptor rem restituere legatario vel fideicommissario.

* Quilibet favori suo renunciare potest.

An autem fideicommissarius in casu *d. §. fin.* cogatur contentari pretiolo, vel justam rei æstimationem petere possit, cum pluribus ampliationibus, & fallentiis ad *d. §. fin.* plenè scripsi infra §. 92. ubi remitto quia nolo materias è locis suis transferre. Ultimo casu, quando emptor fuit in mala fide, sit conclusio, stare omnia jura feudalia, tam ex capite venditionis, quam ex capite legati vel fideicommissi, excepto solo jure retractus feudalis, quia etiamsi eo usus esset die cedente fideicommissarius (fidelitatem & relevium offerendo) ab eo evinceret.

120. Sed juxta hoc quæro, an patronus evictionem passus à fideicommissario, possit quintum vel subquintum repetere ab hærede, vel emptore? Videretur simpliciter quod non, quum ab eo facto suo, retractum eligendo seipsum excluserit, *supra* §. 21. eique sua electio debeat imputari. Tamen distinguendum est, ut si venditio facta sit cum onere fideicommissi, & nihilominus patronus elegit retractum, quod non potuit pro tempore medio quo duratura erat alienatio, & non possit evictione secuta petere illud quintum, cui semel ipso facto scienter & perpetuo renunciavit. Idem si feudum erat venditum sine onere, sed patronus illius habebat notitiam, & sic electio facta est à sciente. Si vero ignorabat, & feudum erat venditum sine onere, quare elegit retractum verisimiliter non electurus, si scivisset onus: Et tunc potest resoluto retractu electo, per subsecutam cessionem diei & evictionem, redire ad jura quinti vel subquinti, & illa exigere via actionis à venditore vel emptore, secundum notata in §. *seq. & hoc* §. 24.

121. Sed adhuc suboritur alia quæstio, numquid patronus * possit sibi consulere via retentionis feudi adversus legatarium, eique investituram denegare, nisi solutis omnibus juribus feudalibus, etiam ex præcedenti mutatione debitis? Et eadem est quæstio, quando patronus nulla adhuc jura exegit ratione venditionis, an possit feudum prehendere, vel prehensum retinere, etiam contra legatarium (& idem in his omnibus intelligo de fideicommissario, sive universali, sive particulari) & fructus suos facere, donec omnia jura, & quinti denarii, & relevii cum effectu offerantur? Et prima facie videtur quod sic, utpotè cum neutra apertura fuerit clausa, & neutrius renovata fuerit feudalitas, igitur donec utriusque jura solvantur, prehendi feudum & retineri potest cum effectu, ut diximus *supra* §. 1. *gloss.* 9. *q.* 4. *nu.* 37. In contrarium tamen hoc casu est veritas, per textum in *l. fin. §. sin autem, C. communia. de legat.* ubi probatur quod conditione legati extante omnis contractus, alienatio vel hypotheca ab hærede contracta, & quod inde secutum fuit retro (ex illo tamen tempore) irritatur, & ad nihilum reducitur, & omnino (respectu legatarii, & ad hoc ut legatum ipsum plenum suum sine ullo obstaculo sortiatur effectum) pro infecto & non secuto habetur. Igitur sufficit legatario id facere, & patrono præstare dumtaxat quod facere, & præstare debuisset si nihil medio tempore ab hærede attentatum fuisset, etiam si præjudicetur tertio, cujus hactenus (fallentialibus casibus exceptis, *ut d. l. fin. §. fin. ff. de leg.* 2.) non habetur ratio. Sufficit ergo huic legatario simplicem fidelitatem cum relevio offerre, & ex tunc si patronus prætextu dicti quinti pretii (etiam si illud à venditore & emptore fortè effectis non solvendo recuperare non possit) feudum retinuerit, tenetur legatario ad ejus restitutionem, nedum cum fructibus, sed etiam cum omni damno & interesse a dicta retentione procedente, * quod summopere notandum est. Non obstat quod neutra apertura fuit clausa, quod feudum pro juribus etiam præteritis est hypothecatum, & eo casu prehendi, & eorum nomine retineri potest, ut latè probavimus suprà §. 1. *gloss.* 9. *qu.* 4. *in secundo membro distinctionis*, quia illa procedunt & intelliguntur quando utraque apertura adhuc subsistit; & jura antiqua non sunt præscripta nec aliter resoluta, ut ibi diximus. Secus si prior apertura resoluta & annihilata sit, ut hic ibi dicta venditio, & quicquid inde secutum est, quoad legatum & rem legatam, ipso jure irritatum est, & habetur pro infecto, ita ut non sit hodie verum dicere hujus legatarii respectu, hoc feudum legatum fuisse venditum, nec esse aut fuisse ex causa dictæ venditionis apertum, nec esse aut fuisse hypothecatum pro dicto jure quinti denarii, sicut nec pro aliis factis & gestis quibuscumque ab hærede tempore medio. Secus esset de præteritis aperturis feudi, quæ non erant clausæ tempore mortis testatoris, quæ illæsæ remanent, sicut & hypothecæ & cætera gesta * & contracta per defunctum. Unde si testator non fecerat fidelitatem, nec solverat jura ex capite suo, vel etiam prædecessorum suorum, vel à quibus causam habebat debita, tenetur legatarius ea offerre, alioquin justè patronus investituram denegabit, & fructus feudi suos faciet secundum notata in *d. quæst.* 4. Quamvis autem apertura facto hæredis causata, irritetur respectu legatarii, non tamen respectu hæredis & contrahentis secum. Et sic habes notare casum singularem, in quo jura feudalia debentur, & tamen feudum ipsum non est pro illis suppositum, & simplici personali actione peti possunt.

* An patronus possit retentione feudi uti adversus legatarium, propter jura feudalia medio tempore orta.

122. Sed dubitari potest, quid de relevio debito ex capite dicti hæredis lateralis, qui feudum adusque possedit, & jura patrono (forte silenti) non præstitit, nunc autem dum legatarius petit investiri, forte etiam manum injectam levari, patronus recusat, nisi offeratur utrumque relevium, tam ex capite legatarii, quàm ex capite hæredis debitum? Et prima facie videretur legatarium non teneri offerre relevium hæredis, quia non fuit a testatore contractum nec debitum, sed a solo hærede & gravato, de cujus facto, obligatione vel hypothecis, nullo modo tenetur legatarius, nec res legata. *d. §. sin autem.* Contrarium puto. Ratio, quia hujusmodi relevium propriè non provenit ex aliquo novo contractu vel facto hæredis circa rem legatam, sed ex natura rei & ex dispositione legis feudalis hujusque consuetudinis in hoc §. *sed per d. § sin autem*, non irritantur, nec ad non causam reducuntur ea quæ pen-

dente die vel conditione legati, ex mera dispositione legis, vel antiquo statu rei inducuntur, sed ea dumtaxat quæ processerunt, & originem habent ex facto gravati. Ex quo etiam infero idem juris esse, si dictus hæres pendente conditione legati moriatur relicto hærede à latere, & sic deinceps, competenti tamen intervallo, ita ut plura debeantur relevia, *ut supra eo. qu.* 38. Tenebitur enim legatarius nedum relevium ex capite suo debitum offerre, sed etiam præcedentia relevia, ex mutationibus dictorum hæredum debita, quum enim illæ mutationes & aperturæ feudi non facto aliquo dictorum hæredum ad id ordinato processerint, sed facto & legis dispositione, non irritantur, nec resolvuntur per cessionem legati sequentem, sed remanent in vigore suo. Debet igitur legatarius novus vassallus omnia jura dictarum mutationum ab apertura feudi ultimo clausa offerre, si tamen velit patronum in mora constituere, eumque ex tunc ad restitutionem feudi & fructuum cum damnis & interesse compellere, juxta notata in *d.* §. 1. *gloss. fi. qu.* 4. *num.* 37.

123. Nec obstat quod gravatus ejusque hæredes tenentur solvere omnia illa relevia, & cætera onera pendente conditione legati accidentia, & ab illis rem legatam exonerare, quia verum est, & ad hoc contra eos competit legatario ex testamento actio. Sed nihilominus * res ipsa interim manet affecta, & quivis possessor compelli potest. *l. imperatores. ff. de publica.* & *vectig. l. fin. C. de censib. vel reliq.* nec tenetur patronus vel alius dominus directus alium persequi, nec ad aliud accedere quam ad rem ipsam, & præsentem possessorem, etiamsi præteriti possessores eorum vel hæredes sint solvendo, etiamsi offeratur cautio. Textus in *d. l. fi.* & *in l. cum possessor.* §. *fi. ff. de censib. ad hoc not. supra* §. 5. *gloss.* 5. *in princ.* quemadmodum de releviis & aliis oneribus præteritis ante obitum testatoris, quæ etiam tenetur hæres solvere, seu legatarium indemnem reddere. *l. idemque.* §. *hæres cogitur. ff. de legat.* 1. hinc est quod patrono investituram recusante nisi etiam præteriti temporis relevia offerantur, potest legatarius hæredem interpellare (pragmatici dicunt summare & requestam formalem facere) & ad luitionem cogere, una cum fructibus amissis, & interesse feudi ob eam causam prehensi vel retenti a patrono. Sed quid si nunc hæres non sit solvendo? dubium facit quod nihil est quod imputari possit legatario, si antequam dies legati cederet, non egit contra hæredem, ut relevia & alia onera solveret, quod patrono imputari potest, quia via actionis & manus injectionis semper sibi consulere poterat. Sed nihilominus dicendum, patronum quandocumque (ante præscriptionem jurium particularium) jure suo plene uti posse, imò etiamsi diligenter vivo hærede feudum prehendisset, eoque negligente fructus suos usque ad eventum legatarii jure & potestate feudali fecisset, omnia tamen hujusmodi relevia exigere posset, ut supra §. 1. *gloss.* 7.

* Onera feudalia rem & possessorem sequuntur.

124. Sed quo modo consuletur legatario, hærede pendente legati conditione, prehensionem patroni contemnente, & cætera forte bona sua & hæreditaria dissipante? Et videretur non esse consultum, quum non agatur de mobilibus, sed de immobilibus quæ diverti non possunt, & quorum etiam proprietate vendita, non agit legatarius pendente conditione, nisi ad declarationem legati, substitutionis vel fideicommissi, ut diximus infra §. 120. sed ea demum extante vendicabit ab emptore, *dicto* §. *fin autem.* His non obstantibus dicendum, hoc casu etiam * antequam dies cesserit, hæredem cogendum ad restitutionem legati vel fideicommissi, per textum in *l. imperator. ff. ad Trebell.* quæ habet locum etiam si aliàs non constet hæredem habere animum defraudandi fideicommissarium, quia sufficit fraus re ipsa, etiam sine dolo ex proposito, ut tenent Paul. Alexand. in *d. l. imperator.* quos sequitur Jason. in *l. si constante* (contra Joan. de Imol.) *col.* 28. *ff. solut. matrim.* Etiamsi agatur de mala administratione bonorum immobilium, nedum in committendo, sed etiam in omittendo, ut hic, & tenent Pau. Alex. *in d. l. imperator. ad fin.* Et sic concludo quod si hæres requisitus à legatario, vel fideicommissario, (nedum universali, sed etiam particulari unius feudi, quum sit eadem ratio) contemnat onera sive sua, sive testatoris solvere, & permittat frui patronum, qui non tenebitur de deterioratione feudi, nisi de dolo & lata culpa, *per notata supra* §. 1. *gloss.* 8. *num.* 55. 56. nec adhuc compensabit dicta onera cum fructibus, statim non expectato eventu diei vel conditionis tenetur cum effectu restituere, non reservatis fructibus, nec etiam alimentis medii temporis, quia in *d. l. imperator.* speciale est in patre, ut ei non fructus vel ususfructus, sed alimenta dumtaxat ex fructibus reserventur. Faciunt notata in *l. fin.* & ibi Bar. Bald. *C. de sentent. pas.*

* Hæres malè versans cogitur restituere fideicommissum ante diem vel conditionem.

125. Rursus circa prædicta occurrit notabilis quæstio: quid si ultra relevia, quædam alia jura debeantur patrono super feudo isto aperto & prehenso, utrum possit investituram denegare, nisi & hæc solvantur? Distingue breviter inter onera feudalia, & non feudalia. Si enim non sint feudalia, puta certus annuus reditus, à vassallo super feudo venditus vel legatus patrono, vel alii à quo patronus acquisivit, & idem de quocumque alio jure debito aliunde quam ex pacto infeudationis vel consuetudine feudali. Et clarum, nulla prehensione vel retentione feudali uti posse horum jurium respectu, quoniam prehensio feudalis & omnis ejus efficacia est limitata ad jura: quæ vere & propriè sunt feudalia, & ab apertura ultimo clausa debita, & de quibus loquitur & intendit consuetudo. *supra eo.* §. 1. ut ibi dictum est *gloss.* 9. *qu.* 4. Si vero sunt onera feudalia, aut sunt ordinaria, ut illa quæ sunt introducta & comprobata a consuetudine generali, puta relevium & quintum pretii, & de his non est quæstio, sed dictum est suprà. Aut vero sunt extraordinaria, puta si speciali pacto in infeudatione conventum sit, ut vassallus certum quid quotoquoque anno vel quinquennio pendat patrono, non enim potest negari, quin istud sit onus feudale, quum debeatur super feudo inquantum feudum, & ratione, & ex tenore ipsius infeudationis & constitutionis feudi, quæ derogat omni naturæ feudorum per jura vulgata; tamen non est onus ordinarium, sed extraordinarium, utpote præter naturam & consuetudinem feudorum impositum. Et in his non est modica difficultas, ut latè deduci posset, sed compendiosè resolvendo videtur prima facie quod hæc jura contineantur appellatione jurium & deveriorum feudalium, de quibus loquitur *d.* §. 1. tum quia sunt jura feudalia, licet irregularia, tum quia textus *d.* §. 1. loquitur per verba geminata, *droits & devoirs*, jura & deveria, quæ magis debent operari, quàm simplex verbum jura, ut notatur per Bald. *in c. eam te col.* 2. *de rescript.* Ang. Alex. in *l. balista. ff. ad Trebell.* Et verba geminata * ampliant effectum ut de aliquo operentur, *inquit Archi. in c. ab eo. de appell. in* 6. Bald. in *rub. qu.* 9. *C. de contra. empt. in l. fructus. C. de actio. empti in l. precibus col.* 15. *C. de impub. & ali. substit.* Igitur ut verba non sint superflua, & maximè in lege, & eorum geminatio aliquid operetur, alterum de juribus ordinariis, alterum de extraordinariis est intelligendum. his tamen non obstantibus puto quod consuetudo nostra in *d.* §. 1. permittens feudum prehendi & retineri cum lucro fructuum ex defectu hominis & jurium, * debet intelligi de oneribus ordinariis & consuetis feudi, & ab hac consuetudine inductis & approbatis, non autem de juribus extraordinariis insolitis, & ab eadem consuetudine incognitis.

* Geminata verba plus operantur quã simplicia.

* Prehẽsio feudalis nõ habet locũ nisi pro juribus feudalibus ordinariis.

126. Tum primo, argumento *l. Seio.* §. *medico*, ubi

generalis dispositio refertur ad ordinarias, & non ad extraordinarias præstationes, & quod ibi not. Bart. Lanc. Deci. de commissione generali data procuratori, ut possit quæ dominus solitus est facere, quod intelligitur scilicet ordinariè, non extraordinariè, sequitur Phil. Deci. in *consil.* 632. *col.* 2. hinc dixit Socin. in *consil.* 257. *visis investituris, col. fi.* quod verba investiturarum debent recipere interpretationem à natura feudi, scilicet proprii & regularis, non autem irregularis & improprii. Facit quod scripsit Bald. in *l. si avia. C. de success. edict. & in l. meminimus. C. de legit. hared.* statuta & consuetudines debere interpretari secundum jus commune, scilicet ordinarium, & non secundum jus commune extraordinarium & irregulare, puta privilegium in corpore juris clausum, & sequitur Paul. & alii in *l. fi. §. in computatione. C. de jure delib.* Tum secundo quia hæc consuetudo permittens patrono sola sua privata authoritate feudum prehendere, eoque frui & fructus lucrari sine aliqua deductione jurium debitorum, multum (ut res ipsa ostendit) exorbitat à jure communi. Cum igitur multum satisque operetur respectu jurium ordinariorum, non debet extendi ad extraordinaria, imò potius in his restringi, per notata Bart. Paul. Alex. in *l.* 4. *§. totiens. ff. de damn. infect. in d. l. fi. §. in computatione.* Tum tertio quia hujusmodi extraordinaria jura, quæ nedum sunt præter regulare & commune jus feudorum, imò etiam præter consuetudinem feudalem, & satis de se sordida, indigna & discrepantia à nobilitate & dignitate feudorum; (quid enim ineptius quam vassallum censuarii vice reditum annuum pendere patrono?) nunquam fuerunt cogitata nec intenta à dicta consuetudine. Igitur si * mens consuetudinis ad illa nunquam porrecta fuit, nec consuetudo ipsa, cujus essentia est sua mens & ratio, inquit Bald. in *l. de quibus col.* 13. *ff. de legib. in Auth. post fratres. C. de legit. hared.* Igitur dicta jura extraordinaria ab hoc excludere, non est consuetudinem nostram restringere, & ea includere esset eam extendere ultra mentem & intentionem suam; quod nullatenus est admittendum. Tum quarto, nunquam fuit auditum, nec usitatum quod jure & potestate feudali liceret uti respectu aliorum jurium quàm ordinariorum, & in hac consuetudine expressorum, igitur impossibile est hanc consuetudinem ad alia insolita jura extendere. Implicat enim & repugnat consuetudinem protrahi ad insuetum, in quo deficit origo, forma & fundamentum consuetudinis, quæ * non potest plus habere de virtute & effectu, quam de usu, ut dictum est supra in *prooe. gl.* 1. Non obstat geminatio dictorum verborum, *droits & devoirs*, quia exponuntur per jura debita, & sic non apponuntur nisi ad expressionem ejus quod debetur & inest ex natura & consuetudine feudi, & sic illa * geminatio non operatur ampliationem, sed potius qualificationem & restrictionem, nec aliud ultra operatur, per id quod notat Jason. in *l. pen. col. fi.* & ibi Philip. Deci. *col.* 1. *C. de pact.* Et sic concludo quod nedum hoc prætextu non potest patronus fructus suos facere, sed nec simplici retentione feudi uti, quia vis prehensoria limitata est ad jura strictè & propriè feudalia, scilicet ordinaria; & ab ultima renovatione investituræ debita. Hanc incidentem quæstionem addidissem ad *gl.* 2. supra §. 1. sed jam ultra duos menses est typis excusa, & immensis laboribus & sumptibus chalcographorum parcere me æquum est. Sed quid si in infeudatione expresse cautum sit, quod etiam ratione reditus annui impositi, liceat jure & potestate feudali feudum retinere sicut ex defectu hominis & jurium? Hæc quæstio pendet ab his quæ scripsi infrà §. 74. & §. 167. Jam enim nimium egredior fines hujus quadragesimæ quæstionis in qua & duobus immediatè præcedentibus quæstionibus habes multa resoluta, quæ spectant ad mutationes contingentes ex parte alienantis, & ex illis infinitæ aliæ decidi possunt.

* Mens est essentia legis.

* Consuetudo non potest plus habere de effectu quã de usu.

* Geminatio non semper operatur ampliationem, sed qualificationem & restrictionem.

127. Pone, vassallus vendidit vel donavit feudum suum, sed antequam traderet, decessit relicto hærede laterali, certum est feudum esse apertum per obitum, & ex defectu hominis post quadraginta dies prehendi posse, cum lucro fructuum in merum damnum hæredis. Quod si tacente emptore vel donatario, veniat hæres offerens fidelitatem; certum est patronum non teneri eum admittere, nec manum levare, nisi percepto relevio ex capite successionis lateralis debito. Sed quid si non accedat hæres defuncti, sed dictus emptor vel donatarius investituram postulans, & offerens jura ratione emptionis vel donationis debita, patronus autem velit etiam aliud relevium habere ratione mutationis, quæ medio tempore contigit per obitum venditoris vel donatoris qui non tradiderat, sed manens dominus feudi vassallus mortuus fuerat, & illud dominium transmiserat in hæredem suum à latere, qui successionem agnovit, an patronus bene dicat? Videretur quod sic, tum primo, quia sunt duæ veræ mutationes: prima per obitum vassalli qui dominus remansit; secunda, per traditionem postea factam, vel fiendam ab ejus hærede ipsi emptori vel donatario, & ex quo traditio non fit nisi post mortem per hæredem, perinde (respectu patroni) videtur ac si defunctus ipse non vendidisset nec donasset, sed ejus hæres immediatè postquam successit, quo casu esset indubitabile duplicia jura tanquam duplici efficaci mutatione deberi. Tum secundo, quia ex parte emptoris vel donatarii, non attenduntur aliquæ mutationes ad commodum patroni, antequam dominium per traditionem veram vel fictam nacti fuerint, ut supra per multas quæstiones dictum est, & *infrà eo. & in §. sequenti*, sive enim sine liberis moriantur, sive aliis cedant aut vendant jura sua, nihil inde agitur, nec acquiritur patrono. Igitur hujusmodi venditio vel donatio nulla traditione completa, non impedit quin feudum possit efficaciter aperiri & mutari, ad jura acquirenda patrono ex parte illius qui verbo tantum alienavit, imò qui interim nullomodo alienavit, sed solus verus dominus & verus vassallus remansit, quamvis ad alienandum se obligaverit. Textus in *l. alienatum. ff. de verb. sign.* Et hæc est multum fortis & urgens ratio. Sed resolvendo dico, quod hæ rationes procedunt; Primo quando emptor vel donatarius aut similis diu non comparent, sive non utuntur contractu suo, nec implementum petunt ab alienante, nec ab ejus hærede, nec erga patronum. Et quando nihilominus venditor vel donator & ejus hæres pro suo possident & fruuntur ut prius. Item secundo, quando venditio vel donatio est facta in diem, vel sub conditione, quæ non extant in continenti post obitum vendentis vel donantis, sed forte biennio post, vel ulteriori tempore secundum notata *suprà eo. qu.* 38. * Sed quando venditio vel donatio est pura: tunc, etiam si emptor vel donatarius durante vitâ authoris (salvis circa donationem his quæ notantur infrà §. 160.) semper forte per decem annos tacuerit: tamen post obitum potest accedere ad patronum, & offerendo fidem & jura ratione emptionis vel donationis debita, facit quominus possit patronus exigere relevium ab hærede, sive ratione mutationis factæ in hæredem lateralem, quia ex quo hæres erat pure obligatus ad restitutionem sive traditionem dicti feudi, ex causa veteri hæreditaria & necessaria, non censetur effectualiter acquisivisse vel cepisse illud feudum, quia non capit, sed accipit restituendum, nec illud inspecto effectu censetur esse hæreditarium, sive de commodo hæreditatis, sed magis de ejus onere vel incommodo, tanquam æs alienum, ex quo alteri pure debitum est. Et sic concludo, quod non debentur jura nisi semel. Secus si hæres voluntariè (quamvis in continenti) venderet vel donaret feudum, quod perpetuo retinere poterat, quia tam ex successione,

* Non debetur releviũ ex capite successionis, quãdo feudum est purè debitum & restituendum.

quam

quàm ex nova voluntaria alienatione, utraque jura debentur. Idem in ſimilibus eſt dicendum. Adverte etiam quod in hac quæſtione cumulavi venditionem & donationem ſimul cauſa brevioris doctrinæ, & ne quæſtio in plures multiplicaretur: tamen non eſt intelligendum quod in omnibus conveniant, ſed ſolum in puncto hujus quæſtionis vel aliàs data paritate terminorum: cæterum in multis differunt, & ſignanter in hoc, quod quamvis ex ſimplici imperfecta donatione feudum non aperiatur, nec ulla jura debeantur, tamen ex ſimplici perfecta venditione feudum apertum cenſetur, ut ſtatim prehendi poſſit, quia ita uſitatur, quamvis ceſſante communi obſervantia contrarium juſtius & verius defendi poſſet, donec eſſet tranſlatum dominium, ut dictum eſt ſuprà §. 20. *gloſſ.* 2.

128. Quid igitur ſi vivo venditore patronus ſtatim manum injecerit, utrum poſt quadraginta dies ab obitu venditoris poſſit * iterum prehendere, remanente prima prehenſione? Videtur quòd non, quia prima prehenſio præſupponit mutationem feudi & vaſſalli. Igitur patronus non poteſt ex eadem perſona novam mutationem prætendere, quum non poſſit deſinere eſſe vaſſallus, qui ſemel deſiit; & ſic una prehenſio feudalis impedit ſecundam, quæ fieret prætextu mutationis ejuſdem perſonæ, à qua tanquam mutata cœpit prehenſio, quamvis non impediat ſecundam nec tertiam aut ulteriorem, quæ fundaretur in mutatione alterius perſonæ, puta ſucceſſoris veteris vaſſalli. Breviter reſpondeo, quòd hæc ratio concludit quantum ad cumulationem effectualem prehenſionis, ſed non quantum ad cumulationem ad cautelam, quia patronus non poteſt prætendere feudum bis mutatum ſive alienatum eſſe cum effectu ab eadem perſona, non interveniente media reacquiſitione, & ſic non poterit exigere hoc reſpectu duo jura feudalia, ſed unum tantum. Unde accipiendo quintum pretii vel retractum feudalem ex venditione pura defuncti, non poteſt petere relevium propter obitum ejuſdem defuncti, qui ex quo pure vendiderat, non poterat amplius in alium tranſferre feudum cum effectu, nec conſequenter ſequi poteſt alia nova, & effectualis mutatio ab eadem perſona. Sed tamen patronus qui vivo venditore prehendit feudum ex capite venditionis, benè poteſt eo mortuo, antequam ſibi ſatisfactum fuerit, illud prehendere ex capite obitus, & hoc nemini nocet, ſed poteſt prodeſſe ad cautelam patroni, ut ſi forte venditio reperiatur ipſo jure nulla, & conſequenter prehenſio feudalis debeat ceſſare & revocari ex illo capite, poterit tunc ſubſiſtere ex capite obitus, & ex hoc capite feudum retinebitur cum effectu lucri fructuum, donec jura ſoluta vel rite oblata ſint. Et hæc nota, utpote in praxi quotidiana ſumme neceſſaria, & noviter à nobis explicata. Multo plura circa prædictas mutationes ex parte alienantium contingentes occurrunt, ſed ex prædictis à ſtudioſis colligi poſſunt, ad alia tranſeundum eſt ut ſit aliquando finis.

*An pendente prehenſione, feudum iterum prehendi poſſit.

129. Quadrageſimo-primo quæro, Donatum eſt feudum * eccleſiæ, quæ nulla habita traditione ceſſit illud Titio, cui fit traditio: An debeatur duplex relevium? Videtur quòd non. Primo, quia eccleſia non debet deterioris conditionis eſſe quàm privatus, qui ex acceptatione ſimplicis donationis non debet relevium. Secundo, quia eccleſia compulſa hoc facit, vel metu ne compelleretur ponere extra manus ſuas à patrono, qui veriſimiliter non erat admiſſurus eam in fidem; & ſic quum non recipiat nec approbet eam in vaſſallum, non poteſt relevium, nec alia jura feudalia (quæ illi denegat) ab eadem exigere. Nec obſtat quod ipſo jure ſine aliqua traditione dominium tranſit in eccleſiam ex donatione. *l. fi. C. de ſacroſ. eccleſ.* Tum quia illud eſt inductum ſpeciali jure & favore eccleſiæ. Unde non debet retorqueri in odium & gravamen, ut magis oneretur. *l. quod favore C. de legib. cum vulga.* Tum quia non acquirit illud dominium incommutabiliter in feudis, ſed commutabiliter, quia tenetur infra modicum tempus, puta annum, ponere extra manus. Et ſic acquiſitio non videtur ſortiri effectum, ſed reſolvi, vel in alium transferri. Præterea poteſt ſi velit eccleſia dicere, quod benè acceptavit donationem ſimplicem, ut poſſit alii cedere actionem perſonalem, mediante aliquo pretio vel alia re cujus eſt capax. Sed quòd non acceptavit hoc caſu dominii tranſlationem, & ſic quod non vendidit nec aliter ceſſit feudum, ſed ſimplicem actionem competentem ad feudum. Poteſt enim ſi velit renunciare favori pro ſe, per *d. l. fi. C. de ſacroſ. eccleſ. introducto. l. penul. C. de pact. hoc nota.* Nec in hoc facit aliquam fraudem vel damnum patrono, ſed potius ſibi conſulit ad damnum ſuum vitandum. *l. atqui natura. §. cum me, ff. de negot. geſt. l. cum pater. §. Titio. in fin. ff. de leg.* 2. Et quamvis in contrarium multum argumentari poſſit, tamen hanc partem veriorem & æquiorem puto. Aut enim eccleſia ante traditionem habitam, & ſine ulla compulſione patroni, fecit dictam ceſſionem ſeu venditionem, & nulla jura debet ex capite ſuo, quia non cenſetur ceſſiſſe aut vendidiſſe niſi actiones ad feudum, quum poſſit dicto favori ſuo renunciare. Aut vero compulſa fuit à patrono ponere quoquomodo extra manus ſuas, & tunc etiam ſi realem traditionem interim habuiſſet, idem eſt dicendum, quia dum patronus non vult eam in fidem admittere, ſed cogit ad ſubrogandum idoneum vaſſallum, per eum ſtat quo minus ſtet & efficax maneat tranſlatio feudi in eccleſiam facta, quare dico quod ex hujuſmodi mutatione nulla poteſt petere jura feudalia, etiamſi realis traditio eſſet eccleſiæ facta, ex quo in continenti cogit eam dimittere, ſed jura ſua utilia petere poterit ex mutatione & tranſlatione quæ fiet in idoneum & acceptatum vaſſallum. Et hæc eſt vera & deciſiva ratio.

*Eccleſia donante feudũ ſibi donatum, utrũ novus donatarius debeat duplex relevium.

130. Non autem adduxi vulgatum illud, quod in dubio ſumma eſt ratio quæ pro religione facit. *l. ſunt perſonæ. ff. de religio. & ſumpt. funer.* quia *d. l.* loquitur de eo quod de ſe immediate eſt pium & religioſum. Non autem quando agitur de certa pecuniaria utilitate eccleſiæ, hoc enim de ſe ad religionem non pertinet, quod vel ethnici pontifices teſtati ſunt, ut relatum extat apud Livium *lib. 9. quartæ Decados.* quod nota ad purum intellectum *d. l.* Non nego tamen quin ex fine ordinato pertineat; quomodo legata pauperibus relicta cenſentur pia & favorabilia. *l. id quod pauperibus. l. nulli. C. de epiſc. & cleric. l. cum is. §. ſi mulier. ff. de condict. indeb.* Adverte ad hanc quæſtionem, quia multiplex eſt, & latè patens ex his quæ nunc menti occurrunt. Quid enim ſi eccleſia, vel corpus, quod vulgo vocant, manus mortuæ, multis annis feudum poſſederit antequam extra manus ſuas poneret? Quid ſi emerit, & infra annum vel poſt, ſponte vel cogente patrono alii pluris vendiderit? In his & aliis omnibus caſibus inde dependentibus, dum quæritur, quæ, qualia & quot jura feudalia debeantur, duo principalia occurrunt capita. Primum, ratione acquiſitionis feudi factæ ab eccleſia. Secundum caput, ratione ceſſionis, vel alienationis per eam factæ. Et hæc in multas variaſque ſpecies & caſus ſubdividuntur. Sed brevitatis cauſa, & ad vitandam multitudinem quæſtionum utrumque caput ſimul conjungam, & quàm clarius & reſolutive potero, expediam

131. Diſtinguendo.* Aut eccleſia ſponte, aut compulſa à patrono ceſſit vel tranſtulit in alium. Primo *Reſolutio.
caſu res eſt ſatis circa utrumque caput expedita per deducta in hoc & ſequenti §. quia omnino ſecundum communes noſtras regulas, & deciſiones hujus feudalis materiæ pro natura & qualitate negotii diſcerni & judicari debet. Nec video aliquid eſſe ſpeciale, niſi forte propter beneficium eccleſiæ, loco pio & civitati datum, *in l. fi. C. de ſacroſanct. eccleſ.*

patet, summam rei paucis (velut oculis) exponendo. Aut enim ecclesia post verum dominium feudi acquisitum illud cessit vel transtulit in alium ; & tunc indistinctè omnia jura feudalia cum effectu debentur ex utroque capite sive ratione utriusque alienationis & mutationis, secundum suam cujusque contractus naturam & qualitatem. Aut vero ecclesia ante acceptatum & acquisitum dominium & possessionem feudi, cessit jura sua & actiones in alium. Et tunc quantum ad cessionem vel secundum caput, non est differentia quocumque titulo sive permutationis, sive venditionis, aut alio quovis modo fiat cessio actionum. Sed quantum ad primum caput, refert quo titulo ecclesia acquisierit jus ad feudum, videlicet an titulo emptionis, an vero permutationis, donationis, vel alio quovis titulo vel medio: quia si alio titulo vel causa quam emptionis acquisierit jus ad feudum, res est clara, nulla jura feudalia deberi ex utroque capite, neque de acquisitione ecclesiæ, neque de cessione per eam facta, quia neutrubi mutatio aut venditio feudi invenitur. Igitur per *notata supra eo. qu. 1. num. 36.* Verumtamen ipse cessionarius vel emptor actionis ecclesiæ, postquam medio cessionis traditionem & dominium feudi nactus fuerit, debebit relevium unum dumtaxat patrono ratione mutationis manus factæ in eum, ab eo contra quem habet jura cessa.

Mutatio feudi denominatur ex parte dominium transferentis.

132. * Non enim ad cognoscendum speciem & qualitatem mutationis feudi, attenditur causa & qualitas cessionis actionum tanquam remota & immediata, sed solum qualitas tituli & causæ, cujus virtute & nomine immediate debetur & fit traditio, & translatio dominii feudi ab alienante tanquam à causa mediata & activa, per notata in §. *seq. qu. 9. num. 35.* Volo dicere (ut etiam rudes intelligant) quòd si feudum erat donatum ecclesiæ, quæ mediante pretio cessit actiones suas Titio, cui postea fit traditio à donatore, quod feudum censetur mutare manum à donatore in Titium ex causa donationis ex qua immediatè fit traditio, & dominii translatio. Et nullo modo ex causa cessionis vel emptionis & venditionis, quantumcunque Titius emerit jura & actiones ecclesiæ donatariæ, eique justum pretium feudi persolverit.

133. Tantum superest unus scrupus, videlicet respectu ecclesiæ, pii loci, & civitatis, ex eo quod recta & ipso jure sine traditione acquirunt dominium ex titulo hæreditario, legati, donationis, & emptionis, *per l. fin. C. de sacrosanct. eccles.* Et sic videtur quod in eis, & ex dictis titulis, procedat solum prima, & non secunda pars distinctionis nostræ, & consequenter quod debeantur omnia jura feudalia ex utroque capite, sive ecclesia vendat feudum sibi donatum & traditum, sive ante traditionem vendat actiones ad feudum, quia venditio vel cessio actionum facta à domino est vera venditio vel cessio feudi, & ex ea æque oriuntur nova jura feudalia sicut ex venditione vel cessione facta nominatim de ipso feudo, *per notata in §. seq. qu. 9. in fi.* Et sic secunda pars nostræ distinctionis esset restringenda ad permutationes & alios titulos, vel ad collegia privata, seu alia corpora manus mortuæ non expressa *in d. l. fi.* Sed hoc non obstante dicendum quod etiam in ecclesia emente, vel donationem aut legatum acceptante, deinde ante traditionem jura & actiones suas vendente, verificatur secunda pars distinctionis nostræ, quia ecclesia potest abstinere & renunciare beneficio *d. l. fi.* quod in ejus favorem & commodum dumtaxat est introductum. *l. pen. C. de pact.* & nolenti non datur. *l. invito. ff. de reg. jur.* Et præsumitur hoc respectu ecclesia abstinere, quando tantum actiones suas vendit vel cedit, quia abstentio ei utilis est, & hunc sensum verba ad jus commune relata proprie admittunt: nec esset audiendus patronus, si vellet contra ecclesiam invitam retorquere dispositionem *d. l. fi. l. nulla juris ratio. ff. de legib. l. quod favore. C. eo.* maxime ad multiplicandum lucrum quinti vel relevii quæ odiosa sunt, *ut in princ. §. seq.* Secus si exprimeret se vendere, vel aliter transferre tale feudum sibi proprium ex tali legato, donatione, vel emptione acquisitum, tunc enim (cùm tecta ratio clari sermonis non debeat citra necessitatem impropriari) satis apparet de acceptatione acquisitionis dominii, & consequenter de vera duplici mutatione feudi & juribus feudalibus debitis ex utroque capite, & sumus in terminis primæ partis distinctionis. Hoc enim ultimo casu emptor vel cessionarius ecclesiæ est verus emptor ipsius feudi, & non simplicium actionum ad feudum, prout & ab ecclesia acquirit verum dominium feudi, & non ab authoritate ecclesiæ nudam possessionem tradente. Quantum enim ad jura feudalia non attenditur mutatio possessionis, sed totalis dominii feudi, ut est notissimum.

134. Secundo autem casu principali, quando ecclesia non sponte, sed compulsa cessit & transtulit in alium feudum acquisitum, vel actiones ad feudum, multæ oboriuntur difficultates, an ex utroque capite debeantur jura feudalia, an ex neutro, an ex altero tantum, & ex utro, & an sit electio patroni ex alterutro capite maluerit jura percipere. Et quid si ecclesia ante habitam traditionem, & in continenti cogatur vacuare manus suas? Quid si postquam longo tempore possedit & fructus percepit? Et quid si ecclesia non coacta, sed metu ne cogeretur alienavit? Super quibus singulos casus examinando, plurima late deduxi in collectaneis meis, quorum singulas decisiones, nisi prolixitatem nimiam veritus essem, huc inseruissem. Sed consultius duxi paucis decisionum radicem velut fontium scatebras aperire, unde parabile sit hæc, & ab his dependentia justo libramine resolvere. Dico igitur quod patronus qui non vult ecclesiam vel simile corpus admittere in clientelam, sed cogere ad ponendum feudum in aliam idoneam manum, jure suo utitur. *cap. 1. §. 1. de alienat. feud.* Ubi per Bald. & Alvarot. in *usibus feud. & notatur infra* §. 41. Et sic (cum nemini faciat injuriam *l. nullus videtur. ff. de reg. jur.*) non debet propter damnum pati, nec sua jura & commoditere, sed nec etiam debet hac occasione lucrum facere, & duplicia jura exigere, nec plus consequi, quàm si ab initio feudum fuisset venditum, donatum, vel legatum personæ ad clientelaria munia idoneæ. Unde non potest ab eadem ecclesia ratione ejusdem acquisitionis per eam factæ aliquod jus vel commodum feudale exigere, sicut nec à quoquam alio novo vassallo quem recusat in fidem admittere & investire. Implere enim debet ex parte sua si sibi impleri velit. *l. Julianus §. offerri. ff. de actio. emp. fact. c. unicum. in fi. de milit. vassal. qui contu. est in usibus feud.* Et quemadmodum recipiendo jura & commoda feudalia ab ecclesia, eo ipso approbat eam in vassallam, & semet in perpetuum excludit à jure compellendi eam ponere extra manum suam: * Ita repellendo ejus oblationes, & compellendo ad dimissionem feudi, seipsum excludit à juribus & commodis feudalibus ab ecclesia vel corpore debitis, ut contrariorum eadem sit disciplina. *l. & si contra. ff. de vulg. & pupil. substit. cum vulgar.* nec etiam debet ecclesia aliquo damno affici, ultra id ipsum quod cogitur extra manus suas ponere. Hoc enim patrono permittitur, ne damnum in juribus & commodis feudalibus patiatur. Non autem ut majus lucrum ferat. Et sic * non debet occasionem legis trahere ad iniquum compendiũ, sive ad duplex lucrum. *argum. l. fi. de usucap. pro empto. in Authent. de trien. & semi. §. prohibemus autem. in princ. col. 4.* Ex his tam paucis elicitur clarè resolutio totius copiosæ hujus materiæ, videlicet

* Patronus recusans investituram, seipsum excludit à juribus indebitis.

* Non debet lex per occasionẽ trahi ad iniquum.

Inferendo

* Primum illatum.

135. Inferendo * primo quod si feudum fuerit donatum ecclesiæ, quæ possessione apprehensa cogente patrono illud permutet cum Titio, quamvis hic sint duæ veræ mutationes feudi, tamen patronus non debet habere duo relevia, sed unum tantum, quia facto patroni nolentis translationem factam in ecclesiam sortiri effectum, non censentur esse duæ mutationes, sed una tantum efficax, videlicet illa quæ fit in Titium, ex quo etiam apparet quod relevium istud non debetur ab ecclesia, nec à mutatione in eam facta, quæ respectu patroni censetur resolvi, sed debetur à Titio ratione hujus ultimæ translationis (quæ sola censetur) in eum factæ. Si autem ecclesia possessione nondum apprehensa, permutaverit jura & actiones suas cum Titio, tunc etiamsi sponte hoc fecerit, nullum jus feudale aperitur, neque de acquisitione, neque de hujusmodi permutatione: sed tunc cum Titio tradetur, feudum aperietur & relevium debebitur, ut nuper dictum est. Et illud primum illatum generaliter & uniformiter habet locum in omnibus contractibus, vel quasi & quibuscumque modis acquirendi & transferendi aliis à venditione. Exempli causa, si ecclesia habens merum imperium in loco, jure confiscationis acquirat proprietatem feudi ab alio moventis, deinde compulsa à patrono permutet cum Titio, non debetur hoc casu relevium de nova acquisitione ecclesiæ, sed solum a Titio de acquisitione quam fecit ab ecclesia. Secus si voluntariè permutasset, quia utrumque relevium deberetur.

* Secundũ illatum.

136. Infero * secundo, quod si ecclesia titulo donationis vel quacumque causa alia ab emptione feudum acquisivit, & impellente patrono vendidit, nulla relevia, nulla jura debentur de acquisitione ecclesiæ, quæ quantum ad hoc non computatur inter mutationes feudi; sed de venditione quam ecclesia fecit, omnia jura aperiuntur secundum consuetudinem feudalem & qualitatem venditionis. Unde si sit facta simplici pretio, ecclesia ipsa tenetur solvere quintum pretii & ab hoc exonerare emptorem suum. Et si patronus eligat retractum feudi, ecclesia lucratur illud quintum pretii, quia integrum pretium conventum hoc casu percipiet, per notata suprà §. 13. *gloss.* 9. *num.* 4. *&* 6. Si vero venditio facta sit franco pretio, ecclesia non tenetur in aliquo, sed quintum cum subquinto solvi debet ab emptore, *ut hoc* §.

* Tertium illatum.

137. Infero * tertio idem juris esse è converso, si ecclesia titulo emptionis feudum acquisivit, & nolente patrono eam in fidem admittere alii permutaverit vel vendiderit, ut nulla jura feudalia debeantur ex venditione facta ecclesiæ: sed solum ex venditione vel traditione ex causa permutationis per eam factæ, secundum contractus qualitatem & naturam. Adverte, multi scorpiones (juxta parœmiam) latent sub hoc lapide. Non enim idem videtur judicandum quando ecclesia acquisivit titulo emptionis, sicut si quovis alio titulo. Jura enim & commoda feudalia non sunt uniformia in venditionibus sicut sunt in omnibus aliis causis & mutationibus feudorum, in quibus nunquam debetur nisi relevium à solo acquirente, & nihil ab alienante. Secus in venditionibus in quibus quandoque quintum pretii, quandoque quintũ cum subquinto debetur. Et hoc onus quandoque à venditore, quandoq; à solo emptore debetur. Quum igitur ecclesia possit difformiter emere & vendere difformiter acquirere & extra manus suas ponere, puta emere simplici vel franco pretio; & isto vel illo modo emptum permutare, vel emptum simplici pretio revendere franco vel è converso, vel emptum pro mille, revendere pro duobus millibus vel è converso. Num tot tamque varias casuum species eadem (quod aiunt) dealbabimus fidelia? Et videtur quòd non, ut in prima harum specierum, quando ecclesia feudum simplici pretio puta mille emptum, patrono compellente permutavit Titio. Illud enim est in confesso relevium unum deberi à Titio. Num ergo continuò dicemus nihil aliud omnino deberi patrono, eumque non posse petere quintum pretii sibi acquisitum ex dicta venditione? Hoc videtur absurdum, quia illud quintum non debetur ab ecclesia, sed à venditore, qui nulla ratione debet illud lucrari, ex quo patronus non utitur retractu feudali, licet jure suo utendo cogat ecclesiam ad vacuandum manus suas, de quo nihil ad venditorem, nihil etiam interesse videtur ecclesiæ venditorem illud lucrari, & quin solvatur patrono, absurdum enim videretur ecclesiam lucrari istud quintum pretii, quia sic non solveret integrum pretium, quod solvere tenetur pro acquisitione sua, & tamen ex permutatione rem æquivalentem, & forte meliorem feudo acquireret & cum effectu retineret, & sic ponendo extra manus suas lucraretur illud quintum, & locupletaretur cum jactura patroni, & patronus jure suo utendo damnificaretur in amissione quinti denarii, & redigeretur ad relevium, quod est longe minus quinto, & ut plurimum non solet valere nisi quartam partem, vel minus quarta parte quinti denarii: per notata in §. *seq. in princ.* hoc autem videtur iniquum, maximè si ecclesia medio tempore multis annis patiente patrono possedit & fructus feudi suos fecit. Nec obstat quod hoc casu patronus impugnat & improbat venditionem factam ecclesiæ, & acquisitionem ab ea factam. Et sic quod nullum commodum ex ea, nec ejus occasione reportare debeat, *cap. ex eod. de regul. jur. in* 6. sed sibi debeat imputare, nec damnum illius quinti sentire videatur, quum sui ipsius facto illud sentiat. *l. quod quis. ff. de regul. jur. c. damnum. de reg. jur. in* 6. quia imo propriè non impugnat nec reprobat præfatam venditionem & acquisitionem, prout jure nostro non potest eam improbare nec impedire per notata suprà §. 13. *gloss.* 5. *in princ.* sed solum jure suo utendo compellit personam quæ vere acquisivit, ad ponendum in aliam idoneiorem manum, ne juribus suis præjudicetur in futurum. Et sic quamvis justum sit ut nullum jus vel commodum exigat ab eadem persona, quam ad dimissionem feudi cogit, & recusat in fidem admittere & investire: tamen non est injustum quòd percipiat & exigat alia jura & commoda, si qua sibi debeantur ratione ejusdem acquisitionis ad aliis personis, puta venditore, quem exigi non probabiliter interest ecclesiæ. Reliquas species ab hoc tertio illato dependentes plenè disputavi in collectaneis meis, quibus omissis,

138. Concludo generaliter & simpliciter verum esse præfatum tertium illatum, ex quo corollariè infero, quòd patronus qui cogit ecclesiam ad dimissionem feudi, non potest indistinctè aliqua jura & commoda petere ratione acquisitionis per eam factæ, sive debeantur ab ecclesia, ut quintum cum subquinto in casum emptionis factæ franco pretio, sive ab alio, puta quintum pretii ab eo qui simpliciter vendiderat ecclesiæ. Et est ratio, quia tota illa venditio & alienatio feudi non est in consideratione, nec censetur efficax, sed omnino (citra effectum simplicis aperturæ) censetur inefficax respectu patroni cogentis emptricem vel emptorem ad dimissionem jure indequæsiti. Tum eodem casu ecclesia offerente fidelitatem & quintum denarium, si patronus acceptet, vel etiam de simplici quinto denario componat, seipsum excludit à jure hujus coactionis, tanquam contrario, imo contradictoriè opposito perceptioni jurium ex eadem acquisitione, quia non potest patronus utrumque habere, & acceptatio alterius juris necessario & in totum ab altero excludit. Non obstant nuper

allegata, quod hoc casu istud quintum pretii non debetur ab ecclesia, sed a venditore, quia satis est quod patronus nullum habet jus petendi aliquod commodum ex dicta venditione, eligendo viam contrariam compellendi ecclesiam ad dimissionem juris empti. Et sic non refert an venditio facta sit franco, an simplici pretio, an ab ecclesia, an à venditore debeatur quintum pretii, alioquin sequeretur quod si ecclesia extra manus ponere compulsa, feudum simpliciter mille nummis emptum, venderet simpliciter vel franco pretio duobus millibus, quod patrono deberentur omnia commoda utriusque venditionis, videlicet quintum denarium de venditione facta ecclesiæ, & quintum cum subquinto de venditione facta ab ecclesia, quod est absurdum & falsum per prædicta suprà *eo. num.* 134.

139. Plus dico, quod hoc casu ecclesia lucratur & retinet illud quintum pretii patrono debitum à venditore suo. Et est ratio, quia ex quo non emit pretio franco sed simplici, verisimiliter plus emit, & ad onus super pretio convento deducendi quintam partem pro juribus patroni, prout ex natura rei & actus materiæ subjectæ tacite actum seu intellectum censetur, per notata in §. seq. Et sic si ecclesia emit pro mille simplici pretio, sufficit quod solvat venditori octingenta: & in summa satis est quod venditor (contra quem ab initio habet exceptionem à consuetudine) non habeat contra eam actionem ad illa deducenda: nec etiam patronus, contra quem postea acquirit ab illis ducentis plenam liberationem, eo ipso quod ab eo compellitur in alium transferre. Et sic non lucratur illa sine causa, sed in quamdam compensationem ejus quod compellitur invita jus suum alienare. Facit *l. Item si verberatum.* §. 1. *in ve b. modica,* secundum interpretationem Angel. ibi. *ff. de rei vend.* ubi ei qui invitus compellitur rem suam vendere, etiam justum & æquivalens pretium dicitur modicum, & consequenter si aliquid ultra justam æstimationem recipiat, non recipit injustè, nec sine causa. Igitur dum ecclesia damno suo, onere & incommodo alienationis juris sui acquirit liberationem quinti denarii à patrono, satis censetur de sua vel sui causa illam acquirere, & venditorem exonerare, cui consequenter illud quintum pretii efficaciter deducere potest, vel ab eo si jam totum pretium solvit repetere. Secus esset si patronus non compelleret ecclesiam ad transferendum in alium: sed ipso jure retractus feudalis ab illa evinceret, quia tunc ipse patronus efficitur velut emptor, & ecclesiæ refunditur integrum pretium conventum cum legalibus impensis, ita ut abeat & de medio recedat indemnis, & sic venditor lucratur illud quintum pretii tanquam retro resolutum, ac si ab initio vendidisset ipsi patrono. Secus quando ecclesia compellitur alii cedere, quia tunc non redditur a compellente indemnis, sed relinquitur fortunæ, ut vel cum periculo & damno suo etiam minori fortè quàm emerit pretio cogatur omnino extra manum suam ponere. Et sic patet de ratione differentiæ inter hunc casum & retractum feudalem. Modo per præfata illa tria illata habes conclusas & resolutas multas quæstiones. Restant tantum discutiendi duo scrupuli.

140. Primus, quid dicendum quando ecclesia non in continenti, sed ex longo intervallo cogitur ad dimissionem feudi. Finge quod silente seu dormiente patrono per decem vel viginti annos possederit feudum, quocumque titulo acquisitum, deinde patronus (quod infra triginta annos facere potest) cogit eam ad ponendum extra manum (quod aiunt) mortuam infra annum. Utrum possit eadem ecclesia petere relevium, vel quintum pretii, aut quintum cum subquinto, ratione acquisitionis per eam factæ? Videtur quod sic, tum quia illa acquisitio non annullatur nec reducitur retro ad non causam. Imo etiam pro tempore futuro sortitur effectum eo ipso, quod permittitur ecclesiæ vendere, aut aliàs in alium transferre ad commodum suum, accepto scilicet pretio vel compensatione. Tum quia longo & tanto medio tempore ecclesia percepit & suos fructus fecit. Igitur onera feudalia quæ in illud tempus ceciderunt, & sunt pars fructuum, solvere tenetur, *argument. l. cùm possessor. in fi. de censib.* Et ex regula qui sentit commodum, &c. *l. secundum naturam. ff. de regul. jur. c. qui sentit. eo. in* 6. Breviter contrarium est dicendum, quia patronus non potest ab ecclesia, vel alio novo vassallo petere jura acquisitionis per eum factæ, nisi eam comprobandu paratus sit eum investire si investiri petat, & fidem & jura integra offerat, ut dictum est. Imo si adhuc non peteret vel reciperet illa jura feudalia, seipsum a jure expellendi ecclesiam excluderet, & sic ampliantur conclusiones nostræ, sive in continenti, sive posteà quandocumque ecclesia cogatur feudum dimittere.

141. Secundus scrupulus est, quid si ecclesia in continenti vel paulo post acquisitionem vendendo, vel tradendo feudum sibi legatum vel donatum, dicat & exprimat se hoc facere, quia est incapax bonorum hujusmodi, & eo quod alias cogeretur à patrono vendere, & in manum laici transferre. Utrum istud præjudicet patrono, quominus possit petere jura alias sibi debita ex acquisitione facta per ecclesiam? Respondeo, quamvis hujusmodi occasio sufficiat, ut hujusmodi de recenti ab ecclesia acquisita possint vendi & alienari sine solemnitate juris civilis & canonici, sub modificationibus quas alibi deduxi: tamen non sufficit ad præjudicandum patrono, nec ei nocet illa expressio vel protestatio, dummodo non appareat patronum compulisse ecclesiam nec aliter verbo serioso vel facto declarasse voluntatem suam, quod non pateretur ecclesiam frui hoc feudo, etiamsi indemnitatis æstimationem offerret, sed quod præcisè cogeret eam ad vacuandum manus suas de eodem feudo. His enim cessantibus, standum est declarationi patroni de voluntate sua. *juxta l. si quis intentione. ff. de jud. & notatur in l. in conventionalib. in princ. ff. de verb. oblig.* per Alex. in *repet. l. sæpe. collat.* 1. *ff. de re jud. & in cons.* 67. *collat.* 2. *lib.* 2. Non enim sufficeret si contracta venditione patronus simpliciter (ut moris est) feudum prehenderit ex defectu hominis & jurium, nisi ecclesiam justa offerentem recusaverit in hominem seu vassallum recipere, vel diem illi in jus dixerit, ut cogatur feudum in idoneam manum transferre, vel aliter extra judicium, sed seriosè declaraverit voluntatem suam, quod omnino cogeret ecclesiam ad dimissionem feudi, nec eam reciperet etiam indemnitatis æstimationem offerentem, quia tunc etiamsi ante traditionem habitam & feudi prehensionem, & vocationem in jus, transferret in alium jura sua, satis dicitur coactè & non sponte facere, cum coactio immineat de præsenti. Alioquin si tantum suspicaretur, non sufficeret, sed censeretur spontanea cessio vel alienatio per ea quæ in simili deduxi infrà §. 108. *super declaratione l. novissime, ff. quod falso tut. auth.* Ex his habes quotidianam hanc materiam paucis verbis (si rerum copiam attendas) & clarè novéque expeditam.

142. Quadragesimo-secundo quæro, constante matrimonio vir acquisivit feudum, jura solvit patrono, & purè nomine suo investitus fuit: deinde moritur sine liberis. Certum est quod hæredes viri debent relevium de dimidia parte dicti feudi in qua succedunt, sed * an vidua debeat de reliqua dimidia parte? Dic breviter quod non: quia quamvis nunquam fecerit in fide patroni, sed solus vir nomine suo proprio tantum fidelitatem fecerit, prout potest in conquæstis, tamen non censetur de novo acqui-

*Vidua acquirens feudum utrum pro sua parte mortuo marito, debeat relevium.

acquirere, sed ab initio censetur hæc dimidia pertinuisse ad uxorem, & sic non dicitur mutare manum, unde non tenetur vidua nisi ad simplicem fidelitatem. Idem econverso, si uxor prædecedat, & hæc est generalis consuetudo. Sed quid si ex divisione facta cum hæredibus viri, totum feudum obtineat? Dico quod nihilominus debetur relevium de dimidia parte quæ fuit hæredum, quia per divisionem jus patrono quæsitum non tollitur, sed ex ea non oritur novum jus, nec debetur bis relevium, sed semel tantum, ex capite successionis hæredum à latere, ut dictum est *supra eo. qu. 22.*

143. Quadragesimo-tertio quæro, utrum hic §. & sequens habeant locum * pro tempore quo patronus feudum prehensum ex defectu hominis tenet ad manum suam? Et primo videtur quòd non, sed ut quandiu potestate feudali fruitur feudo & fructus suos facit, non possit petere nec exigere relevia aut alia jura feudalia interim accidentia. Tum primo, quia debent solvi de fructibus, sed patronus percepit & lucratur universos fructus, igitur sibi ipsi compensare, vel à seipso exigere debet. Tum secundo, quandiu feudum ex defectu hominis est actualiter ad manum patroni, non est in manu vassalli: & sic non potest dici nec censeri mutare manum vassalli, nec transire de manu vassalli ad manum alterius, quum semper sit & verè maneat in manu patroni. Igitur patronus non potest habere fundatam intentionem ad aliquod relevium pro illo tempore, quia si diceret interim feudum semel vel pluries mutasse manum ex parte vassalli, sibi ipsi & factis suis repugnaret & contradiceret, quum illud posuerit & continuo pro illo tempore tenuerit ad manum suam. Tum tertio, tale feudum est velut interruptum, & quasi consolidatum, ut dictum est suprà §. 1. *gloss. 4. qu.* 1. 2. Et licet utile dominium in se non sit vere consolidatum, sed remaneat penes successorem veteris vassalli: tamen talis successor non censetur interim propriè vassallus, nec censetur habere feudum, quia feudalitas ipsa est sopita, imo melius non censetur habere feudum, quia habetur à patrono, & non possunt duo in solidum eamdem rem habere & possidere. *l.* 3. §. *ex contrario. ff. de acquiren. vel amitt. possess.* Tum quarto, quandiu patronus fruitur & fructus lucratur, non recognoscit successorem veteris vassalli in vassallum. Igitur non videtur posse exigere ab eo dicta jura tanquam à vassallo. Nec videtur quod respectu ejusdem feudi, pro eodem tempore, possit habere duo diversa & velut opposita & lucrativa jura, videlicet universos fructus ex defectu clientis: & relevia tanquam à cliente.

*Quid de mutationibus tempore prehensionis accidentibus?

144. Alioquin sequerentur magna inconvenientia. Pone feudum ex defectu hominis prehensum, stetisse ad manum patroni qui pacificè possedit per triginta vel quadraginta annos, & ex eo fortè quòd tempore prehensionis ultimus vassallus decesserat sine liberis, & solum reliquerat collaterales hæredes in sexto aut septimo gradu, qui jura defuncti ignoraverant, & adhuc propter frequentes eorum successiones & mutationes non potuerunt habere notitiam feudi, vel opportunitatem justa faciendi & prosequendi usque nunc tempore hæreditatis aut successoris novissimi, qui est fortè decimus aut vicesimus à tempore dictæ prehensionis, num dicemus patronum posse ab eo exigere omnia relevia singularum mutationum lateralium à tempore prehensionis, antequam teneatur novissimum hæredem seu proprietarium admittere in fidem, & ei restituere feudum, & interim semper continuare in faciendo fructus suos, sine aliqua deductione aliquorum releviorum præteritorum aut futurorum, & præcisa omni spe restitutionis in integrum, sive propter ætatem minorem, aut aliud quantumcumque justum impedimentum juris aut facti, per notata *suprà* §. 1. *gloss.* 7. Saltem respectu præteritorum jurium à tempore triginta annorum, quoniam quæ triginta annos antecedunt præscripta videntur per notata *suprà* §. 12. Hoc autem videtur perquàm durum attenta consuetudine hujus regni, in quo feuda sunt patrimonialia, & in quo nunquam locum habuerunt illæ consuetudines & leges imperiales, de quibus in compilatione facta per Obertum de feudo amittendo ob non petitam investituram per annum & diem in pagano, & per annum & mensem in milite vassallo. Imo esset in effectu nova species commissionis seu confiscationis feudi non intenta, imò expressè exclusa per generalem consuetudinem hujus regni, quæ vult quod per quantumcumque tempus patronus teneat feudum prehensum ad manum suam ex defectu hominis, illud non acquirit nec ullo tempore præscribit, quin teneatur vassallo vel ejus successori quomodocumque accedenti & justa offerenti restituere. At in præfato themate potuerunt tam multæ mutationes accidere, tam per varios obitus quàm cessiones nedum à triginta, sed etiam à viginti annis, quod singularum relevia simul unita ad majorem summam ascendunt quàm feudum valeat, & sic patronus lucrabitur proprietatem feudi succisa spe commodæ luitionis, æque ac si esset commissum vel confiscatum propter ingratitudinem. Imo multo meliori conditione, quia in commisso per ingratitudinem remanent onera & hypothecæ per vassallum impositæ, ut dicemus infrà §. 43. sed hic non remanerent, imò lucraretur patronus feudum liberum, nedum ab oneribus forte impositis post prehensionem, sed etiam ab impositis quandocumque præterito tempore per ultimum vassallum, aut prædecessores suos. Et sic durius ageretur cum vassallo negligente aut ignorante, quam cum ingrato & delinquente. Ex quibus videtur concludendum quod quandiu feudum est ad manum domini fructus suos facientis, nulla relevia aut nova jura ei acquiruntur. Et quod nihil possit prætendere ex mutationibus quæ acciderunt prehensione durante, sed solum de his quæ acciderunt ante prehensionem, ut antiqua solum relevia & jura petere possit, quæ debebantur tempore prehensionis, qua durante sustineri potest non cucurrisse in illis aliquam præscriptionem, propter interpellationem resultantem ex prehensione, quamvis non obstante agere potuisset contra vassallum ejusve successorem, ut diximus suprà §. 1. *gloss.* 1. *number.* 45. An autem supersedeat, vel currat præscriptio, dixi infrà §. 69.

145. His * non obstantibus contrarium est dicendum, quia lucrum fructuum & relevia procedunt à diverso fonte & causa. Lucrum enim fructuum est pœna negligentis, & fundatur in carentia vassalli. Relevium autem fundatur in facto vassalli, vel casu contingente in ejus personam, ex quo sequitur mutatio feudi, & debetur etiamsi novus vassallus non sit in aliqua mora. Unde non debet compensari, nec confundi cum lucro fructuum, quæ est pœna negligentiæ, & etiamsi utrumque esset merè lucrativum, tamen non possunt concurrere, quia sunt res diversæ, & ex diversa causa, *l. planè.* §. 1. *ff. de leg.* 1. Nec est durities nisi quæ procedat ex culpa novi vassalli, vel casu contingente in ejus personam, de quo nihil ad patronum, qui jure suo utitur. Et alioquin sequerentur inconvenientia, videlicet quod prehenso feudo statim possessor vendet, & emptor accedet ad dominum pro investitura. Et sic patronus, qui nondum aliquos vel modicos fructus perceperit propter brevitatem temporis, tenebitur emptorem investire sola fide accepta sine aliquo jure quinti denarii, sed solum receptis juribus si qua debebantur à venditore ante prehensionem. Ita quod etiam ratione hujus ultimæ venditio-

*Solutio.

nis non posset uti retractu feudali, sed præcisè teneretur etiam gratis investire emptorem, etiamsi pluries & pluribus successivè pendente prehensione vænisset feudum. Quod quam sit absurdum nulli non liquet. Quod si quis dicat tantum dictos fructus deducendos, vel compensandos super juribus medio tempore contingentibus; Respondeo, non est rationabile, quia constat quod dicti fructus acquiruntur patrono jure directi dominii. Igitur per notata in *l. emptor. in fi. ff. de rei vendic.* Tum quia textus §. 1. *& ibi gloss.* 7. dicit quod hujusmodi fructus committuntur & acquiruntur patrono in merum damnum vassalli: ergo nunquam possunt compensari cum alio debito vassalli, nec alio modo recidere vel converti in ejus utilitatem.

146. Et respondendo allegatis in contrarium: Ad primum procederet si relevium consisteret in quota fructuum certi anni limitatim; sed non est ita, ut dicemus infrà §. 47. *gloss.* 2. Ad secundum & tertium, procedunt quantum * ad reditus feudi & jura dominicalia, sed non quantum ad utile dominium, ejusve dispositionem, quia hoc respectu feudum non possidetur à patrono, sed a vassallo (nisi aliàs possessionem amiserit) qui potest vendere, donare, & quovis modo transferre. Et sic verè mutat manum, quia est vere penes manum vassalli quantum ad dominium & ejus dispositionem, licet quantum ad fructus tantum sit penes patronum ex defectu fidelitatis, per notata suprà §. 1. *gloss.* 4. *quæst.* 2. *num.* 22. *&* 25. Ad quartum, quod patronus non recognoscit utilem dominum in vassallum; Respondetur quod imo utilis dominus recognoscit patronum in dominum, quia est in culpa, & non dominus, qui semper paratus est eum justa facientem admittere. Et eodem modo respondetur ad inconvenientia sequentia, quia proveniunt culpa utilis domini, quæ tanto gravior est quando diuturnior *c. fi. de consuetud.* Ad ultimum, quod durius ageretur cum negligente quam cum delinquente, negatur, quia quamvis patronus fruatur sine onere quandiu prehensio durat: tamen si dominus utilis negligat, poterunt ejus creditores, & alii hypothecas vel jura habentes super feudo sibi consulere secundum remedia deducta suprà §. 26. Et sic non committetur feudum, nec acquiretur patrono nec directe nec per indirectum sine oneribus, nisi etiam creditores & alii sint in culpa patiendo jura sua præscribi. Ad unum tamen adverte, inquantum arguendo pro parte contraria videor dixisse, quod relevia prehensionis tempore debita, nullo tempore præscribuntur pendente prehensione, sed benè relevia post prehensionem factam & illa durante contingentia, quoniam hæc est alia ardua quæstio ad ampliationem vel limitationem dictorum suprà §. 12. ubi omisi discutere. Et quia magnitudine & labore operis in dies crescente, non superest otium renovandi & augendi *gloss. d.* §. 12. jam in modum redactam, reservo hunc præscriptionis articulum discutiendum & decidendum infrà §. 69.

* Feudum prehensum est in manu vassalli, quantum ad dominiũ & ejus dispositionem.

147. Quadragesimo-quarto juxta præcedentem quæstionem quæro. Feudum pendente prehensione fuit venditum, emptor adit patronum gratia investituræ, fidem & quintum pretii offerens. Certum est quod non tenetur eum admittere nisi solutis & satisfactis releviis aut aliis juribus quæ debebantur tempore prehensionis, & quæ post prehensionem tempore medio cœperunt deberi: unde si pluries fuerit venditum, non tenebitur admittere hunc novum emptorem nisi offerat jura quinti vel etiam subquinti omnium præcedentium venditionum à tempore ultimæ admissionis in fidem factarum, quantumcumque bona fide & sine alio onere emerit, nedum si ante venditionem feudum erat jam redactum ad manum dominicam, sed etiam si post hanc ultimam venditionem noviter prehensum fuerit salvo recursu evictionis contra venditorem, de quo & de crimine falsi vel stellionatus scripsimus infrà §. 72. sed casu quo patronus elegerit jure feudali retinere, quæstio est, utrum retinere possit pretium ratione jurium antiquorum sibi debitorum à venditore & ejus prædecessoribus propter mutationes præcedentes? Videretur quod sic, saltem si venditor & prædecessores non sint aliàs solvendo, quoniam quamvis utatur retractu, nihilominus integra sibi manent jura antiqua jam acquisita, & actiones ad ea feudumque pro illis est hypothecatum, ut diximus infra §. 59. Et sic in subsidium videtur pretium rei hypothecatæ hypothecatum esse, juxta notata per *gloss. fi.* & Bar. in *l.* 1. *ff. de distract. pign.* Contrarium dicendum est, tum quia patronus non potest uti retractu, nisi secundum modum & formam hujus consuetudinis, videlicet refundendo pretium emptori. Tum quia emptor habet causam onerosam, nec fiet locupletior ex pretio refundendo per patronum, cùm tantumdem sibi obsit. Igitur nihil potest ei etiam in subsidium deduci, per textum & ibi *gloss. & scribentes in l. si eum servum. ff. de reb. cre. in l.* 1. *C. de reb. ali. non ali.* Tum quia patronus retrahens subjicit se omnibus oneribus & hypothecis, quibus subjectus fuisset emptor, & emptor omnino exoneratur, nec tenetur retrahenti de aliqua evictione, ut dictum est suprà §. 13. *gloss.* 5. *qu.* 5. *&* 6. Remanet tamen patrono qui retraxit, actio contra venditorem & ejus prædecessores ad relevia vel quinta pretiorum præcedentium mutationum vel venditionum.

148. Sed si feudum fuerit pluries mutatum & venditum? Certum est quòd patronus potest eligere retractum ex qua venditione voluerit, ut diximus supra §. 13. *gloss.* 5. *quæst.* 8. Quid si ter successivè venditum fuerit, & patronus eligat retrahere ex prima venditione, an etiam petere possit jura quinti secundæ & tertiæ venditionis? & idem quæritur de releviis mutationum quæ post illam primam venditionem acciderunt? Et videretur quod sic, quia licet retractus fiat in vim antiquæ venditionis, quæ fuit, forte sunt viginti novem anni: tamen non retrahitur retro ad tempus dictæ venditionis nec in vim retractus habebit patronus fructus præteritos, sed solum operatur, ut ex nunc à tempore refusi vel consignati pretii: præterea primus emptor & successores sui hucusque possederunt & fruiti sunt feudo, ejusque fructibus. Igitur non debent lucrari, sed solvere relevia & jura quæ interim exciderunt quia sunt onus fructuum. Nec videtur rationabile quod habuerint possessionem & commoda feudi sine oneribus feudalibus occurrentibus. Contrarium puto, quia licet * retractus non trahatur retro quoad fructus, hoc est, quia patronus retro non numeravit pretium, sed retinuit usque tunc, & sic non debet habere & fructus & pretium, *juxta leg. Julianus. §. offerri. ff. de actio. empt. l. curabit. C. eod. not. in l. 2. C. de usur.* tamen quoad causam & titulum, & ea quæ respiciunt statum rei, ejusve perpetuam utilitatem aut incommoditatem, trahitur retro ad tempus venditionis, ex qua fit retractus, sicut venditione vel solo consensu perfecta periculum & commodum est emptoris. *l. necessario. & per tot. ff. de pericul. & commod. rei vendi.* Unde licet patronus teneatur ad instar emptoris, de oneribus & hypothecis impositis ante venditionem ex qua retrahit: tamen non tenetur de impositis post dictam venditionem, sive proveniant ex facto primi venditoris post venditionem & ante traditionem, sive ex facto secundi aut tertii emptoris, ut diximus suprà §. 20. *gloss.* 5. *qu.* 9. Et dum patronus eligit retrahere ex prima venditione, suo se facto subrogat loco primi emptoris perinde ac si tunc emisset. Si autem tunc pure emisset, pa-

* An retractus feudalis retrotrahatur.

Iam est: quod ex tunc in futurum nulla jura feudalia habuisset, quamvis ex eo quod distulit solvere pretium emptori, amiserit fructus medii temporis, & non habuerit possessionem nisi nunc. Et si prior pars esset vera, sequeretur magna iniquitas, videlicet quod si patronus ab initio manum injecisset, haberet hæc omnia simul, videlicet primo, omnes fructus; secundo omnia relevia & jura mutationum posteà accidentium, tertio retractum feudalem ex prima venditione vilissimo forte pretio facta; quarto exemptionem ab omnibus oneribus post dictam venditionem impositis.

* An mutationes debeant attendi ex parte possessoris, an ex parte domini.

149. Quadragesimo quinto quæro, quid si feudum possideatur a non domino sive bona sive mala fide, & * ex parte illius multæ mutationes accidant: similiter ex parte veri domini, seu vassalli non possidentis, puta variis successoribus aut successionibus, & dubitatur cujus personæ mutationes debeant attendi? Et videntur primo debere attendi solum ex parte veri domini, tunc enim vere mutatur feudum seu transit de manu in manum: sed ex parte nudi possessoris feudum non transfertur de uno in alium: sed tantum nuda possessio. Hic autem §. loquens de mutatione, intelligitur ipsius dominii utilis, non autem intelligitur de translatione simplicis possessoris, vel ususfructus, vel pignoris, aut servitutis, vel locationis fructuum. Secundo in oppositũ videntur debere attendi ex persona possessoris, quia ista sunt onera rei, & fructuum, & possessorem sequuntur, *ut suprà eod.* §. 1. *gloss. 5. in princ.* & quod vassallus non possidens feudum, non teneatur ad clientelare obsequium, tenent Bald. Salicet. Paul. in *l. solemnibus, C. de rei vendicatione.* Multa super his hinc inde addi possent varie disputando & distinguendo vias prehensionis, exceptionis, & actionis: sed omisso disputationis fastu, breviter dicendum, quod debent attendi ex persona possessoris, & ita usitatur. Aut enim patronus vult agere via actionis, & non potest agere contra dominum feudi servientis non possidentem, sive agat ad relevia propter mutationes accidentes ex parte possessorum, quod non habet dubium, sive agat ad relevia propter mutationes ex parte domini contingentes, quoniam non potest petere à non possessore, (etiam si verus sit dominus) fidelitatem præstari, vel jura solvi, quamdiu alius etiam malæfidei possessor possidet. Et quamvis patronus non teneatur vassallo suo de evictione secundum ea quæ dixi supra §. 10. tamen vel in hoc tenetur, quod * non potest ab eo exigere jura feudalia, quamdiu non possidet. Et sufficere debet patrono quod efficacem habeat actionem ad omnia jura & servitia feudalia occurrentia contra possessorem quamdiu possidet, & patronus patitur eum possidere, sive expresse eum approbet in vassallum, recipiendo eum in fidem, sive non. Secus si manu injecta frueretur, recusando extraneum in fidem recipere, & conservando jus veri vassalli, quia tunc esset dicendum prout *suprà eod. q.* 61. Aut vero patronus incipit à prehensione feudi, & clarum est quod hoc solum possessorem afficit, & non verum dominum feudi non possidentem, cui multum proderit patronus si novum & injustum invasorem feudi in fidem non recipiat, secundum notata *infra* §. 69. *num.* 150.

* Qui non possidet nõ tenetur ad jura feudalia.

150. Et hæc planè procedunt, quando possessor pacifice possidet, sed si verus dominus cœperit vendicare, tunc videretur quod possent attendi mutationes ex parte utriusque, videlicet possessoris & actoris, non ut patronus possit simul ab utroque jura percipere, quum non possit quis habere plures vassallos in solidum respectu ejusdem feudi, nec bis ejusdem feudi solida jura feudalia exigere, sed ut ab alterutro percipi possint, non data cautione & ad electionem patroni, qui est velut creditor in istis juribus, & sic videtur casus *in l. fin. C. de petit. hæredit.* Sed non est simile, tum quia in *d. l. fin.* est idem debitum, hic vero sunt diversa, sicut diversorum libertorum obsequia non sunt eadem. *l. si non sortem, §. libertus, ff. de condict. indebit.* Et sic oppositum dicendum videretur, videlicet quod pendente lite à neutro posset exigere, sed manerent jura in suspenso: quoniam ex quo incertum est de victoria, & an possessor, si succumbat, debeat restituere feudum cum omnibus fructibus etiam percipiendis tempore litis contestatæ, & sic est in pendenti ex cujus persona vel rei vel actoris debeant mutationes attendi & jura percipi. Sed nec istud quadrat, quia patronus prætextu litis & controversiæ feudi inter alios, non debet pati moram in juribus suis, sed potest exigere ab eo qui reperitur in possessione, vel manu injecta frui cum lucro fructuum. Potest etiam compelli à possessore justa offerente, ut investituram ei renovet, vel recipiatur à judice per manum supremam, non obstante lite à tertio illata. E diverso autem patronus non potest aliquid exigere à non possidente, per quem non stat quominus possideat, & de facto conventus juste exciperet se libenter satisfacturum, dummodo patronus faciat ei habere licere.

151. Quid dicendum? Breviter distinguo, aut patronus nunquam voluit in fidem admittere invasorem, sive novum possessorem feudi, nec ab eo jura reciperet aut vero eum in fidem admisit, & ab eo jura feudalia occurrentia recepit. Primo casu sit conclusio, mutationes feudi & jura feudalia metienda esse ex persona veri vassalli & domini, qui sententiam pro se obtinuit: ita quod patronus non tenetur eum in fidem admittere & investire, nisi solvat omnia relevia, & alia jura utilia debita ex persona sua vel prædecessorum suorum. Hæc conclusio ampliatur, sive patronus nullo modo toleravit injustum invasorem feudi, sed eum manu injecta deturbaverat, & jure feudali hucusque fruitus sit, quamdiu veri vassalli negligentes fuerunt, per notata *supra eodem quæst.* 61. Nec possunt veri vassalli conqueri quod patronus habeat duplex commodum & lucrum, scilicet lucrum fructuum & adhuc lucrum releviorum ejusdem temporis. Tum quia hæc lucra procedunt à diverso fonte, illud ex mera negligentia & defectu fidelitatis, istud ratione variarum mutationum. Tum quia * magis gratias agere debet verus vassallus patrono, quod diligentia & possessione sua extraneos occupatores ablegavit, qui feudi proprietatem contra vassallum præscribere potuissent. Continuatur ampliatio, sive etiam patronus non fuerit usus aliqua prehensione feudali, sed permiserit feudum ab extraneo non domino, longo vel longissimo tempore possideri, dummodo nunquam eum investierit, nec approbaverit in vassallum. Nec obstat quod tanto tempore vassallus non possedit nec percepit fructus, & quod licet vendicando & docendo de jure suo possit recuperare feudum, tamen non recuperabit fructus præteriti temporis, sed solum à lite novissimè contestata, quia id suæ negligentiæ imputare debet, & per negligentiam vel culpam vassalli non debet fieri præjudicium juribus patroni. Unde si velit recuperare feudum, debet patrono præstare jura debita a triginta annis ex persona sua & prædecessorum: alioquin si habeat feudum pro derelicto, patronus ea exiget à possessore ex possessoris persona. Limitatur conclusio, ut non habeatur ratio jurium utilium patroni nisi à triginta annis & citra, per notata supra §. 12. *num.* 13. Secundo casu sit conclusio, mutationes feudi & jura feudalia metienda solum ex persona possessoris. Ampliatur, nedum pro tempore pacificæ possessionis lapso ante litem à vero vassallo indictam, de quo non est dubium per prædicta, sed etiam pro tempore lapso post litem contestatam usque ad sententiam & rem judicatam. Et hoc dummodo patronus semper approbaverit possessorem in verum vassallum, & ab eo jura obvenientia receperit, nedum ante litem, sed post litem motam ut prius: quia non potest à duobus eodem tempore in solidum jura feudalia exigere. Et pro tempore quo habuit possessorem pro vero vassallo cum effectu, non

* Prehensio patroni conservat jus veri vassalli.

poteſt exigere jura feudalia ab alio tanquam à vero vaſſallo pro eodem tempore. Secus ſi patronus à tempore moræ nihil receperit ratione mutationum ex parte poſſeſſoris contingentium, ſed maluerit expectare litis eventum, ne ſibi vel alii præjudicaretur, quia tunc puto quod poſſit jura feudalia exigere à victore ratione mutationum quæ ex ejus parte contigerunt à tempore litis conteſtatæ dumtaxat, à quo tempore victor recuperare debet omnes etiam percipiendos fructus: ut *ſuprà eod. quæſt.* 10. Et ſic omne commodum poſſeſſionis a lite conteſtata in eum transfertur, & ſic non ſupereſt quod cauſari poſſit, quominus ſolvat onera ex parte ſua ab eodem tempore, cum nihil ſit quod juſtè patrono imputari poſſit. Et nota hanc brevem diſtinctionem noſtram, pro cujus intentione & judicio plures caſus magno cum labore & examine verſandi fuerunt, utpotè in re nondum ab alio tacta, quamvis quotidie uſuvenire poſſit. Quid crebrius aut frequentius quam vaſſallo ſine liberis mortuo, hæredem acquæſtuum occupare feudum, quod eſt de antiquo patrimonio, & nomine ſuo poſſidere, per viginti novem vel plures annos, ex eo forte quod hæres propriorum ad quem ſpectabat feudum, ceſſit jus ſuum Titio, & Titius Caio, & Caius hæredem reliquit à latere, qui forte poſt 30. annos à morte ultimi juſti vaſſalli & poſſeſſoris incipit vendicare, & ſententiam reportat: & dum adit patronum pro inveſtitura, petuntur quatuor relevia. Cujus quæſtionis deciſio & aliarum in ſimili patet ex prædictis.

* Uſumfructum feudi retinente donatore, utrum ſtatim debeatur releviũ domino.

152. Quadrageſimo ſexto quæro, vaſſallus donavit feudum * retento uſufructu ad vitam ſuam, utrum patronus ſtatim poſſit exigere relevium vivo donante & non expectato fine uſusfructus? Videtur quod non primo, quia donans nondum liberatus eſt ab actione qua tenetur ad traditionem realem, & ſic non videtur res perfectè tradita & tranſlata. Nec obſtat quod Matth. Matheſi. in *notab.* 171. tenuit in ſimili venditorem per clauſulam * conſtituti vel ſimilem ſtatim liberatum eſſe ab actione ex empto qua tenetur ad tradendum vacuam poſſeſſionem: quia contrarium verius eſt, ut tenet Bald. in *l. 1. C. de reſcind. vend.* Prac. Papi. in *for. lib. ex cauſ. vend. gloſſ. pon.* Paul. in *l. Julia. §. offerri. ff. de act. empt.* Bald. Alex. in *l. ab emptione, ff. de pact. & in conſ. 28. viſo & præhabito col. 3. lib. 2.* Guid. Pap. in *deciſ. Delphi.* 509. Phi. Corn. in *conſ.* 343. *col. 2. lib. 1. conſil.* 53. *lib. 2.* Phil. Dec. 281. *col.* 1. Secundo quia relevium debet ſolvi de fructibus per novum acquiſitorem, ſeu vaſſallum: ſed iſte novus poteſt non ſolvere imò nec offerre quamdiu fructus cujuſlibet anni ſpectant ad donantem. Tertio quia fidelitas & obſequium poſſeſſoris etiam malæ fidei conſervat feudum, & excuſat verum vaſſallũ ſive dominum utilem, à ſervitio & onere clientelari per text. *l. in forma. § ſi cum ego. ff. de cenſib.* quia ubi * agitur de jure conſervando, ſufficit à quocumque fieri. *l. qui fundum. l. nam ſatis. in princ. ff. quemadm. ſervit. amitt. l. arboribus. §. de illo. in fin.* & ibi Bald. *ff. de uſufr. l. 1. §. quæſitum. ff. de aqua quotid. & æſt.* idem ſi de eximenda à pœna commiſſionis. *argumento ſi puellam.* (quæ tamen parum facit.) *C. ſi mancipi. ita fuerit alie.* Bald. in *conſil. 307. verba.* Dy. *lib.* 2. ſecundum novam impreſſionem quod eſt *conſ. 174. lib* 1. ſecundum veterem impreſſionem: poſt Dy. in *l. cum ſervus, ff. de ver. obl.* ubi Paul. Alex. Aret. Jaſo. Et pariter in emphyteuſi, quod ſolutio canonis facta per alium excuſet à commiſſo, tenet Specula. in *tit. de locat. § nunc aliqua verſic.* 82. & ibi Joan. Andr. in *addit.* Ludov. Rom. in *conſ. 103. viſo in princ. & conſil. 491. in caſu propoſita. in fin.* Lancelo. Deci. in *l. apud Julia. §. hæres col. 2. ff de legat.* 1. Jaſ. in *l. 2. qu. 24. col.* 18. *C. de jure emph.* imò fortius tenuit Paul. in *conſil.* 105 *ſi non intereſſet. in fin. lib. 2.* quod etiam ſi extraneus poſſeſſor non ſolverit, verus emphyteuta non ſolvens non incurrit commiſſum: quod tamen pro nunc non decido.

* Clauſula conſtituti non liberat ab actione ex empto.

* Non refert à quo ſolvatur, ubi agitur de jure conſervando.

153. Et in feudis quod alio poſſidente, etiamſi inveſtituram non petat infrà annum, non noceat vero vaſſallo etiam non petenti: tenet Guil. Bald. Saly. Paul. in *l. ſolemnibus. ff. de rei vendic.* Bald. in *conſil. 429. quidam nobilis lib.* 1. Ang. in *conſil. 192. in themate prædicto. col. 3. verſic. ſuper quinto.* Ant. de Ancha. in *conſil. 174. dominus Lazarius, ad fin.* Card. Flo. in *cap. 2. de feud.* Pau. in *conſil. 311, circa id. ad fin.* 1 Joan. de Ana. *in ca. ſignificavit. col. 2. nu. 7. de Judeis.* Jacob. de S. Georg. in *tract. feud. in verſic. qui inveſtit. præſtit. jura. fide. col. 8. verſ. Sed pone.* Franciſ. in *tract. feud. part. 4. num.* 53. Jaſo. *conſil.* 139. *col. 3. lib. 2.* Alber. Bru. *inter conſ. feudalia. conſ. 36. col. 1. in fin.* Stephan. Bertr. in *conſ. 15. col. 2. nu. 12. lib.* 1. Chaſſa. in *conſuetud. Burg. eod. tit. §. 1. gloſſ.* 12. Udalri. Zaſ. in *epito. feud. part.* 3. Non autem allegavi Alvarot. Prępoſ. in *c. 1. princ. & §. 1. quæ fuit prim. cauſ. benefic. amit. in uſibus feudo.* Panorm. in *conſil. 94. collat. 4. lib.* 2. quia hi loquuntur quando feudum futurum adhuc poſſidebatur à patrono qui nondum implevit, in quo non eſt dubium quum nondum ſit feudum realiter formatum & conſtitutum. Prædicta tamen limitantur in terminis dict. uſuum feudorum, niſi vaſſallus facto vel culpa ſua non poſſideat, Fely. in *ca. in tranſmiſſa. col. 1. de præſumpt.* Steph. Bertran. in *conſil.* 103. *etiam ſi ſufficienter. lib.* 2. Quæro per id quod diximus in præcedenti quæſtione, quod etiam ſi extraneus malæ fidei poſſeſſor præſtiterit obſequia patrono, vel ab eo inveſtitus fuerit, non poterit patronus manum injicere feudo nec aliqua jura prętendere ex capite veri vaſſalli & utilis domini, ratione mutationum ex ejus perſona contingentium, & ſatis eſt quod habeat qualemcumque hominem & vaſſallum in fide ſua. Nec obſtat quod donatarius nedum eſt effectus verus dominus, ſed etiam civilis poſſeſſor: quia quamdiu durat uſusfructus, hæc civilis poſſeſſio caret principali effectu ſuo. Donator autem verè naturaliter poſſidet. *l. naturaliter in princip. l. poſſeſſio. ff. de acquirend. vel amitt. poſſeſſ.* Nec incumbit poſſeſſioni nomine donatarii, ſed nomine ſuo proprio ut notata in *dict. l. naturaliter. & in l. peregre. ff. eodem titul.* Et omnes fructus & commoda ad eum ſpectant, & ſic nondum videtur donatarius in effectu poſſidere.

* Solutio.

154. Quibus * non obſtantibus puto patronum ſtatim prehendere poſſe feudũ tanquã apertum & fructus ſuos facere, donec fidelitas ſit renovata & relevium ſolutum, quod etiam via actionis exigere poſſet. Ratio, quia feudum verè eſt apertum & tranſlatum in aliam manum, idque facto poſſeſſoris ſeu antiqui vaſſalli, nec retentio uſusfructus impedit jus patroni, quia contrahentes non poſſunt facere, quin leges & conſuetudines feudales habeant locum in eorum negotio. *l. nemo poteſt, ff. de legat.* 1. Non obſtat quod alio feudum poſſidente patronus non poteſt exigere jura à vero domino, ut in quæſtione præcedenti, quia verum eſt tribus concurrentibus, videlicet primo quando ille poſſidet civiliter & naturaliter non recognoſcendo alium poſſeſſorem vel dominum: ſed hic poſſidet naturaliter tantum, dominus autem civiliter. Secundo, quando poſſidet tanquam dominus: ſed hic ſolum ut fructuarius. Tertio quando mutatio contingit ſolum in perſona nudi domini, & poſſeſſor nihil facit, nec exuit clientelam: ſed hæc mutatio provenit ex perſona ipſiuſmet poſſeſſoris qui facto ſuo proprio dimiſit fidem & cauſavit aperturam feudi. Unde etiamſi merus poſſeſſor hujuſmodi donationem feciſſet, idem eſſet dicendum, ſicut in præcedentibus dictum eſt de mutatione contingente ex parte poſſeſſoris. Ex quibus infertur quod ſive donando, ſive vendendo, ſive legando, aut * alias quovis modo transferatur dominium retento uſufructu, locus eſt aperturæ. & relevio, nec retentio uſusfructus impedit, quin ſtatim feudum prehendi & jura feudalia exigi poſſint.

* Uſufructu feudi retento per donatorem

155. Quadrageſimo ſeptimo quæro, eodem & generali themate retento, quis * debeat ſolvere iſtud relevium, an fructuarius, an vero proprietarius? Et quando

utrum relevium solvendum sit per donatorem, an vero per donatariũ.

do feudum simplici pretio venditur retento usufructu, clarum est quod quintum pretii debet solvi per fructuarium, sed ex eo quod est venditor secundum notata in §. seq. & similiter si venditio certa franco pretio facta sit, certum est ex lege conventionis & ex lege legis, quod quintum cum subquinto debet solvi per emptores, sed quandocumque alias quam per venditionem transfertur proprietas retento usufructu, generaliter procedit quæstio, quæ cum sequenti quæstione multum est dubitabilis. Et primo videtur quod debeat solvi per proprietarium, & non per fructuarium, quia solus proprietarius est ad hoc obligatus, & non fructuarius, quia nulla actione potest conveniri à patrono. Nec obstat quod res potest prehendi, quia dicta prehensio fiet super proprietario & in ejus damnum, & non super fructuario, sicut nec super colono vel alio habente jus in fructibus qui habent recursum contra proprietarium cessantem jura præstare patrono. Secundo relevium solvitur ad commodum proprietarii, & ad ejus liberationem, & ut in fidem admittatur & investiatur, & non ad commodum fructuarii, ad quem nihil de his amplius pertinet. Nec obstat quod donans vel cedens vere sciebat imminere onus relevii, & super hoc non dixit legem apertius: quia etiam acquirens sciebat, & sic non fuit deceptus. Imò expressè acceptavit tanquam feudum, & consequenter sub omnibus oneribus feudalibus. Unde non fuit opus legem dicere apertius. Secus si ignorasset, & non fuisset donatum vel cessum tanquam feudum. *l. si quis domum. §. fin. ff. locati. l. si familia. & ibi gloss. fin. & doctores, C. famil. herc.* Imo ex quo acceptavit tanquam feudum, & nihilominus convenit quod cedenti remaneat usufructus ex nunc usque ad ejus obitum, censetur in se suscepisse onus præsentis relevii, & omnium futurorum releviorũ, alioquin cedens non haberet fructus ex nunc & per singulos annos prout conventum est.

156. In contrarium, quia istud est onus reale ante usumfructum constitutum inexistens feudo & ejus utilitatem & reditus minuens: igitur debet solvi & præstari per fructuarium, inquit textus in simili in *l. ballenus. ff. de usufruct. in l. neque stipendium. ff. de impensis in rem dota. factis.* Et quamvis fructuarius non teneatur agnoscere onera personalia proprietarii: ut declarat glossa in *d. l. ballenus in versic. ab eo. per l. fin. ff. de contrahen. empt.* tamen tenetur ad onera realia. Onera * autem feudalia magis sunt realia quam personalia: & licet persona obligetur, hoc est in consequentiam & ratione rei, ut dictum est supra §. 1. *gloss. 5. in princ.* Pone prius concordatum fuisse inter patronum & clientem, ut loco incertorum releviorum certa summa quolibet anno solvatur, certum est debere solvi fructuario, idem de quocumque reditu super feudo assignato. Nec est differentia an quolibet anno, an vero longioribus interstitiis, vel certis aut incertis eventibus sit aliquid pensitandum, dummodo de re, vel occasione rei fructuariæ præstandum sit, semper enim fructuario solvi debet, quoniam non dicuntur fructus nisi deductis his oneribus: ut est textus in *l. si pendentes, §. si quid cloacarii, ff. de usufruct.* Et hoc saltem quando rei qualitas & conditio, ex qua onus procedit, nota fuit contrahenti cujus intererat, ut hic. Et quando usufructus non redditur inutilis: ut in *l. qui concubinam. §. qui hortos, ff. de legat. 3. & tradit gloss. in d. §. si quid cloacarii, quæ omnia hic adaptantur.* & sic non obstant contraria, & hæc veritas, & ampliatur, nedum si proprietarius habeat causam onerosam, de quo minus esset dubium: sed etiam si haberet causam lucrativam.

* Onera feudalia sunt realia.

157. Sed limitatur, primo si ex conjecturis probabilibus appareat de alia mente contrahentium, puta si ususfructus fuit retentus pro alimentis fructuarii, tunc enim puto proprietarium debere solvere relevium, alioquin alendus non aleretur. Limitatur secundo, si mutatio contingat facto vel culpa proprietarii, qui forte donat, vel permutat proprietatem alii: casus est singularis *in leg. fundi Trebatiani. in respon. pen. ff. de usufruct. legat.* Alioquin si neque facto, neque culpa ejus contingat, ampliatur conclusio nostra, nedum pro primo relevio imminente ab initio contractus, sed etiam in omnibus releviis contingentibus ex mutationibus proprietariorum supervenientibus pendente usufructu: quod probatur lege & ratione de lege. Textus est apertus in *l. quæro. ff. de usufruct. legato.* ubi deciditur quod * nedum tenetur fructuarius ad onera ordinaria & certa, sed etiam ad indictiones temporarias quæ posteà indicuntur: ratio etiam manifesta est. Non enim retentus est ususfructus rei alaudialis, sed rei feudalis cujus propter onera feudalia minores sunt fructus. Limitatio tertio ut procedat quando ususfructus retinetur simpliciter, idem quando limitatur ad aliud certum vel incertum tempus continuum, puta usque ad decennium vel quousque factus sit consul: secus si retineatur ususfructus vel temporis continui, sed certi numeri collectionum fructuum, puta si teneantur decem demessiones, seu perceptiones fructuum; quia tunc si nihil percipiatur uno anno, suppleri debet ex alio, per notata in *l. si non sortem, §. libertus. ff. de condict. indeb. in l. inter stipulantem, §. sacram. ff. de verbo. obliga. in l. 4. ff. de novat.* sed tunc propriè non est ususfructus.

* Onus releviorum spectat ad fructuarium.

158. Quadragesimo-octavo quæro, quid in casu converso si quis * vendit, vel donat usumfructum feudi sui, & certum est ex hoc nullum deberi relevium nec aliud jus feudale, nec hoc quæritur: sed quæstio est * ad cujus onus spectant relevia accidentia tempore ususfructus, propter mutationes contingentes ex parte proprietarii, qui forte cessit, aut vendidit proprietatem, vel mortuus est sine liberis? Idem si quis carens liberis legavit usumfructum feudi sui, vel reliquerit uxorem viduam doariam? Et quantum ad doariam quicquid sit in aliis, videretur quòd deberet solvi relevium per hæredes seu proprietarios, ad hoc ut vidua libere fruatur, & hoc favore dotis seu donationis propter nuptias, cui ita favetur sicut alimentis, & valet * argumentum de uno ad aliud, ut tradit Jason. in *l. cum his. §. si mulier. ff. de condict. indeb.* Imò dos ipsa sive doarium succedit loco alimentorum, ut tradit Cy. in *l. non enim. C. de adminis. trat. tuto.* Cy. Bald. in *l. ubi adhuc. C. de jur. dot.* Bartol. in *l. fin. ff. de his quibus ut indig.* & ita expressim disponit consuetudo Sylvanectensis in *tit. des doüaires. §. 5.* Et est multum æqua, sed localis est, unde in aliis locis cum hujusmodi doarium sit limitatum ad instar usufructus, idem dicendum puto generaliter in omnibus usufructuariis, tam in præcedenti, quàm in hac quæstione ut distinguatur an relevium incipiat deberi novo facto vel culpa proprietarii, puta si post usumfructum constitutum cedat, vel permutet proprietatem, & tunc is vel causam habens ab eo teneatur solvere, & reddere fructuarium indemnem. Aut vero incipit deberi morte naturali proprietarii, & tunc fit onus fructuarii, quoties accidet pendente usufructu, per *d. §. si quid cloacarii.* Et ita in doaria & generaliter in omni fructuario statuit consuetudo Cœnomanensis *tit. des doüaires. §. 329.* Et cum istud sit conforme juri, debet servari ubique, nisi sit contraria consuetudo, & ampliari & limitari ut in *præcedenti. quæstione.*

* Ususfructu feudi vendito vel donato, nullum debetur relevium.

* Ususfructu feudi vendito vel donato utrum relevium debeantur emptori vel donatario vel venditori.

* Valet argum. de dote ad alimenta, & contra.

159. Sed adverte quia dom. Nico.* Boeric. in *consuetudines Bituricum eod. tit. §. 9.* & Chassa. in *consuetud. Burgund. eod. tit. §. 1. gl. 2. in fin.* tenent contra resolutionem nostram in hac præcedenti quæstione, quod onus solvendi relevium sive rachatum spectat ad proprietarium & non ad fructuariũ, & adducunt doctrinam Bart. in *d. l. quæro. ff. de usufr. legat. ubi post gloss. ibi. & gloss. in l. his verbis. §. fin. de leg. 3.* decidit quod onus quod debetur pro ipso jure fructuum percipiendorum habendo, non debetur per fructuarium, sed per proprietarium. Si vero sit onus quod habito jure percipiendo-

* Contra Boer. & Chassa.

ad alium qui tenetur ponere extra manus suas; & hoc nota pro modificatione §. 1. *suprà eodem & similium.* Amplio secundo, nedum si confiscatio fiat per sententiam diffinitivam contra præsentem & auditum latam: sed etiam si per contumaciam & indicta causa ut plerumque fit, dummodo non sit appellatum, nec obtineatur restitutio à principe, alioquin resoluta condemnatione, etiam confiscatio & quicquid inde secutum est retrò resolvitur. *l.* 1. *l. fin. C. de senten. passis.* & relevia si soluta essent condicerent, ut etiam dictum est suprà *eod. quæst.* 6. Multa alia deduci possent, sed tempus est tollendi manum de tabula hac. Venio ad sequentem.

---

* Hic §. in veteri consuetudine fuit 23. Hodiè transfusus est in hunc 33. §. cujus partem facit.

QUAND * un fief est vendu ou aliené à prix d'argent, le vendeur doit payer le quint denier du prix.

SUMMARIA §. XXXIII.

1. *Venditio in materia feudali largè accipitur pro omni alienatione ad venditionem reducibili.*
2. *Etiam in statutis appellatione venditionis venit omnis species alienationis in qua est eadem ratio circa id de quo quæritur.*
3. *Relevia & omnia pecuniaria onera in feudis sunt odiosa.*
4. *Onus quinti pretii spectat ad venditorem, qui tamen non potest compelli à patrono nisi totum pretium receperit.*
5. *Q.* 1. *An valeat* pignoratio *totius pretii ratione facta in bonis emptoris?*
6. Q. 2. *In censuariis prædiis onus unicæ unciæ spectat ad emptorem.*
7. *Laudimia, gabellæ, & similia regulariter solvenda sunt ab acquirente.*
8. *An & ubi liceat feudum sub pacto redimendi ad modicum tempus vendere sine onere quinti pretii?*
9. *Nulla jura feudalia nec censualia nec gabellæ debentur ex venditionibus nullis, vel quæ resolvuntur & in totum annullantur.*
10. *Notabile thema.*
11. *Solutio.*
    Vulgaris formula legis commissoriæ non est de forma, sed sufficiunt verba æquipollentia, vel executionem facti importantia.
    In contractibus omne verbum commune est obliquum.
12. *Duplicia sunt verba directa.*
    Verbum, liceat vendicare, est directũ.
13. *Dies certa non est de forma pacti legis commissoriæ vel addictionis in diem.*
14. *Verbum, liceat vendicare, est directum, & inducit pactum legis commissoriæ.*
15. *Sive venditio resolvatur ipso jure, sive via actionis vel exceptionis, eodem modo resolvuntur jura feudalia.*
    Judex exceptionem calumniosè objectam contemnere potest.
16. *Si contrahentes nolint implere, vel faciant deficere conditionem ab eorum contractu dependentem, ex qua jura patrono acquirerentur, non potest patronus conqueri.*
17. *Q.* 3. *Quid si emptor fallat? Responsio. Si infra modicum tempus, potest venditor rem vendicare, quia venditio & fides de pretio censentur dolo extortæ.*
18. *Vendens rem duobus non incidit in crimen falsi, si primus emptor fuerit in mora solvendi.*
19. Q. 4. *Non sufficit in juribus dominicis probare fraudem, nisi etiam probetur simulatio.*
20. *Proloquium de mutuo non sufficit ad impugnandum venditionem in continenti subsecutam sub pacto de retrovendendo.*
21. Q. 5. *Quid quando quis emit feudum nomine suo, deinde restituit alii, cujus nomine emisse declarat.*
22. Q. 6. *Per procuratorem acquiritur dominium & possessio, sed non actio sine cessione.*
23. *Consuetudo non refertur nisi ad effectuales mutationes feudorum* 24. 25. 26. 27.
28. Q. 7. *Quid de adjudicatione inter fratres facta per decretum extraneo licitatori qui declaravit se acquisivisse nomine & ad utilitatem primogeniti?*
29. *Non præsumitur fraus nec simulatio commissa ad assequendum id quod recta vel aperta via obtineri poterat.*

30. Q. 8. *Actio competens ad feudum, eodem jure quo feudum regulatur quantum ad successiones & retractum proximitatis, sed non quoad jura feudalia.* 31. 32.
33. Q. 9. *Quod generaliter nulla jura feudalia versantur circa actiones ad feuda.* 34.
35. *Ratio decisiva.*
36. *Non sufficit ficta mutatio, vel ficta venditio feudi, ad hoc ut jura feudalia debeantur.*
37. *Causa & species mutationis feudi denominatur & judicatur ex parte transferentis & non recipientis vel acquirentis.*
38. *Non sufficit multiplex effectualis donatio, nisi etiam interveniat multiplex effectualis mutatio ipsius feudi.*
39. *An vendens hereditatem dicatur vendere res singulas?*
Vendens hereditatem censetur vendere aleam respectu rerum singularium, sed non respectu ipsius hereditatis.
Emptor hereditatis etiam in rebus singularibus habet titulum contra Cæpolam.
40. Q. 10. *Consuetudo nostra intelligitur de venditione valida & efficaci, non respectu actionis tantum, sed respectu ipsius rei & feudi venditi.*
41. *Plures emens & acquirens idem feudum, posteriora jura cum prioribus compensat.*
42. Q. 11. *Quid si maritus vendiderit feudum uxoris, promittens quòd illa ratificabit?*
Ratihabitio trahitur retrò: sed non simplex approbatio.
Quid operetur clausula promittens quod ille ratificabit.
43. *Quid si usufructuarius vendat promittens dominum ratificaturum?*
44. Q. 12. *Quid si proximus venditoris emat feudum ab extraneo emptore?*
Respondeo non esse locum retractui, sed duplici quinto pretii.
45. *Qualitas verborum mentem ostendit.*
46. Q. 13. *Subfeuda vel censuaria prædia acquisita à vassallo non præsumuntur unita & incorporata feudo.*
47. *Si eodem tempore & ab eodem alter acquirat feudum, alter subfeudum, nulla utilia jura feudalia debentur ex subfeudo pro hac vice.*
48. Q. 14. *Utrum debeatur novum quintum pretii de redemptione facta infra tempus prorogatum.*
49. *Prorogatio facta ante lapsum terminum censetur mera continuatio ejusdem actus inter contrahentes: sed non respectu tertii.*
50. *Differentia an prorogatio respiciat substantiam contractus, an vero simplicem ejus qualitatem,*
Statutum loquens de contractu, intelligitur strictè de utrimque obligatorio.
51. *Solutio quòd debentur jura nova feudalia ex redemptione facta infra tempus voluntariè prorogatum.*
Vanus metus non tollit rationem voluntarii.
52. *Quid si prorogatio facta sit mediante pretio?*
Redimens tenetur ad legales sumptus.
Prorogatio easdem qualitates & pacta implicat.
53. *Licet in redemptione, quæ fit infra tempus novo consensu prorogatum habeat locum novum quintum pretii, non tamen locus est retractui feudali.*
Quid si ab initio venditionis actum sit de proferendo die?
54. Q. 15. *Quid si feudum vilius venditum sit donationis causa?*
Non est venditio sine pretio certo.
55. *Principium contractus non refertur ad specialiter disposita.*
56. *Intentio contrahentium prædominatur.*
57. *Si constet de venditione, fundata est intentio domini vel retrahentis, etiam si de pretio non constet.*
58. *Declaratur consuetudo Alverniæ.*
59. Q. 16. *Contractus* mistus *non judicatur à potentiori nec à verbis, respectu tertii, sed à materia subjecta pro rata.*
60. *Æstimatio in dubio non facit emptionem.*
61. *Discutitur consuetudo Bituricensis.*
62. *Adversus quem restituetur ignorans?*
63. Q. 17. *Quid si vendatur pro certo pre-*

tio certoque perpetuo reditu super eo retento?

64. *Utrum aliquo casu venditor impedire possit rem retrahi ab emptore?*

65. Q. 18. *Quid de feudo concesso & dato ad certum perpetuum reditum mediante certa pecuniæ summa semel soluta?*

Contractus magis judicatur ab effectu & pactis quam à verbis.

66. *Amplio etiamsi res conceditur ad reditum redimibilem.*

67. *Nisi rem ejus teneatur redimere vel aliæ sint conjecturæ.*

68. *Alias sola secuta redemptio sufficit ad præsumendum simulationem.*

69. *Non tamen semper requiruntur tres præsumptiones.*

70. *Sola proloquia venditionis non sufficiunt.*

71. *Sed pactum redimendi, conformitas pretii, & eventus brevi secutus sufficiunt.* 72.

73. Q. 19. *De Concessione mista.*

74. *Plena distinctio & discussio.*

75. *Arg. quòd pro rata commutationis.*

76. *Resolutio.*

77. *Si pecunia præponderat, est locus retractui in totum.*

78. *Secus si dumtaxat æqualis, nisi reditus sit redimibilis.*

79. *Cur latior interpretatio in retractu quam in laudimiis.*

80. *Quando licet retrahere partem ab offerente totum.*

81. *Venditio rei facta mediante certa summa & reditu etiam non redimibili super eadem re, censetur in totum venditio.*

82. *Non debet fingi duplex venditio.*

83. *Retrahens non potest esse melioris conditionis quam emptor.*

84. *Differentia inter venditionem domus pro centum & vinea, & vendicationem domus pro centum & certo reditu super eadem.*

85. *Venditor nequit impedire contractum.*

86. Q. 20. *Permutatio feudi cum reditu redimibili pro venditione habetur. An reditus redimibilis pro pretio habeatur?*

87. *Refert an contrahentes incipiant à verbo venditionis?*

88. Q. 21. *Non est locus quinto pretii nec retractui nisi in vera venditione, vel simili contractu ad terminos venditionis reducibili, nec sufficit quod retrahens eamdem conditionem offerre possit.* 89.

90. Q. 22. *Non est locus retractui nec quinto pretii in venditione arborum & lignorum alti nemoris. Creditor hypothecarius impedire potest dejectionem alti nemoris.*

91. Q. 23. *Feudum donatum creditori, qui in continenti debitum remisit, præsumitur datum in solutum quantum ad effectum quinti denarii & retractus, secus si ex intervallo.*

92. Q. 24. *Quid si prædium cum feudo permutatum infra annum redimatur? Ex brevitate temporis præsumitur prius actum.*

93. Q. 25. *De simulatione quæ fit de contractu ad contractum cum interpositione personæ.*

94. *Quandiu verba contractus habent terminos permutationis, sed res ipsa effectus & exitus negotii terminos venditionis, cum temporis brevitate, rei & personarum qualitate, præsumitur venditio.*

CIRCA hunc §. nota duo principaliter. 1. Primo quod quintum pretii debetur patrono, * nedum in vera & propria venditione feudi: sed etiam in quavis alienatione quæ fit mediante pretio in pecunia numerata, licet non sit proprie venditio, sed contractus innominatus, do ut des, ut si conventum sit feudum dari pro mille. *ut in l. fin. ff. de cond. causa non secut.* Idem si absque pecunia numerata, sed mediante alia re æstimata, vel mobilibus, in quibus non cadit affectio, ita quòd alienatio æquipollet venditioni, de quo dicendum, ut *supra* §. 20. *gloss. 5. quæst.* 10. *& infra* §. 174. Nec obstat quòd hic fit mentio pretii, & adhuc non simpliciter, sed pretii in pecunia, quo casu licet alias appellatione venditionis veniat omnis actus per quem dominium transfertur. *l. sicut. §. venditionis. ff. quibus mod. pign. vel hypoth. solvi. cum similib.* Fallit ubi fit * mentio pretii. Tunc enim non venit nisi venditio propriè & strictè sumpta. Textus in *l. fin. C. de præd. Decurio.* & ibi gloss. Bartol. Joan. de Plat. *lib.* 10. *gloss.* & ibi Bald. in *l. cum dotem. in ver.* quis enim. *C. de jur. dot.* Joan. Andr. in *add.* ad Spec. *tit. de empt. & vend.* §. *nunc dicendum.* 2. *vers. sed pone statutum.* Fabia. de mont. S. Savi. in *tit. de empt. & vendit. in 2. quæst. princip. col.* 1. Jason. in *l.* 2. *in fin. princip. ff. si cert. peta.* in *l. fin. col.* 1. *ff. de condict. causa dat.* Hippo. de Marsi. in *sing.* 105. *ubicumque.* & ita omnes doctores ubique tenent.

* Omnis alienatio recidens in venditionem, pro venditione habetur quoad jura feudalia.

* Mentio pretii facit intelligi de venditione strictè sumpta

2. Quia respondeo primo, quòd dicta fallentia debet sanè intelligi ad excludendum contractus, qui non habent eandem rationem circa id de quo quæritur, cum venditione facta pro pretio in pecunia numerata: non autem ad excludendum contractus qui omnino eandem rationem & æquipollentiam habent, cum formali venditione, & pretii numeratione, & quantum ad id de quo quæritur. Et hoc tene pro regula, quod si in statutis vel similibus dispositionibus appellatione venditionis veniat alia species contractus, debet inspici an sit eadem ratio & adaptatio, circa id de quo agitur, ut tunc veniat, alias non probatur per textus in *l. apud Celsum, §. si quis autem. versic. item in similibus. ff. de do. mali except. in l. 3. §. & generaliter. ff. de iti. actuque priva.* Secundo respondeo, quod rectè inspiciendo hunc textum illa alternativa, *Ou aliené a prix d'argent*, non apponitur causa restrictionis, sed causa ampliationis, ut dispositio hujus textus nedum habeat locum in formali venditione, sed etiam in æquipollenti, videlicet in alienatione quæ fit mediante pecunia. Idem si pro rebus æstimatis, vel mobilibus quæ promiscuam quandam functionem recipiunt, ita quod verisimiliter contrahentes non habuerunt affectionem nec respectum ad ipsa corpora mobilia, sed ad eorum æstimationem: tunc enim & utrique retractui tam feudali quam proximitatis, & laudimiis in re censuali, vel quinto pretii in re feudali locus est, aliàs non. Quædam tamen consuetudines, ut Nivernensis *eodem tit. §. 26.* disponunt etiam in permutatione locum esse quinto denario, & feudum permutatum debere æstimari, communi videlicet æstimatione tempore contractus currente, quod est locale, & multum odiosum. Est enim durius nostra consuetudine quæ relevio contentatur.

3. Quanquam & relevia & quintum pretii & hujusmodi pecuniaria onera, maximè in feudis, sunt * odiosa, unde restringenda sunt ad casum scriptum, nec debent extendi nec peti initio casu, etiam in quo sit eadem ratio, ut expressim in terminis propriis releviorum (quæ etiam in regno Neapolitano frequentantur ex moribus & legibus Gallorum qui ibi dominati sunt) determinat Andr. Isern. *cap. 1. §. sed & res. collat. 2. per quos fit. investit. in cap. 1. §. similiter in ostenditiis de cap. Corrad. in usibus feud.* Et cæteris rationabilior est quantum ad hoc consuetudo Burgundiæ, ubi hujusmodi onera non habent locum in feudis, & idem de consuetudine Alverniæ, nisi specialiter in investitura cautum sit, ut in *consuet. Alver. eod. tit. §. 21.* Et generaliter nunquam habent locum nisi ubi, & quatenus pacto speciali vel consuetudine cavetur, ut tradit Joan. Andr. in *addit.* ad Specul. in *rub. de præscrip. col. penult.* Joan. Calderi. in *consil. 7 sub tit. de feud.* Nicol. Boer. in *consuet. Bituric. de consuet. feud. censuum §. 5.* Nec ego extendissem §. nostrum ultra casum formalis & strictæ venditionis, nisi ita haberet communis observantia, cujus primæ sunt partes in interpretatione *l. minime, ff. de legibus.* Et generaliter hujusmodi relevia, quinta, subquinta, & duodecima pretiorum, tam in feudalibus quàm in censuariis prædiis, sunt graves & odiosæ, ne dicam sordidæ servitutes, & experientia docente provocant & inducunt homines ad multas fraudes, simulationes, tricas, & mendacia, suspiciones, lites, odia, & alia conscientiæ onera contra legem Dei, sincerum amorem, & legalitatem proximis debitam, & quam inter homines crescere, coalescere, & quàm minus fieri possit lædi summoperè curare debent legum latores & judices. Quare multo consultius actum esset, si loco dictorum releviorum, & defalcationum pretiorum, certum quid annuatim, vel in qualibet renovatione penderetur directis dominis. Non enim (ne quis forte cavilletur) obligationem, subjectionem, & præstationem sacramenti fidelitatis vel census improbo, sed satis commendo ad stabiliendam congruo ordine, & conservandam societatem humanã; juxta *capit. ad hoc. 89. distinct.* & quæ dixi suprà in *proœm. gloss. 5.* Sed captiosa quædam pensitationum genera, quorum occasione sæpe simplices à callidioribus circunveniuntur, non sine magno plurimum offendiculorum tractu, ad certam quamdam claram & moderatam pensitationis formam reduci desidero, ut quàm minimum fieri queat offensionibus locus relinquatur.

* Relevia odiosa.

4. Nota secundo quod istud quintum pretii (nisi aliter dictum sit) defalcatur venditori, & ad * onus ejus spectat. Et sic emptor non tenetur integrum pretium solvere venditori, sed quintum pretii poterit retinere ut solvat patrono, nisi patronus illud remiserit, & dederit venditori, vel favore venditoris. Sed si dederit ipsi emptori, multo fortiùs idem est ut emptor deducat venditori, & si totum pretium solveret, poterit condicere. Textus est *suprà eodem §. 15. & infra §. 85.* quòd amplia nedum si patronus immineat prehensurus feudum, sed etiam si sileat: quia ex quo purè debitum est, interest emptoris confestim satisfacere patrono, ut investituram obtineat. Limitatur autem si venditor ostendat se solvisse patrono, vel offerat infra breve tempus solvere seu apocham & liberationem obtinere & tradere. Consequenter nota tertio, quod pro solutione simplicis quinti denarii, potest patronus recta agere contra venditorem si velit per hunc textum; & hoc via actionis. Quin autem possit omni via agere contra emptorem, non est dubium per notata suprà §. 20. *gloss. 3.* Limita illud notaliter ut procedat postquam venditor receperit totum pretium: alioquin dico quod patronus non habet contra eum actionem, & si haberet liberaretur venditor cedendo actiones suas pro rata, & ita puto modificandas cæteras consuetudines, quæ passim volũs patronum posse ad quintum denarium agere contra alterutrum quem voluerit, venditorem vel emptorem.

* Onus quinti pretii spectat ad venditorem.

5. Juxta prædicta quæro primo, utrum valeat executio de toto pretio venditionis guarentigiatæ per venditorem facta super bonis emptoris? Videtur quòd sic, attenta forma contractus à quo dependet executio, emptor enim totum illud pretium simpliciter solvere promisit cum renunciationibus generalibus & consuetis. In contrarium, quia quæcumque vel tacite, sive à lege, sive à consuetudine, sive à natura actus & materiæ subjectæ, limitant vel modificant obligationem: limitant & modificant virtutem ejus executoriam, ut diximus infrà §. 166. Breviter distingue. Aut expressè, vel tacite actum est pretium esse francum, & clarum est validam esse executionem. Aut venditio simpliciter est facta, & tunc adhuc dico validam esse executionem, si emptor non excepit, nec declaravit se velle retinere quintam partem pretii dandam patrono. Si vero dum fit perceptum, vel aliàs hoc declaraverit, executio pro solido sequens tanquam injusta revocari debet, cum damnis & interesse. Quod si tempore percepti emptor forte à domicilio absens nihil dixerit, deinde se opponat complemento executionis ratione dictæ quintæ partis pretii, non debet venditor ultra procedere ad venditionem bonorum & perfectionem executionis, nisi pro residuo, & si de facto ulteriùs processerit, revocabitur quod non obstante justa oppositione factum est, cum damnis & interesse. Ampliatur etiamsi venditor allegaret se solvisse patrono, vel ejus gratia remissionem hujus juris factam, quia cùm emptor habeat per hanc consuetudinem fundatam exceptionem, non sufficit venditori aliud allegare, nisi doceat & legitimè certificet emptorem, qui aliàs non constituitur in mora si offerat solvere pretium excepta quinta parte; ad quod faciunt quæ de protestationum incitatoria tradunt Bart. & alii in *l. non solum, §. morte. ff. de oper. no. nuncia.* Et ratio hujus resolutionis est, quia hujusmodi exceptio est quædam compensatio, quæ non fit ipso jure, sed debet opponi ab homine, ut per gloss. & doctores in *l. si ambo. in princ. ff. de compensation.*

6. Secundo quæro, an prædicta in 2. not. habeant locum etiam in venditione prædii censualis? Videtur

quod sic, quum non appareat ratio differentiæ. Quemadmodum enim in venditione feudi quinta pars pretii debetur domino: ita in venditione rei censuariæ duodecima pars pretii debetur, ut *infrà tit. seq.* §. 76. Et quum utroque casu sit quota pars pretii, videtur uniformiter solvenda per venditorem qui pretium recipit. Id enim quod defalcatur ab aliqua re, aufertur ab eo ad quem pervenit res defalcanda, ut patet *ff. & C. ad l. Fal. per tot.* Contrarium est dicendum quod in re censuali totum est pretium francum venditori, etiam si non dicatur. Et duodecima pars pretii est alia quantitas sic taxata, à pretio separata, quam emptor debet solvere de suo, probatur infrà §. 78. *ibi. tel acheteur.* Ubi hoc onus nominatim imponitur emptori. Sed in feudis semper imponitur venditori nisi aliter sit conventum, & ita solet observari. Nec video rationem qua differenter cautum sit, nisi quod apud nos & forte ubique in regno. (excepto ducatu Burgundiæ, Borbonii, & Alverniæ) feuda * licet nobiliorem titulum habeant, tamen sunt deterioris conditionis, & magis onerosa quàm censualia prædia, quod patet ad sensum: quia quando censuale prædium venditur, debetur directo domino solum duodecima pars, sive unica uncia totius pretii: sed quando feudum venditur, debetur in duplo plus, videlicet quinta pars pretii, quæ ascendit ad sextuncem & quintam partem sextantis, sive ad duas uncias, cum quinta parte duarum unciarum totius pretii. Quando autem prædium censuale alio modo quàm per venditionem transfertur, nihil domino debetur: sed in feudo semper debetur relevium, excepta linea directa, & licet in censualibus quolibet anno solvatur domino modicus census ad recognitionem dominii directi, illud est valde modicum & nullius comparationis ad onera feudalia, & loco cujusdam mulctæ quæ in censualibus imminet non solventi censum, vel occultanti laudimia, longe major mulcta imminet in feudalibus ex defectu fidelitatis, videlicet amissio omnium fructuum. Et hac forte ratione consuetudo nostra, & communiter reliquæ consuetudines regni, non imponunt onus solvendi quintum pretii ipso emptori feudi qui satis oneratur feudalibus oneribus: sed imponunt onus solvendi duodecimam (quæ levior est) emptori censualium, qui non ita onerabitur conditione censuali.

* Feuda magis sunt onerata quàm censualia prædia.

7. Regulariter autem * laudimia, gabellæ, & similia onera, debent solvi per emptorem, vel alium acquirentem, sive per eum ad cujus commodum fit contractus, ut tenet Alber. in *l. ideo. ff. de condict. furti,* Bald. in *rubr. C. de reb. credi. & jurejur. quæst.* 3. *in l prædium. col.* 2. *C. de adilit. edicto. per l. deber.* (quæ tamen non probat.) *ff. de adil. edict. ad hoc. l. fin. juncta gloss. in verbo accipere* & ibi Jason, *col.* 9. *quæst.* 1. *C. de jur. emphyt. Decis. Tholos.* 451. Socin. *consil.* 249. *lib.* 2. & generaliter omnes scribentes ubique. An autem debeant restitui una cum pretio per redimentem in vim pacti simplicis de retrovendendo, dixi infrà §. 184. Redeundo ad textum nostrum, Amplio primo conclusionem §. nostri, etiam si fiat venditio de consensu patroni, & in casu in quo non esset locus retractui, ut quando cum alio vendidit, ut dictum est suprà §. 20. *gloss.* 1. quia nihilominus petere potest quintum pretii vel etiam subquintum si opus sit. Quod autem multi dicunt patronum consentientem venditioni feudi excludi ab omni jure suo, ut tradit Matth. de Afflict. *in Decis. Neap.* 112. in fine non est verum, nisi in illo jure dumtaxat quod oritur ex eo quod invito & irrequisito domino vendatur, quod nullum est in hoc regno, ut in *d.* §. 13. *gl.* 5. *an princ.* Amplio secundo, etiam si vendatur sub facultate redimendi sive temporali sive perpetua: quia sicut nihilominus locus est retractui, ut suprà §. 20. *gl.* 5. *q.* 3. ita etiam (si malit dominus) habebit quintum denarium, sed semel tantum, videlicet pro venditione, non autem pro redemptione, ut in §. *præcedenti quæst.* 3.

*Laudimia, gabellæ & similia debent solvi ab acquirente.

8. Pleræque tamen consuetudines hujus regni, volunt nulla hujusmodi jura deberi pro venditionibus quæ * fiunt sub facultate redimendi infra modicum tempus quando infra illud tempus redimitur, ut de facultate redimendi limitata ad trienniû disponunt consuetudines Trecensis §. 34. Victriaca §. 33. & sunt multum rationabiles. Aliæ autê rationabiliores, permittunt sine onere quinti vel subquinti vendi sub facultate redimendi usque ad novem annos, quod etiam dicitur modicum tempus, ut consuetudo Blesensis §. 82. & §. *seq.* Turonensis in *tit. des rachapts.* §. 16. Cœnomanensf. §. 178. & Andegavensis §. 362. consuet. de Lorris. *eod. tit.* §. 77. & §. 78. Dura autem & diversa est in hoc consuetudo Meldunsis. §. 131. ubi vult deberi laudimia nedum de venditione facta sub pacto redimendi, sed etiâ de redemptione, nisi redemptio sit limitata ad quinque annos, & infra illud tempus redimatur, quo casu debentur semel tantum, videlicet ex venditione, & redimens tenetur ea restituere emptori, quamvis hoc casu nulla laudimia de novo debeantur domino ratione redemptionis. Et hic est clarus sensus. *d. l.* 13. ubi mendosa est litera in linea pen. ibi. *Et sera tenu l'acheteur.* quia debet scribi & legi. *& ne sera tenu le racheteur.* Et adverte quod diximus apud nos semel deberi jus quinti in venditione sub pacto redimendi, procedit in vera venditione, non autem in ficta & simulata loco pignoris, ex qua (hoc probato) nihil deberetur secundum notata *suprà* §. *præcedenti. quæst.* 16. ad quod vide etiam Matth. de Afflict. in *tract. de jure protomi. in ver. licet enim. col.* 7. Tertio hic §. generaliter ampliatur in omni casu in quo patronus potest retrahere jure feudali, ut tunc multo fortius si velit possit eligere quintum pretium quod est minus, nisi rarissimè, ut infrà *eodem quæst.* 3. *conclus.* 2. Non autem semper locus est retractui, ubi potest exigi quintum pretii, ut in venditione facta consanguineo, vel una cum patrono vendente.

* Quid de venditione sub pacto redimendi ad modicû tempus.

9. Limitatur autem hic textus primo in venditione certi reditus, etiam nominatim super feudo constituti, nulla enim jura debentur patrono, ut in simili dictum est supra §. 20. *gloss.* 4. licet quædam consuetudines, ut Nivernensis. *eodem tit.* §. 25. aliud velint, sed locales sunt. Aliud tamen est in censualibus prædiis, ut *infra tit. seq.* § 76. Limitatur secundo, tertio, quarto, quinto, in casibus primæ, secundæ, tertiæ, sextæ, & septimæ fallentiarum positarum ad retractum feudalem §. 20. *gl.* 5. *num.* 10. In reliquis autem fallentiis ibi positis debet hic §. ampliari. Item limitatur sexto nedû in venditione ipso jure * nulla, sed etiam in venditione valida, sed postea rescissa & resoluta tali rescissione & resolutione per quam retro annullatur & reducatur ad non causam: sive hujusmodi resolutio fiat ipso jure, ut in vim pacti legis commissoriæ, seu addictionis in diem, sive non ipso jure, sed per sententiam: sive beneficio speciali restitutionis in integrum, ut in venditione, solemniter sed non utiliter facta per minorem, sive alia dispositione juris communis, *ut ex l.* 2. *C. de rescind. vendit.* His enim omnibus casibus non debentur jura quinti denarii in feudis, nec pariter jura laudimiorum in censualibus prædiis, imò soluta repeti & condici possunt. Et circa istud capitulum quando resolutio non fit ipso jure satis disputatum est in §. præcedenti. Ideo brevitatis causa remitto ad ea quæ ibi in simili dicta sunt in *quæst.* 3. *& seq.* Sed illud primum capitulum quando resolutio fit ipso jure ut in pacto legis commissoriæ, vel * addictionis in diem, non fuit ibi discussum, quia non erat propria materia illius §. Quod ut breviter & resolutive habeas, dico primo in pacto addictionis in diem, quod si deficiat conditio & nullus meliorem conditionem infra præfixum tempus offerat, manet emptio & incommutabilis efficitur, & omnia jura sive retractus vel quinti denarii aut laudimiorum dominis directis ab initio puræ. sed sub conditione resolvendæ venditionis resolubiliter & commutabiliter acquisita, efficiuntur hoc respectu stabilia & incommutabilia. Si vero con-

* Nulla jura dominicalia debentur ex venditione nulla vel annullata.

* Quid de addictione in diem.

ditio extet, alio meliorem conditionem offerente cui res addicitur, tunc prima venditio ipso jure resolvitur, & ex secunda tanquam sola & prima subsistit. in tantum quòd si primus emptor adhuc extraneum licitatorem vincat, & meliorem offerat conditionem, & sic rem obtineat, nova contrahitur emptio & venditio. *l. item quod dictum. §. si quis extiterit. ff. de in diem addictione.* Et quamvis illa nova venditio sit tertia contractuum numero, tamen stabilitatis & acquisitionis effectu, est sola & prima. Et ex hac sola debentur, quæcumque jura, sive dominicalia ut laudimia, sive imposititia ut gabellæ: ex præcedentibus autem contractibus seu venditionibus tanquam ipso jure annihilatis debetur. * Quid de lege commissoria. In pacto * autem legis commissoriæ, statim quidem ut in præcedenti oriuntur & cedunt omnia dicta jura, sed resolubiliter, quemadmodum venditio, statim pure, sed sub conditione resolvenda contrahitur. *l. 2. ff. de in diem addict. l. ff. de lege commisso.* Unde si emptor solvat pretium in termino, vel post terminum recipiatur à venditore, aut aliter non sit locus legi commissoriæ, remanet venditio incommutabilis, & consequenter omnia prædicta jura: Si autem non fuerit solutum in termino, & venditor lege commissoria utatur: sicut venditio ipsa resolvitur & pro infecta habetur, ita & omnia prædicta jura, adeò ut vel soluta per condictionem ob causam vel sine causa repeti possint, secundum notata in similibus in §. præcedenti. Interim autem dum hæc prosequor, oblatus est mihi pulcher casus, quem propter resolutionis connexionem & utilitatem quàm brevissimè & omissis narrationibus, & actis litis ad institutum nostrum non facientibus inserendum duxi.

* Thema: 10. Quidam * nobilis ab bellum profecturus vendidit & cessit feudum suum mercatori pro septem mille libris, & recepit mille die 21. Junii, de reliquis autem sex millibus conventum est tria millia solvenda proximis calendis Novembris, & residuum, videlicet alia tria millia, post annum, & quod venditor frueretur usque ad proximas calendas Novembris. Et actum est quòd nisi pretium solutum fuerit in præfatis terminis, venditor poterit sine ministerio justitiæ reassumere feudum suum sive sasinam illius, deinde dictus nobilis mense Augusti occisus est in bello strenuè pugnans apud Morinum pro tuitione urbis & reipublicæ Franciæ. Cuius vidua mense Octobri composuit cum patrono pro laudimiis dictæ venditionis ad summam septingentarum vigintiquinque librarũ, super qua promptè solvit quadringentas, reliquum vero certis terminis solvere promisit. Deinde calendis Novembris per procuratores suos interpellavit emptorem ad solvendum dictam summam trium millium, sed non solvit: unde vicesima die ejusdem mensis in judicio præsente & consentiente emptore, & absente patrono, declaratum fuit contractum annullatum & resolutum esse ex defectu solutionis, & in vim pactionis contractus. Postremo vidua rescriptum à cancellaria regia obtinuit quo mandabatur ballivo Blesensi constito de narratis dictam compositionem laudimiorum cassari, & patronum cogi ad restituendum literas obligatorias & summam quadringentarum librarum quam receperat, & liberandum viduam à residuo. Pro actrice scripsit * Dom. Dionysius Pontanus. dom. Dionysius * Pontanus vir optimus & doctissimus Blesensis advocationis decus. Et allegabat primo triplicem esse perfectionem contractus, scilicet conventionalem, obligativam & acquisitivam seu executivam, ut per Bald. in *l. 1. col. 1. C. de peri. & commod. rei vendita.* Et dictam venditionem nunquam fuisse perfectam ultima sui perfectione cum nunquam fuerit res tradita; & consequenter nulla deberi laudimia, quæ per consuetudinem Cœnomanensem, sub qua illud feudum erat situm. §. 175. debent solvi per acquisitorem, & sic consuetudo non vult laudimia ante deberi quam emptor factus sit dominus. Alioquin non potest feudales actus & jura gerere & solvere per eandem consuetud. §. 155. Et plura alia ad hoc inducebat quæ omitto. Secundo quòd ante traditionem factam & sic re integra partes mutuo consensu discesserunt à contractu, quod facere potuerunt. *l. 1. C. quando liceat ab empt. discedere.* Tertio, quòd venditio erat facta sub clausula resolutiva cadente in pactum legis commissoriæ, quo casu non solveretur in termino, & sic resoluto contractu, etiam omnia accessoria & ab illo dependentia esse resoluta. Quarto, quòd de consuetudine Cœnomanensi §. 136. 172. licet vendere sub pacto de redimendo usque ad novem annos, & nulla jura debentur patrono, igitur multo minus hoc casu ubi infra quatuor menses & decem dies, contractus resolutus est ipso jure. Quinto, quod in omnem eventum non poterat vidua se obligare pro filiis, & quòd ejus respectu dicta promissio erat sine causa. Patronus autem in oppositum multis rationibus nitebatur tendens ad absolutionem, & ut interim per modum provisionis contractus compositionis exequeretur. Et ponebat in facto quòd vidua colluserat cum emptore, & eum solvere paratum, verbis & donis dissuaserat, & ad consentiendum voluntariæ resolutioni venditionis induxerat. Plus etiam dicebat dictam compositionem non esse factam sine causa, tum quia patronus habebat jus retractus, cujus medio poterat ipse pretium solvere in terminis, & feudum suum facere. Tum quòd major summa debebatur patrono pro laudimiis, quam ea ad quam compositum fuit. Et sic quòd intelligitur de ea summa transactum cum præsenti & incommutabili jure retractus domino competenti, & loco majoris laudimiorum summæ, quæ poterat incommutabiliter deberi, si neque patronus retraheret, neque contractus resolveretur. Dicebat etiam recessum fuisse à lege commissoria per receptionem ducentarum librarum in partem pretii. *l. commissoria. C. de pact. inter empt. & vend.*

11. Viso * & examinato processu, quem ad me transmiserat Claudius Mussetus subpræfectus Blesensis vir integerrimus; Respondi Actrici conclusiones suas adjudicandas, reum ab incidenti petitione sua excludendum, & in expensis damnandum. Non per primam rationem actricis, quia sufficit venditionem esse perfectam contractu & obligatione, ad hoc ut hujusmodi jura sint debita, nec requiritur perfectio ultimata, ut suprà §. 20. *gloss.* 3. Nec per secundam, quia ante resolutionem res desierat esse integra respectu patroni, qui acceptaverat jura sibi debita: sed per tertiam rationem, quæ sola est concludens: & quamvis in dicta venditione non fuerit expressa formula verborum legis commissoriæ, quæ habetur in *l. 2. & per tot. de lege commiss.* per gloss. & doctores in *l. 1. de donat.* videlicet si ad diem pecunia soluta non sit, res sit inempta, illa verba non sunt de forma: sed sufficiunt æquipollentia, ut sunt omnia quæ important resolutionem directo & ipso jure. Textus in *l. fin. §. 1. ff. de rescind. vendit. ubi notat.* Bald. quòd * pactum legis commissoriæ æque sit verbum habeatur pro infecto: sicut per verbum res sit inempta: quia utrumque verbum est directum. Sufficiunt ergo quæcumque verba directa. Et consequenter idem est si sint verba importantia executionem facti, & sic præsupponunt resolutionem ipso facto, quia non lex imponenda nudis verbis. *l. 2. C. communia. de legatis.* Hinc generaliter dixit Bald. in *l. ea lege collat. 2. versic. ego dico. C. de condict. ob caus.* quod idem est in omnibus pactis habentibus vim resolutivam principii contractus & traditionis & seq. Paul. in *d. l. ab emptione.* Paul. Raph. Cuma. in *l. 1. ff. de donat.* Paul. Alexand. in *l. qui absenti. §. 1. ff. de acquir. vel amitt. possess.* Philipp. Cornæus in *consil.* 90. *in collat. 2. lib.* 4. Philipp. Decius in *consil.* 187. *num.* 4. Jason in *consil.* 128. *collatione. penult. lib.* 4. Hic autem actum fuit quod in defectum solutionis posset venditor sine ministerio justitiæ se reinsaisinare, id est (ex communi usu loquendi) reassumere, possidere, & frui propria

* Solutio.

* Verba legis commissoriæ non sunt de forma.

propria authoritate, quæ sunt verba directa & executionem facti importantia, & sic resolutionem ipso jure necessario præsupponunt & inducunt. Secus, si fuissent alia verba communia, quia in contractibus omne verbum commune est obliquum, inquit Bald. in *l. 1. C. de pact. inter empt. & vend.* quod est intelligendum quantum ad effectum dominii retranslativum & in dubio. Si vero constet intentionem partium fuisse, quod in defectum solutionis, vel alium eventum, omnia in pristino statu reponantur, non refert quantum ad resolvendum quicquid sit de retranslatione dominii ipso jure ad quam verba directa requiruntur, quibuscumque verbis hoc fuerit expressum.

* Duplicis sunt verba directa.

12. Et est notandum quod * verborum directorum & ipso jure resolutivorum, quædam sunt directa & resolutiva ex propria sui forma & figura: ut illa; sit inempta, vel invendita, vel venditio habeatur pro infecta, de quibus in *l. 2. & per tot. ff. de leg. commisso. in l. fin. ff. de rescind. vendit.* Quædam vero sunt directa & resolutiva per antecedens necessarium: ut ea quæ executionem facti important: & sic necessario resolutionem ipso jure præsupponunt & inducunt, ut in themate*. Hinc est quod verba etiam * futuri temporis quæ sonant in executionem facti, præsupponunt & inducunt dispositionem de præsenti, & operantur ipso jure tanquam directa. Textus in *cap. ex literis. cap. ex parte.* & ibi Card. Panorm. *de sponsa & matrim.* ad hæc quæ cumulat Felin. in *c. Rodolphus. collat.* 18. *de rescrip.* Et est ratio: qui vult * consequens, vult etiam & disponit omne antecedens necessarium ad illud. *cap. illud. ff. de acquir. vel amitt. hared. cum vulgat.* Adde quod quæstionem nostram in similibus terminis decidit Bald. in *repet. l. Æmilius. in princ. collat. 3. ff. minorib. ver. quid dices?* ubi similem quæstionem format in hac specie. Vendo tibi pro decem, hoc pacto apposito quod si non solvatur infra mensem, liceat mihi alii vendere: Quæritur utrum istud sit pactum legis commissoriæ? Et decidit ibi Baldus quod sic, & hanc rationem expressim reddit, quia expresso effectu, pariter ipsum efficiens censetur expressum, & sic patet quod verba, *res sit inempta*, quæ ponuntur in *d. l. 2. ff. de lege commiss.* * non sunt de forma, imò nec etiam requiruntur, nec sunt de forma hæc verba, res sit invendita vel pro infecta, vel alia verba primario & formaliter directa & resolutiva: sed sufficiunt quæcumque verba importantia executionem facti, & præsupponentia resolutionem ipso jure, prout ista: quod si non fuerit solutum, liceat venditori rem suam propria authoritate reassumere, ut in themate: vel quod ei liceat alii vendere, ut in quæstione Baldi. Hujusmodi enim verba quæ exprimunt effectum resolutionis, verisimiliter continent & exprimunt ipsam resolutionem, & sic sunt directa, & resolutionem ipso facto operantur, & in effectu sunt verum pactum legis commissoriæ, cujus forma non consistit in certis in *d. l. 2.* præscriptis, velut mathematicis verbis, quibus lex non est imponenda: sed in omni dispositione vel clausula importante resolutionem contractus, seu reductionem ad pristinum statum in certo eventu.

* Verba futuri temporis.

* Consequens qui vult & disponit, vult etiam omne antecedens necessarium ad illud.

* Verba formalia legis commissoriæ.

* Dies certa non est de forma pacti legis commissoriæ vel addictionis in diem.

13. Et hinc est etiam quòd * licet in vulgari formula pacti legis commissoriæ quæ habetur in *d. l. 2. & per tot.* & fere ubique in jure sit præfixa & expressa certa dies solutionis, à qua præfinitione incipit & concipitur illud pactum, tamen illa præfixio diei, & illa formula concipiendi dicti pacti non est de forma, quia licet fuerit omissa, nihilominus est pactum legis commissoriæ, ut expressim decidit Bald. in *d. repet. l. Æmilius in princ. collat.* 3. per textum in *l. si quis hac lege. in princip. ff. de rei vendicat.* Ubi hoc optimè & clarissimè probatur, quia sicut in vulgari formula legis commissoriæ, dies certa exprimitur, infra quam nisi solutum fuerit res sit inempta, ita vulgari formula pacti addictionis in diem, quam tradit jurisconsultus in *l. 1. ff. de in diem addict.* certa dies præfigitur, infra quam si melior conditio ab alio offeratur, venditio resolvenda est, & tamen si nulla dies fuerit ad hoc præfixa nec apposita, nihilominus est verum pactum addictionis in diem. Textus in *d. l. si quis in hac lege.* Igitur eadem ratione erit pactum legis commissoriæ, etiam non expressa nec præfixa die solutionis & resolutionis, puta si sit conventum quod si emptor fuerit in mora seu non solverit ad voluntatem & interpellationem venditoris, aut aliud pactum non impleverit, liceat à venditione recedere.

14. Patet igitur quòd illæ formulæ non sunt de forma, imò nec etiam requiruntur verba merè directa, sed sufficiunt quæcumque verba importantia resolutionem, sive importent quòd contractus sit ipso facto resolutus, ut hæc verba, merè dicta res sit inempta vel infecta, sive quòd contractus resolvi debeat, & ad pristinum statum reduci, ut hæc verba, à venditione recedatur, quæ sunt futuri temporis & de se obliqua & non directa. Tamen quia apparet de intentione partiũ, & quòd apponuntur ad resolvendum contractum, inducunt resolutionem, & per ea efficaciter concipitur pactum legis commissoriæ, vel addictionis in diem. Textus est in *d. l. si quis hac lege. in princ. ibi. recedatur ab emptione.* Et sic patet erroneam esse opinionem * Alberic. in *l. in traditionibus. ad fin. ff. de pact.* ubi quærit, si in venditione & traditione actum sit quòd nisi residuum pretium solvatur, venditor possit rem vendicare, utrum valeat istud pactum? Et decidit quod non, quia non est dictum, *res sit inempta*, quod est falsum, quia illa verba quod * possit venditor rem vendicare, important executionem reversionis dominii, & necessario præsupponunt dominium prius ipso jure reverti, alioquin non posset res vendicari, nec recta ratio sermonis salvari. Et sic non sunt verba mere obliqua, ut essent illa simplicia, dominium revertatur, sed sunt verba directa per necessarium antecedens. Imo multo magis videntur directa & resolutiva, quàm illa, à venditione recedatur, de quibus in *d. l. si quis in hac lege. in princ.* & illa res a domino abeat: de quibus in *l. 1. ff. de in diem addict.* Igitur quum sint apposita ab initio contractus, verum pactum legis commissoriæ operantur. Et quod dictum est de verbo vendicare, multo fortius dicendum videtur de hoc verbo propria authoritate reassumere, sive reinsaisinare, de quo agitur.

* Contra Alberic.

* Verbum possit vendicare.

15. Præterea dato & non concesso quod in præsenti quæstione non essemus in terminis pacti legis commissoriæ, & quod verba de quibus agitur non essent æquipollentia, nec ullo modo directa: & dato quod essent merè obliqua, adhuc idem est effectus quantum ad id de quo quæritur: quia nedum si venditio resolvatur ipso jure, sed etiamsi solum per sententiam, vel via actionis aut exceptionis, dummodò retrò ad non causam reducatur & solvatur, non ex nova causa, sed ex necessitate & causa veteri ipsi contractui inexistenti, nulla jura utilia patrono debentur, sed etiam soluta possunt repeti, etiamsi medio tempore processum fuisset ad traditionem realem & translationem dominii ipso jure non revertibilis: per notata latè *supra* * §. 22. q. 5. 6. 7. & 8. 9. Unde si essemus pure in terminis *l. 3. C. de pact. inter empt. & vend.* ubi prædium fuit venditum & traditum sub pacto quod reverteretur ad venditorem, si intra certum tempus residuum pretii non persolveretur, verum est quod solutione non facta, non potest prædium vendicari, non est formale nec æquivalens pactum legis commissoriæ. Et sic dominium ipso jure non retransfertur etiam quocumque modo, alias contractus resolvatur, ut pulchrè per Alex. *in consil. 92. perspectis his collat. 2. lib. 1.* Tamen efficaciter actione ex vendito agi potest ad restitutionem prædii, & resolutionem contractus, Textus in *d. l. 3.* Quamvis enim non fuerit expresse vel virtualiter actum, ut in defectum solutionis, ex tunc contractus resolveretur & dominium reverteretur ipso jure: tamen actum fuit ut deberet resolvi & restitui. Cùm autem hæc resolutio

* Hic §. partem priorem facit hujus §. 33.

ex lege & vi contractus (quamvis via actionis & non ipso jure) subsequatur, consequens est jura feudalia ex eodem contractu orta eodem exceptionis vel actionis jure resolvi. Cùm igitur in casu præsenti per non solutionem venditio ipso jure retrò annullata est, & reducta ad non causam tanquam infecta, saltem via exceptionis vel actionis resolvi debuit, prout omninò resoluta fuit, consequenter nullus locus esse potest juribus feudalibus. Non tamen locus est condictioni indebiti, quamvis quodammodò vidua plus debito solverit, in quantum non exigit cautionem de restituendo in eventum resolutionis. Sed locus est condictioni sine causa. Non obstat factum positum a reo. Tum quia per instrumenta publica, summationem viduæ, & responsionem emptoris, & alia producta in processu, satis verisimile erat prætensam collusionem (quam reus non obtulerat probare, sed tanquam non esset probabilis litem juridicialiter constituerat) * calumniosam esse allegationem, & merito contemnendam per theoriam Innoc. *cap. post electionem, de concess. prabend.* quem sequitur Bald. in *l. 2. collat. 5. C. sentem. rescindi non posse. Canonistæ in cap. nullus. de præsum.*

* Calumniosa allegatio contemnenda

16. Sed quia nolo præsumptionibus judicare, aliter respondeo quòd etiam hoc probato non relevaret, quia cùm patronus non sit de contrahentibus, non habet ejus respectu locum *regula l. jure civili. ff. de cond. & demonstrat.* Sicut nec respectu tertii, cui sub aliquo conditionis eventu jus competit. Cùm igitur jus patroni sit penitus resolubile si contingat non solvi in termino, satis est effectualiter non esse solutum, & emptorem à jure contractus cecidisse, sive ex inopia, sive casu, sive voluntate non solverit, quemadmodum in terminis ejusdem consuetudinis Cœnomanensis (quæ est in hoc æquior nostra) si emptor qui emit sub facultate redimendi usque ad novem annos, in fine novennii compellat venditorem ad redimendum, & forte ei in hoc pecuniam mutuet, frustrabitur patronus omni jure feudali, nec potest conqueri, quia nullum jus habebat in hunc eventum. Nec etiam obstat, quòd reus allegabat de causa compositionis, quia non erat fundata super eo quòd patronus aliàs retrahere intenderet, nec super transactione futura dubii eventus. Et sic illæ causæ, tanquam extraneæ & impertinentes, non debent considerari, quia non ea quæ forte sunt in proposito & mente alterius, sed quæ ab utrâque parte intenduntur & conferuntur, insunt contractibus & eos informant. *l. si repetendi. C. de condict. ob causam.* Minus obstat ultimum quia *d. l. commissoria. & l. fin. ff. de leg. commiss.* non loquuntur, nisi in receptione pretii, vel dilatione data, aut alia approbatione facta post tempus legis commissoriæ, quorum nihil hîc contingit. Unde licet aliquid ante terminum receptum fuerit, tamen non fuit derogatum pacto legis commissoriæ, ex quo semper aliquid restabat ad solvendum in termino. Tum ex abundanti vidua protestata erat de resolutione contractus, nisi integra fieret solutio in termino. Quòd autem de Velleiano subsidiatè allegabatur ex parte actricis, non congruebat actioni intentatæ & conclusionibus assumptis in dicto rescripto, ubi non agebatur de subducenda muliere ab obligatione, & restituendo veteri debitori, sed de declarando indebito, & ita per prædictas rationes judicatum fuit. Ex his multa alia in simili decidi possunt.

17. Tertio quæro, Vassallus vendidit feudum suum Titio, & transtulit per traditionem veram vel fictam habita fide de pretio. Sed Titius fefellit in termino, vel etiam termino non apposito solum vertit, solutione non facta. Utrum locus sit retractui feudali, vel quinto pretii? Et primo videretur utrique juri locum fore, videlicet alteruteri ad electionem patroni. Probatur, quia statim venditione facta utrumque ejus alternativè quæsitum est patrono. Et plus ex eo quòd venditor habita fide de pretio realiter tradidit, desiit res esse integra, ita quod patronus non potest amplius amittere jus sibi quæsitum, etiam mutuo consensu & distractu partium, per notata suprà §. 20. *gloss.* 5. *num.* 14. & 18. Igitur videtur quod multo minus amittere debeat dissensu vel fallacia solius emptoris, & maximè si antequam falleret emptor, patronus manum injecerat feudo vel petierat jura sua.

Rursus continuando materiam ejusdem quæstionis quæritur, Quid si propter fallaciam primi emptoris, venditor vendat secundo; An debeantur duplicia jura quinti? Huc sese offert latissima disputatio; sed breviter resolvendo, pono tres conclusiones. Prima, si re ex parte patroni integra, venditor feudum suum recuperat propter fallaciam emptoris, patronus nullum jus prætendere potest. Ratio, quia jam venditio est pro infecta, resoluta & redacta ad non causam. Nec obstat quod res semel habita fide de pretio tradita abiit in creditum, & quod vendicari non potest à venditore. *l. procuratoris. §. plane. versic. sed & si dedi. ff. de tributoria in rem actio.* quia hoc non procedit quando emptor tempore venditionis & traditionis, vel habitæ fidei de pretio habebat animum fallendi, quia tunc & traditio & datio fidei de pretio tanquam dolo extorta, nulla est ipso jure, nec dominium transfertur. *l. si quasi. ff. de pignor. actio* Idem si * posteà infra modicum tempus fefellerit, quia ex temporis brevitate & eventu præsumitur quod etiam tempore venditionis, & habitæ fidei de pretio habuit animum fraudandi. Et sic requiritur nullam esse venditionem, & dominium non fuisse translatum. Ita quod venditor in re vendita præferretur omnibus creditoribus & aliis quibuscumque, quia posset rem vendicare. Et ita tenent Bald. Angel. Paul. Alexander in *l. si cùm dotem. §. fin. ff. solut. matrimon.* Nec obstat quod Paulus de Castro. in *d. l. procuratoris. §. plures. ff. de tribu.* limitat dictam decisionem, cum Bald. & Angel. in *d. §. fin.* ut procedat in venditionibus mercatorum, qui non consueverunt vendere merces suas ad terminum, sed solam pro præsenti pecunia, quasi tunc in dubio non videatur * habita fides de pretio, secus in aliis rebus & personis vendentibus ad terminum. Quia respondeo quod etiam citra dationem termini solvendi, per traditionem simpliciter factam, videtur tradens sequi fidem recipientis & habere fidem de pretio. §. *venditor. instit. de rer. divi. gloss. in d. versic. sed & si dedi.* Tamen illud limitatur dum recipiens fallit statim, vel infra modicum tempus: Tunc enim etiam fides expressè habita & data præsumitur dolo extorta, & sic non valet, nec prodest, & venditor potest iterum alii vendere, nec dicitur secunda venditio, sed prima, quia præcedens nulla fuit, unde non habet locum *l. qui duobus ff. ad leg. Corn. de Falsis.*

* Emptore infra modicum tempus fallente potest venditor rem vendicare.

* In dubio per traditionem videtur habita fides de pretio.

18 Fortius inquit Bald. post Odofre. in *l. venditor ex hereditate. ad fin. ff. de hered. vel actio vendit.* quod * vendens rem duobus, non incidit in crimen falsi, si primus emptor non solvit pretium. Idem Bald. in §. *si facta. si de feud. fuer. controv. inter dom. & agna.* Bald. Saly. & alii in *l. quoties. C. de rei vend.* Imo. Raph. Cuma. Alexand. Jas. in *l. à Divo Pio. §. si emptor. col. 2. ff. de re judi.* Fabia. in *tract. de empt. & vendi. in 3. quæst. principali. quæst.* 26. Et pulchrè Franc. Cur. in *consil.* 22. quod sane intelligendum est quando primus emptor fuit in mora solvendi. Secunda conclusio, si antequam emptor fallat, & venditor rem suam sibi habere & retinere voluerit, prævenerit patronus sive manu injecta, sive petitione exhibitionis instrumentorum & solutionis jurium. Tunc quantumcumque fallat emptor, poterit patronus potestate feudali feudũ retrahere, quia nullius interest. Sed si nolit retrahere nõ poterit quintum pretii, nec aliud quicquã juris petere, imo si quid exegerit, debet (quatenus locupletior factus) restituere, quia resolvitur venditio, & ad non causam reducitur. Et hic est casus singularis, in quo locus est retractui, sed non quinto denario. Tertia conclusio, si venditor rem recuperatam vendat secundo, locus est

* An vendens duobus incidat in crimen falsi.

est retractui, vel quinto pretii, ex hac secunda & efficaci venditione. Et istæ conclusiones habent etiam locum in retractu proximitatis; ut videlicet habeat locum ubi diximus locum esse retractui feudali, alias non. Et pariter ubi diximus esse locum quinto denario in re feudali, locus erit laudimiis, si res sit censualis, aliàs non.

19. Quarto quæro, de specie quæ his diebus in facto accidit. Vassallus subfeudum à se immediatè moveens, certaque causa reversum possidebat tanquam separatum à feudo principali, non enim tenetur confundere & unire cum feudo principali, ut diximus suprà §. 20. *gloss.* 1. *quæst.* 13. Et idem de latifundio censuali dependente ab eodem feudo: Vassallus autem primo vendidit dictum subfeudum vel latifundium: modo certum est si nihil aliud faciat, nulla jura debentur vendenti, nec etiam superiori patrono, per notata suprà §. 13. *gloss.* 1. *quæst.* 12. Sed accidit quod infra paucos dies permutavit simpliciter feudum suum cum dicto subfeudo, vel latifundio nuper vendito. Novus acquisitor accedit ad patronum fidelitatem & pretium offerens: patronus petit quintum pretii, vel de permutatione fraudulenta. Antequam veniam ad solutionem, adverte quod ad * hoc ut patronus, vel
* Non prodest patrono allegare fraudem sine simulatione. alius directus dominus conqueri possit ratione contractuum factorum in fraudem suorum jurium, non sufficit eum allegare & probare fraudem, sed requiritur quod alleget & probet simulationem. Ratio, quia libera est facultas in sic, vel sic contrahendo. *l. sicut C. de actio. & obligat.* cum vulga & bonus textus in *l. penult. C. de socio.* Unde si aliàs volens vendere permutet, quamvis probetur communicato consilio inter contrahentes ita convenisse, ut essent immunes à juribus debitis ex venditione: tamen dominus directus non potest aliud petere quàm quod ex simplici permutatione debetur, quia in veritate nulla est venditio, sed tantum permutatio.

20. Quemadmodum in simili emptio facta sub pacto de retrovendendo ad certum tempus, non est pignoratio, nec contractus usurarius aut illicitus, ex eo
* Proloquia mutua non viciant emptionē. solo quod præcessit * colloquium de mutuo, quia emptor noluit mutare, sed emere quod potuit justo pretio, ut notant Panorm. & alii in *cap. ad nostram. in fin. de empt. & venditio.* latè Conrad. *Summario in septem partito. de contrac. quæst.* 84. *conclus.* 3. Nec obstat quòd hic dicatur fraus fieri creditori futuro, ut per Bald. in *rubr. C. de revo. his quæ in fraud. credi. per scribentes in §. Item si quis in fraudem. institut. de actio.* quia potest esse verum quando postea itur in creditum, & subsequitur creditor qui fraudatur ex actu præterito ad hoc ordinato. Sed hic non sequitur creditor, quia non proceditur ad ullam venditionem, vel alium actum ex quo incipiat aliquid aliud deberi domino directo, cui nihil acquiritur ex certo contractu, nisi contrahentibus placuerit ita contrahere. Unde si nolint sic contrahere, sed aliter, non fraudatur dominus cui nihil adhuc est acquisitum. Sed si velint sic contrahere, & fingunt se aliud agere, tunc detecta simulatione fraus non patrocinatur, sed dominus jura sibi debita exiget, inspecto eo quod verè actum fuit.
Solutio. *Argum. l.* 1. *& per tot. C. plus vale. quod agit.* Solutio igitur quæstionis pendet, an præfati contractus sint simulati, vel non, quod consistit in circunstantiis facti, in quibus certa regula dari non potest. *juxta l. mora. ff. de usur. l. de accessionibus in princip. de divers. & tempor. præscrip.* Ideo pro nunc, & gratia exempli, ut alia transeam, dico quod si pretium dicti latifundii non correspondeat latifundio, sed feudo, & fuerint proloquia de venditione feudi, & vitandis oneribus quinti pretii, tunc ex temporis brevitate, correspondentia pretii, & personarum identitate, & proloquiis, præsumam venditionem latifundii esse actum penitus simulatum, videlicet de contractu ad non contractum, & contractum sequentem esse simulatum de ficta permutatione feudi, ad veram ejus venditionem. Et quod in veritate non sit nisi unus contractus, videlicet venditio feudi, pro illo pretio pro quo finxerunt se vendere latifundium, vel subfeudum. Pro reliquis autem conjecturis & speciebus casuum & fictionum recurre ad loca ordinaria, & tractatus simulationum (quos transcribere nolo) & ad plures casus simulationis in simili examinatos infrà §. 184.

21. Quinto quæro, de quæstione quotidiana & valde necessaria. Titius emit feudum simpliciter, vel nomine suo, deinde illud tradidit & cessit Caio, recepto eodem pretio: Declarando tamen quod emerat ex mandato Caii, & ad ejus commodum & utilitatem, & quod ei tradit agnoscendo bonam fidem. Caius offert patrono fidelitatem, & unum quintum pretii. Patronus petit duplex tanquam ex duplici venditione. Breviter omissa disputatione quæ nimis esset prolixa: Respondeo, quod ex quo constat bis intervenisse pretii numerationem, & translationem de persona in personam, patronus habet fundatam intentionem in duplici venditione. Et sic potest exigere duo quinta, vel ex ultima venditione retrahere, & nihilominus via actionis petere quintum pretii à Titio vel suo venditore ratione primæ venditionis. Nec obstat protestatio seu declaratio Titii, tum quia facta ex intervallo, post jus semel quæsitum ex prima venditione, & à persona suspecta, & subsistente materia fraudis aut simulationis, prætextu agnitionis bonæ & debitæ fidei, quum sit nova, vera & libera venditio. Istam conclusionem ego limito dupliciter. Primo si per instrumentum authenticum, vel aliàs per legitimam probationem appareat de præcedenti mandato Titii, ad emendum dictum feudum pro Caio, vel nomine Caii, quia tunc quamvis Titius emerit de sua propria pecunia, deinde restituat Caio tantam pecuniam reddenti, tamen in effectu non est nisi unica venditio. Nec restitutio rei, quam Titius fecit Caio, est venditio, sed liberatio debitæ fidei, sive implementum & satisfactio suscepti mandati. Et sic non debetur quintum pretii, nisi semel. Secundo limito, si à principio Titius emerit nomine Caii, quia tunc quamvis de pecunia propria, & non aliter appareat de præcedenti mandato: tamen constat quod non est nisi unica venditio, & quod restitutio sequens non est mutatio feudi, sed restitutio rei vero suo domino. quia ex traditione facta Titio, nihil ei, sed totum Caio quæsitum fuit. *l. si procurator. ff. de acquir. rer. domi. l. per procuratorem. C. de acquir. vel amitt. poss.* Et sic nullum relevium, nec aliud jus deberetur nisi unicum tantum. Sed quid, si Titius emit nomine proprio, vel simpliciter, posteà declarat se emisse nomine Caii, & de ejus pecunia, nec apparet de aliqua secunda numeratione pretii, nec etiam de præcedenti mandato? Et dico quod ex hac restitutione & declaratione non habet patronus intentionem fundatam in aliquo, nisi sint aliæ conjecturæ fraudis, vel potius simulationis. Si enim in continenti, seu ex modico intervallo, & re alias integra à dicta venditione fiat hujusmodi declaratio, puto nullam simulationem in hujusmodi declaratione præsumi, sed primam venditionem nomine accommodato esse factam, & patronū debere unico quinto contentari, nisi aliud probare vellet, quod facere poterit tam ex qualitate personarum, quàm cæteris circunstantiis facti, si quæ prudentis judicis arbitrio satisfaciant. Si vero Titius per aliquot annos possidet nomine proprio, tanquam dominus, & forte tanquam vassallus investitus fuerit, tunc ista aut similia satis esse puto ad præsumendam dictam declarationem simulatam, in fraudem jurium patroni, etiam alio non probato, non tamen præsumetur secunda venditio, ex quo non constat de aliquo pretio, vel mobilibus loco pretii datis vel remissis, sed vel donatio vel aliud mutationis genus. Et sic ultra quintum pretii dictæ venditionis debebitur relevium pro mutatione posteà secuta. Quod ut plenius liqueat,

22. Sexto quæritur retento themate præcedentis quæstionis, Utrum debeatur relevium propter traditionem quam fecit Titius Caio? Videretur quod sic, quia debetur ex omni efficaci mutatione, etiam alias necessaria & debita, ut in §. *præcedenti. quæst.* 3. *num.* 14. & *quæst. fin.* Et quod hic interveniat nova vel vera mutatio, & translatio dominii, probatur, quia licet per procuratorem seu per traditionem ei factam immediatè acquiramus nobis ipsis dominium directum & possessionem, sine aliqua cessione. Textus in *l. 1. C. per quas perso. in l. per procuratorem. C. de acquir. vel retinen. posse. in l. si procurator. de acquir. rer. domi. cum similibus.*

Directa actio non acquiritur per procuratorem.

quamvis directa actio & obligatio ex ejus contractu non acquiratur, excepto casu mutui. *l. certi condictio. §. si nummos. ff. si cert. petat. l. 2. C. per quas perso.* sed tantum utilis mediante cessione. *l. possessio. §. fin. ff. de acquir. vel amitt. posse. d. l. 1. per quas perso.* & in quibusdam casibus sine cessione, ut in *l. Julianus. § si procurator. ff. de actio. empt. in l. si procuratori.* ubi gloss. & doctores *de verbor. obligat.* Tamen adhuc illud de traditione & immediata dominii & possessionis acquisitione, tunc demum procedit, quando fit traditio ipsi procuratori recipienti nomine domini.

Alioquin si fiat traditio procuratori, non tanquam tali, sed tanquam ipsi, & nomine proprio recipienti, ut in themate, ubi simpliciter vel nomine suo emit & accipit, tunc nullum dominium, nulla possessio acquiritur domino, seu mandatori, sed totum quæritur ipsi procuratori.

Intellect. *l. res ex mandato. D. de acquir. rerum dom.*

Textus in *l. res ex mandato* (quæ ita debet intelligi) & cum cæteris concordantiis. *ff. de acquir. rer. dom.* Et hoc casu cum procurator suppresso mandato suo emit, nullam habet mandatoa actionem, etiam utilem contra venditorem, sed solum directam mandati contra procuratorem suum, ad traditionem rei, vel cessionem actionum, implendo susceptum mandatum. Et sic talis procurator qui nomine suo recepit, dominus factus est titulo ex empto, quo jus quinti denarii patrono acquisitum est. Et cùm rem tradit mandatori, tunc demum mandator dominus efficitur, *d. l. res ex mandato.* & sic liquet, quod hic nova est mutatio. Igitur saltem relevium ex ea debetur.

23. Contrarium puto, quia ista nova mutatio est resolutio primæ ex causa antiqua & necessaria. Et acquisitio quam fecit dictus procurator, licet illam fecerit sibiipsi inspecta subtilitate juris, tamen nom fecit pro se, inspecto affectu & effectu, sed pro mandatore, ut patet tam per eventum, quàm per præcedens mandatum. Et sic non censetur nisi una effectualis mutatio, & translatio à venditore in Caium, qui non censetur habere causam à Titio. sed à venditore, mediante emptione facta ad ipsius commodum per Titium procuratorem suum. Et præfata juris subtilitas distinguens an procurator emerit, & res sit ei tradita nomine suo, an vero nomine domini, de quo per Bartol. & alias in *l. qui mihi donatum. ff. de donat.* non debet attendi, nisi in terminis suis: non autem in terminis hujus consuetudinis loquentis de juribus quinti vel relevii, quæ intelligitur & refertur ad veras effectuales venditiones & mutationes: non autem ad illas quæ consistunt in mera subtilitate, quę sæpe à judicibus non admittitur, inquit textus in *l. sicut. §. si debitori. ff. quibus mod. pign. vel hyp solvi. gloss. fin. in cap. unico. in tit. episc. vel abba in usibus feud.* prout etiam apud nos observatur, quod dominus ex contractu sui procuratoris, vel gestoris, sicut alias ex contractu nuncii recta & sine cessione agit, omisso circuitu, non attenta præfata subtilitate juris Romani. Et hæc intelligo dummodò hujusmodi restitutio fiat re integra, non dico in continenti, sed quod Titius non fuerit nomine suo investitus a patrono, nec per aliquot annos possederit & administraverit tanquam dominus, quia tunc ultra jura quæ competierunt ex venditione, puto quòd deberetur relevium ex traditione prætextu antiqui mandati facta.

24. Rursus circa hæc ad majorem præcedentium declarationem quæro, quid si Titius non acquisivit simpliciter nomine suo, nec etiam expresse certo nomine alieno, sed acquisivit pro eo quem nominabit, vel declarare voluerit? Et videretur perinde dicendum ut suprà *eodem quæst. 5. in primo membro*, ac si simpliciter nomine suo emisset, quia talis censetur sibi ipsi & hæredibus suis emere & stipulari. Textus in *l. secundum responsum. C. de contrah. & committ. stipulat.* Facit *l. Ita liber. in princ. de statuliberis.* & si dicatur quod videtur emere conditionaliter pro illo quem nominabit, & sic si & quem nominaverit: tamen illa conditio est potestativa, & sic non trahitur retrò, sed valet ut extunc, ut pulchrè declarat Alexand. *cons.* 232. *num.* 4. *num.* 5. *num.* 7. *lib.* 6. & consequenter tempore declarationis videtur esse alia nova & voluntaria mutatio ut ex nunc, & sic ultra jura primæ venditionis videntur non jura deberi tanquam ex nova voluntaria venditione, si rursus pretium numeretur, vel saltem relevium deberi tanquam de simplici nova mutatione manus, si non constet de nova pretii numeratione. Facit quod Salycet. in *d. l.* secundum responsum infert, quod si illa stipulatrix alteri reliquerit, ille non aget ex stipulatione, sed hæres tenetur ei actionem cedere, ad hoc etiam Philip. Decius *cons.* 543. *col.* 1. Sed his nonobstantibus puto dicendum sicut in terminis primæ & secundæ fallentiæ. *suprà eodem quæst.* 5. *num.* 21. ut semel tantum jura ex dicta prima venditione debeantur, etiamsi appareat de duplici numeratione pretii ex intervallo, quia satis est quod ab initio appareat emisse nomine alieno, licet personam non expresserit, quia mandator propter varias justas causas vetare potuit nomen suum ab initio exprimi, & ex hoc solo quod non fuit expressa persona, non potest colligi in fraudem patroni factum vel simulatum esse.

25. Et istud clarè procedit quando ille qui postea nominatur, erat capax acquisitionis feudi tempore contractus, quia tunc demum potest declaratio retrahi. Secus si tunc erat incapax rerum immobilium, vel si capax erat, tamen erat incapax feudorum, vel saltem hujus feudi, quia tunc necesse est quod Titius interim nomine proprio & pro se acquisiverit, & consequenter etiam si ille quem postea nominat tempore nominationis sit capax hujus feudi. Ista est nova, vera & effectualis mutatio manus, & si fiat cum refusione pretii nova est venditio in qua locus est vel retractui feudali, vel quinto pretii ad electionem domini, alias integrum relevium debetur, & hæc sit prima limitatio quam sublimito, si iste nominatus factus sit capax ex causa quæ trahitur retro, vel quæ retro pro infecta habeatur.

26. Puta si erat proscriptus (*bannitum* vocant) per contumaciam vel aliàs injustè, & postea innocens repertus est, vel etiamsi ante sententiam ex mera contumacia proscriptus fuit quam purgavit comparendo, deinde ante sententiam gratiam à principe obtinuit, hujusmodi enim restitutio per viam justitiæ vel contra simplicem contumaciam trahitur retrò, quia illa præscriptio hunc statum resolutionis implicitum ab initio habebat. Igitur per notata *in l. ult. si ex noxali causa agat.* & quod hæc trahatur retrò, notant doctores in *l. Gallus. §. & quid si tantum. de liber. & posthum.* Secus quando fit restitutio per viam meræ gratiæ, quia hæc non retrahitur retro, Bald. *l. sed si hac. §. sed & si per pœnam de in jus vocan.* Angel. in *Authent. de hæred. & falc. col* 1. *in princ.* Cardinal. Florent *cap. quia diligentia col.* 2. *vers.* 3. *quæro.* & ibi Philip. Decius in *fine extra de electio.* dixi in annot. ad Alex. *cons.* 101. *num.* 6. *lib.* 2. & ad Philip. Decius. *cap. ult. num.* 8. *de in constit. & in cons* 525. *n.* 7. *& plenè infr.* §. 168. Sublimito, etiam si hæc restitutio fiat pro pace publica cum expressa vel tacita clausula quod trahatur retro. Nicol. Boeri. *decis. Burdegalensi* 38. *n.* 7. quando aliàs princeps habet omnia etiam retro pro infectis. Philip. Dec. *d. consil* 252. *in fin.*

27. Limito secundo si postea ille Titius nominet aliquem postea natum qui non erat in rerum natura tempore acquisitionis, adeò ut nec conceptus esset, propter *l. qui in utero. de statu hominum.* Quia tunc necesse est dicere quod Titius in effectu acquisiverit pro se, & sic sequens declaratio est nova voluntaria mutatio, de qua secundum ejus naturam judicatur de præsenti: nec obstat nullum fuisse mandatum infantis, vel ejus qui in utero est, quia satis est quod capax erat curatoris qui ratum haberet. Limito tertio, si Titius diu nomine proprio fruitus sit, *ut suprà num. 21. fin.* vel ex tali intervallo, vel talem nunquam antea sibi cognitum nominaverit, ut verisimiliter sit in fraudem novæ venditionis vel cessionis, aut saltem verisimile quod tempore acquisitionis nesciebat quem nominaret: quia tunc duplex est mutatio & ex utraque, jura secundum cujusque naturam debentur. Potest etiam Titius cogi juramento se purgare juxta notata *infra* §. 176. *in fin.*

28. Septimo juxta hæc quæro, quid in specie hujusmodi, quæ nuper accidit. Inter plures filios hæredes patris, placuit certum feudum adjudicari cuicumque plus offerenti, ut pretium dividatur inter eos pro portionibus suis. Primogenitus jam habebat dimidiam ex capite suo, cupiens habere reliquam, sed dissimulans animum, ne reliqui fratres per invidiam augerent pretium, subornavit extraneum emptorem, cui tanquam ultimo licitatori feudum fuit adjudicatum: & idem licitator numeravit pretium de pecunia primogeniti, scilicet dimidiam partem pretii, quæ viritim divisa fuit inter secundogenitos, & sic primogenitus totum feudum per hujusmodi interpositam personam recuperavit, quoniam, dictus emptor per instrumentum separatum declaravit se emere nomine primogeniti ad ejus utilitatem, & de ejus pecunia. Patronus petit duplex quintum pretii totalis totius feudi, unum pro venditione facta extraneo, aliud pro venditione per dictum extraneum facta dicto primogenito. Primogenitus offert dimidiam partem unius quinti tantum, quasi dimidiam dumtaxat acquisiverit, cum aliam partem feudi haberet ex capite suo. Quæritur, quid juris? Et primo videtur alterum plus petere, alterum minus offerre. Et quòd in veritate totum feudum per omnes hæredes, & semel tantum venditum fuerit. Et sic quod unum quintum pretii integrum debeatur patrono, & non plus: quia semel tantum totum fuit venditum & non pluries, & licet nunquam illud feudum mutaverit manum nisi pro dimidia parte, puta quia primogenitus semper remansit possessor portionis suæ: tamen satis est ad fundanda jura domini, quod totum semel venditum fuit, & quod inter venditores & emptorem non fuit integra, nec aliàs discessum à totali venditione & adjudicatione, & quod venditio non habetur pro infecta, nec reducitur ad non causam, ex eo quòd emptor agnoscit se totum emisse & fecisse nomine primogeniti, & ad ejus commodum. Imò semper magis confirmatur & sortitur effectum. Pro secunda opinione aliter videtur, quod imo patronus benè dicat, & quod possit petere quintum pretii ex prima venditione, deinde aliud quintum ex secunda tacita venditione facta per extraneum primogenito. Saltem unum relevium tanquam ex alia nova mutatione, ex quo non apparet de secunda pretii numeratione, ut in *fin. quæst.* 5. *suprà eodem.* Ratio, quia prima venditio facta fuit multum solemniter, videlicet publice, & apud acta & judice authore servatis solemnitatibus hastarum. Et sic in alia non debet præsumi aliqua simulatio per notata Paul. Alexand. in *l. transactionem in fin. C. de transact. in l. pacta novissima*, per textum ibi, maximè *si apud acta præsidis. C. de pact.* Nec est dubium quin ex tenore quo constat extraneum totum feudum nomine suo emisse, sit fundata intentio patroni in uno integro quinto. Et cùm in illa adjudicatione per decretum non præsumatur simulatio, sequitur quod ex sequenti declaratione oritur nova mutatio, & sic novum jus, sive quintum, sive relevium debetur. Sed non videtur hæc sententia stare posse, quia primogenitus poterat evincere extraneum emptorem jure retractus proximitatis, quo casu non debetur patrono nisi unicum quintum dumtaxat. Igitur satis ex conditione materiæ subjectæ apparet, quod dimissio quam facit extraneus emptor, non est voluntaria, sed necessaria, quia poterat ad hoc cogi, *argum. l. novissime. ff. quod fal. tuto. authore.* Et si dicatur quod non debeat considerari jus retractus proximitatis, quia primogenitus non utitur illo jure, sed diverso:

29. Tamen multum facit ad elevandam præsumptionem simulationis, quod alia justa via obtinere poterat, unde non ita facile præsumitur elegisse aliam viam quæ esset simulata & infirma. *argumento l. 37 ff. de milit. testa.* Pro tertia opinione aliter videtur, quod primogenitus benè dicat, quia ex hypothesi nunquam processit ad aliquam traditionem vel translationem portionis suæ, quæ est dimidia: sed semper remansit illius possessor, & vetus dominus jure hæreditario, ut prius. Et quod per dictam declarationem Titii non mutaverit sibi causam possessionis in dicta sua dimidia portione, patet, quia non habuit intentionem vendendi illi extraneo portionem suam, nec illam redimendi, sed solum emendi & acquirendi portiones cohæredum per interpositam personam extranei licitatoris. Igitur in effectu nulla est mutatio, nulla venditio, ratione dimidiæ partis primogeniti: sed solum unica per unicam venditionem mutatio, ratione dimidiæ partis reliquorum hæredum. Igitur non potest deberi quintum, nisi semel, & pro dimidia, videlicet respectu portionis cohæredum dumtaxat. Sicut in simili de acquisitione facta per procuratorem vel interpositam personam dictum est in præcedentibus quæstionibus. Et satis videtur in hoc lucrari patronus propter interventum extranei licitatoris, quasi non fuisset admissus, sed inter cohæredes dumtaxat facta esset licitatio, nulla jura patrono deberentur, per notata suprà §. *præcedenti quæst.* 22. *num.* 74. Pro resolutione puto standum primæ sententiæ, ut videlicet debeatur patrono unicum integrum quintum totius pretii adjudicationis factæ per decretum, quia in hoc fundata est intentio patroni in sententia & decreto, quod transivit in rem judicatam, contra quod non est primogenitus admissibilis ad aliquid allegandum, de cessione autem per emptorem facta primogenito, nihil debetur patrono, non quintum pretii, nec etiam dimidium tantum, quia non est nova venditio in aliquo, etiam respectu portionum cohæredum primogeniti: nec etiam debetur relevium, etiam dimidium, respectu dictarum portionum tantum, quia nunquam fuerunt acquisitæ emptori, ex quo nunquam possessionem nomine suo apprehendit, & consequenter harum portionum respectu non est duplex mutatio manus, sed unica tantum, videlicet à dictis cohæredibus in primogenitum. Et sic non est in aliquo locus relevio, *per notata infrà eadem de quæst.* 9.

Non præsumitur fraus, nec simulatio in eo quod alia via obtineri potest.

Solutio.

30. Octava quæro, Vassallus vendidit & tradidit feudum sub pacto de retrovendendo, certum est quod debetur quintum pretii patrono ex hac venditione, & quod de revenditione sive restitutione in vim dictæ facultatis, sive ipsemet venditor redimat, sive hæredes ejus laterales, non debetur nec quintum pretii nec relevium, sed simplex renovatio fidelitatis dimissæ, quia hic non est nova venditio, nec nova mutatio, sed resolutio primæ ex causa antiqua & necessaria, per notata suprà §. *praced. quæst.* 3. Sed quæstio est si ipsemet venditor non redimat, sed vendat alteri facultatem

jus & actionem redimendi. An ex hac venditione debeatur quintum pretii patrono?

Videtur quod sic, quia illud jus redimendi est velut jus feudi. *l. feudi partem. ff. de contrah. emptor. & vend. l. si sterilis. §. si tibi. ff. de act. empt. cap. cum Jo.* & ibi Panorm. in 5. *notab. de fid. instrum. in cap. cum aliquibus.* 2. notabili per illum textum *de decimis*. Et idem judicatur de actione competente ad rem quod de re ipsa. *l. si ad resolvendam. C. de præd. min. sive decre. non alienan.* Imo habitualiter videtur inesse dominium utile feudi huic juri redimendi, quoniam etiam utilis rei vendicatio ad hoc competit, secundum opinionem Paul. Castr. in *l. si cum venderet. ff. de pign. actio.* quam contra Alexandrum declaro, & defendo suprà §. 182. Et sic vendendo istud jus redimendi, videtur * in effectu vendere feudum, vel ejus utile dominium, sicut transmittendo ad hæredes suos jus redimendi feudum, idem judicatur ac si ipsum feudum transmitteret. Unde si filii succedant, erit inter eos locus juri primogenituræ in hac actione & in re virtute illius redempta. Et si non sint nisi hæredes collaterales ad illos solos transmittitur, & acquiritur hæc actio, ad quos feudum, utpote antiquum, fuisset transmissum, ut plenè diximus suprà §. 11. *num.* 28. & 29. *cum seq.* Et similiter si vendatur hæc facultas redimendi, locus est retractui proximitatis. Et æquè potest proximus venditoris ex illo latere, unde feudum processit, retrahere hanc facultatem, sicut potuisset retrahere feudum, nedum si hæc vendatur tertio, sed etiam si vendatur ipsimet emptori feudi, etiam post annum venditionis & investituræ ipsius feudi, ut plenè diximus infrà §. 174.

* In jure redimendi ipsa res repræsentatur.

31. Præterea si dicamus nullum jus deberi patrono ex venditione dicti juris redimendi, sequentur multa inconvenientia. Primum quod vassallus integrum feudum totaliter nullo jure retento, sed accepto integro justo pretio vendere poterit, & tamen non habebit patronus quintum pretii recepti à vassallo, sed solum dimidium quinti vel minus pro libito vassalli. Finge feudum valens mille, vendi pro quingentis, vel minus sub onere redemptionis usque ad septem annos: deinde vassallum eadem vel sequenti die, vendere vel cedere dictum jus redimendi Titio, fortè vicino emptoris feudi, pro aliis quingentis seu residuo justi pretii totius feudi. Ecce quod feudum est in totum venditum pro mille. Et etiam patronus non poterit habere quintum pretii nisi de quingentis, nisi dicamus quod jus quinti exigere potest etiam de venditione juris redimendi. Secundum inconveniens sequitur ex primo, videlicet quod extraneus emptor acquiret totum feudum pro mille, & tamen non solvet quintum denarii nisi de quingentis, puta quia emet à Titio pro aliis quingentis dictam facultatem redimendi, & sic plenum jus feudi obtinebit pro mille, & tamen causabitur se non debere nisi quintam partem quingentorum, quibus emit ipsum feudum. Vel aliter iste mercator faciet feudum vendi vicino pro quingentis sub facultate redimendi. Deinde dictam facultatem emet à venditore pro aliis quingentis, cujus virtute redimet feudum ab emptore. Deinde accedet ad patronum offerens fidelitatem, & quintam partem quingentorum ex capite venditionis feudi, dicens se nihil aliud debere, quia de redemptione facta ab emptore nihil debetur, ut sæpe dictum est: & de emptione facultatis redimendi dicet etiam nihil deberi. Tertium inconveniens, quia nedum jus quinti denarii, sed etiam retractus feudalis, per hanc viam fraudabitur, quia dictus emptor feudi notificatione venditionis facta, si videat patronum velle jure retractus uti, faciet sibi vel amico suo vendi, vel mediante alia pensitatione, cedi dictum jus redimendi, cujus virtute evincet patronum, qui sicut non posset exigere quintum denarii de venditione juris redimendi, ita nec relevium de cessione dicti juris, nec jure feudali retrahere jus redimendi venditum. Et sic cogetur patronus extraneum emptorem investire, accepta pro omni jure media parte quintæ partis totalis pretii feudi venditi. Alioquin dicendum videtur, quod sicut in venditione formali, ita & in venditione, vel alia cessione juris feudum redimendi (in qua virtualiter seu effectualiter inest venditio vel cessio feudi) locus sit tam quinto denario, quàm relevio, & retractui feudali: quemadmodum etiam venditio simplicis facultatis redimendi subest retractui proximitatis.

32. His tamen non obstantibus dicendum est quintum pretii non deberi de venditione juris redimendi, quod vassallus vendendo feudum retinuerat, quia istud jus non debetur nisi quando feudum venditur, sed jus redimendi feudum, sive actio ex vendito ad redimendum, non est feudum, sicut etiam actio ex empto, vel condicto, ex *l. si quis argentum. C. de donat.* competens præcisè feudum, non est feudum, & ex quacumque mutatione circa hujusmodi jura & actiones accidente, nulla jura feudalia producuntur, ut plenè probatur suprà §. *præcedenti quæst.* 15. & 36. Et sic sive hujusmodi facultas aut similis actio vendatur, sive donetur, aut ad hæredem lateralem transmittatur non est locus quinto pretii, nec relevio nec retractui feudali. Nec obstat quod retractus proximitatis habeat locum in venditione juris redimendi hæredium antiquum, quia ille retractus est fortior, favorabilior & latior retractu feudali, & competit ad retractum cujuscumque rei, vel juris immobilis sive feudalis, sive paganicæ, quæ jure hæredii censetur ut infrà §. 172. Non obstant præfata inconvenientia quia cessante fraude & simulatione nullum est inconveniens. Hæc enim onera feudalia odiosa sunt, & dato quod non essent odiosa, adhuc non debent extendi ultra casum suum, videlicet mutationis ipsius feudi, ad quem limitata sunt. Perspiciamus tamen quorsum res evadat in illa specie, cùm vassallus vendit feudum Titio sub facultate redimendi, deinde illam facultatem vendit Caio, qui feudum redimit à Titio, & idem Caius petit investituram, offerens quintam partem pretii venditionis factæ Titio. Patronus autem vult uti retractu feudali & offert Caio refundere nedum pretium feudi, sed etiam pretium facultatis redimendi. Sed de hoc puncto remitto ad notata suprà §. 20. *gloss.* 4. *numer.* 4. ubi conclusimus hoc casu locum esse retractui feudali. Idque speciale esse favore retractus, & concurrente ad hoc rei æquitate & mente consuetudinis, & ne illud absurdum contingat, quod jus retractus semel patrono acquisitum ex venditione consummata auferatur ab eo per novum emptorem, vel per modum alterius emptionis & venditionis, ex quo tamen fonte potius deberet jus retractus oriri vel conservari. Secus est in jure relevii, vel quinti denarii, quod est odiosum. Igitur non extenditur ultra limitem suum, unde in hac ultima specie si patronus non eligat retractum, sed quintum denarium, non habebit illum nisi de quingentis, seu de pretio ipsius venditionis feudi, & non de pretio venditionis dictæ facultatis redimendi, & hoc nisi clarè, vel sufficientibus conjecturis appareret de simulatione vel tituli colore quæsito, *ut in l. Sulpitius. ff. de donatio. inter vir. & uxor.* Tunc autem simulatur & quæritur color, quando ab initio id agitur ut feudum perveniat ad Caium, & non ad Titium, tunc enim satis apparet personam Titii interpositam fuisse, non ut Titio aliquid acquireretur permansurum cum effectu, sed ut mediante persona Titii, Caius feudum perpetuum acquireret, cum magna diminutione ju-

rium feudalium. Et sic his casibus solidum quintum totalis pretii pendendum erit à Caio, tanquam ipsius feudi vero emptore. Et quamvis non appareat ita esse actum (tunc enim res esset expedita) si tamen ex brevitate temporis, conjunctione & qualitate personarum, vehemens sit præsumptio ita esse subintellectum, satis est: maximè attento quòd sumus in materia disposita ad fraudes & simulationes, quæ solent caute & occulte fieri, unde conjecturis probabilibus revinci possunt, nec aliæ plenè probationes requiruntur, ut tradit Cy. Bald. in *l. penult. C. plus valet quod agi. in l. fin. C. de pignor. actio. Canonistæ in C. ad nostram de emptor. & vend.* Et illud est generale, quod in* his quæ de se sunt vel solent esse difficilis probationis, leges contentantur probationibus quæ haberi possunt, ut in *leg. omnes. §. à barbaris. ff. de milit. cap. licet ex quadam. de testibus notat. Archi. in cap. inter memoratos.* 36. *quæstione tertia.* Cyr. in *leg. si quidem. Cod. solut. matrim.* Federic. de Senn. in *consil.* 519. *nulli dubium.* Lap. in *allegat.* 94. *collat.* 3. Bartol. Alexand. Jason. in *l. fin. quis ex argentariis. in fin. ff. de eden. in l. in illa stipulatione si calendis in fin. ff. de verborum obligat.* Alexand. in *consil.* 24. *animadversis, collat.* 2. *consil.* 53. *viso themate consil.* 89. *visa facti. libro secundo, consil. fin. lib. tertio.* Alias infinitas allegationes omitto.

*Sufficiunt conjecturæ ad probandum simulationem.

33. Nono generaliter quæro*, quid in venditione cæterarum quarumcumque actionum competentium ad feuda? Respondeo breviter, non habere locum hunc textum & non deberi quintum, nec subquintum, quia sicut consuetudo nostra loquens de relevio non habet locum, nisi in mera mutatione & translatione ipsius feudi: & non in translatione vel transmissione actionis ad feudum, sive in hæredem collateralem, aut alium successorem, prout diximus §. *præcedenti quæst.* 36. eisdem (quas non repeto) rationibus consuetudo hoc & sequentibus §. loquens de venditione feudi, non verificatur, nisi in venditione ipsius feudi, & non in venditione cujuscumque actionis competentis ad feudum. Adverte, ista conclusio est maximæ importantiæ, eamque potuissem in plurimas quæstiones separatim & effuse disputatas dividere, sed compendii & clarioris doctrinæ gratia, malui ab hac generali conclusione incipere, subjungendo vice corollariorum, quæ inde sequuntur illata, per se si opus sit examinanda. Primum corollarium, quòd à dicta conclusione sequitur, est tale. Si simplex donatarius feudi vendat vel mediante pretio remittat donatori jus suum, & actiones suas, nulla jura debentur patrono, nec de donatione, nec de hujusmodi venditione. Secundum corollarium, si donatarius simplex, id est, qui nondum traditione vera vel ficta dominium assecutus est, vendit jus suum & actionem tertio cui fiat traditio feudi, nullum quintum vel subquintum debetur ratione dictæ venditionis, sed solum unicum relevium ratione dictæ traditionis feudi. Tertium corollarium, si donatarius simplex vendat jus suum Titio, qui illud vendat Caio, qui vendat Sempronio, & sic fortè usque ad decimum emptorem, adhuc nulla jura debentur patrono ratione alicujus dictarum venditionum, si nulla sit facta traditio à donatore: qui si forte tradat ultimo emptori, unicum dumtaxat relevium debebitur ab hoc ultimo emptore.

34. Sed contra ista oppono. Et primo contra primum corollarium, quia si discederetur à donatione per viam simplicis pœnitentiæ, vel distractus, tunc clarum esset nulla jura deberi, nec de donatione, nec de distractu, per notata in §. *præcedenti. quæst.* 2. Sed hic nullo modo pœnitent, nec discedunt à donatione, imo magis donatio sortitur effectum, cùm donatarius vendat donatori jus suum pro pretio condigno rei donatæ. Et sic cùm donatio feudi & venditio sortiantur facti & juris effectum, absurdum videtur nulla jura deberi patrono, quum magis debeat attendi effectus quàm verba. Secundo, contra secundum corollarium, quia esset aperta via fraudibus, quoniam donatarius volens vendere extraneo, non acciperet possessionem, sed ante omnem traditionem venderet omnes actiones suas pro justo pretio ipsius feudi. Et sic contingeret integrum pretium totius feudi esse numeratum venditori, & tamen nullum commodum posset peti per patronum, nec à venditore, nec ab emptore, quod videtur absurdum. Tertio, quia saltem postquam emptor in vim actionis emptæ, dominium & possessionem feudi nactus fuerit, debet teneri ad quintum, vel etiam subquintum pretii per eum soluti. Saltem videtur quòd venditor teneatur. Tum quia non videtur æquum venditorem actionis plus consequi, & minus gravari, quàm venditorem & dominum ipsius feudi. Tum quia ad primordium tituli posterior formatur eventus. *l. unica. C. de impo. lucra. descript. lib.* 10. Igitur videtur hunc emptorem traditione habita teneri ad quintum, prout inspecto eventu & effectu feudum ipsum censetur emptum, sive medio emptionis acquisitum. Quarto, sequeretur aliud absurdum, quod si hæreditas in qua essent feuda, vendita esset à vero hærede, sed non possidente, quòd emptor non teneretur solvere ullum quintum pretii, etiam postquam omnia feuda medio dictæ emptionis assecutus fuisset, quoniam propriè & in strictis terminis loquendo, non est verum aliqua feuda in particulari, nec in universo esse vendita, sed solum jura & actiones ad feuda, & adhuc non per se, sed in consequentiam venditionis juris universi, per textum & ibi notata in *l.* 1. *C. de evict.* quod tamen est falsum, & oppositum notoriè practicatur. His & aliis multis quæ omitto, non obstantibus, persisto in conclusione, & illatis.

35. Et* diluendo objecta, ad primum, fateor donationem & venditionem sortiri effectum. Sed dico quod habent alium effectum, & non illum quem nostra consuetudo intendit & respicit. Effectus autem quem nostra consuetudo intendit & respicit, ad hoc videlicet ut jura feudalia debeantur, est quòd feudum ipsum transferatur, & mutet manum de uno in alium. Sed sic nullo modo transfertur, nec mutatur, nec aperitur, nec per donationem, nec per venditionem, sed semper remanet idem antiquus vassallus, ut prius. Et sic non est locus releviis, & aliis oneribus introductis per hanc consuetudinem, cujus verba & mens non verificantur hoc casu. Et sic patet quòd sententia nostra non imponit legem verbis, sed rebus, nec innititur nudis verbis, sed menti & effectui intento à consuetudine. Ad secundum nego fraudem fieri patrono, etiam si constet donatarium hac mente abstinuisse ab apprehensione feudi, ut nullum deberet relevium de donatione sibi facta, nec quintum pretii de venditione, quam facit, quia nisi contingat feudum ipsum vendi, vel mutare manum, nullum jus debetur, nec incipit deberi patrono. Liberum est enim contrahentibus, vel alias disponentibus eligere viam eis commodiorem, dummodo vere & sine simulatione eligant, ut dictum est suprà *eadem quæst.* 4. Secus si constet certo, vel per probabiles conjecturas de simulatione per interpositam personam, puta si emptor volens emere feudum, sed evitare jura quinti & subquinti, submittat Sempronium cui vassallus donat, deinde Sempronius vendat actiones suas emptori pro certo pretio, quod sive per manum emptoris, vel Sempronii, aut alterius devenit ad vassallum, seu donatorem. Tunc etiam satis apparet, quòd antiquus vassallus noluit donare sed vendere, & quod

*Ratio decisiva.

interpositio personæ Sempronii, & donatio ei facta est mera fictio. Et quod in veritate est vera venditio feudi directè, & immediatè facta à vassallo ipsi emptori. Et sic non est locus relevio, sed quinto vel subquinto pretii.

* Mutatio vel venditio ficta feudi non sufficit.

36. Cessante autem fictione, non sufficit quivis actus donationis, vel alterius dispositionis, nisi feudum mutet manum, & termini consuetudinis propriè verificentur, & non sufficit quod fictè. Unde si quis amore & contemplatione Titii donet feudum, & tradat filio ejus forte adoptivo, nepoti ex fratre Titii, quamvis videatur acquisitum Titio, & per illum, filio, vel nepoti. *l. sed & si plures. §. in arrogato. ubi per scribentes ff. de vulgar. & pupillari substitut.* tamen non debetur nisi unicum relevium, quia non est nisi unica vera mutatio à donatore in eum cui fit, & non cujus contemplatione fit donatio. Unde etiam si quis donare volens Titio, forte etiam remunerationis gratia, ejus rogatu donet feudum creditori Titii, qui hac contemplatione consequitur liberationem à creditore, etiam de debito in magna quantitate, forte ascendente usque ad valorem feudi, vel ultra, quamvis brevi manu videatur feudum donatum, & traditum Titio, & ab eo datum in solutum creditori. *per l. licet. §. quotiens. ff. de jure dot. l. 5. §. fin. ff. de donat. inter vir. & uxor. l. ut mihi donares. ff. de donatio.* tamen nunquam relevium debetur ex persona Titii, neque quintum pretii ex illa ficta, & mera intellectuali donatione in solutum pro debito in pecunia: sed dumtaxat unicum relevium à creditore, ratione mutationis factæ in eum à donante, quamvis respectu recipientis nulla sit donatio, sed potius emptio, vel actus æquipollens.

* Mutatio quæ & qualis sit feudi, spectatur ex parte transferentis.

37. Quia * causam & speciem mutationis & translationis feudi metiri debemus ex parte transferentis, & non ex parte recipientis, sive ex causa, quæ est in tradente, quia est causa activa & effectiva translationis, quod autem recipiens recipiat ex alia causa, illud est per accidens, quod non attenditur quum originalis & effectiva causa potior sit accidentali. Amplio, etiam si ille creditor contemplatione feudi accepti, quod forte plus valet quàm sibi deberetur à Titio, refundat Titio tantum pecuniæ, quantum debito supervalet feudum, quia satis est quod verè & propriè non emit feudum ipsum à Titio, & quod cessat fraus interpositionis personarum & simulatio, prout dictum est in 2. corollario. Secus esset si donator esset obligatus Titio in certa pecuniæ quantitate, & ei daturus feudum in solutum, ejus rogatu dederit Sempronio. Tunc enim apparet quod vassallus non habuit animum donandi, sed dandi in solutum creditori suo, pro certo debito in pecunia, & sic habuit animum faciendi actum omnino æquipollentem venditioni, & ex quo jura feudalia debentur, prout & ita de facto fecit, quia feudum tradidit, quo mediante à dicta summa pecuniæ liberatus fuit, & sic in effectu vendidit, seu in solutum loco pecuniæ dedit creditori suo: non enim refert an creditori, an alii de ejus voluntate feudum tradidit. *l. solutum. §. solutam. ff. de pign. actio. l. invito. C. de solutio. cum vulgat.* Et sic attento animo & effectu subsecuto, non est dubium, quin debeatur quintum pretii.

38. Sed an ex traditione facta Sempronio debeatur aliquod jus feudale? Videretur quòd sic, videlicet relevium, si Titius ei donare voluerit, prout hoc casu donasse censetur, & vere donavit, vel quintum pretii, si forte Titius erat debitor Sempronii, in tantam summam quæ sibi debebatur à donatore, quem Titius delegasse videretur Sempronio. Contrarium est dicendum, quod nec relevium debetur in casu quo donare voluit, quia feudum iterum non mutavit manum. Non * autem sufficit etiam multiplex donatio, nisi toties feudum mutet manum, ut dictum est in §. *præcedenti. quæst.* 36. Nec etiam debetur quintum pretii, in casu quo à pari debito liberari voluerit. Tum quia concurreret duplex fictio, videlicet quod feudum fingeretur bis venditum, & bis traditum, quod non debet admitti. Tum quia propriè Titius non fingeretur dedisse Sempronio feudum in solutum, sed potius jura sua & actiones ad feudum: & sic nullum novum jus deberetur, ut in casu primi corollarii, quia etiam si Sempronius non erat aliàs creditor Titii, sed ei certam pecuniam numeraverit, vel etiam formaliter emerit spem vel actionem, quam Titius habebat ad feudum emptum vel promissum dari in solutum, adhuc ex hoc secundo negotio nulla jura deberentur, sed tantum ex primo. Nec obstat quòd emptor nominis traditione habita censetur accepisse ex causa venditionis, & quod venditor actionis non debet esse melioris conditionis quàm venditor feudi, quia ista non concludunt nec sufficiunt ut verificentur verba & mens consuetudinis loquentis de relevio, vel quinto pretii: quia respectu secundi negotii, deficit formalis venditio ipsius corporis feudi, & non reperitur aliqua mutatio feudi ex hac secunda interpretativa feudi venditione. Et sic patet responsio ad tertium objectum.

*Non sufficit multiplex effectualis donatio, nisi sit multiplex mutatio.

* Vendens hæreditatem andicatur vendere res singulas.

39. Ad quartum, standum est contrario: sed dicendum quod est longè diversum à themate quæstionis nostræ, quia quod dicitur venditorem * hæreditatis, non esse venditorem rerum particularium in hæreditate existentium, procedit duplici respectu dumtaxat, primo attenta subtili locutione juris civilis: & prout verbum hæreditas sonat universitatem juris tantum etiam sine ullo corpore hæreditario consistentem *l. hæreditas. ff. de petit. hæredit. l. hæreditatis appellatio. ff. de verborum signific.* Secundo, ex eo quod vendens hæreditatem affirmat se hæredem, idque præstare debet: non enim vendit spem vel fortunam incerto, sed jus ipsum hæreditarium. *l. cum hæreditatem, cum l. seq. ff. de hæredita. vel actio. vend.* Sed nihil affirmat de singularibus rebus hæreditatis, imò harum respectu est sicut ille qui vendit aleam, vel quicquid juris, unde harum nomine, nec satisdare, nec cavere debet, nec tenetur de evictione. Textus in *l. 2. in princip. ff. de hæredit. vel actio. vend. in l. 1. C. de evictio.* Sed inspecto eventu & effectu censentur vendi, & emi res & jura quæ sunt in hæreditate venditionis tempore *d. l. 2. §. 1.* Unde si in hæreditate sit actio personalis ad feudum, illa dicitur vendita, & non feudum, unde non debetur ratione hujusmodi venditionis aliquod relevium, sicut nec cùm specialiter venditur actio ad feudum, etiam si per plures manus vendatur & transferatur hæc actio, ut in simili dictum est in §. *præcedenti quæst.* 36. Si vero in hæreditate reperiatur ipsum feudum, vel rei vendicatio feudi, ita quod hæres erat dominus & verus vassallus, & tunc sive possideatur à venditore, sive tertius possessionem invaserat, censetur emptor emisse ipsum feudum, ex quo illud emit à domino & vero vassallo, & debetur quintum pretii pro rata æstimationis feudi, & sic nullum est absurdum, & cessant omnia contraria. Quod autem emptor hæreditatis censeatur hoc respectu emisse res particulares hæreditatis, patet quia bona fide & longo tempore eas præscribit, *l. 2. C. de petit. hæredit.* Igitur in illis habet titulum, sed non habet alium quàm titulum ex empto. Quamvis enim subtilius & strictius loquendo, non habeat titulum pro emptore in rebus singularibus emptæ hæreditatis, habet tamen titulum pro suo dependentem à titulo emptionis universæ. Imo grosso modo loquendo, habet etiam in illis titulum pro emptore. Unde semper reprobavi * cautelam quamdam Bartol. Cæpol. 181. ubi dixit, quod emptor hæreditatis vel quotæ tenetur petitione hæreditatis respectu

* Contra cautel.

rerum

rerum singularium, licet non teneatur respectu juris universi, quod est falsissimum. Ex prædictis infero quartum corollarium, quod si quis vendat & cedat quicquid juris habet in certo feudo vel ad aliud, si inveniatur quod sit dominus, licet non possideret, debetur quintum pretii, vel relevium: si autem inveniatur quod tantum habet actionem ad feudum, vel reditum super eo non infeudatum, nullum jus feudale ex hac venditione, vel cessione debetur: quia nulla substantia feudi est vendita, vel cessa. Et iisdem casibus in quibus dictum est in venditione hæreditatis, vel quicquid juris, locum esse quinto pretii, intelligendum etiam locum esse retractui feudali, si malit patronus, & multo fortius retractui consanguinitatis, qui fortior est, & latius patet: utpote etiam ad venditionem actionum ad propria competentium sese extendens, ut diximus infrà. §. *centesimoseptuagesimo secundo.*

*Venditio omni jure ad feudum an debeatur relevium.

40. Decimo quæro, quid si quis se vendere dixit ipsum feudum, & omne jus quod habebat in eo, vel ad id, tamen repertum est quod non habebat dominium, sed solum actionem ad petendum feudum, sive ex empto sive ex donato, sive ex pacto redimendi, aut alias? Et videntur jura quinti debita patrono, quia etiam res prorsus aliena vendi potest, & est vera venditio. *l. rem alienam. ff. de contrah. empt. & vend.* hæc autem consuetudo aliud non requirit, quàm feudum vendi. Verum hæc consuetudo non debet ita Judaicè intelligi, de quacumque venditione à quolibet facta: sed de facta à domino, vel ab eo ratificata. Unde non sufficit, quod sit valida quantum ad effectum personalis actionis ex empto ad interesse contra venditorem, & in ejus præjudicium dumtaxat. Sed intelligitur de valida & efficaci respectu rei, vel feudi venditi, ad hoc ut mutet, vel mutare possit manum, & transferri in emptorem, per notata §. *præcedenti. quæst. 4. cum tribus seq. & quæst.* 19. Unde distinguo, Aut venditor non asseruit se dominum, sed se habere jura vel actiones ad feudum, & tunc quantumcumque dixerit se vendere feudum, tamen non debet hoc tanquam erroneum attendi, sed secundum materiam subjectam interpretari, hoc est jura & actiones ad feudum. *argumento l. insulam. ff. de præscriptis verb.* Bald. in *l. 1. C. de jur. emphyt. cum vulgar.* Et sic dicendum est, ex hac venditione nulla jura feudalia deberi, salvo nisi venditor reperiretur fuisse dominus. Aut vero venditor asseruit se dominum, vel alias simpliciter vendidit ipsum feudum, quo casu tacitè suum asseruit, & tunc fundatam habet patronus actionem ad omne jus feudale, ex sola forma contractus, ut sæpe dictum est. Si autem detegatur venditorem non fuisse dominum, non poterit patronus petere hæc jura, imo accepta debet restituere, secundum notata in §. *præcedenti. quæst.* 19. Ex quo infertur, quod si quis semel emerit feudum, & solverit quintum pretii, deinde iterum emat ab alio, & quæratur de juribus feudalibus secundæ emptionis, distinguendum est, aut secundo emit à præcedente & asserente se dominium: & tunc patronus habet ex hoc ultimo contractu feudatam intentionem ad jura quinti: sed eodem medio sequitur resolutio & confusio jurium præcedentis emptionis.

*Pluries emens vel acquirens posteriora, cum prioribus compensat.

41. Unde non debet idem emptor iterum solvere quintum pretii, nisi saltem quatenus pretium hujus secundæ emptionis excederet pretium primæ, quia exactio jurium secundæ emptionis ejusdem feudi præsupponit primam emptionem factam esse à non domino & inefficacem, alioquin secunda emptio tanquam rei propriæ non valeret. *l. suæ rei. ff. de contrahend. empt.* Et sic compensanda sunt jura ex prima inefficaci soluta. Si autem emat à prætendente hypothecam vel servitutem, ista non est emptio feudi, & nulla jura feudalia debentur. Si autem iste vendens nihil asserat, sed vendat quicquid juris, adhuc ex simplici forma contractus, dico nulla jura deberi, etiam quatenus pretium primæ venditionis exceditur, quia licitum est ad redimendam vexationem, & acquirendum jus incommutabile pluries emere. Et hoc nisi probaretur ultimum venditorem verum fuisse dominum. Alioquin ex sola forma dictæ venditionis, non habet patronus intentionem fundatam contra veterem possessorem feudi, quia ex persona sua potest jus prætendere. Et quod dixi de compensando vel repetendo priore quinto denario, eadem ratione intellige compensandum vel restituendum relevium prius solutum ab eodem, qui nunc emit à vero domino, quum prius dono vel permutatione accepisset à non domino.

42. Undecimo quæro: Maritus vendidit feudum proprium uxoris, promittens facere quod illa ratificabit, vel etiam simpliciter, quod illa ratificabit, hic enim valet promissio facti alieni ex natura actus. *l. emptorem. §. qui autem. ff. de actio. emp. l. inter stipulantem in princip. ff. de verbor. obligat.* & per omnes doctores in *l. stipulatio ista habere licere. in princip. eodem tit.* Utrum patronus statim possit manum injicere, & jura petere? Huc effusa & per varios articulos disputabilis sese offert materia, sed breviter & summatim disputationis apparatu, & distinctionum sinuositatibus omissis resolvendo quæ ad hunc titulum faciunt, dico quod quandiu uxor non ratificat, & maritus non tradit, sed possessioni feudi incumbit, sive pretium receperit, sive non, patronus non potest prehendere feudum, nec aliqua jura feudalia petere, quia non potast dici feudum per hoc esse apertum, nec mutasse manum. Et antequam fiat ratificatio, non potest dici esse venditum saltem efficaciter. Et sic non habet patronus intentionem fundatam in aliquo ex hujusmodi contractu ante ratificationem. Ita quod si moriatur uxor antequam ratificet, feudum aperitur per obitum, & non per venditionem: & si habeat hæredes laterales, debent relevium. Et si contingat quod hæredes uxoris ratificent dictam venditionem, tunc incipit deberi quintum pretii, sed an nihilominus debeant illud relevium? Videretur quod sic, quia dicta ratificatio est merè voluntaria. Imo non videtur propriè esse ratificatio, ex quo non apparet venditionem esse factam nomine uxoris. Et sic non potest ab ea vel ejus hærede ratificari. *l. si pupilli. §. sed si ego. ff. de nego. gest. C. ratum. de reg. jur. in 6.* Sed tantum in præjudicium approbantis approbari; hujusmodi autem approbatio de se non trahitur retro, sed solum operatur, ut ex tunc. Et sic perinde est ac si dicti hæredes primum hodie vendidissent. Contrarium tamen est dicendum. Tum quia eo ipso quod maritus non vendidit rem tanquam propriam, sed tanquam uxoris, & promisit facere quod illa ratificaret: vel simpliciter quod illa ratificabit, censetur ejus nomine vendidisse saltem in illum eventum, & ad hoc ut vera & propria ratificatio subsequi possit. Quod nota ad ponderandum vim & effectum horum verborum in similibus. Et sic veræ & propriæ ratificationi locus est, & trahitur retro, *cap. ratihabitio. de reg. jur. in 6.* Tum quia etiamsi maritus suo proprio nomine dumtaxat tanquam rem propriam vendidisset, deinde mortua uxore ejus hæredes dictam venditionem approbent, quamvis hujusmodi approbatio de se non operetur nisi ut ex nunc: tamen eo ipso quod patronus percepit, vel percepturus est quintum pretii ex dicta venditione, non potest prætendere illud relevium, nec aliud jus feudale à tempore dictæ venditionis, ex persona quondam domini, vel ejus hæredum. per notata in §. *præcedenti. quæst. 19. num. 6. in fin. & quæst. 40. num. 127.* & idem dicendum in similibus. Si vero uxor ratificaverit, ex tunc etiam ante traditionem omnia jura feudalia acquiruntur patrono, sicut ex pura & perfecta venditione. Si autem maritus de facto tradiderit uxore non ratificante, dico quod poterit patronus injicere manum ex defectu hominis, quia fidelitas censetur residere penes maritum, & non penes uxorem, ut dicemus infra §. 35. Et sic

*Differentia inter ratificationem & approbationem.

per hujuſmodi traditionem, à ſolo viro factam cenſetur interrupta, & conſequenter feudum aperitur. Si tamen patronus nolit prehendere, nec jura petere, non tenetur hujuſmodi emptorem in fidem admittere antequam conſtiterit de ratificatione uxoris, quia juſtiſſimam habet cauſam recuſandi*, ex quo venditio nondum eſt efficax, nec firma, & feudum verè non mutavit manum, & emptor non eſt, nec adhuc eſſe poteſt dominus utilis & vaſſallus. Si autem patronus velit uti prehenſione & exactione jurium (quod licite facere poteſt in præjudicium vendentis & ementis) tenebitur emptorem in fidem admittere. Alioquin factis integris oblationibus non poterit prehendere feudum, nec prehenſum tenere ad manum ſuam, nec etiam quintum denarium habere, niſi recipiendo emptorem in fidem. Et ſi patronus jura quinti receperit, deinde uxor vel maritus ante dictam ratificationem deceſſerit, & ab emptore feudum evincatur, tenebitur patronus reſtituere quintum pretii quatenus locupletior invenitur. Nec obſtat quod venditio tenuit, quamdiu conſtitit matrimonium, quia imo nunquam tenuit, quantum ad venditionem & alienationem feudi, licet emptor potuerit percipere, & ſuos facere fructus, quos maritus potuerat alienare quamdiu conſtitit matrimonium.

43. Sed quid ſi uſufructuarius feudi vendat proprietatem ſeu totum feudum, promittens quod dominus ratificabit? Et videretur etiamſi de facto tradat, & emptor poſſeſſioni nomine ſuo incumbat, & fructus percipiat eoſque lucretur, ſicut lucraturus erat fructuarius quamdiu vivit, tamen quod patronus non poſſit prehendere, nec aliqua jura petere, quia per hujuſmodi venditionem & traditionem, dominus ignorans non privatur aliquo dominio, nec poſſeſſione civili per notata in *l. naturaliter in princ. in l. peregre.* ubi Bart. & alii *de acquir. vel amit. poſſeſſ.* & feudum nullo modo aperitur, nec fidelitas interrumpitur, quum non reſideat penes fructuarium, ſed penes proprietarium, ut plenè ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 1 Nihilominus dicendum eſt, quod patronus ſi velit, poteſt omnia jura domimicalia exercere contra hunc emptorem, & ejus fructuarii præjudicium dumtaxat, ſicut & contra quemlibet extraneum illicitum poſſeſſorem, & invaſorem feudi, ſed non in præjudicium veri domini, & vaſſalli, ut dictum eſt ſuprà §. 1. *gloſſ.* 2. *num.* 3. Secus ſi non eſſet proceſſum ad traditionem, vel ſi ſola commoditas eſſe vendita. Poterit * autem proprietarius facere privari fructuarium jure ſuo tanquam abutentem, ex quo de facto prodidit dominum, & eo inſcio tranſtulit in extraneum rem ad cujus cuſtodiam & tuitionem tenetur per jura allegata ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 2. *num.* 31. Et ſic recuperabit pleno jure feudum ſuum, & patronus tenebitur ei levare manum ſuam. Ex his patet quid dicendum, ſi quis aſſerens, vel non aſſerens ſe procuratorem alterius, vendat feudum alienum, promittens docere de mandato vel ratificatione, quia ex hoc ſolo contractu non habet patronus fundatam intentionem ad aliquid, niſi appareat de mandato, vel ratificatione. Si vero de facto contingat hujuſmodi emptorem occupare, & poſſidere feudum nomine ſuo, tunc patronus procedere poterit, ſicut contra quemvis novum poſſeſſorem.

* Si fructuarius vendat & tradat fundum fructilem, privari debet uſufructu.

44. Duodecimo quæro. Vidimus ſuprà §. 12. quod ſi emptor dimittat feudum proximo venditoris jure retractus, non debetur quintum pretii niſi ſemel, quia non eſt nova nec ſecunda venditio, ſed tranſlatio ejuſdem emptionis in alium emptorem. Sed quid ſi non dimittat proximo per formam retractus, ſed per formam ſpontaneæ venditionis? Et certum eſt adhuc ceſſare retractum feudalem, ſed videtur omnino deberi aliud quintum pretii. Tamen ſic diſtinguo. Aut hæc ſecunda venditio fit poſt tempus retractus proximitatis lapſum, & indiſtinctè locus eſt omni juri feudali, tam retractui, quàm novo quinto pretii, ſive fiat pro eodem, ſive difformi pretio, ſive etiam dicat venditor ſe non vendere, ſed dimittere jure retractus proximitatis, quia cùm non ſit amplius locus illi retractui, relinquitur quod in veritate & non attenta falſa & ſimulata partium locutione, eſt nova & ſpontanea venditio. Et ſicut emptor non potuiſſet agere ad retractum tanquam proximus: ita nec poterit tanquam proximus excipere adverſus patronum volentem uti retractu feudali. Aut vero hæc ſecunda venditio fit infra tempus dicti retractus, & ei qui jure proximitatis retrahere poterat: & tunc idem dicas quantum ad quintum pretii, ut iterum debeatur & etiam omnia jura feudalia, excepto ſolo retractu feudali. Ut tamen quam brevius queat, rationes deciſionis habeas, videbatur in hoc ſecundo membro ſubdiſtinguendum, Aut iſta ſecunda venditio fit difformiter, puta majori vel minori pretio, quam prius fuerit vendita, forte ſtatu rei interim mutato, vel aliis pactis, oneribus, conditionibus; & tunc abſque dubio dicendum eſt omnino deberi aliud quintum pretii, quia propter difformitatem pactionum, qualitatum, & formæ, non poteſt eſſe nec cenſeri tranſlatio primæ venditionis. Sed neceſſe eſt quod ſit prorſus nova & diverſa venditio, per ea quæ in ſimili not. *gloſſ. fin.* & doctores in *cap. hi qui. de preb. in* 6. Feli. Philip. Decius in *cap. de cauſis collat.* 2. *de off. de leg.* Jaſ. in *l. lect. collat.* 5. & ibi Decius in *collat.* 3. *ff. ſi cert. pet.* Jaſ. in *l. cùm ſtipulatus ſim mihi à Proculo. ff. de verb. obligat.* Aut vero dicta ſecunda venditio fit eodem pretio. & eiſdem actis & conditionibus, & tunc non videtur deberi novum quintum pretii, quaſi in veritate hæc non ſit nova & ſpontanea venditio, ſed potius vera agnitio retractus. Tum quia venditor neceſſe habebat dimittere emptori per retractum, unde non cenſetur liberaliter vendidiſſe. *l. rem legatam. ff. de adi. legat.* imò coactè & ex neceſſitate retractus, ſive metu ne compelleretur; quod ſciebat ſe poſſe compelli. *l. noviſſime. ff. quod fal. tuto. author.* Tum quia hujuſmodi venditio omnino conformatur dimiſſioni per retractum, in pretio & reliquis conditionibus. Contrarium dico, quod novum quintum pretii tanquam de nova ſpontanea venditione debetur: Tum quia fundata eſt intentio patroni in forma contractus, qui eſt conceptus per modum novæ & voluntariæ venditionis, & non per modum ſimplicis agnitionis retractus. Et ſic non habuerunt contrahentes intentionem practicandi retractum proximitatis, ſed de novo vendendi, & ſi aliter voluiſſent, facile expreſſiſſent. *cap. ad audientiam de decimis.*

45. Et non eſt aptius nec majus mentis teſtimonium, quàm qualitas inſpecta verborum, inquit Bald. in *l. ad recognoſcendos. C. de ingenu. manu. in cap. ſuper literis. cap.* 2. *de reſcr. extr. de teſtib. in rub. & in conſil.* 160. *facta fuit inveſtitura. lib.* 1. Jaſ. in *l. neque profeſſus. in fin. C. de teſta.* Potuit enim proximior jus ſuum retractus contemnere, & à volente vendere emere. Et licet videatur aliquo reſpectu utilius retrahere quam emere, videlicet reſpectu novi quinti vel ſubquinti pretii: tamen non eſt verum, quia ſi non retrahit, ſed emat, non ſolvet legales ſumptus primæ venditionis inter quos comprehenditur primum quintum pretii, & ſic non poteſt gravari niſi unico quinto vel ſubquinto. Et* in reliquis utilius eſt emere, quia habebit venditorem ſuum obligatum de evictione, & etiam venditorem venditoris ſui, & eorum bona, ſed retrahendo non haberet niſi primum venditorem obligatum de evictione, & ejus bona dumtaxat, quia agnoſcens retractum in nullo obligatur, ſed ab obligatione & contractu eximitur. Et ſic patet quod quantumcumque ſub eadem forma pretio & qualitate fiat ſecunda venditio, tamen non poteſt conformari retractui, ſed formaliter & effectualiter differt. Sed juxta hæc quæro, numquid in caſibus hujus ſubdiſtinctionis locus erit retractui feudali? Videtur quod ſic, quia proximus, qui poteſt retrahere

*Differentia voluntariæ emptionis à retractu.

here ab initio, & tamen hoc omisso emit, facit se alienum à retractu, & videtur illi renuntiare. Et sic retractus proximitatis, utpotè omissus & repudiatus, non potest facere impedimentum retractui feudali. Contrarium dico, quia jus proximitatis consistit in jure agendi, & jure excipiendi. Et quod jure agendi consumpto non consumatur, sed remanet jus excipiendi, patet quia iste primus qui non via retractus, sed voluntariæ emptionis acquisivit ab extraneo emptore, non potest conveniri retractu ab aliquo proximo: & si conveniatur, excludet agentem exceptione proximitatis. Ergo eodem modo potest excludere patronum, imò multo fortius, quia si vincat alium proximum vincentem patronum, igitur fortius vincit patronum, ut notatur in *l. de accessionibus. de divers. & tempor. præscript. in cap. authoritate de conceß. præb. in* 6. Ex his habes ampliationem ad *d.* §. 15. *supra eod.*

46. Decimo-tertio quæro, in materia hujus, & præcedentis, & sequentis §. Vassallus acquisivit multa subfeuda & prædia censualia a feudo antiquo suo dependentia, deinde moritur relictis hæredibus à latere, vel donat aut vendit omnia sua immobilia, utrum debeatur relevium omnium immobilium, vel quintum aut subquintum totalis pretii. An vero hæc jura feudalia solum debeantur pro rata feudi antiqui? Hæc est uberrima & argumentosissima quæstio, sed quia satis circa hæc disputavi *supra* §. 10. *gloß.* 1. *quæst.* 13. & infrà §. 122. breviter resolvendo distinguendum est. Aut apparet quod acquirens univit acquisita, & incorporavit mensæ feudi sui, & loci dominantis in eadem qualitate tenenda & possidenda, aut non apparet. Primo casu quod (quantum ad præsens attenta voluntate patroni) est ex sola verbis vel factis explicata voluntate acquirentis, puta quando expresè declaravit se acquirere animo uniendi & incorporandi feudo suo. Vel si prædia acquisita posuit in catalogo feudi inter cætera prædia feudalia, & in eadem qualitate ejusdem feudi recognovit à patrono, & tunc jura feudalia debentur pro toto, quia totum est feudale, & uniformis qualitas. Secundo casu, quando illud non apparet, non debentur jura feudalia nisi pro rata, & ad limites feudi antiqui. Et quamvis sit major ratione præsumendæ unionis, & facilius præsumatur, quando prædia jure retractus, & potestate dominica sunt recuperata, quam quando sunt empta à domino directo tanquam ab extraneo; tamen in * dubio puto quod indistinctè non censetur acquirens habuisse animum faciendi dictam unionem, quia non tenetur illam facere, & est ei præjudicialis: per notata in *d. quæstione* 15. Unde si non facta alia declaratione & unione decesserit, relicto uno hærede propriorum, seu antiquorum, & alio hærede conquæstuum, hæres propriorum obtinebit feudum prout consistit in antiquo statu, & in dictis acquisitionibus nihil habebit, nisi jura feudalia vel dominicalia antiqua à feudo principali dependentia. Hæres autem conquæstuum obtinebit dictas acquisitiones, ad onera dominicalia erga hæredem propriorum. Unde si acquisitio sit de feudo, tenebitur ei facere fidem & homagium.

* Non præsumitur incorporatio.

47. Sed an teneatur etiam solvere relevium? Videretur quod sic per generalitatem §. præcedentis. Sed contrarium puto, quod non debeatur pro hac vice, duplici ratione. Prima, quia hujusmodi feuda non mutaverunt manum, postquam hæres propriorum est factus patronus, sed simul & eodem instanti à puncto mortis defuncti. Ad hæredem autem propriorum dumtaxat, non spectant relevia, vel alia jura seu fructus, nisi quando cedunt postquam est hæres. Et quæ prius cesserunt si qua sint, remanent in hæreditate & successione mobilium. Secunda est apertior ratio, quia quamvis novus vassallus æquè debeat relevium novo patrono, sicut antiquo: tamen illud est verum, nisi eodem instanti & ex eadem dispositione, vel causa ejusdem personæ, quæ possidet utrumque feudum, unus fiat patronus, alter vassallus. Tunc enim subfeudum propriè non videtur mutare manum, sed incipere de novo esse in manu idonei vassalli. Ex quibus infero, quod si quis eadem donatione, & eodem tempore, donet vel vendat feudum uni, subfeudum alteri, donatarius vel emptor subfeudi, nulla jura utilia pro hac vice debet obtinenti feudum, quemadmodum si de novo constituatur feudum nulla jura utilia debentur pro hac prima infeudatione. Et licet illud non sit omnino simile, tamen habet quoddam symbolum, & maximè liberationis favore. Idem puto dicendum si quis in testamento leget uni feudum, alteri subfeudum: quod procedit etiamsi in diversis testamentis, & diverso tempore, quia quum utrumque legatum simul eodem tempore mortis confirmetur & substantiam capiat, non est alterum altero prius, quamvis aliud esset in contractibus. Infero etiam idem juris esse si feudum sit de conquæstu, vel si contingat quod non sint alii hæredes propriorum, alii conquæstuum, sed uniformiter hæredes, quod non debent relevium superiori patrono, nisi de feudo: non autem de subfeudis. Et si divisione facta uni eorum obveniat feudum, cæteris autem singula subfeuda, nulla relevia pro hac vice debentur nec superiori patrono nec immediato, sive hæredi cui adjudicatur ipsum feudum, quemadmodum annotavimus infrà §. 122. primogenitum obtinentem feudum, non posse pro hac prima vice exigere relevium à fratribus ratione subfeudorum ab eo recognoscendorum, nedum in linea directa in qua est indubitatum: sed etiam in collaterali in locis in quibus locus est primogenituræ in collaterali. Infertur etiam quod si possidens feudum & subfeudum vendat subfeudum, nullum quintum ei debetur pro hac vice. Idem si simul eodem contractu vendat duobus, feudum uni, subfeudum alteri. Imò idem etiam si diversis contractibus & diverso loco, sed eodem tempore, puta per procuratores: quia in dubio, vel pari causa absolutioni & liberationi favendum. Secus si primo vendat & tradat feudum uni, deinde subfeudum alii. Et idem respectivè in donatione, & cæteris contractibus.

48. Decimo-quarto quæro. Si quis vendidit feudum sub pacto de retrovendendo usque ad sex annos, deinde accedente fine sexti anni hæc facultas prorogetur ad alios sex annos: Utrum ex redemptione facta infra tempus prorogatum debeatur quintum pretii? Prima facie videtur quod non, & quod solum debeantur jura semel ex venditione, sive tempore venditionis actum sit, de proferendo die, sive non. Nec obstat *l. si cum dies in princip. l. Labeo. in fin. ff. de arbit. l. si cum Hermes, C. de loca.* quia ibi agitur de gravando & obligando tertio, hic non. Et ratio est, quia quamvis hujusmodi prorogatio sit merè voluntaria, tamen quando fit pendente prima facultate, non censetur nova facultas redimendi, sed continuatio ejusdem. Tum ex quo emptor prorogans scit se posse cogi ad promptam revenditionem, non censetur merè voluntariè prorogare, sed metu ne cogatur statim restituere. Secus si de redimendo convenirent post lapsum terminum & expiratam primam facultatem, quia tunc esset nova & merè voluntaria facultas, & non diceretur inde sequi redemptio, sed nova emptio. Et sic omnia jura de integro (tam retractus feudalis, quam quinti pretii) deberentur. Textus in simili. in *l. sed & si manente, ff. de preca.* ad hoc quæ pulchrè notat Bald. in *conf.* 321. *verba compromisi. & conf. seq. lib.* 5. Angel. Paul. & alii. in *l. fin. ff. de feriis.* Domi. Phil. Franc. in *cap. cum appellationibus in fin. de appel. in* 6. Alex. in *l. dies cautioni. in princ. ff. de damno infect.* Phil. Corf. in *conf.* 92. *placet mihi. conf.* 235. *de pluribus sub litera. cap. lib.* 3. Phil. Deci. in *cap. personas, col. fin. de appel.* quibus in locis plenissimè reperies, nolo transferre.

49. In contrarium facit quod in simili decidit Bald.

in rep. *l. Æmiliæ, col. 5. in §. notab. ff. de minoribus.* stante statuto quod de quolibet contractu solvatur gabella, locavi tibi fundum ad annum, deinde ante finem anni prorogavi ad alium annum, numquid solvetur nova gabella? Videtur quod non, quia prorogatio * est termini labentis nondum lapsi extensio, & prorogatum tempus, censetur unum & idem tempus, nec reputatur quid diversum, sed unus & idem contractus, *dict. l. sed & si manente.* Contrarium decidit Baldus, dicens quod inter ipsos prorogantes est unum & idem, & ita debere intelligi prædicta: sed non respectu tertii, *l. si cum Hermes, C. de loca.* Sed responderi potest non obstare præfatam decisionem Baldi, & non esse similem nostræ quæstioni propter multa. Tum primo, quia Bald. loquitur in gabella imposita simplici contractui, & nudum actum cujusvis contractus concernente: sed onera feudalia de quibus loquimur, respiciunt ipsam mutationem vel venditionem effectualem feudi, & non nudum actum cujusvis contractus, per textum *infra* §. 41. & diximus in §. *præcedenti quæst.* 7. *in fin.*

* Quid sit prorogatio.

50. Tum secundo subtiliter perpendendo magna est differentia inter hos casus: quia Baldus loquitur in * prorogatione respiciente substantiam ipsius contractus: nos autem loquimur in prorogatione respiciente simplicem qualitatem, seu certam conditionem accessoriam contractus, nihil addendo nec extendendo in substantia ipsius contractus. Hæc autem multum differunt. Prorogatio enim locationis æquè implicat & consensum, & similem pensionem, & omnia substantialia in locatione requisita, ac si nova locatio de integro contraheretur. Et sic saltem respectu tertii cujus interest, videtur novus contractus, quum omnia requisita ad novum hujusmodi contractum intersint. Similiter si vendidi vel donavi tibi feudum meum usque ad novem annos: deinde prorogem tibi usque ad alios novem annos, mediante pari pretio in casu venditionis: in hac voluntaria prorogatione includuntur de novo omnia substantialia & totalis forma & essentia venditionis vel donationis. Unde inter prohibitos, vel respectu fidejussoris, aut alterius habentis interesse, censetur novus contractus, & ita loquitur & intelligitur *d. l. si cum Hermes.* Sed longè diversum est cum vendidi tibi feudum meum in perpetuum, sed sub temporali facultate redimendi, quæ pendente termino prorogatur ut in quæstione nostra. Hujusmodi enim prorogatio non respicit essentiam contractus, sed ejus qualitatem: nec in ea implicatur nec repetitur eadem venditio ut clarum est, sed sola qualitas, vel conditio facultatis redimendi prorogatio non est propriè & strictè contractus, quia solus prorogans, non autem is cui fit prorogatio obligatur: sed prorogatio de qua loquitur Bald. propriè & strictè est contractus, cum sit ultro citroque obligatoria. *l. Labeo. 19. in verbo contractum. ff. de verb. sign.* unde nihil mirum si comprehendatur in statuto de quo loquitur Bald. Secus esset in prorogatione de qua loquimur, quæ cum non sit propriè contractus, non comprehenderetur in tali statuto, quia * statutum loquens de contractu, in stricta & propria significatione accipitur, nec habet locum in stipulatione, donatione, sive liberatione, vel pacto simili, ut tradit Bald. in *l sive apud acta. col. 1. C. de transactio.* Et hoc nisi appareat de rationis identitate, ut per Andr. Alcia. in *d. l. Labeo 19.* super quo plura dici possent, sed quia non est principale propositum, remitto ad Jaso. in §. *omnium a num. 35. usque ad num. 48. institu. de actio.* Et sic patet quod præfata decisio Baldi non obstat nec rem facit. tametsi prima facie concludere videatur, nec eam deduxissem, nisi necessarium animadvertissem ad clarum intellectum uberrimæ materiæ hujus utilis & quotidianæ quæstionis.

* Refert an prorogatio referatur ad substantiam, an ad qualitatem contractus.

* Statutum loquens de contractu strictè accipitur.

51. Quam resolvendo * concludo pro parte affirmativa. Quia revenditio quæ fit post terminum primæ facultatis, in vim prorogationis, non procedit à virtute & potentia primi contractus & venditionis, nec ex causa veteri & necessaria illi inexistente: sed ex causa nova & voluntaria, ex intervallo superventa. Igitur saltem respectu tertii habentis interesse, puta patroni, reputatur nova & libera venditio, & nova inde jura feudalia oriuntur per notata in §. *præcedenti, q.* 3. Fallit, si venditio fuisset facta sub facultate redimendi ad biennium retenta interim fide: deinde pendente biennio prorogetur facultas usque ad alium & tertium annum, quia dummodo infra tempus prorogatum redimatur, nulla jura patrono acquiruntur neque de venditione, neque de redemptione, juxta notata *infrà* §. 51. *qu.* 4. Idem si fiat prorogatio & redemptio infrà aliud modicum tempus à consuetudine loci permissum ut expressè disponunt consuetudines Turonensis & Blesensis & aliæ locis allegatis *suprà eod. num.* 8. in quibus non requiritur interim retentio fidei seu fidelitatis clientelaris per venditorem: quia consuetudines illæ hoc non dicunt, sed simpliciter ad modicum tempus permittunt. Sed in terminis consuetudinis nostræ si venditio sit facta non retenta fide, tunc omnino debentur jura de venditione ut supra dictum est, sed non debentur de revenditione quandocumque fiat in vim facultatis in eodem contractu appositæ: si vero redimatur in vim prorogationis ex intervallo & novo consensu factæ, nova jura debentur, tanquam ex nova spontanea venditione, etiamsi infrà terminum prorogatum fiat hujusmodi redemptio. Nec obstat quod illa prorogatio facultatis redimendi non videtur voluntaria, sed facta metu ne fortè prorogans cogeretur statim revendere, quia imò nullus omnino metus est quum nulla vis inferatur, imo nec inferenda suspicetur *l. metum. & per totum, ff. de eo quod vi metusve cau.* Et * vani timoris nulla æstimatio est. *l. vani. ff. de reg. jur.* nec ullam metus rationem habet, nec aliquid minuit de voluntario timor, ne putetur ut fiat quod justè & licitè peti vel fieri potest. *l. accusationis, C. de his quæ vi metusve cau.* Notant. Bart. Angel. in *l. qui in carcerem, ff. de eo quod vi metusve cau.* sicut nec necessitas rei familiaris, *l. non idcirco, C. de rescin. vend.* Et sic mere voluntaria est hujusmodi prorogatio, nec à necessitate prioris contractus dependet, etiamsi probaretur eam factam venditori, paratam alioquin pecuniam habenti ad redimendum ante lapsum termini.

* Vanus metus non æstimatur.

52. Juxta hæc quæro, quid si venditore non valente redimere in termino, emptor ei prorogat facultatem redimendi mediante certa pecuniæ summa, utrum debeatur quintum pretii hujus summæ? Respondeo: Non, nec aliud jus feudale, quia non est verum pretium nec pars pretii feudi: nec est nova mutatio, nec venditio, & deficiunt termini consuetudinis, Sed quando in vim hujus prorogationis redimetur, debebitur novum quintum pretii de primo pretio quod refundetur. Sed quæro, quis solvet istud novum quintum pretium? Et videtur quod is à quo redimitur, per hunc textum quia in hujusmodi redemptione habeatur pro venditore. Contrarium dico, quod debet solvi per * redimentem, ad quem spectat & omnes legales sumptus ultra pretium refundere. Et evidens est ratio, quia inter ipsos prorogantes & eorum respectu, tempus prorogatum est idem tempus, & idem remanet contractus, & inter eos censetur mera redemptio ex priore contractu per prædicta, & hujusmodi * prorogatio, sive gratis, sive aliquo dato facta sit, censetur inter eos facta cum eisdem pactis, qualitatibus & conditionibus quæ tacitè insunt & repetita censentur, alioquin non esset vera prorogatio, ut notatur in *c. hi qui de præben. in 6.* & per Jas. in *l. cum stipulatus sim mihi à Proculo. ff. de verbo. oblig. in l. lecta, collat.* 5. & ibi Philipp. Deci. *col.* 3. *ff. si cert. peta.* Et sic tacitè repetitum censetur onus in prima venditione & facultate appositum, de refundendo per redimentem omnes legales sumptus, cujusmodi est istud secundum quintum

* Redimens tenetur ad legales sumptus.

* Prorogatio fit cum eisdem pactis & qualitatibus.

pretii. Unde licet patronus cujus dumtaxat respectu censetur nova venditio, possit istud exigere ab eo, à quo redimitur, per hunc textum, tamen redimens debet solvere & indemnem reddere eum à quo redimit.

53. Rursus circa hæc quæro, utrum patronus possit uti retractu feudali ratione hujus redemptionis? Videtur quod sic, etiamsi receperit unum quintum pretii ex venditione, & emptorem investierit, & consequenter approbaverit omnes qualitates, & conditiones dictæ venditionis, quia respectu patroni, hæc redemptio censetur nova & spontanea emptio & venditio, cùm non dependeat nec procedat a vi, & potentia primæ venditionis, sed ex nova & voluntaria causa postea superventa. Contrarium est dicendum, quia retractus conventionalis excludit legalem, ut dictum est suprà §. 22. *num.* 4. Sed huic redimenti competit verum & efficax jus retractus conventionalis, cujus virtute etiam retractum proximitatis excluderet, multo fortius feudalem. Et hoc respectu prorogatio pendente termino facta, etiam respectu tertii & patroni operatur in vim prorogationis, quia non agitur de obligando tertio, nec de præjudicando juri alteri quæsito, vel quærendo, sed dumtaxat de conservando & continuando jure retractus conventionalis, & sic non obstat hic *l. si cum Hermes*, *C. de loca.* Et hoc

* Not sing.

singulariter * nota, quod licet respectu quinti denarii, non sit differentia an lapso redimendi termino feudum liberè revendatur, an vero redimatur in vim prorogationis pendente termino factæ: tamen differentia est respectu retractus feudalis, cui in primo, & non in secundo casu locus est. Et ratio differentiæ est, quia quod attinet ad quintum pretii, illud ab initio ex prima venditione, quantumvis sub onere redimendi facta, semel & incommutabiliter acquisitum fuit patrono, & nihil impedit quin aliud quintum ei acquiratur ex redemptione quæ postea sequitur, non ex vi & potentia primæ venditionis, sed ex alia voluntaria & nova causa: quorum utrumque oppositum est respectu retractus, quia ab initio ex dicta venditione non fuit acquisitus, nec potuit quæri patrono nisi commutabiliter, & ad onus juris redimendi & retrahendi per venditorem. Quum autem postea fit redemptio seu revenditio, etiamsi non fiat præcisè virtute dictæ venditionis, sed virtute prorogationis pendente termino factæ, est quod impediat jus retractus ex hac revenditione acquiri patrono, videlicet jus retractus conventionalis competens redimenti, & ei legitimè conservatum medio dictæ prorogationis. Secus si prorogatio esset facta post lapsum termini, quia tunc non ageretur de conservando jure retractus cõventionalis, quod amplius nullum competit venditori, sed esset verum & spontaneum pactum de emendo & vendendo de novo, quod nullo modo impedit, sed præparat viam ad omnia jura feudalia. Rursus adhuc quæro, quid si ab initio venditionis actum sit de proferendo die, seu proroganda facultate redimendi? Respondeo, si illud sit positum in voluntate solius emptoris, vel simpliciter ipsarum partium, illa clausula de proferendo die nihil operatur, *l. stipulatio non valet*, *ff. de verb. oblig. l. in ementis*, *C. de contrah. empt. & vend.* Et sic prorogatio sequens tanquam ex novo & spontaneo consensu judicatur. Si vero actum sit quod emptor tenebitur ad alios sex annos prorogare si venditor non potuerit in primo termino redimere, vel sub quavis alia conditione, tunc cum prorogatio facta in hunc eventum procedat ex necessitate prioris contractus, facit quod redemptio sequens est mera & necessaria redemptio, & quod nulla inde jura debentur, sed solum ex prima venditione. Nec poterit patronus causari hanc clausulam de proferendo die in sui fraudem appositam esse, quia licuit contrahentibus ab initio qualem legem voluerunt apponere, & facultatem redimendi vel usque in perpetuum extendere.

54. Decimo-quinto quæro, quid si feudum est * partim venditum, & partim donatum vel permutatum? Respondeo: Clarum est quod cessante simulatione, partim locus est quinto pretii vel retractui feudali, partim relevio: per notata *suprà* §. 20. *gloss.* 5. *quæst.* 12. sed quid si quis vili pretio vendidit donationis causa? Hæc quæstio in multas species dividitur, ut autem quam brevius & resolutius queam, habeas; Respondeo: Primo inspiciendum quid actum & expressum sit: si enim conventum sit de justo & totali pretio feudi, puta mille, & dictum quod venditor receptis vel promissis octingentis se contentavit, & residuum pretii remisit emptori: tunc res est clara & expedita feudum esse pro mille venditum, & sic pro quinto pretii debetur ducentum, ad rationem scilicet totius pretii conventi, quod etiam integrum refundendum esset a retrahente. Si vero non sit conventum de certo totali pretio: sed quia placebat venditori, in gratiam emptoris, infra justum pretium vendere, dictum est quod feudum esset venditum pro octingentis, & quod * venditor donavit, vel remisit emptori residuum justi pretii, quo plus valet feudum: & tunc idem dico quod totum feudum censetur venditum: quia donatio non confertur super feudo, sed super pretio, de cujus remissione nihil ad dominum directum, ut dictum est *supra* §. 20. *gloss.* 8. Ideo quintum totius justi pretii debebitur. Vel si dominus retrahere malit, necesse habet totum justum pretium refundere, & ad hunc finem fieri debet æstimatio feudi. Si vero donatio collata est super ipso feudo: ut quia dixit se donare feudum, in eo quod supervalet pecuniæ: tunc enim apparet quod non est animus vendendi feudum, nisi usque ad concurrentiam pecuniæ, & pro reliquo est animus donandi, & sic idem dicendum quod suprà, in re partim vendita, partim donata. Sin autem nec de hoc appareat, nec ex verbis (de quibus fortè quod non confecta, vel non reperitur scriptura, non apparet,) colligi possit, an super feudo, an super pretio cadat donatio, & tunc debent inspici verisimilitudo & probabiles conjecturæ, *l. in obscuris, ff. de reg. jur.* Unde si feudum erat venditioni expositum, vel alias venditor erat omnino venditurus, præsumam non esse donationem, nisi in residuo pretii. *Argum. l.* n. *C. de rer. permutat.* Et in dubio ex quo contrahentes inceperunt à venditione feudi simpliciter, censetur totum feudum esse venditum, & donationem cadere solum super residuo pretii, arguendo à prolocutionibus & præfationibus *l. Titia*, §. *idem respondi*, *ff. de verbor. oblig at. cum vulga.* & potentissima pars cujuslibet rei est principium, *l.* 1. *ff. de orig. jur.* & imprimis attendi debet, *l. si per procuratorem*, *ff. mandati l. clam possidere in princ. ff. de acquir. vel amitt. poss.* Ille casus multum est anceps & dubius, videtur enim primo dicendum indistinctè non esse venditionem nisi pro rata pretij conventi & soluti: videlicet pro octingentis, & in residuo esse meram donationem ipsius feudi. Patet, quia impossibile est subsistere venditionem absque pretio, eoque certo. §. *pretium autem. instit. de emptio. & vendi.* Sed hic ex hypothesi pro isto residuo quod supervalet, nullum est pretium neque certum, neque incertum, quia hoc respectu nullomodo fuit actum nec conventum de pretio certo, nec per se nec per relationem ad aliud certum, nec aliter. Igitur non potest dici istud residuum esse venditum, & sic necesse est ipsum residuum fundi donatum censeri, & non residuum pretii, quod non est in rerum natura, quod attinet ad hunc contractum, quia hactenus non fuit in aliquod certum pretium consensum. Et sic hactenus venditio dici non potest, sed probabilius videtur distinguendum in forma donationis vel remissionis, videlicet quod aut donatio vel remissio refertur expresse ad residuum justi pretii, aut vero ad residuum ipsius fundi quod venditur vel transfertur. Aut vero non apparet ad quod referatur, ut primo casu

* Releviũ utrum debeatur feudo partim vendito, partim donato.

* Quid de vendente vilius donationis causa.

totum censeatur venditum quasi donatio cadat super residuo justi pretii & non super fundo vel feudo. Et tunc debet fieri æstimatio residui sive totalis & justi pretii totius fundi ad hoc ut quintum totius solvatur patrono in feudo, vel integrum laudimium domino censuali, vel ut totum & justum pretium refundatur à patrono vel propinquo venditoris retrahente. Secundo casu, omnino dicendum cessare omne jus retractus laudimii & quinti pretii pro illo residuo. Quia nedum non fuit conventum de pretio residui, & sic non potest censeri venditum, sed etiam expressim ipsum residuum fundi donatum fuit. Et sic clare liquet quod hactenus non fuit venditio nec animus vendendi, sed mera donatio ipsius fundi. Et sic hactenus locus erit relevio in feudo, secluso hactenus retractu feudali vel proximitatis. Tertio casu idem omnino dicendum puto propter duo. Primo quia circa istud residuum non apparet de animo vendendi, sed bene de animo donandi. Secundum, quia circa istud nedum non fuit conventum de aliquo certo pretio, sed nec pretii quidem vel in genere mentio facta fuit, & sic hactenus nedum deficit unum substantiale venditionis quod est pretium certum, sed etiam forma: quia quod ad illud residuum attinet non proferuntur verba venditionis, sed donationis. Deficit enim animus & consensus vendendi, quod est tertium substantiale.

55. Nec obstat quod fortè contractus incipit à venditione fundi simpliciter, quia ex sequentibus verbis dispositivis apparet non esse venditionem nisi pro rata pretii conventi. Et quod verba venditionis in principio contractus simpliciter aut generaliter apposita non referuntur ad hanc particulam, sive ad istud residuum fundi in quo aliter & specialiter apparet esse dispositum videlicet de donatione. *Argum. l. doli clausula, ff. de verb. oblig. l. cohæredes, §. qui patrem, ff. de vulg. & pupil. substit. cum vulg.* Et secundus & tertius casus hujus distinctionis non habent dubium, sed solum dubietas est in primo casu. Quia non videtur posse subsistere venditio absque pretio & convento. Sed licet sit dictum & residuum justi pretii donat, hæc clausula non importat conventionem & remissionem certi pretii conventi; & licet certum justum pretium videatur præsupponere, hoc est verum si præcessisset conventio de totali justo pretio. Sed hic ubi constat non præcessisse conventionem totius, sed solum partis pretii, sequitur quod pro hoc residuo nullum est pretium nec certum nec conventum, & sic quod licet verba remissionis referantur expressè ad residuum justi pretii: tamen quod debent etiam necessario intelligi non de aliquo pretio certo & convento, quia de nullo hactenus conventum fuit, sed de pretio de quo conventum fuisset nisi supervenisset animus donandi. Donatio igitur hactenus, hoc est in hoc residuo, præcedit & anticipat venditionem. Ergo in hoc non est venditio, sed remanet donatio. Igitur ipsius fundi, & non pretii, quod non est nec fuit, licet fuisset nisi donatio supervenisset. Itaque disputando ut ipsa vincere videtur prior indistincta opinio; sed tamen mihi placet nostra distinctio, quia ex quo remissio nominatim refertur ad residuum justi pretii, satis apparet primo, quod principalis intentio fuit totum fundum vendere. Secundo quod non fuit intentio donandi partem aliquam ipsius fundi, sed donandi vel remittendi partem aliquam pretii.

56. Sequenda est igitur contrahentium voluntas & intentio tanquam præcipua & *ϰυρία*, sive dominans. *l. in conventionibus, ff. de verbor. signific. l. semper in stipulationibus, ff. de regul. jur.* Nec vana est hæc intentio ad partis pretii donationem potius quam fundi limitata, quoniam multos magnos effectus parere potest. Quid enim si ita (ut quandoqueque fit (caverit venditor, quod nolebat in aliquo fraudare propinquos suos jure retractus, licet gratiam aliquam in parte pretii vellet facere grato emptori sine præjudicio propinquorum. Iniquum enim esset & absurdum hunc effectum defraudari contra verba & mentem contrahentium, licet ex quadam simplicitate & securitate non nimium supina, licet non nimis callida, non convenerunt de totali pretio, quod superfluum putarent de eo convenire quod remissum volebant. Siquidem tam prudentis Jurisconsulti, quam innocentis judicis est æquitatem ipsam & contrahentium mentem potius quam cujusvis subtilitatis defectum præ oculis habere. *l. quod si Ephesi. in fin. ff. de eo quod cert. loco. l. sicut, §. si debitor. ff. quibus mod. pign. vel hypot. sol.* Sequamur igitur in omnibus æquam nostram distinctionem, maximè cum etiam in dicto primo casu non possit emptor objicere actori ad solidum retractum, vel quintum pretii, vel laudimium. Quod non habet in dubio fundatam intentionem in venditione totius fundi: quia imo habet contra hunc emptorem fundatam intentionem in emptione totius fundi. Idque non dubiè, sed clarè si intentionem ipsam & verba contractus inspiciamus, quæ utraque simul in venditionem totius fundi tendunt. Porrò etiam sola verba contractus sufficerent ad faciendum plenam fidem contra emptorem, etiam in favorem tertii, quatenus contractus ad eum spectat, ut hic per notata *infrà* §. 58. *quæst.* 17. quanto magis verba manifesta intentione subnixa. Tum sive inspiciamus principium ipsum contractus quod est potissimum. *l. si per procuratorem in princ. ff. mandati. l. 1. ff. de regul. jur. sonat. in venditionem totius.* Sive inspiciamus clausulam controversam, illa manifestè sonat in venditionem totius fundi, & donationem enunciat in parte & residuo pretii dumtaxat, & non in parte fundi.

57. Præterea dico quod etiamsi nullomodo constaret de pretio convento, sive de certa quantitate pretii, modo constaret de venditione ex confessione fortè emptoris, vel aliàs sufficienter habeat dominus directus eo ipso fundatam intentionem ad laudimia vel jus quinti denarii aut retractus. Et adigendus esset emptor, etiam captis pignoribus ad declarandum pretium medio juramento, nisi emisset per procuratorem generalem, quem repræsentare nequiret emptor, quo casu vel fortè emptore præmortuo contra ejus hæredes, & ubi aliter veritas haberi non posset, res esset æstimanda inspecto tempore verisimili contractus, si fortè ne de die contractus constet, & justo, communique pretio vænisse præsumendum est tam ad finem laudimiorum, quam ad finem retractus sive feudalis, sive proximitatis. De quo plenius si opus sit dicemus *infrà tit.* 16.

58. Et ita secundum præfatam distinctionem debet intelligi & modificari consuetudo Alverniæ. *tit. des achapts, lots & ventes.* §. 5. ubi vult laudimia non deberi pro rata * supervalentiæ in donatione ejus quod supervalet facta in venditione, quia hoc debet intelligi quando illa donatio fit indefinitè impersonaliter, puta de resto, seu residuo vel eo quod superest aut supervalet, vel quando refertur ad rem venditam, sive ad id quod de ea restat: Secus si nominatim referatur ad residuum justi pretii: quia tunc fieri debet æstimatio ut totius rei vel pretii pendantur laudimia. * Relevia utrum debeantur pro hypertocha seu supervalentia.

Non est interim omittendum quod prædicta intelliguntur quando illud residuum est notabile: Secus si modicum, ita ut verisimiliter illa clausula magis ex contemptu, vel dubietate modici fortè restantis, & ad tollendum dubitationem quam ad seriam donationem apposita sit: quia tunc non procedit quæstio nostra, nec illud habendum est in consideratione.

59. Decimo sexto, circa hæc mentem subit quæst. quam format Alciat. *in leg. 2. in princip. num.* 18. *de verb. obligat.* Vendo * tibi domum pretio centum aureorum & unius vineæ, quæ etiam valet centum alios aureos, quis sit iste contractus? Et respondet duos * Releviũ utrum debeatur in contrac-

tus mixtus ex venditione & permutatione. esse contractus, & censebitur domus dimidia vendita & dimidia permutata. Et fundatur in hoc quod utrumque simul pro domo datorum æque potens & ejusdem valoris est. Ideo utrumque per se censetur & propriam naturam retinet. Secus dicit si esset disparitas valoris inter vineam & pecuniam, quia tunc censet recurrendum ad doctrinam Barto. *in l. Aristot. ff. de dona.* videlicet quod contractus à prædominanti judicetur. Sed certe respectu hujus ultimi membri quando alterum præponderat, illa doctrina Bartoli & communis, ut potest procedere inter ipsos contrahentes, ita non habet locum in præjudicium alterius. Sed respectu tertii inspicitur materia subjecta & contractus mysticus, ut plures contractus pro rata, natura & ratione cujusque admisti judicatur, ut plenè dicemus in §. *præcedenti quæst.* 23. *ad fi.* Quare in hac quæstione quocumque nomine vocetur actus à partibus, sive vinea superualeat pretio, vel contra, pro rata pecuniæ censebitur venditio, pro rata vineæ permutatio, tam respectu jurium feudalium aut censualium domus & vineæ, quàm respectu juris utriusque retractus.

60. Amplio etiamsi in contractu fuerit expressus & taxatus valor vineæ, quia illa æstimatio in dubio non facit emptionem. Nec censetur ad hoc fieri, sed potius ad sciendum excessum vel defectum, & an alteruter lædatur, & etiam ad finem recursus evictionis vel quanto minoris inveniatur vineam minus valere quam expressum & judicatum fuit. Tum verisimiliter non erat alter domum integram alienaturus pro mobili, nec contracturus, nisi habuisset vineam, rem videlicet immobilem, saltem usque ad prætaxatum valorem. Secus si constaret vineam esse tanti æstimatam ut vice partis pretii in solutum daretur, puta si convenisset domum vænire ducentis aureis solutis, vel solvi promissis partim in pecunia, partim in vinea centum aureis æstimata, quia tunc totum esset venditum. Imo duæ veræ venditiones essent, altera domus, pro ducentis, altera vineæ pro centum aureis, & utrimque dominis suis, si diversi essent, respective deberentur jura dominicalia tam de domo, quàm de vinea, & utraque juri retractus subjaceret, quod non esset in casu præcedenti, *in princip. hujus quæst.* & nota quod in hac quæstione non facio differentiam quo nomine contractus vocetur à partibus prout facio *infrà quæst.* 18. in concessione domus vel feudi mediante certa pecunia & certo reditu perpetuo non redimibili super eadem re, quia tunc in favorem retrahentis totum, judicatur venditio si partes verbis emptionis & venditionis usæ fuerint: quoniam ibi potest adaptari retractus, & eadem afferri conditio. Sed hic non, & ita generaliter observandum ut ipsius æquitatis & veritatis quæ non clauditur loco.

61. Nulla etiam consuetudo sententiæ nostræ refragatur, excepta sola consuetudine Bituricensi recenter in scriptis redacta, *tit. de retr. lignag.* §. 15. *&* §. 16. ubi fortius vult quod etiamsi contrahentes meris verbis permutationis usi sunt de fundo ad fundum cum supplemento pecuniæ si pecunia excedat valorem fundi cum quo datur, locus est utrique retractui & feudali seu censuali, & proximitatis, ita quod retrahens fundum meliorem, nec tenetur ei à quo retrahit restituere fundum minorem, licet caussa expressa permutationis tantum datum. Sed solum ejus æstimationem, quod est in se valde durum, quia sic permutans contra intentionem suam, & contractus formam, cogitur in totum carere immobili, & pecuniam dumtaxat recipere, nec reponitur in priore statu in quo erat tempore contractus, & maxime attento quòd per eamdem consuetudinem §. 14. immediatè præcedenti eodem titulo, fundus permutatus sortitur eamdem naturam, cujus non videntur compilatores recordati in §. *seq.* ubi fit damnum nedum ei à quo retrahitur, sed etiam ejus consanguineis è latere unde processerat fundus minor, cujus loco fundus major erat per permutationem in eamdem conditionem & naturam subrogatus. Saltem pro rata dico quod consuetudo loci tacitè inest contractui partium, & sic nemini fit injuria, quia censetur sub tali consuetudine sic contrahentes hinc inde tantum emere & vendere. Responde hoc posse procedere inter subditos sive eos qui sciunt, aut scire debent dictam consuetudinem, sive inter alios habentes justam causam ignorantiæ dictæ consuetudinis.

62. Quare dico quòd extraneus permutans cum fundo sub dicta consuetudine sito, & supplens majorem pecuniæ quantitatem quàm valeat fundus quem dat domino directo fundi majoris volente uti retractu in totum, vel propinquo compermutantis, poterit restitui in integrum, & petere rescindi contractum, & reponi in priorem statum ne decipiatur. Et omni hæredio præter opinionem & contractus formam carere cogatur *per notata infra* §. 82. & secus si dominus directus aut propinquus non valeat uti retractu nisi pro rata pecuniæ per prædicta. Cæterum, inter subditos dictæ consuetudini locus erit utrique retractui hinc inde utriusque fundi & majoris & minoris, quia utrimque censetur implicita emptio & venditio vi consuetudinis, quæ inter subditos habet vim pacti expressi, de quo infrà *eo.* §. 75. *vers. usi partes expressim.*

63. Decimo-septimo quæro: Vassallus vendidit feudum suum mediante summa mille nummorum, & reditu annuo & perpetuo quinquaginta librarum, quem reditum emptor specialiter constituit & assignavit super feudo empto, & reliquis omnibus bonis suis. Utrum & quatenus sit locus quinto pretii, & retractui feudali? Non est dubium quin his sit locus pro rata pecuniæ: sed pro rata reditus aliud videtur, quasi catenus non sit venditio, sed quædam permutatio: saltem distinguendum videtur, an reditus sit redimibilis, an non, ut in simili diximus *suprà* §. 20. *gloss.* 5. *quæst.* 12. *in fi.* Super his copiosa sese offert disputatio, sed breviter resolvendo dico indistinctè locum esse integro quinto, vel integro retractui totius feudi. Si enim patronus eligat quintum denarium, debet illum habere nedum de mille nummis, sed etiam de reditu, sive is sit redimibilis, sive etiam expresse cautum sit ne redimi posset, quia feudum in totum est venditum, ut patet ex principali & expressa intentione partium, & forma contractus, & sic non potest censeri partim permutatum cum reditu ex eodem feudo præstando, & alioquin via esset aperta ad frustranda jura feudalia. Sed utrum patronus possit petere quintam partem dicti reditus in specie, videlicet decem sibi solvi perpetuo quolibet anno, puto quod non, sed solum in æstimatione, tantum quantum venditionis tempore valebat quinta pars dicti reditus. Si vero patronus eligat retractum refundet dicta mille emptori, & solvet dictum reditum venditori, sicut emptor solvere debuisset. Et remanebit emptor cum bonis suis exoneratus ab obligatione & hypotheca dicti reditus, & nihil ei aberit ac si non emisset, & venditori æquè omnia aderunt, ac si non fieret retractus. Et sic patet quod non magis interest emptoris, aut venditoris retractum hoc casu fieri totius feudi, quam in casu quo esset venditum pro toto pretio in pecunia numerata. Et iisdem rationibus concludo etiam retractum proximitatis pariter locum habere.

64. Nec obstat si forte venditor * ipse retractui intercedat, & causetur retrahentem non esse æque idoneum ad sustinendum, solvendum & continuandum dictum reditum, sicut emptor. Quia respondeo primo quod res ipsa, videlicet feudum super quo reditus est assignatus, semper est idonea, imò plus quam idonea ad sufferendum dictum reditum. Patet quia multo plus ** Venditor non potest impedire retractum.*

Valet & plus affert fructuum quam ascendat dictus reditus annuus, alioquin venditor qui ultra reditum percepit mille, plus duplo ultra justum pretium vendidisset feudum, & decepisset emptorem, & nunquam consanguineus, vel patronus venirent ad hujusmodi retractum adeo damnosum. Hypothesis autem hujus quæstionis ad ea refertur, quæ communiter accidunt, & de utili emptione & acquisitione intelligitur, cujus etiam retractus utilis esse possit retrahenti. Cùm autem res immobilis sit (ut supponitur) valde idonea, non potest retrahens non esse idoneus quandiu illam possidebit. *argum. l. sciendum. ff. qui satisd. cogant.* Imò sicut venditor non potest impedire quin emptor vendat illud feudum cuicumque ad onus dicti reditus: multominus potest impedire quin illud dimittat per retractum. Nec obstat quod emptor voluntariè vendens non exoneratur ab hypotheca bonorum suorum, ex quo principaliter contraxit, se & sua obligavit juxta notata *infra* §. 191. Secus quando patitur retractum: quia respondetur quòd hæc est natura retractus legalis, ut emptor liber & indemnis abeat ac si nunquam contraxisset. Et quum res ipsa huic oneri de se, & ex natura venditionis sit supposita, nullo modo potest retractus impediri per venditorem, tum quia non habet probabile interesse, etiamsi retrahens non habeat alia bona immobilia, & forte multis obæratus esset: cùm venditor omnibus etiam antiquioribus creditoribus ementis, vel retrahentis præferri debeat in re vendita & reditu super ea retento per textum & notata in *l. licet. C. qui potior in pigno. habea.* Et si forte res vendita consistat in domo, vel prædio cultissimo, quam vel quod corruere vel sterilescere patitur retrahens, poterit venditor, ejus hæres, vel causam habens occurrere, compellendo retrahentem vel etiam quemvis alium possessorem ad conservandam rem in statu congruo & idoneo, ita quòd præstationi reditus sufficiat, alioquin ad dimittendum ut ad hoc oneris vendatur & adjudicetur secundum tenorem & vim contractus & hypothecæ, de quo plene scripsi infrà §. 71. Tum quia etiamsi qua interesset venditoris rem non retrahi à patrono vel consanguineo, non esset curandum, nec esset interesse justum respectu retrahentis cui jus retractus debetur, & sibiipsi imputare debet venditor, quum sciebat vel scire debebat rem venditam huic oneri subesse ex dispositione legis, quam non potest ab actu suo excludere. *l. nemo potest. ff. de lega.* 1. *l. testandi causa. C. de testa.* Unde si emptor non possit retractum impedire, multo minus venditor.

65. Decimo-octavo juxta hæc quæro, quid si vassallus non dicat se vendere, sed concedere ad perpetuum reditum quinquaginta librarum, & etiam mediante summa mille nummorum semel soluta, & in toto contractu nullum sit verbum de venditione? Et videretur non esse locum neque quinto pretii neque retractui, nec simplici relevio, dummodò adhuc non sit retenta fides ab alienante, alioquin nihil videtur deberi per §. 51. *infrà eod.* Tum quia ad *agnoscendam qualitatem & essentiam contractus, primum intentio partium attenditur, *l. si quis nec causam. l. rogasti. in princip. l. non omnis. ff. si cert. peta.* Bartol. Bal. Paul. in *l. Aristo. ff. de donatio.* Secundo verborum forma & tenor. *l. si quis stipulatus sit Stichum. in princip. ibi, sermonem stipulationis inspici. l. si ita stipulatus. §. Chrysogonus. ad fi.* & ibi Paul. Aret. Jason. *ff. de verb. obligat. in l. fidejussores magistratuum. §. pro Aurelio. ibi, lecta scriptione. ff. de fidejussor.* Sed nec ex mente, nec verbis apparet, quòd habuerint intentionem vendendi, igitur non est fundata intentio patroni in aliquo, nisi forte in relevio. Quibus nonobstantibus idem puto quod in quæstione præcedenti, quia quemadmodum sæpe diximus, nedum in venditione formali & strictè sumpta: sed

* Species contractus à principali intentione dignoscitur.

etiam in omni contractu æquipollenti & aptabili, & in quo sit eadem ratio, æque locum esse utrique retractui & omnibus juribus dominicalibus, ita & hic dicendum est, quia est omnino eadem ratio sicut in contractu *quæst. præcedentis.* Et contractus, de quo hic, omnino adaptatur & reducitur ad præcedentem, imò in effectu est omnino idem. Ad* dijudicandum autem contractus, non tam inspicitur forma & convenientia verborum, quum virtus, effectus & convenientia pactorum, ut per gloss. in *l. 1. §. 1. in verbo agendo. ff. de superficieb. & in l. 1.* ubi Bar. *C. de jur. emphyt.* Bart. in *disputa. incipien. publicanus.* Bal. in *l. 2. C. commoda. & in rubr. C. de jur. emphy. in fi.* Panor. in *c. constitutus. col. fi. de relig. dom.* & maximè ubi agitur de jure vel præjudicio tertii. Nec sola varietate verborum manente eodem effectu, dispositio juris eludatur contra *l. fi. C. de usur. l. nemo potest. ff. de lega. 1. cum vulg.* Et adverte, quod resolutio nostra hujus & præcedentis quæstionis procedit quantumcumque retenta sit fides a venditore vel alienante, attento quod perpetuo alienat, *per notata* infrà §. 51. Adverte etiam quod hæc quæstio intelligitur retento eodem themate quæstionis præcedentis excepta verborum forma, & sic quando pecunia numerata præponderat, saltem æqualis est reditui hujusmodi: ut sic concessio de se in venditionem recidat, & verborum forma in fraudem patroni vel consanguinei verisimiliter inducta, eis nocere non debeat. Secus enim esset in vera & principali concessione ad reditum prædialem, quem funciarium vocant, in quo licet aliqua pecuniæ summa data sit concedenti, neutri tamen retractui locus est: per notata *infrà eod. quæst.* 19. & pleniùs de his scripsi *infra* §. 174. ad conclusionem quæstionis nostræ.

* Et ab effectu magis quàm à verbis.

66. Amplia primo, sive totum feudum, sive pars taliter concedatur, & nota quod res concessa aperitur & relevium debetur ab accipiente non obstante clausula retentionis fidei, quæ non valet nisi forte concessio esset temporalis & ad modicum tempus per ea quæ plenè dicemus *infrà* §. 51. *quæst.* 4. 5. & *quæst.* 11. Amplio secundo, nedum si concessio fiat ad perpetuum reditum non redimibilem vel simpliciter, quo casu non potest redimi, sed etiamsi expresse concedatur accipienti facultas redimendi dictum reditum, quoniam hæc sola adjectio non immutat naturam actus, sive in ipso contractu, sive ex intervallo apponatur. Nec ex redemptione aliqua jura feudalia debebuntur, quoniam nec ex pacto hujusmodi reditum redimendi, nec ex ipsa redemptione fit aliquid in re feudali, quod venditionem fundi vel mutationem manus inducat, & sic nec quinto denario, nec retractui feudali locus esse potest, nec etiam novo relevio ultra unum relevium quod deberi dictum est ex ipsa concessione, alienatione & mutatione manus feudi. Amplio tertio, sive paciscatur quod ille reditus perpetuo sive infra certum tempus dumtaxat redimi possit, sive certo tunc taxato pretio redemptionis, sive non, sive pretium redemptionis reditus taxatum fuerit ad rationem viginti vel triginta pro uno. Sive etiam ad rationem unius pro duodecim aut alio viliori aut cariori pretio, non refert: quia sicut concedens potest libere donare vel vendere tertio jus reditus per eum retentum, absque eo quod patronus aliquid inde prætendere possit, ita potest ipsi recipienti aut remittere, aut quocumque pretio redimibilem facere.

67. Fallit primo, si pactum sit quod recipiens teneatur redimere, hoc enim in idem recidit ac si venditum esset pro tali quod emptor infra tale tempus teneretur solvere & interim talem reditum pro fructibus vel usuris. Fallit secundo, si aliàs sufficientes adsint conjecturæ non esse veram & effectualem venditionem feudi commentitia in reditum concessione relatam. Quod si appareat partes semel convenisse de certo pretio ipsius feudi, postea eodem pretio

cio reditum fuisse redemptum ab eo qui feudum acquisivit, hic jam non est locus conjecturis, sed magis ipsi veritati formatæ venditionis & emptionis feudi rejecta intermedia concessione in reditum tanquam simulata, & ad veram feudi venditionem adumbrandam accersita.

68. Si vero non appareat partes convenisse de certo pretio ipsius feudi, nec aliter de formali venditione feudi, appareat tamen infra modicum tempus à concessione in reditum redemptum fuisse reditum, tunc ad probabiles & verisimiles conjecturas recurrendum est. Non enim continuo sufficere puto quod acquirens in brevi reditum redemerit. Quid enim si paulo post hujusmodi concessionem inopina supervenerit necessitas transmigrandi, vel bona sua distrahendi, & sic reditum quem perpetuum sibi & suis fore sperabat, ipsimet debitori vendiderit? Quid si decesserit, & plures hæredes reliquerit qui maluerunt reditum cuivis vendere quam retinere, & inter se modicis portionibus dividere; hic enim nulla justa causa est præsumendi simulatam fuisse concessionem. Et sic nec retractui feudali, nec novis juribus feudalibus locus erit. Tametsi retractui proximitatis locus esse possit, non in feudo ipso concesso, vel in jure reditus vendito vel redempto dumtaxat per notata infrà §.172. Sed si constet quod tempore hujusmodi concessionis ad perpetuum etiam non redimibilem reditum concedens indigeat pecunia. Deinde quod paulo post ipsum jus reditus accipienti vendiderit, puto hæc duo, videlicet indigentiam concedentis, tempus concessionis & redemptionem secutam sufficere ad præsumendum feudum ipsum venditum, & illud pretium magis in veritate esse pretium feudi, quam reditus, idque tam ad commodum patroni in jure quinti denarii vel retractus, quam ad commodum propinqui concedentis, pro retractu proximitatis, quàm etiam alterius cujuscumque cui ex legato forte vel alias quocumque titulo competebat jus prælationis vel retractus quando res venderetur.

69. Quanquam & hic sint tres præsumptiones, videlicet brevitas seu vicinitas temporis ultra duas prædictas, hoc etiam per manus tradi solet, non duas tantum regulariter sufficere in materia simulationis, sed tres præsumptiones requiri per textum *c. ad nostram de empt. & vend.* & in *c. illo vos. de pign. in fi.* ubi duo illa de quibus in *fi. d. c. illo vos.* sunt ultra pactum de retrovendendo quod facit tertium. Ita latè Bart. Cæpola in *tract. de stipul. contract. in 6. casu principali.* Soci. *consil.* 248. *nunquid ex duobus lib.* 2. Hieron. Cagnol. in *repetit. l.* 2. *col.* 3. *num.* 19. *C. de pact. inter empt. & vend.* ubi multa allegant quæ videas, & ultra adducta per eos cito ad id Paul. in *cons.* 74. *in cas. mota. in fin. col.* 2. *versic. communiter autem. lib.* 2. Matth. de Afflict. in *decis. Neap.* 40. *col. fi.* Jason. 150. *lib.* 4. Conrad. de Summenherd. in *septem parti. de contract. quæst.* 84. *conclu.* 3. Verum hæc est doctrina magistralis & probabilis, ut *per gloss. & doctores in l.* 1. *C. de legib.* Cæterum possunt aliæ duæ præsumptiones esse ita urgentes, intensæ & fortes, ut tribus præstent aut æquipolleant, in quo prudentis & innocentis judicis arbitrium primas habet. Et latè dixi *in tract. commer. de usura. & redit. qu.* 56. Quod autem dixi super illa conjectura, quando concedens concessionis tempore indigebat pecunia, intelligo nedum si ex necessitate & angustia rei familiaris, vel ut urgentibus creditoribus satisfaceret; sed etiam si solum indigebat ad ampliationem vel commoditatem rei familiaris; puta ad retrahendum melius & nobilius feudum à propinquo venditum vel à se, aut prædecessore hypothecatum aut sub facultate redimendi, quæ propediem expirabat venditum, aut ob aliam causam vel affectionem.

70. Si vero non constet de ipsa indigentia, sed constet de proloquiis venditionis, non puto illa per se pondus habere, quia multa tractantur quæ non perficiuntur, *l. si ex causa.* §. *nunc videndum. ff. de mino. l. sciendum.* §. *dictum. ff. de ædilit. edict.* Bald. de *prohib. feud. alie. per Fede. col.* 1. *l. si voluntate C. de rescind. vendit.* Alexand. *consil.* 28. *col.* 2. *lib.* 1. Decius *l. non omnis. in princip. l. si ego. ff. si cert. petat. c. finali. in fi. de prob.* Et hoc nisi illa proloquia de vendendo processissent ex parte concedentis & essent talia quod ex illis satis constaret, quod concedens magis habebat animum vendendi quàm ad reditum concedendi, nisi per recipientem stetisset: quia tunc ex effectu redemptionis reditus infra breve tempus subsecuto, & conformitate pretii reditus ad valorem feudi satis puto apparere de simulatione. Et hoc ad commodum domini directi aut propinqui, aut alterius tertii interesse habentis, non obstante quod concessio ad reditum interim esset facta simpliciter & sine facultate redimendi, & hoc nisi hæc simulationis præsumptio elueretur per aliam justam causam repente & inopinato superventam. Ex quo concedens potuerit animum quem tempore concessionis habebat, mutare, & reditum perpetuo retentum redimibilem facere & vendere ipsi debitori, ut nuper dictum.

71. Quod si in ipsa concessione actum est quod reditus posset redimi pro certo pretio non inferiore communi valore totius rei concessæ, ex hoc solo cum redemptione infra modicum tempus secuta, puto satis liquere de simulatione & colore quæsito etiam omnibus aliis proloquiis aut conjecturis cessantibus hoc etiam ultimo casu tres invenies præsumptiones si rectè inspicias. Prima pactum de redimendo. Secunda, pro pretio conformi valori totius rei concessæ, saltem non multum distante, quia si valorem rei excedat, tantò fortior est præsumptio. Tertia subsecutus eventus in tempore brevi & vicino in quo tempus anni non dicitur longum, sed breve, ut infra *eod. quæst.* 22. Quod si facultas illa redimendi non sit in eodem, sed in separato instrumento, eodem tamen vel unico tempore tanto fortior est simulationis præsumptio. Et tanto magis si constet redemptionem subsecutam per interpositam personam, per notata suprà §. 20. *gloss.* 5. *num.* 32.

72. Ecce vides quantum laboris, quantum difficultatis à dicta secunda ampliatione ad usque nobis infumendum fuerit, ut suscepta semel provincia probè & plenè defungamur, quæ omnia cessant & expedita sunt in locis ubi concessio dat retractum, etiam in concessione ad reditum, ut puta * §. quæ locales sunt, nec expediret ad alia loca extendere, ne libertas commerciorum nimis angustaretur. Quin etiam scire expedit dare genero vel alias in remunerationem certum prædium ad modicum redimibilem, non est justum hoc cedere lucro dominorum directorum vel etiam cognatorum exclusis bis quibus specialiter consultum volebat concedens, quinetiam ipso concedente & suis perpetuo exclusus.

* Videtur legendum consuetudinibus Arverniæ & Biturigum quæ locales sunt, ut suprà num. 58. & 62.

73. Decimo-nono, quid pro statu rerum præsentium, videlicet in terminis nostratum consuetudinum dicendum sit in mistis concessionibus ad reditum, ut quando fiunt mediante etiam certa pecuniæ summa semel solvenda: Et prima quidem facie (ut fit ad pauca advertendo) videtur brevis esse & expedita solutio quod patronus pro rata pecuniæ, si velit, petere possit quintum denarium, & simul relevium, non de toto feudo, sed de residuo feudi, facta videlicet deductione portionis feudi, quæ correspondet pecuniæ, habita proportionaliter ratione quantitatis reditus & valoris feudi, & sic fienda erit æstimatio & arithmetica quædam distributio prout in simili dicemus *infra* §. 60. *quæst.* 3. *& quæst.* 5. vel quod possit patronus si velit accipere relevium integrum totius feudi, sed tunc non poterit aliquid exigere occasione dictæ pecuniæ, per notata in simili, §. *præcedenti qu.* 23. videtur etiam tali casu nulli retractui locum esse,

nec feudali, nec proximitatis, nisi appareat de fraude & simulatione quæ poterit detegi per præsumptiones, de quibus in quæstione præcedenti: puta si ille reditus mox redimatur, & pretium redemptionis cum illa alia summa pecuniæ ascendant circiter ad valorem feudi. Idem si dicta summa pecuniæ sola ascendat circiter justum pretium feudi & reditus retentus sit valde modicus & contemptibilis, quia tunc satis esse puto ut indicet colorem quæsitum. Idem multo fortius si (eodem casu æqualitatis pretii retento) reditus erat gravis, sed appareat de remissione etiam ex aliquo intervallo, & multo fortius si de redemptione quæ non erit expectanda, si pretium redemptionis cum illa summa promptè numeranda ascendant ad valorem rei, quia tunc cum sufficientes adsint præsumptiones, nulla remora opus est.

74. Nunc ad pleniorem discussionem & veritatem penitus eruendam breviter discutiamus omnes casus. Aut enim contrahentes usi sunt termino simplici concessionis vel simili, aut termino simplici venditionis, aut termino concessionis & venditionis simul. Primo casu puta cum dixerunt, concedo, do, vel assigno ad talem perpetuum reditum & mediante tali summa pecuniæ, & res videtur clara, ut dictum est. Secundo casu, puta si quis dixerit vendo, pro mille & ad onus triginta vel quadraginta librarum annui & perpetui reditus de novo constituti & retenti per ipsum venditorem super re vendita. Et hic non est modica difficultas, quia ex quo partes dixerunt se vendere & emere totum ipsum feudum, apparet de principali, imo de sola & præcisa voluntate emendi & vendendi. Ex quo totum actum suum emptionem & venditionem denominant. Et sic totus contractus judicandus est emptio & venditio, etiamsi reditus præponderet pecuniæ, quantò magis, quando est minor vel ad summum æqualis? Quoniam etiamsi alterum præponderet, nihilominus judicatur contractus à principali intentione si de ea appareat, ut notatur in *l. Aristo. ff. de dona.* & est communis opinio, de qua suprà §. *præcedenti. quæst.* 23. *num.* 51. Saltem in præjudicium ipsorum contrahentium, & sic videtur quod attenta forma contractus & principali intentione habeat patronus fundatam intentionem ad venditionem totius feudi in contrarium. Quia si hoc admitteretur, sequerentur multa dura & absurda, videlicet quod esset deveniendum ad æstimationem reditus tanquam esset datus vel constitutus in solutum loco partis pretii. Et sic tanquam tacita inesset quædam venditio reditus pro residuo pretii, & consequenter non solum patronus posset habere quintum denarium tam de pretio convento, quàm de reditu estimato, quod esset alias satis tolerabile. Sed etiam eadem ratione sequeretur quod posset habere totum feudum jure retractus feudalis refundendo totum pretium conventum & æstimationem dicti reditus. Et sic reditus extingueretur & redimeretur etiamsi alias non esset redimibilis, & licet hoc alias esset tolerabile in reditu ex forma contractus certo pretio redimibili, quum tunc contrahentes non damnificentur, licet verba consuetudinis excedantur, tamen non est tolerabile in reditu perpetuo & non redimibili, quia venditor reciperetur, qui ut ex forma contractus elicitur noluit totum feudum transferre pro pecunia & re mobili dumtaxat, sed partim mediante re vel jure perpetuo & immobili, quo non debet frustrari. Non enim verisimiliter alias erat contracturus & fundo hæredioque cariturus, quam retento perpetuo reditu gerente vicem partis & rei immobilis. Et hoc notissimum est ex communi usu & ratione commerciorum quæ debet attendi: non enim debent contrahentes decipi & fraudari effectu contractus liciti & permissi, cum interim jura dominicalia statim salva, atque in futurum certa tectaque maneant. Patet, quia tunc potest patronus habere integrum unum relevium totius feudi, vel si malit quintum denarium pretii & relevium pro rata residui feudi, quod videtur sufficere ex quo non est pura & justa venditio: in futurum autem quoties fiet mera & perfecto venditio, integra erunt omnia jura feudalia,

75. Si autem hic velit patronus habere quintum denarium tam de pretio, quàm de æstimatione reditus, non videtur audiendus propter multa. Primo, quia negari non potest pro rata reditus deesse verum emptionis pretium, quod non potest esse nisi in pecunia numerata. §. *pretium autem. instit. de emptio. & vendit.* hactenus igitur, hoc est respectu reditus non potest habere quintum denarium qui non datur nisi in casum venditionis dumtaxat. Secundo, quia sicut ad commodum patroni materia subjecta magis attenditur quam verba: ita & ad ejus incommodum esse debet ut servetur æquitas, & per regulam *l. secundum naturam. ff. de regul. jur.* Tertio, quia ut in *l. veteres. ff. de actio empti*, verbis emptionum venditionumque promiscue utuntur in *l. sicut. §. alienatumis. ff. quib. mod. pign. vel hypothec. solv. in l. statu liberi in fin. ff. de statulib.* igitur non est faciendum fundamentum in hoc quod hic partes verbis emptionis & venditionis usæ sunt, quasi hæc verba promiscuè etiam pro aliis contractibus assumantur. Sublato igitur hoc verborum fundamento nihil restat quominus idem judicandum sit ac si contrahentes solo verbo concessionis in reditum usi fuissent; & sic idem dicendum quod in primo casu. Quarto, quia in dubio contra dominum directum judicandum est, qui ad majus lucrum percipiendum vult se fundare in verbis, *argumento l. veteribus ff. de pact. l. Labeo scribit. l. cum in lege. ff. de contra. empt. & vendit.*

Tertio casu, aut contrahentes usi sunt verbis concessionis & venditionis separatim aut confusè, si separatim aut de certis portionibus pro diviso: puta concedo centum jugera feudi sic confinata ad reditum; residuum vero ejusdem feudi vendo pro mille, & tunc res est clara quod sunt duo separati contractus, & quilibet secundum propriam naturam judicatur. Idem si partes non sint factæ pro diviso sed pro indiviso, dummodo certæ sint, puta dimidiam concedo in reditum, alteram dimidiam vendo: quia æque clarum est disjunctos esse contractus. Quando vero nulla facta est disjunctio nec loci nec quotæ, puta dictum est, vendo & in reditum concedo tot prædia feudalia ad viginti libras reditus communis & perpetui & mediante summa ducentorum aureorum, nullo facto discrimine, sed in complexo permixtim & confuse, nec ex confessionibus partiũ nec aliter liquidari potest: & tunc videretur pro media parte judicanda concessio in reditum, pro alia dimidia, venditio, hoc casu, ubi reditus & pecunia nihil aut parum invicem excedunt, alioquin alterum notabiliter præponderat, videtur contractus secundum qualitatem præponderantiæ in totum judicandus, secundum doctrinam communem in *l. Aristo. ff. de donat.* aut pro rata & diversitate commutationis juxta communem observantiam. Vides inextricabiles labyrinthos. Ut igitur habeas brevem totius exitum; Dico quod in mera concessione in reditum, dicendum ut suprà præcedenti quæstione conclusimus cum tribus ampliationibus & fallentiis: in concessione autem mista

76. Distinguo.* Aut contractus est divisus per certas partes rei pro diviso, vel per quotas, & tunc quilibet contractus per se judicari debet. Aut vero non est facta hujusmodi divisio, sed sine distributione in complexo facta est concessio, & tunc, pro Gnomone præmitto primo quod in materia quæstionis nostræ ubi agitur de præjudicio tertii non præcisè attenditur illa communis doctrina doctorum in *l. Aristo.* quod in * dubio actus judicatur in totum a præponderante, *ut notatur supra eo. qu.* 16. Sed potius idem contractus difformiter

* Restitutio.

*An contractus præponderat.

difformiter judicatur, secundum qualitatem commutationis pro rata; & hoc ne fiat tertio præjudicium, quia ad ejus commodum, & ne jus tertii in totum pereat, bene judicatur totus contractus à præponderante, ut statim dicemus ad effectum retractus. Secundo præmitto, ex quo idem actus de natura diversorum contractuum participat, multum faciunt verba contrahentium, ex quibus principalis intentio colligitur, ad retrahendum contractum totum in alteram partem, si tamen hoc non cedat in præjudicium, sed in commodum tertii habentis interesse. His præmissis, pro solutione dico distinguendo tres dictos casus: aut contrahentes usi sunt verbis concessionis, aut similibus tantum; & tunc aut quæris quoad laudimia, & dico quod pro rata pecuniæ potest patronus exigere quintum denarium: & idem in domino censuali in casu. Cæterum in feudo capiet patronus relevium pro rata residui tantum, poterit etiam patronus omittendo quintum illum denarium, capere relevium totius feudi.

* Primus casus. 77. Aut * quæris quoad retractum, & dico quod siquidem pecunia præponderat valori seu æstimationi totius juris reditus, locus erit utrique retractui. Et moveor quia iste contractus de jure communi respectu contrahentium, & in eorum præjudicium judicari potest à præponderante, per notata in *d. l. Aristo*. Ergo hoc assumendum si utile sit tertio, & ne jus illius depereat. Nec obstat quod consuetudo retractus est stricti juris, & non loquitur nisi in terminis venditionis, quia dico quod illa consuetudo recipere potest & debet interpretationem passivam à jure communi, secundum notata in *d. l. Aristo*. Saltem in hoc contractu mixto, & ne jus retractus in totum depereat, & hoc casu non poterit retrahens cogere creditorem reditus ad recipiendum ejus æstimationem, nisi alias esset redimibilis, nec etiam tenebitur statim redimere, quo casu redimibilis est: sed satis est quod eamdem conditionem præstet, ad quam tenebatur is a quo retrahitur. Si verò pecunia est modica, & præponderatur à reditu, tunc non possunt fundare retractum pro parte, ne decipiantur contrahentes, maximè acquisitor, qui non erat partem acquisiturus, *l. quod autem. ff. de in diem adject.* Nec etiam possunt fundare retractum pro toto, quod jus possit offerri eadem conditione, quia quando verba consuetudinis deficiunt, deficit etiam interpretatio juris, & materia extensionis passivæ, quia totus contractus magis do ut des, sive concessio ad reditum judicandus est in totum, per notata in *l. d. Aristo*. Imo etiam non audeo consuetudinem extendere, licet pecunia æqualis sit valori reditus, quia licet quantum ad valorem cujusque mercis, seu ut pressiùs Græcè dicam ἀντιδόσεως, sit æqualitas, tamen aliud adest quod facit inæqualitatem, & sonat in partem adversam retractui, videlicet forma & verba contractus, quæ sonant in concessionem ad reditum, & non in venditionem. Bene fateor quod quando pecunia est æqualior, aut præstantior reditu, tanto proclivius est formulam contractus præsumi simulatam & veram inesse venditionem.

78. Et tantò fortiùs si reditus ille redimibilis sit, intantum ut probabiliter judicari posse censeam totum contractum pro venditione reputandum, si cum dicta æqualitate pecuniæ accedat reditum esse redimibilem ad rationem unius pro duodecim vel circa, ita ut verisimile sit redemptionem ob reditus gravitatem non multo differendam, & quia interim hujusmodi reditus est interusurium æquivalens dilationi pretii. Et maximè si pretium remissionis reditus cum summa pecuniæ, non minus ascendant, quam ad valorem fundi: in his ut sæpe dixi, prudenti & favorabili judice multum opus est. Ex his certe satis superque liquet, quod non fuisset iniquum statuere, locum esse retractui in omni commutatione, in qua eadem conditio offerri posset, sed nondum statutum est. Longe utilissimum etiam foret, in omnibus alienationibus feudalium & censualium certam uniformem præstationem præfinire, ut dixi suprà *eo. in princip.* & hi tanti labores & difficultates cessarent. Sed interim limitanda sunt quæ modo dixi secundum notata in *§. qu. præcedentis.* nisi quatenus essent sufficientes præsumptiones simulationis, quæ multo facilius adesse possunt & leviores sufficiunt in concessione mista ad reditum, & pro pecunia, quam in mera concessione ad reditum, & in reditu ab initio redimibili, quam in non redimibili.

79. Quod si quis forte non oscitanter hæc legens miretur cur feci differentiam inter laudimia, latè capiendo etiam pro quinto denario, & inter retractum, quum utrumque ex eodem oriatur fonte, nempe ex venditione: si igitur contractus factus in forma concessionis, propter præponderantiam pecuniæ judicetur in totum venditio quantùm ad retractum, cur non etiam quoad laudimia? & cum ex eodem fonte & principio procedant, cur tam variè? Breviter respondeo, quod in laudimiis non est tantum præjudicium, ut opus sit attendere prævalentiam ἀντιδόσεως ad augenda laudimia, si quidem satis conservantur in relevio, quod percipere licet in residuo feudi, & licet in censu nihil in residuum percipiatur, tamen non tota perimit laudimia, quia saltem solvuntur pro rata pecuniæ, & est satis gravis servitus, quæ non est ultra communem observantiam augenda, quum etiam satis in futuris contractibus renasci possit. Secus est in retractu qui est favorabilior & minus utrique contrahentium, damnosior, propriè accipiendo verbum damnum. *l. 3 ff. de damn. inf.* Et tamen omninò periret, & cessaret in totum, nisi nostra interpretatione adjuvaretur, quæ in casu isto magna justitia & æquitate fundatur, non autem æquè bene fundaretur ad finem augendi laudimia, ut cordatis & recte intuentibus liquet facile.

80. Aut vero, & hic * secundus casus, contrahentes usi sunt verbis concessionis & venditionis simul & promiscue: & tunc dico quod in eorum præjudicium cum & verba, & materia subjecta simul conjurent, & respective adaptari possint, merito singula singulis reddi debent. Ita quod alio non requisito, & sine alia distinctione, potest patronus pro rata pecuniæ tantum, petere quintum denarium vel retractum, & pro residuo relevium, & ad hunc finem fienda erit æstimatio: idem dico respectu propinqui retrahere volentis, intantum quod nec patronus aut propinquus retrahentes, tenentur totam rem (nisi velint) cum onere reditus acquisitore hoc offerente acceptare: quia ex quo acquisitor dicit se accipere in reditum, & emere, statur singulis istis verbis in ejus præjudicium per *l. optimam C. de contrahend. stipul.* & sic pro rata pecuniæ censetur emisse. Unde non obstat quod pro parte non erat contracturus, & sic quod potest adigere retrahentem ad retractum totius, tum quia hoc non procedit, quando retrahens non vocatur à consuetudine nisi pro parte, nec habet intentionem fundatam nisi in partem eorum, quæ deducta sunt in contractum, & patet quando quis eodem contractu unoque confuso, non distributo pretio, emit plura prædia, quorum quædam subsunt retractui, alia non: tum quia contrahens ipse sibi imputare debet, quia verba emptionis in dispositionis contractu inseruit, cum ex hoc scire debebat futurum fore, leges & consuetudines loquentes de emptionibus, habere locum in sua dispositione, saltem quatenus venditioni convenit & aptatur. * Secundus casus.

81. Aut verò, & hic * tertius casus, contrahentes solis verbis venditionis & emptionis usi sunt; & tunc indistinctè dico sive pecunia præponderet reditui, sive præponderetur, sive reditus ille sit redimibilis, sive non, quod tam in favorem domini directi si velit, quàm in favorem habentis jus retractus, totum * Tertius casus.

judicatur sicut venditio. Et patronus eligens quintùm denarium, recipiet illum tam de æstimatione reditus, etiam aliàs non redimibilis, quam de conventa pecunia; retrahens aut tenebitur refundere pecuniam conventam & numeratam, reditum autem tenebitur solvere, nec poterit redimere, nisi redimibilis sit, ne fiat injuria alienanti. Quod si cui mirum videatur, quod totus contractus judicetur venditio, etiam quando reditus multum præponderat pecuniæ, & non est redimibilis, & sic non potest cadere in rationem pretii, dico quod nihilominus partes possunt facere, quod cedat in partem seu in vicem pretii, & quod totum censeatur venditum, ex quo solum intendunt venditionem facere, de quo satis constat per eorum verba, quæ contra eos fidem faciunt, in commodum dominorum directorum & habentium jus retractus ad quos hoc respectu contractus spectat & sic pro eis fidem facit, & possunt se juvare dispositione *l. optimam. ff. de contrah. stip.* ut diximus infrà §. 58. *qu.* 17. Nec est admissibilis acquisitor, ad negandum esse venditionem contra verba expressa contractus, quia non censentur taliter otiosè prolata, sed seriosè & cum ministerio, videlicet ut patrono vel propinquis alienantis conservetur jus retractus in totum similem conditionem suscipiendo, & acquisitorem exonerando: prætereà ex quo pro rata pecuniæ retrahens habet intentionem fundatam, tam in forma quam in materia, & in residuo habet etiam fundatam intentionem in forma: rursus in totum eamdem conditionem afferre potest, quod in totum fundetur, & privetur jure retractus, attento etiam quod retractum totius fundatam habet intentionem in tacita mente partium, quæ colligitur ex verbis expressis. Et sic habes implicatissimam hanc materiam noviter & dilucide explicatam per puncta resolutionum tantis allegationibus & apparatu omissis, nec brevius aut clarius defuncti potui.

82. Utque nihil desideretur, inquantum nuper diximus quod si feudum valoris forte trium millium sit venditum pro certa summa pecuniæ, puta mille, & mediante perpetuo non redimibili reditu puta, annorum centum, super eodem feudo assignato, quod tunc potest patronus vel propinquus uti retractu totius feudi, & quod hoc faciendo tenetur solvere & continuare dictum reditum veteri vassallo, & suis, nec potest redimere. Videtur hoc ultimum non improbabiliter impugnari posse, quia si, ut dictum est, totum feudum censetur venditum, ergò tacitè censetur conventum de totali pretio feudi, quoniam nec in totum nec in parte vænire potest sine pretio. Cum autem reditus non redimibilis de se non possit cadere in pretium, necesse est dicere tacitam quamdam venditionem inesse ipsius reditus. Sicut quando aliquid fit, & tamen non potest fieri directò, necesse est saltem tacitè inesse, aut fingi quoddam medium obliquum & congruum. Et sic videntur in hac venditione duæ mutuæ venditiones inesse, & intelligi respectivè, altera expressa, altera tacita: expressa feudi ipsius, pro suo totali pretio puta trium millium. Tacita ipsius reditus perpetui, & non redimibilis, pro duobus millibus, cujus pretium per venditionem feudi eumdemque emptorem hujusmodi reditus, confunditur vel compensatur pro rata cum pretio feudi: & sic non restant, nisi mille debita & promissa per emptorem feudi, ultra mutuam venditionem reditus, & compensationem pretii illius. Quod si brevius dicere malis quod hujusmodi reditus censetur creatus, & datus in solutum pro residuo pretii fundi, dico quod istud verborum compendium tantumdem importat, quantum prior hypotyposis, quia datio in solutum pro pretio, vel residuo pretii, est vera & effectualis venditio, *ut suprà* §. 20. *gloss.* 5. *qu.* 10. Insunt igitur hic duæ mutuæ & venditiones & emptiones, quarum secunda, quæ tacita est, non potest nec debet præjudicare primæ, nec juri retractus totius & liberi fundi quæsito. Ex prima igitur poterit patronus refusis tribus millibus librarum pro toto pretio & æstimatione feudi illud retrahere, & sic in effectu reditum illum redimere & extinguere. Sed ad hæc facilis est responsio, quod illæ venditiones, nedum sunt mutuæ, sed & correlativæ, nedum correlativæ, sed unicus contractus, & una potius venditio quam duæ. Patet quia licet, ut ex verbis contractus colligitur, partes habeant animum vendendi feudum, tamen venditor non habebit animum vendendi pro mero pretio, seu pecunia dumtaxat, sed etiam mediante constitutione & retentione perpetui reditus gerentis vicem partis rei venditæ, & alias non erat venditurus, si omni hæredio corruisset, & solam pecuniam recepisset, etiam usque ad integrum valorem totius feudi.

83. Patet, quia voluit retinere & habere reditum non redimibilem, ergo debet ei relinqui & conservari jus retentum, alioquin fraudaretur & deciperetur, quod esset iniquum: quia patronus qui se fundat in contractu, ex quo jus & lucrum prætendit, non debet, nec potest illum infringere, sed tenetur illum sequi & observare, alias in eo se fundare non posset per regulam *l. cum proponas. 2. C. de pact. l. ex eo de reg. jur. in 6. cum vulg.* Et sic non debet hic admitti fictio illa duplicis venditionis, quia esset contra intentionem partium & contra æquitatem *l. denique.* & ibi Bar. & alii. *ff. quib. caus. majores*, imo si eo usque veniendum esset, justius & verius fictio illa in rebus, & duplex venditio negari possent, dicendo quod in hoc themate non est mera seu totalis venditio feudi, sed quod solum venditur pro rata pecuniæ convenientis & numerandæ, in residuum aut permutatur cum reditu, seu quod in residuo verè fit do ut des, & non venditio, utpotè in hoc residuo deficiente substantia materiali venditionis. Et sic quod verba contrahentium essent partim improprianda ex necessitate materiæ subjectæ per notata infrà §. 43. *num.* 109. Et consequenter quod hic nulla esset fictio in rebus, sed in verbis dumtaxat, ex eo quod contrahentes terminis venditionis abutendo, fingunt totum actum esse venditionem, quæ tamen non est venditio, nisi in minori parte, videlicet pro rata pecuniæ. Imo proprius loquendo, non est opus hic fictione, etiam in verbis, sed pro sola κατάχρησιν, hoc est, verbi abusione, seu synecdoche quæ est una σχημάτων λέξεως, hoc est; figurarum dictionis, quo totum exponitur pro parte, seu appellatio partis toti tribuitur. Ecce quomodo nimium subtiliter disputando, & extrema disceptationis seu partes oppositas nimium intendendo, tota repente scena inverteretur, eo enim fere summam illam intentionem retractus oppugnando relapsi sumus, ut retractum prorsus saltem pro rata reditus excludamus, & decreta nostra subvertamus. Moderato igitur dispositionis & illationum excessu, mediam hanc nostram & justam & æqualiter sententiam teneamus, in præfato themate locum esse retractui totius feudi propter expressam & principalem contrahentium vendendi intentionem, & quia eadem conditio offerri potest neutris contrahentium damnum inferendo. Et tamen non posse sive patronum, sive propinquum retrahentem reditum illum redimere: tum ne fiat injuria & damnum venditori & perpetui reditus creditori: tum quia retrahens non debet esse melioris conditionis quam emptor, sed in ejus locum dumtaxat (velut translato in aliam tamen personam contractu) debet subrogari, & sic non potest deteriorem contractus conditionem facere venditori, nec facere aut recusare, quod emptor ex lege vel natura contractus facere aut recusare non posset: non magis igitur poterit redimere reditum, quam emptor à quo retrahi potuisset. Et quemadmodum retrahens non potest redimere nec recusare servitutem, puta projiciendi vel

oneris fereati, per venditorem retentam in domo feudali vendita, sed tenetur retrahens idem onus agnoscere. Hi sunt veri & decisivi nostræ sententiæ limites, quos vix sine periculo citra amissionem veritatis & æquitatis transilias.

84. Quo fit ut altera decidendi ratione mutata, decisionem mutari necesse sit, verbi gratia in themate *quæst.* 16. *infra eo. num.* 35. contrahentes usi sunt solis verbis venditionis & emptionis sicut hic: & tamen neutrobiq; locus est retractui totius domus vēditæ, sed pro rata pecuniæ conventæ dumtaxat: & hoc ideo, quia licet æquè adsit prima ratio, quæ est verborum forma, tamen deest secunda, quæ est etiam substantialis & requisita ad retractum, videlicet quod eadem conditio & sine contrahentium damno per retrahentem afferri possit, quod non potest ibi fieri, quia non potest retrahens refundere emptori eamdem vineam suam, nec eum in eumdem priorem statum restituere. Et sic necesse est ibi pro rata vineæ cessare retractum, nisi partes expressim de totali pretio domus in pecunia, & sic de duplici tertio, scilicet utriusque prædii, & duplici emptione & venditione convenissent: alioquin cum non appareat nisi unica contractus formula, non debemus per nosmetipsos fingere & imaginari plures & distinctos contractus qui non fuerunt in rerum natura, nec fuerunt intenti nec celebrati à contrahentibus, hoc enim nedum ratione & justo fundamento careret, sed esset contra omnem æquitatem, in damnum, deceptionem & subversionem intentionis contrahentium, in qua tamen semper necesse est omnem fictionem & interpretationem contractus primitùs fundari. Et sic patet de manifesta horum casuum in hoc dissimilitudine, hic enim remanet emptor à quo retrahitur, cum bonis suis exoneratus ab obligatione & hypotheca dicti reditus, & pretium quod numeravit restituitur, & sic nihil ei obest, sed est in eodem priori statu, in quo erat ante emptionem. Et pariter venditori omnia sua adsunt, & æquè præstatur perpetuus reditus à retrahente & suis, sicut a priore emptore & suis.

85. Nec obstat si fortè venditor ipse retractui intercedat, & caussetur retrahentem non esse æquè idoneum ad sustinendum, solvendum & continuantum dictum reditum sicut emptor. Quia respondetur primo, quod res ipsa, videlicet feudum super quo reditus est assignatus, semper est idonea, imo plusquam idonea ad sufferendum dictum reditum. Patet quia multo plus valet, & plus affert fructuum, quam ostendat dictus reditus annuus, alioquin venditor qui ultra reditum percepit mille, plus duplo ultra justum pretium vendidisset feudum, & decepisset emptorem, & nunquam consanguineus, vel patronus veniret ad hujusmodi retractum, adeo damnosum. Hypothesis autem hujus quæstionis ad ea refertur, quæ communiter accidunt: & de utili emptione & acquisitione intelligitur, cujus etiam retractus utilis esse possit retrahenti. Cum autem res immobilis sit (ut supponitur) valdè idonea, non potest retrahens non esse idoneus quamdiu illam possidebit, *argumento l. secundum. ff. qui satis. cogant.* Imo sicut venditor non potest impedire quin emptor vendat illud feudum cuicumque ad onus dicti reditus, multominus potest impedire quin illud dimittat per retractum. Nec obstat quod emptor voluntariè vendens non exoneratur ab hypotheca bonorum suorum, ex quo principaliter contraxit, se & sua obligans, juxta notata §. 191. Quia respondeo quod secus quando patitur retractum, hæc est enim natura retractus legalis, ut emptor liber & indemnis abeat, ac si nunquam contraxisset. Et cum res ipsa huic oneri de se, & venditionis sit supposita, nullomodò potest retractus impediri per venditorem. Tum quia non habet probabile interesse, etiamsi retrahens non habeat alia bona immobilia, & forte multis obæratus esset: cum venditor omnibus etiam antiquioribus creditoribus ementis, vel retrahentis præferri debeat in re vendita, & reditu super ea retento, per textum & notata in *l. licet C. qui potio. in pign. hab.* Et si forte res vendita consistat in domo, vel prædio cultissimo, quam vel quod ruere vel sterilescere patitur retrahens, poterit venditor ejus hæres, vel causam habens occurrere, compellendo retrahentem, vel etiam quemvis alium possessorem, ad conservandam rem in statu congruo & idoneo, ita quod præstationi reditus sufficiat, alioquin ad dimittendum ut cum hoc onere vendatur & adjudicetur secundum tenorem & vim contractus & hypothecæ de quo plene scripsi infrà §. 71. Tum quia etiamsi qua interesset venditoris rem non retrahi à patrono vel consanguineo, non esset curandum, nec esset interesse justum respectu retrahentis, cui jus retractus debetur, & sibi ipsi imputare debet venditor, quia aliter (scilicet in forma venditionis) contraxit, quum sciebat, vel scire debebat rem venditam huic oneri subesse, ex dispositione legis, quam non potest ab actu suo excludere *l. nemo potest. ff. de legat.* 1. *l. testandi causa. C. de testament.* unde si emptor non possit retractum impedire, multominus venditor.

86. Vicesimo quæro: Quid si vassallus cedat feudum suum Titio, pro certo jure reditus debito Titio super alia re, & mediante certa summa pecuniæ? Breviter dico, quod si ille reditus non est redimibilis, censetur feudum partim venditum, videlicet pro rata pecuniæ, partim permutatum, videlicet pro rata reditus. Ideo dicendum sicut de re partim vendita partim donata vel permutata sæpe dictum est. Si vero ille reditus sit redimibilis, idem dicendum quod de feudo in totum vendito, quia etiamsi totum feudum datum sit pro reditu redimibili, puto locum esse & quinto pretii & utrique retractui: etiamsi contrahentes expressis verbis & forma permutationis usi sint: quia reditus * redimibilis, nihil aliud est quam res vel invito domino vendibilis, pro certo ad hoc æstimato pretio: & sic omnino æquipollet pretio in pecunia numerata, quod non est in reditu non redimibili, de quo etiam suprà §. 20. *gloss.* 5. *qu.* 10. *in fin.* Sed diligenter adverte ad illud de reditu redimibili, ut sane procedat in reditu pecunia acquisito ad rationem bessis usuræ vel circa, puta ad rationem unius pro duodecim, qui quidem reditus implicitam habet naturam, imo necessitatem impræscriptibilem redimibilitatis, ut clare probavimus *infra* §. 94. talis enim reditus pecunia certa emptus, tanta redimibilis, & de quo secundum promiscuum usum idem judicatur quod de tanta summa pecuniæ, quum (ut plurimum) spes sit redemptionis de propinquo, & non soleant hujusmodi reditus diu stare, quin redimantur propter damnum & gravitatem usuræ vitandam: ideo in multis habentur pro mobili, in quo subjecta materia debet attendi; quod nota ad limitationem *d.* §. 94. ut ibi plenius dicemus. Secus de reditu prædiali quem funciarium vocant, qui forte redimibilis est ad rationem viginti vel triginta pro uno: vel etiam de reditu pecunia quidem constituto, sed ad rationem unius pro viginti vel ultra, de quo non est spes (secundum id quod frequenter accidit) quod de propinquo redimatur, prout non solent hujusmodi reditus ita facile redimi: ideo hujusmodi reditus non ita censentur accipere functionem cum pecunia numerata & solutioni parata, sed vicem rei immobilis gerunt, & sic permutatio feudi ad talem reditum est vera permutatio, nec coincidit cum venditione nisi aliæ præsumptiones sufficientes accederent, alioquin neutri retractui nec quinto pretii locus erit, sed simplici relevio. Ad hoc optimè facit quod suprà §. 20. *gloss.* 5. *num.* 49. distinximus inter mobilia pecunia parabilia seu perfunctoria, & inter mobilia rara & pretiosa.

* Reditus redimibilis pro pretio habetur.

87. Et hæc modificatio procedit in permutatione, quando partes in forma permutationis contraxerunt: secus si contractum conceperint in venditionem & emptionem pro reditu vel quavis alia re vice pretii tanti æstimata. Item secus si vassallus erat debitor ejusdem reditus, & feudum suum dederit in solutum pro consequenda liberatione à dicto reditu redimibili: quia tunc censetur feudum suum tanti æstimasse & tanti vendidisse quanti reditum redimere poterat: & hujusmodi datio in solutum ab ipsomet debitore facta, in redemptionem & venditionem coincidit, sive in donationem in solutum pro summa pro qua reditus redimi poterat. Sed quid, eodem quæstionis themate retento, si Titius det reditum, non antiquum sed quem de novo sine facultate redimendi constituit & assignat, non super feudo quod acquirit, sed per se & certo alio prædio? Respondeo distinguendo. Aut contrahentes procedunt sub forma permutationis dicti feudi ad dictum reditum non redimibilem de novo constitutum super alia re, non interveniente alia pecunia, & tunc nulla jura debentur, nisi velut ex permutatione, & etiam retractus proximitatis non haberet locum nisi aliter appareret de simulatione, puta redemptio reditus infra modicum tempus. Aut vero contrahentes incipiunt * à venditione mediante certa pecunia, & dicto reditu de novo creando: & tunc puto locum esse utique retractui, & integro quinto pretio, quia quamvis dictus reditus non sit redimibilis, tamen ex quo est accessorium sive supplementum pretii, debet æstimari & ad quantitatem reduci per notata suprà *eo. quæst.* 15. *in fi. & in* §. *seq. in princip.* imo generaliter si contrahentes incipiant à venditione feudi, & remaneant in terminis emptionis & venditionis; & conveniant de certa pecunia danda: & quia feudum plus valet, & emptor non habet tantam pecuniam, dat & cedit emptor certum reditum antiquum non redimibilem, vel etiam certum fundum pro supplemento pecuniæ, puto locum esse integro quinto denario & utrique retractui, & quòd ad hujusmodi finem dictus reditus vel fundus debeat æstimari, quia censetur tacite æstimatus & subrogatus loco pecuniæ, ex quo contrahentes non habuerunt animum alium contractum faciendi quam venditionem & emptionem. Infinitæ propemodum aliæ varietates factorum & circunstantiarum circa hæc occurrunt, sed nusquam esset finis, satis est insigniora attingere.

*Refert an contractus incipiat à verbo venditionis.

88. Vigesimo-primo, vassallus unica concessione concessit totum feudum suum ad certum reditum, nihil dicto de retentione fidei: & non recepta alia pecunia, utrum sit locus retractui feudali, & consequenter quinto denario æstimationis? Hanc quæstionem utpote de se indubitatam non ponerem nisi ut aperiatur via ad multa alia. Et primo videretur locum esse retractui, quia patronus qui beneficium contulit favorabilior est extraneo. Unde si eamdem conditionem afferre possit, æquum est eum præferri extraneo in alienatione feudi: sed in hoc casu patronus æque potest solvere & continuare reditum perpetuum super feudo, sicut extraneus, & non interest concedentis, (ut ex hypothesi censetur expeditum) nec etiam recipientis, nisi in commodo admissionis in contractum, quod non est considerabile in materia retractus: igitur tum favore reunionis, tum favore patroni, patronus debet potius admitti & præferri. Faciunt notata Bar. Luc. de Pen. Joann. de Pla. in *l.* 1. *C. de metella. lib.* 11. Alexand. apud Bar. in *l. dudum. C. de contrah. empt.* Et ita expressum sentit, & sub verbo forte decidit Joann. Fab. in §. *adeo ad fi. col.* 1. *instit. de loca.* quòd nedum in venditione sed in qualibet translatione, sive concessione ad certum reditum, vel in emphyteusim, possit dominus directus retinere, & jure retractus uti si velit pro eadem pensione, & ad hoc allegat *l. fi. in fin. C. de loca. prædio. civi. lib.* 10. & ita in simili retractus proximitatis expressè disponit consuetudo Nivernensis, *tit. des retraicts.* §. 18. Et eadem ratione sub eadem consuetudine idem est in retractu feudali. Nec obstat quod dicta consuetudo * Nivernens. *tit. de feud.* §. 35. videtur introducere retractum feudalem solum in venditione, quinimo introducit tam in venditione quàm alia alienatione in qua eadem conditio afferri potest. Patet in *text. d.* §. 35. *ibi, vendu ou aliené.* Et sic non se restringit ad meram venditionem. Nec obstat quod in eodem articulo loquitur de quinto, quia non loquitur de quinto pretii, quo casu ille §. intelligeretur de alienatione quæ fit mediante pretio: sed loquitur de quinto in genere, quod intelligitur tam de quinto pretii, quàm de quinto æstimationis rei, secundum qualitatem contractus, ut patet per §. 26. 33. *eo. tit. & sic juncto dicto* §. 18 in concessione rei ad reditum locus est utrique retractui in locis dictæ consuetudinis. Nec obstat quod inconveniens videtur patronum debere reditum vassallo, tum quia concedens non remanet vassallus, sed totum feudum alienat, tum quia is à quo retrahitur non potest illud objicere contra ipsummet patronum: tum quia concedens omne jus suum & dominium transfert, & non retinet aliquod utile dominium, ut dicemus infrà *titu. sequenti in rubr.* quamvis aliud sit in concessione ad censum: in qua militaret aliud inconveniens, quia dominus feudi non debet esse censuarius subditi. Tum quia recipiens potest vendere feudum ad onus dicti reditus, quo casu non dubitatur patronum posse retrahere ad onus ejusdem reditus, & sic non est inconveniens quòd solvat reditum ei qui fuit vassallus.

*Declaratur consuetudo Nivernensis.

89. Sed pro resolutione in terminis nostræ vel similis consuetudinis, dicendum neutri retractui locum esse, quia neque est venditio, neque æquipollens venditioni seu reducibilis ad venditionem, sed contractus omnino diversus. Et sic non debet fieri extensio ad casum diversæ naturæ, substantiæ & effectus. Tum ad hoc ut sit locus retractui de nostra vel simili consuetudine, non sufficit quod contractus & alienatio sit talis, ut retrahens eamdem conditionem afferre possit alienanti: quia consuetudo nostra non permittit retractum ita generaliter, sed demum in terminis venditionis. Unde quum sit contra jus commune, non debet extendi ad contractum differentem à venditione re & effectu. Unde est quod consuetudo nostra (ut civili modo & non Judaicè est intelligenda) magis respicit effectum quam verba, & ideo verificatur nedum in stricta & formali venditione, sed etiam in contractu habente symbolum & qui in effectu resolvitur in venditionem effectualem, quamvis contrahentes aliud ei nomen imponant, ut in præcedentibus & sequentibus quæstionibus sed non debet extendi ad casum omnino diversum ut in præsenti, in quo alienanti non solvitur nec numeratur semel pretium rei, nec directo, nec per indirectum, nec per interpositam personam, & ita in terminis quæstionis nostræ (nisi alias appareat de fraude) tenent Jacob. de Bel. Bald. Præpos. in *capit.* 1. §. 1. *per quos fiat investit. in usibus feudorum.* Nicol. Boeri. in *consuetud. Bituric. titul. de retract.* §. *secundo vers. Sed quid si res.*

90. Vicesimo-secundo quæro: Vassallus habens feudum consistens in alto nemore, vendidit omnes arbores * secandas & auferendas pro certo pretio, quæritur an potuerit? Et si potuit, an aliqua jura debeantur patrono? Ad primum breviter. Respondeo affirmativè, quia feuda sunt patrimonialia, & vassallus in feudo sicut in patrimoniali est moderator & arbiter salvis juribus patroni, sed patrono solum debetur recognitio & exhibitio fidelitatis, & relevium vel quintum pretii casu occurrente, quibus in se non præjudicatur, nec est in consideratione, quod

*Relevium utrum debeatur pro altis arboribus secandis per vassallum venditis.

dejecto nemore jura relevii vel quinti erunt minora, ex eo quod minus æstimabitur & vendetur feudum: sicut nec est in consideratione quod minoris æstimabitur feudum post fructus maturos collectos & separatim venditos. Quamvis enim si vassallus feudum fructibus plenum vendat majori pretio propter fructus, debeatur quintum totius pretii patrono, tamen potest vassallus minoris vendere retentis fructibus præsentibus, vel illos fructus separatim vendere nedum tertio, sed etiam eidem emptori separata venditione & appretiatione, & tamen patronus non poterit petere quintum pretii de pretio fructuum, sed solum de pretio feudi, prout jure retractus feudalis non potest per se retrahere fructus etiam pendentes, sed solum feudum, nisi fraude interveniente, ut diximus *supra* §.20 *gloss.* 1. *qu.* 15. Secus si patronus ultra hæc ordinaria jura feudalia haberet alia specialia jura in nemore, quorum ratione specialiter ejus interesset non dejici sylvam, puta si in infeudatione patronus retinuisset jus pascendi in nemore, vel ligna accipiendi pro ædificando vel calefaciendo, quia tunc dicendum esset prout dicemus *infra* §.87. non posse nemus dejici in præjudicium usuariorum, nisi saltem reservato tanto spatio nemoris quod ad eorum usum sufficiat. Idem multo fortius si infeudatio esset facta in qualitate nemoris & temporaliter, videlicet usque ad tertiam generationem dumtaxat, qua finita deberet nemus restitui: quia nullomodo posset dejici sine consensu patroni, per notata à doctoribus in *l. divortio.* §. *si fundum, ff. solut. matri. in l. in fraudem*, §. *conductor. ff. de jur. fisc. in l.* 1. *C. de jure emphyt.* Similiter creditor potest impedire ne sylva sibi hypothecata cædatur, si non sit cædua, salvo consueto usu ad modum patrisfamilias, vel si sit cædua, ut non cædatur nisi secundum modum consuetum. Bartolus & alii in *leg. si convenerit*, §. *si quis sic caverit, ff. de pignor. actio.* & quæ notat Cæpol. in *tract. de servit. rustic. prædio. cap.* 22. *in tit. de montibus.* Ad secundum respondeo negativè nulla jura deberi patrono, quia feudum non venditur nec mutat manum, unde nec quinto pretii, nec retractui locus est, nec etiam retractui proximitatis.

91. Vicesimo tertio quæro: Vassallus donavit & tradidit feudum suum Titio creditori suo, qui in gratiam hujus donationis remisit ei debitum mille aureorum, utrum sit locus quinto pretii? Respondeo distinguendum: Aut donatio & remissio factæ sunt incōtinenti, aut ex intervallo. Primo casu sit conclusio locum esse quinto pretii, quia ex personarum qualitate quum essent debitor & creditor, & temporis * vicinitate, præsumitur alter actus contemplatione alterius factus, & sic mutua correlatio & idem contractus ut notat Bald. in *l. petens in lect. persf. collat. penult. C. de pact.* & ibi Philippus Decius, *collat.* 4. Philipp. Corne. *consil.* 36. *col.* 2. *lib.* 2. *consil.* 57. *col.* 5. *lib.* 3. Soci. *consil.* 272. *in præsenti col.* 3. *lib.* 2. Jas. in *l. lecta. collat.* 8. *ff. de pact.* Et sic censetur esse datio feudi in solutum pro tanta & debita summa. Ampliatur, nedum si ambo actus fierent simul eadem die & eodem instrumento, quo casu nullum esset dubium: sed etiam si fierent in diversis instrumentis, & uno die vel duobus interpositis, quia ex quo suberat justa causa dandi in solutum & veræ donationi, resistit præsumptio juris, de qua in *l. si cum aurum*, ubi Bartol. *ff. de solut.* Non statur verbo, sed potius subjectæ materiæ creditur, ut alibi inquit Baldus in *cap. ad hac, col. fin. de postu. præla.* Si materia dictat unum, & verbo contrarium, non credam simplici verbo. Et sic præsumitur datio in solutum, & non donatio, quoniam non obstante hujusmodi modico intervallo & diversitate instrumentorum, præsumitur mutua correlatio actuum, & sequentem factum esse contemplatione præcedentis *per d. l. lecta. l. si ventri.* § *fin. ff. de privil. credi.* & ita in simili decidunt Bald. in *l. penult.* §, *mulier. ff. solut. matr.* Angel. *consil.* 141. *super primo puncto.* Ludov. Rom. *consil.* 91. *visis & percunctatis*, *col.* 3.

* Vicinitas actuum facit mutuā correlationem præsumi.

Alex. *consil.* 43. *de celeberrima. l.* 1. *consil.* 3. *Viso themate, col. fin. consil.* 25. *viso instrumento contractus, col. pen. lib.* 2. *consil.* 15. *viso processu. in fin. lib.* 3. Philip. Corn. *consil.* 23. *visis dictis contractibus lib.* 3. Fran. Cur. senior. *consil.* 55. *super duobus instrumentis*, quibus in locis abundè invenies. Secundo casu conclusio sit non esse locum quinto pretii, sed simplici relevio, nisi aliter probaretur de promissione futuræ remissionis tempore donationis feudi. Item si in continenti fieret remissio, sed de debito vel jure supervenienti, puta si postridie donationis donatarius efficeretur hæres creditoris donatoris sui, cui remitteret: etiamsi maximè constaret, animo remunerandi nuper factam donationem, tamen non esset locus nisi simplici relevio, quia constat nullam fraudem, nullam simulationem intervenisse. Et remuneratio liberalis etiam immediatè sequens, non immutat titulum & naturam donationis, vel alterius actus præcedentis consummati.

92. Vicesimo quarto quæro: Vassallus permutavit feudum cum prædio Titiano, sed mox infrà breve tempus Titius recuperavit prædium suum mediante certa summa pecuniæ, & cœpit utrumque possidere, utrum sit locus retractui & quinto pretii ratione dicti feudi? Breviter dico quod sic, quia ex temporis brevitate satis verisimiliter apparet præcogitatum fuisse eventum secutum: si enim vassallus non habuisset intentionem vendendi, sed tantum permutandi, & habendi aliud prædium sibi magis placens, non tam citò eidem vendidisset. Debetur igitur quintum de pretio numerato per Titium, quod censetur fuisse pretium feudi, licet contrahentes dixerint esse pretium rei recuperatæ, & consequenter pro eodem pretio locus erit utrique retractui. Sed quæritur quod dicatur modicum & breve tempus? Respondeo cùm jus non determinet, boni prudentisque judicis est arbitrium per regulam *leg.* 1. *ff. de jur. deliber. cap. de causis in fin. de offic. deleg.* Et puto rationabiliter in istis arbitrari modicum tempus spatium * unius anni, & ita expressim arbitrantur consuetudo Calvimontis. §. 38. consuetudo Victriaca. §. 30. & crebro reliquæ consuetudines quæ de hoc loquuntur. Et ita puto debere cæteras intelligi quæ tempus non determinant, ut Borboniensis § 454. in quantum tamen dictæ consuetudines præfigunt tempus, & sic innuunt quod quantumcumque post annum lapsum is qui feudum accepit, redimat prædium à se datum, non præsumatur, sed excludatur præsumptio simulationis, limitò ut procedant quando non est alia conjectura simulationis quam brevitas temporis: secus si ultra brevitatem temporis aliæ probabiles conjecturæ concurrant, puta si probetur de proloquio vendendi feudi, & fingendi permutationem: vel si probetur quod Titius promiserat, vel se obligaverat ad redimendum prædium suum tanto pretio aut alias, tunc etiam post longum tempus simulatio retegi potest, & patronus omnia jura feudalia tanquam ex vera venditione petere poterit, & similiter propinqui retrahere poterunt. Quod ampliatur etiam si Titius fuisset investitus, & in fidem admissus ad causam dictæ simulatæ permutationis, quia corruit investitura una cum causa super qua fundata aut interposita fuit. Relevia tamen soluta per Titium debent compensari cum juribus quinti, vel quatenus locupletior est patronus, restitui, si patronus eligat retractum. Quod autem * ex brevitate temporis vel vicinitate actus præsumatur prius actum, patet per textum in *leg. si quis posthac. C. de bonis proscript. in leg. post contractum. ff. de donat. in l. si ventri. in fin. & ibi glossa fin. de privileg. credi.* notat Speculat. in *tit. de donat.* §. *item pone aliquas.* Joan. de Ana. *consil.* 23. Philipp. Deci. in *leg. certi condictio.* §. *si nummos, col.* 3. *l. principali. ff. si cert. peta.* Barba. *consil.* 57. *col. antepen. l.* 3.

* Annus est tempus breve.

* Ex brevitate temporis præsumitur.

93. Vicesimo quinto, circa hanc materiam simulationis, insignem unicam speciem ponam quam vidi

* Feudum certa & quidem proxima die redimibile pro alio feudo ſi detur, utrum debeatur relevium.

in * facto. Titius poſſidens plura feuda nobilia & antiqua, ſed obæratus multis creditoribus à quibus urgebatur, decrevit unum ex feudis ſuis vendere, & de pretio illis ſatisfacere. Itaque unum feudum venditioni expoſuit per tres aut quatuor menſes, declarando cunctis perſpiciendi, deinde emendi cauſa accedentibus addicturum ſe illi, qui majorem ſummam numeraret, quia volebat creditoribus ſatisfacere, & liberum ab omni hypotheca feudum vendere. Et ea de cauſa offerebat declarationem dare in ſcriptis omnium quæ debebat creditoribus ſuis, ut illis ante omnia ſatisfieret per manus ipſiuſmet emptoris, & reſiduum pretii dumtaxat reciperet: Accidit quod Caius qui cœperat acquirere quoddam vicinum caſtrum, cupiens dictum feudum adjicere, fecit offerri ſummam quatuor mille librarum: acceſſerunt tamen plures qui majorem ſummam offerebant. Sed Caius ut omnino pro dicta ſumma feudum ſolus obtineret, multis verbis & mandatis eos diſſuaſit, quo factum eſt ut Titius inter has anguſtias non valens à creditoribus ampliorem dilationem conſequi, nec ab alio tantam & tam promptam pecuniam obtinere, neceſſe habuerit cum Caio prout vellet negotium gerere, Dixit autem Caius ſe pollicita quidem impleturum de ſumma quatuor millium, ſed etiam ſe velle ſecurè acquirere pro dicta ſumma dumtaxat, ita quod pluris ſibi non conſtaret, & ut non teneretur ad aliqua quinta vel ſubquinta erga patronum, & ne evinci poſſet à proximis Titii, dixit ſe velle contrahere per modum permutationis: Ait Titius. Non intendo permutare nec acquirere, ſed alienare feudū meum pro dicta ſumma. Ad minus: inquit Caius, promptè ſatisfaciam tibi & mihi, habeo apud ſcalas prædium mihi conceſſum à Sempronio pro facultate redimendi uſque ad biennium pro pari ſumma, & jam unus annus lapſus eſt, ſi nunc vellet redimere, res ſine alio negotio eſſet expedita, ſed quia veriſimiliter differt redimere uſque ad finem hujus anni, & nunc indiges prompta pecunia, ſubminiſtrabo tibi emptorem, qui prompta & franca pecunia emet à te dictum prædium pro dicta ſumma ad onus dictæ facultatis redimendi: tumque aderat vicinus & affinis Caii qui conditionem videlicet emendi acceptavit: & illico vocatis notariis conſcripta eſt formula permutationis puræ & ſimplicis ſine pecuniarum ſupplementis inter Titium & Caium, de dicto feudo antiquo Titii ſine aliquo onere, excepta ſola conditione feudali, ad prædium ſcalarum Caii, ſub oneribus contentis in acquiſitione Caii, quæ erat dicta facultas redimendi infra annum competens Sempronio. Die ſequenti Titius vendidit dictum prædium ſcalarum dicto ſubornato emptori pro pretio franco & libero quatuor mille librarum ad onera contenta in acquiſitione ſua pridie facta à Caio: & incepta eſt numerari pecunia creditoribus Titii, & reſiduum pretii ſolutum fuit Titio. Deinde infra ſex menſes Sempronius redemit dictum prædium ſuum refuſa ſumma quatuor millium librarū. Caius acceſſit ad patronum exhibens dictam permutationem, fidem & relevium offerens: patronus vero ſubolens quæ acta erant recuſavit dictas oblationes, petens octingentas libras pro quinto denario & centum libras pro ſubquinto, & manum injicit feudo. Inſurgit etiam proximus venditoris intentans retractum contra Caium, & eidem offerens refuſionem dictæ ſummæ cum legalibus impenſis. Lis inter propinquum & Caium inſtruitur & concluditur, & Caius nihil aliud profert, quam chartam dictæ permutationis. Proximus probat venditionem die ſequenti factam vicino & affini Caii, producit inſtrumenta impignorationis ſive conceſſionis dicti prædii ſcalarum pro dicta ſumma & luitionis ſive redemptionis à Sempronio factæ pro eadem ſumma, probat proximitatem, & feudi antiquitatem, & Titium à creditoribus impulſum, illud venditioni & plus offerenti expoſuiſſe, & aliquos ab emendo diſſuaſos a Caio, & plures alias fraudis & ſimulatæ permutationis conjecturas, quas recitare nolo ne ſim prolixior, ſed præcipua facti puncta tetigi ut ſint velut argumenti vice ſtudioſis ad prævidendum & quantum poſſibile eſt præcavendum technas & machinamenta callidorum hominum, ſubtiliter evolvendum hujuſmodi involucra, & invento eo quod verè geſtum eſt rectè dijudicandum.

34. Rectè enim judicando in præfato themate, locus eſt utrique retractui, & juribus quinti & ſubquinti, attento quod Caius dedit Titio rem redimibilem, quæ etiam infra annum redempta fuit: & ſic illa res inſpecta ſui qualitate, & eventu ſubſecuto, non poterat ſortiri eamdem & incommutabilem naturam quam feudum permutatum, ſed potius ſtabat loco pretii, & ſic contractus recidit in effectualem venditionem, attenta etiam brevitate temporis & venditione dictæ rei factæ die ſequenti, & idemtitate pretii. Sed certè hæc ſola per ſe non ſufficerent ſine reliquis conjecturis, quia is qui emit vel alias poſſidet prædium ſub pacto redimendi, poteſt illud permutare ſub eodem onere cum feudo, & erit vera permutatio & ceſſante alias fraude neutri retractui feudi locus erit, nec quinto pretii, etiamſi die ſequenti is qui ſic alienavit feudum ſuum antiquum pateretur redemptionem prædii, vel illud alii venderet ſub eodem onere, ut diximus infrà §. 184. Sed in præfato themate concurrebant plures aliæ conjecturæ, tum ex qualitate negotii, tum ex qualitate perſonarum, videlicet Titii, qui nolebat acquirere, ſed vendere, & ad hoc urgebatur à creditoribus ut Caii & ſubornati emptoris, qui erant vicini & affines & ſuſpecti de interpoſitione perſonæ, ſeu nominis accommodatione. Et prætereà unus teſtis de veritate ſimulationis, qui eo quod aliquod jus habuerat in dicto feudo, fuerat præſens & inſcriptus in dictis contractibus, & licet eo quod erat frater actoris, non eſſet omninò integer teſtis, tamen ex aliis conjecturis ſuppletur. Maximè attenta qualitate materiæ ſubjectæ, hujuſmodi fraudibus obnoxiæ, & in qua non ſolent accerſiri, ſed potius arceri teſtes, quare non ita exactæ probationes de jure exiguntur *ut ſupra eodem quæſt. 8. in fin.* Unde omnibus ſimul junctis & conſideratis, cuilibet recti intellectus, & ſinceri judicii ſatis * apparet fuiſſe veram & effectualem venditionem feudi, pro ſumma quatuor millium franca & libera, mediante interpoſitione alterius ſubornatæ perſonæ ſuſpectæ, & rei redimibilis. Alioquin facillimum eſſet ſophiſticatione verborum, ſeu per verbales actus quotidie eludere has conſuetudines & jura feudorum & retractuum. Quod ſi alias quandoque id accidat, quod ſe non latere ſcripſit Juſtinianus in *Authent. ut omnes obediant judic. pro. §. ſi vero ille. collat. 5.* judices potentioribus magis quàm juſtiora poſcentibus, & ad provincias (hoc eſt alienis & advenis) commeantibus favere, hoc eſt gratificari & ſe præbere faciles, maximè in iſtis conjecturalibus cauſis (quod tamen non eſt præſumendum) contingere poſſet: quo fit ut in his id genus periculoſum ſit cum potenti & callido negotium habere. Plures alias quæſtiones addere poſſem in materia ſimulationis de contractu ad contractum, vel interpoſitione perſonæ, ſed quia non eſt principalis materia, ſufficiunt prædicta, junctis his quæ diximus *infra tit. 16. in diſtrictu illius tituli.*

* Non ſufficit contractum ſignare in permutationem ſi res ipſa & effectus negotii accidant in venditione.

* §. XXXIII.

*Hic §. est hodie in nova consuetudine pars 33. & & per eum sublatus olim fuit 34.

PAr ladite coustume quand un fief est vendu francs deniers au vendeur, il est dû au Seigneur feodal quint denier & *requint* du prix:

SUMMARIA §. XXXIII.

1. *Onera adjecta emptori sunt pars pretii: & onera adjecta venditori sunt pars rei.*
2. *Æstimatio fit deductis omnibus oneribus.*
3. *Tamen debetur quintum pretii solo respectu habito ad ipsum pretium conventum, vel id quod principaliter loco pretii est.*
4. *Immunitas horum jurium non prodest nisi ipsi privilegiato, non autem contrahenti secum.*
5. *Quid si concurrant plures habentes à rege dominium jurium dominicalium. Speciale est quod non potest nisi in uno verificari.*

NOTA quod hoc casu quintum & subquintum debet solvi per emptorem, & nullam habet patronus actionem contra venditorem, qui integrum pretium recepit prout alias haberet, *ut in §. precedenti notabili* 3. quia hoc casu venditor suum tantum recepit, & ideo consuetudo hoc casu addidit subquintum, quia verisimiliter minori pretio feudum emitur, ex eo quod emptor gravat se onere satisfaciendi juribus patroni, & sic jura essent minora si non solverentur nisi de pretio convento: * debent enim solvi etiam de oneribus adjectis emptori, quæ sunt pars pretii, sicut onera adjecta venditori sunt pars rei. *l. fundi partem, ff. de contrahen. empt. l. si sterilis. §. si tibi. ff. de actio. emptio.* augent enim vel minuunt contractum & debent æstimari secundum Bald. in *consil.* 164. *maritus in fi. lib.* 5. *& tetigi in §. precedenti, quæst.* 18. Consuetudo autem æstimavit & taxavit jura, pro respectu hujus oneris ad subquintum pretii conventi, id est, ad quintum quinti: puta si feudum vænierit pro mille, franco pretio, quintum pretii sunt ducenta, & subquintum sunt quadraginta. Et ita usitatur, & sic expressim declarant omnes consuetudines quæ de hoc loquuntur, ut Melodunensis §. 113. Aurelianensis §. 60. & reliquæ. Et ubicumque in §. præcedenti vel alibi diximus habere locum quintum pretii, intelligendum etiam subquinto locum esse, si appareat expressè vel tacitè actum inter contrahentes, quod acquirens subeat onera feudalia, & quod id quod dat alienanti maneat ei integrum & liberum.

*Quintum pretii nedũ de pretio, sed & etiã de oneribus adjectis emptori solvendum est.

2. Quæro primo, super hoc & præcedenti §. An debeant computari vel deduci de pretio, & ejus quinto vel subquinto, sumptus facti tam pro præparanda quam pro applicanda & perficienda venditione, puta sumptus subhastationum si res subhastetur, vel sumptus chartarum, proxenetarum, tabellionum, & hujusmodi? Et videretur quod sic, quia quantitas rei vel pretii æstimatur deductis omnibus oneribus, *l. non amplius, in princip. ff. de legat. prim. l. sed si hoc, §. cuidam, ff. de conditionibus & demonstrationibus. l. quantitas, cum l. sequenti ff. ad legem Falcid. l. quod dicitur* 2. *ibi sed ipsa res ita præstare intelliguntur.* & ibi Angel. *ff. de impensis. circa res dot. fac.* hinc decidit Bartol. Paul. *in d. §. cuidam.* quod stante statuto quod de pretio rei venditæ solvatur tantum pro gabella: intelligitur de pretio quod in effectu remanet penes venditorem, deductis omnibus præfatis impensis: idem Bartol. *l. ubi pure. §. fin. ff. ad Trebell.* Alberi. in 2. *par. statut. qu.* 218. Angel. Jason. in *d. l. non amplius, in princip. & in l. fructus in fin. ff. solut. matr.* Alexand. in *l. Falcidia non habetur, ff. ad leg. Falci.* latè Joan. Berthachinus in *tracta. gabel. in* 3. *parte* 8. *partis princ. qu.* 28. *& in* 5. *parte. d. part. qu.* 2. Adverte si hoc deberet hic attendi, sequeretur quod prodesset venditori & noceret patrono quando esset venditio simpliciter facta, quia venditor non solveret quintum nisi de eo quod superest de pretio deductis dictis impendiis, quia in effectu non censetur vendidisse nisi pro eo quod superest, quamvis oppositum in hoc velit consuetudo Victriaca. §. 49 Ubi dicit quod hujusmodi impensæ, etiam vina & opsonia, augent pretium & valorem rei, & quod tam de pretio convento quam de illis sumptibus cum pretio junctis tenetur venditor solvere quintum pretii, quod non est rationabile, tamen quia utcumque scriptum suo loco servandum est. Sed ad considerationem nostram redeundo noceret emptori, & prodesset patrono, in casu in quo venditio esset facta franco pretio, quia tanto carius censetur emptor emisse quanto plus impendat ad emendum, & sic nedum tenetur solvere quintum cum subquinto pretii conventi, sed etiam quintum cum subquinto omnium legalium sumptuum, quod est absurdum.

* Æstimatio fit deductis oneribus.

3. Et pro resolutione dicendum horum sumptuum nullam habendam in terminis nostris rationem, nec in augendo, nec in minuendo pretio, nec ex parte emptoris, nec ex parte venditoris: quia consuetudo præcisè se refert ad pretium pro quo venditio facta est, & sic solum inspicitur quanti feudum est venditum & non aliud, id est, ipsum pretium conventum, vel illud quod loco pretii principaliter sive in totum sive in parte subrogetur, ut in §. *præcedenti, qu.* 18. *& non aliud.* Et idem dicendum in materia laudimiorum *infrà* §. 43. Quamvis aliud sit in materia retractus, in quo à retrahente omnes legales sumptus ultra pretium refundi debent emptori, quia indemnis dimitti debet. Non obstant allegata pro parte affirmativa, quia haberent locum si consuetudo diceret quintum esse solvendum de eo quod venditor recepit, vel de eo quod emptor acquirit: secus quando vel statuta vel consuetudines præcisè se referunt ad pretium conventum pro quo venditio facta est, quia tunc standum est verbis, & non est facienda prædicta deductio vel augmentatio: ita expressim decidit Fabia. de monte sancti Savi. in *tract. de empt. & vendi. in* 5. *quæst. princ. col.* 5. ubi falso allegat Ang. in *tit. ff. de impen. circa res dot. fac.* ubi nihil de hoc dicit. Sed debuit allegare Ang. *l. fructus, in fin. ff. solut. mat.* ubi Ang. ita sentit dum limitat præfatam decisionem, de qua *suprà eod. nu.* 2. ut procedat quando statutum se refert ad fructus, vel indeterminate loquitur, secus si ad certam quantitatem determinate referatur, quia tunc nullorum sumptuum ratio est habenda.

4. Secundo quæro, * secretarius regis emit simpliciter feudum à rege movens, utrum possit deducere venditori quintum pretii regi solvendum? Breviter dicendum quod sic, prout in eo cui jura remittuntur à domino directo, ut dictum est in *princ. §. præceden-*

* Secretarius regius emens feudum movens à rege utrum possit deducere releviũ venditori.

GLOSS. II. IN VERBO

Le fils aisné.

DAtur hic alia immunitas ab oneribus feudalibus. Cum enim fœmina habens feudum nubit, tunc censetur quædam mutatio clientis, ex eo quod maritus habetur pro domino, & facit fructus suos, quandiu constat matrimonium: eaque ratione tenetur fidem & homagium domino præstare. Ideo hæc facta mutatio & ejus effectus sentiet si matrimonium absque communione bonorum contraheret, nec feudum daret in dotem, sed retinentur, ut dicam §. 25. Aliàs cum hæc facta mutatio accidat aliter quàm per successionem in linea directa, & sic hujus mutationis ratione debentur relevamentà patrono, pro portione divisa, vel indivisa, quam hæc fœmina habet in feudo, etiam paterno, vel materno, per regulam §. 33. suprà *eodem & decisionem in specie infra* * 25.

* 1. Infrà hoc.

1. Ab hoc onere liberantur fœminæ in casu hujus §. in quo quatuor * requiruntur. Primum, quòd feudum eis obvenerit ex successione lineæ directæ ascendentis, puta patris vel matris aut superiorum. Si enim filius & filia fratris præmortui, succederent patruo in feudis etiam avitis (quod accidere potest consensu masculorum, vel in divisione assignando feudum vel ejus partem fœminæ) non haberet locum hic §. sicut nec præcedens, quia primo, ratione successionis in linea collaterali, deberetur integrum relevamentum patrono: & ulterius quoties quælibet harum filiarum nuberet, etiam in primis nuptiis, etiam earum fratre in fidem patroni recepto, deberetur aliud novum relevamentum, pro portione feudi nubentis. Idem emptione, vel alio quovis titulo feudum obvenerit.

* Quatuor requisita ad effectū hujus paragr.

2. Sed juxta hoc quæro: quid si obvenerit non successione, sed pacto & lege investituræ: ut in feudo non hæreditario, sed conventionali, quod lege contractus defertur: puta concessum alicui, filiis suis, & nepotibus, ad onera feudalia simpliciter? Respondeo. Idem dicendum quo ad hæc onera feudalia, ac si jure successionis deferretur, quia concessio aliter non determinata, censetur relata ad modum successionis ab intestato, per ea quæ diximus suprà §. 33. *quæst.* 16 & latius in §. 127. Et sic dum mortuo patre filii mortis causa capiunt, locus erit dispositioni hujus §. sicut & dispositioni §. præcedentis. Secus dum fratres & sorores capiunt causa mortis alterius fratris, sine liberis decedentis, portionem ejus ipsis accrescentem, quę scilicet illi quæsita fuerat ut cum patri supervixisset, etiam ignorans obiit. Est enim idem ac si partem ejus alii caperent ex successione collaterali. Sed si hic præmortuus esset, vel superstes repudiaret, tunc alii fratres nil hic caperent causa mortis fratris in collaterali, sed totum à concedente causa mortis patris in linea directa. Ad hoc faciunt notata primum in *l.* 30. *mortis causa capitur. ff. de donat. causa. mor. & in l. simili & Titio de verbor. obligat.* Secundum requisitum, quod sit saltem unus filius: quia si essent solæ filiæ, licet haberent immunitatem §. præcedentis, non tamen gauderent immunitate hujus §. Tertium quòd hic filius idemque antiquior filiorum ad successionem venientium, (si sint plures masculi) in fidem patroni se conferat, non ergo sufficeret si antiquiore filio succedente, sed negligente, minor natu pro sua parte feudi, fidelitatem domino præstaret. Quod si primogenitus abstineat ab hæreditate: An hic §. verificetur in secundogenito succedente, & fidelitatem faciente? Dicemus statim in quæst. 3.

3. Quartum quod sint primæ nuptiæ hujus fœminæ si enim nupsisset, & vidua facta esset, etiam vivo patre vel alia ascendente, cui jam vidua, forte etiamnum virgo successit, etiam si matrimonium non durasset diem integrum naturalem, si tamen ducta fuit in domum viri, deinde secundas nuptias contrahat, nequicquam fraterno obsequio liberatur à relevamento inde debito, & hoc quia secundæ nuptiæ sunt, non primæ, quarum contemplatione, propter earum dignitatem partim conceditur hæc immunitas, nec refert an sint secundæ, tertiæ, quartæ vel ulteriores ex parte viri cui nubit, cujus polygamia non attenditur; sed sufficit quod fœmina ipsa nunquam alteri nupserit, nec consuetudo in hoc aliud requirit. Adverte dici posse quod hic §. loquitur de primo matrimonio sororum contrahendo post obitum parentis, dictio enim, *Filles*, in tota hac consuetudine non refertur ad virginitatem, sed ad sexum. Et perinde est ac si diceret *les femelles; ut* §. 12. 16. 21. 26. 29. 126. *&* 134. ubi non curatur an sint virgines, vel non, nec an maritatæ sint vel fuerint, aut non. Ergo in hoc § & in tota hac consuetudine, quando fit mentio filiarum, hoc nomine vocantur vel respectu parentum, vel ad designandum sexum *ut* * §. 26. Et nullibi in hac consuetudine ponitur hæc dictio ad differentiam nuptæ, vel viduæ, vel corruptæ. Et sic in hoc §. idem est ac si textus diceret *acquitte les sœurs*, id est liberat sorores, & consequenter debet intelligi de primo earum matrimonio, deinceps à morte parentis futuro, ex quo, utpote feudo jam acquisito deberetur relevium. * §. 25. Si qua enim sororum jam nupserat & vidua facta est vivo parente, nihil ad dominum feudi. Sed hoc impertinens est, cum ea fœmina nullum unquam jus habuerit in feudo. Dum autem succedit parenti ex suo capite, libera est per §. præcedentem. Dum ergo postea post feudum quæsitum nubit, obligatur relevio per regulam * §. 25. quæ regula limitatur hoc casu, alias verba hujus textus non verificarentur, quia primogenitus non liberaret sororem à primo matrimonio. Quoad primum enim, finitum matrimonium nunquam indiguit nec indiget liberatione. Et sic hæc consuetudo debet intelligi de tali primo matrimonio, ex quo alias deberetur relevium. Ergo de ista post obitum patris parentis & feudum quæsitum contractum, quia liberatio præsupponit obligationem *l. decem de verbor. obligat. l. nam & si sub conditione. §. post receptum de injusto & irrito fac. testam. cap. ad dissolvendum, extra de despensa. impuber. l. manumissiones.* & ibi Jas. *num.* 12. *ff. de just. & jure,* & hoc est valde æquum, verbisque consuetudinis conforme, quæ dat primogenito jus, omnes sorores suas post obitum parentis à relevio liberandi ratione primarum per eas contrahendarum nuptiarum. Facit quod conditio nuptiarum apposita à sciente legato vel donatione facta mulieri, intelligitur de futuris proximis, non autem de jam factis nuptiis, *l.* 46. *si ita scriptum sit in fin. de leg.* 2. *l. si jam facta de conditio. & demonstrat.* Sed tamen communis modus intelligendi hoc hactenus restrinxit ipsarum filiarum nuptias, ut textus simpliciter loquitur, nec addit post obitum parentis contrahendas. Ideo non ausim addere, nec aliter decernere contentus æquitatem ostendisse. Quid enim si filio à patre parum feliciter elocata eo vivo vidua pauperque facta est, cui frater post obitum patris datis in dotem juribus paternis sororis maritum frugi invenit?

* Est parag. 19.

* Est pars hujus paragr. infrà eodem.

* Est pars hujus §. ut infrà eod.

4. Primo quæro, Quid si prius luxuriata fuerit, & nunc primo nubit? Videtur non gavisura hac immunitate, * ne plus habeat luxuria quam castitas: quod est absurdum, & à jure & ratione abhorrens, *in Authent. de restit. & ea quæ parit. ad fin. collat.* 4. *l. his solis. C. de revoca. donat. l.* 3. §. 1. *ff. de donat. inter vir. & uxor.*

* Absurdū plus luxuriæ quam castitati tribui.

Si enim honeſtæ fœminæ, quæ primo nupſit, deinde forte adhuc virgo, iterum juxta leges & jura nubit, denegatur hoc beneficium, non videtur concedendum illi quæ pudorem proſtituit, & poſtquam cum pluribus fornicata eſt, nubit: proclivius enim non eſt concedere beneficium, quam pœnam infligere, vel de caſu ad alium extendere, & tamen * pœnalia ſtatuta in ſecundo nubentes mulieres, extenduntur in luxuriantes. Textus in *d. Authent. de reſtitut. ad fin. & d. l. his ſolis*, ubi Bart. Salyceti hoc not. Alexand. Anth. Corſ. *in tract. de pote. regia. quæſt.* 29. *collat.* 2. Alberic. Brun. in *tract. ſtatu. exclu. fœm. art.* 6. *quæſt.* 26. Joan. Lup. in *rep. rubr. de donat. inter vir. & uxor. coll. fin.* Joan. Montag. in *tract. de biga. quæſt.* 5. His non obſtantibus puto locum eſſe huic §. cum ex verbis, quæ conveniunt, quum ſint primæ nuptiæ: tum ex mente quæ congruit, ſiquidem hoc beneficium ad primas nuptias ideo coarctatum eſt, ne patronus bis aut pluries jure ſuo excluderetur: ſed ſemel tantùm. Sed hoc caſu non niſi ſemel excluditur patronus, quoniam caſtitas vel luxuria vaſſallæ nihil ad eum pertinet: ſed ſola mutatio clientelæ contingens ex nuptiis, & ſic non obſtant contraria.

* Pœnalia ſtatuta in ſecundo nubentes extenduntur ad luxuriantes.

5. Secundo juxta hæc quæro, quid ſi filia nupſit tantum per verba de præſenti, ſed non fuit conſummatum matrimonium, forte nec fuit tradita ſponſo morte prævento, ideo nubit ſecundo; an habeat beneficium hujus §. pro his ſecundis nuptiis? Prima facie videtur omnino dicendum quod non: quia vere & proprie hæ ſunt ſecundæ nuptiæ & non primæ. Igitur in his non verificantur verba hujus §. *igitur per not. l.* 5. *§. hæc verba ff. de neg. geſt. cum vulga.* Tum etiam in ſtatutis appellatione * uxoris venit ſponſa per verba de præſenti, etiam non tradita viro, ut tradit Bartol. in *l. nihil. ff. re. amota.* Bald. in *tract. ſtatu. in verbo ſponſa.* Paul. in *l. ſi fuerit. ff. de condit. & demonſtr. & eſt crebrior opinio.* Tamen quia, ut ſtatim diximus, inſpiciendum eſt an patronus privetur jure ſuo, deciſio hujus §. dependet ab alia quæſtione, an relevamentum debeatur patrono ex ſimplici matrimonio, per verba de præſenti contracto, ſine alia executione: quam quæſtionem decidimus * infrà §. 15. *quæſt.* 1. Unde ad ibi dicenda remitto.

* Uxor eſt ſponſa de præſenti.

* Eſt pars hujus paragraph. utriuſque.

6. Tertio quæro, ſunt tres filii & totidem filiæ: Primogenitus abſtinet ab hæreditate patris, alii ſuccedunt, quorum antiquior in fidem domini ſe confert, an ſit locus hujus §. Breviter dicendum quod ſic: quia ex quo prior natu non ſuccedit, nec vult uti jure ſuo, non computatur in numero. Et ſic ſequens eſt primus, etiam verè & propriè loquendo, quum nullum habeat ante ſe, paria enim ſunt, alium prius natum non extare, vel extare & non ſuccedere. *l. & ſi ex modica. §. ſi filius. ff. de bon. libert.* Philip. Decius in *l. filiæ dotem col.* 2. *C. de coll.* Tum iſtud genus relevii quod exigitur à nubentibus, eſt valde odioſum, & illiberale, igitur favorabilior eſt illius excluſio, & beneficium hujus §. ampliandum & interpretatione adjuvandum. *l. hoc modo. ff. de condition. & demonſtr.* Quare hanc deciſionem amplia primo, etiamſi primogenitus ſuccedat, ſed inter cæteros ut unus reliquorum jure primogenituræ ceſſo uni ex fratribus. Is enim ceſſionarius quantum ad hunc §. & actus ſimiles eſt verus primogenitus. Amplio 2. etiam ſi primogenitus ille naturalis ſuccedat æqualiter non ceſſo uni fratri, ſed omnibus cohæredibus remiſſo jure utili primogenituræ. Nihilominus idem ipſe fidem faciendo vel offerendo etiam pro parte ſua virili tantum, ſorores liberabit. Amplio 3. etiam ſi primogenitus ille abſtineat ob donationes ſibi factas quas non vult conferre. Quamvis enim eo caſu ſenior reliquorum filiorum ſuccedentium non habeat utile jus primogenituræ per ea quæ dixi ſupra §. 13. *gloſſ.* 1. *quæſt.* 4. tamen fidem faciendo vel offerendo ſorores eximet. Amplio 4. ut ſi primogenitus naturalis abſtineat propter donationes ſibi factas à defuncto non in mobilibus vel allaudiis vel cenſualibus prædiis, de quo recurrendum ad ampliationem præcedentem, ſed in uno integro feudo vel in majore vel ea portione feudorum quam alias habuiſſet & habere poſſet jure hæreditario, ſed tamen mavult eam retinere titulo particulari, faciendo vel offerendo fidem, ſorores ſuas liberat. Satis eſt enim adeſſe æquitatem hujus exemptionis, ne verba conſuetudinis repugnent *l. ab omnibus in fin. pri. de legat. juncta d. l. hoc modo.*

7. Quarto quæro, utrum hic §. habeat locum in nepotibus vel pronepotibus? Reſpondeo quod ſic, & in omnibus liberis, tum quia benigna interpretatione filii vel filiorum appellatione continentur in favorabilibus, & maximè in diſpoſitione legis, Textus in *l. filii. l. juſta interpretatione. ff. de verborum ſignificatio.* Alberic. in 2. *part. ſtatut. quæſt.* 107. Tum quia hic §. continuatur ad præcedentem, cui addit aliam immunitatem in eadem ſucceſſione directa: & ſic in omni ſucceſſione deſcendenti intelligitur, & eſt eadem ratio & mens per notata ſuprà §. *præced. gloſſ.* 1. *&* 2. itaque primus filiorum, nedum ſorores ſuas, ſed etiam fratrum vel ſororum filias quotquot ſint ſecum jure repræſentationis ſuccedentes liberabit. Et notanter dico ſecum ſuccedentes, quia ſi ſuccederent eorum patri, vel matri, qui vel quæ ſucceſſit avo, vel aviæ, nihil eis prodeſſet fidelitas patrui, vel avunculi, tum quia beneficium hujus §. jam eſſet conſumptum vel extinctum, in eorum patre vel matre. Tum quia hic §. venit ad continuationem, & ampliationem §. præcedentis, & ſic continuando idem thema quo fœminæ concurruntin ſucceſſione directa cum primogenito. Et ſic concludo hunc §. ſolum habere locum in fœminis cohæredibus primogeniti, ſive ſint ejus ſorores, ſive neptes ex fratre vel ſorore præmortuis, immediatè ſuccedentes in primo ſucceſſionis gradu.

* Filiorum appellatione nepotes continentur.

8. Quinto quæro, filius primogenitus prædeceſſit, relicta filia: utrum * hæc neptis, filia primogeniti clientelare obſequium præſtans patrono, poſſit hoc beneficium acquirere amitis ſuis vel illis præmortuis earum filiabus? Videtur quod ſic, quia primogenitus vivo patre moriens tranſmittit jus & prærogativam primogenituræ nedum ad filium, ſed etiam ad filiam, ut probabo infrà §. 154. Igitur quum iſta neptis ſit loco filii primogeniti & eum effectualiter repræſentet, & habeat omnia jura primogenituræ, videtur etiam habere iſtud jus, quod ipſi primogenituræ & ejus favore cæteris eſt conceſſum per hanc conſuetudinem. In contrarium arguitur: cum ex defectu verborum conſuetudinis quæ loquitur de maſculo & non de fœmina, tum quia ipſamet filia primogeniti, non haberet iſtud beneficium, quoniam ex ſuis primis nuptiis ſi poſt obitum avi vel aviæ domina feudi ſervientis nubat, debebit relevium *per regulam* * §. 25. *infrà eodem.* debebitur relevamentum, quoniam ipſa ſeipſum non poteſt liberare, quum ſit fœmina, nec eſt alius à quo liberari poſſit, etiam ſi habeat patruos cohæredes, quia non ſunt primogeniti, nec ſuccedunt ut primogeniti. Igitur nec alias liberare poterit. Argumento notatur in *l. amiciſſimos. ff. de excuſat. tuto. in l. præſes provinciæ. C. de ſervit. & aquæ.* & de quo magis videtur ineſſe non ineſt: ergo nec de quo minus: *Authent. multo magis. C. de ſacroſanct. eccleſ. cum vulg.* Secus ſi primogenitus deceſſerit relicto filio hærede ſuo, vel eum repræſentante, quia in eo concurrunt, & qualitas maſculineitatis à conſuetudine contemplata, & jus & prærogativa integra & abſoluta primogenituræ: & cenſetur idem qui & pater per not. in *gloſſ.* 1. *§. præcedenti*, & ſic ſive repræſentet patrem ante avum defunctum, ſive illi poſtea, (ſed ante vita functo quàm fidem feciſſet) ſucceſſerit, poteſt fidelitatem exhibendo amitas liberare. Idem ſi deceſſerit relictis pluribus liberis, dummodo ex eis ſit ſaltem unus filius, in quo reſideat jus primogenituræ. Quod amplio etiam ſi de-

* Primogenitura tranſmittitur ad filiam.

* Eſt pars hujus paragr.

cesserit, nedum negligens, sed etiam expresse contumax & denegator clientelaris obsequii: quia etiam per hujuscemodi denegationem, vel recusationem, non deficit conditio, quandiu spes est eam aliquando impleri posse, ut tradam infrà *eodem gloss. seq. quæst.* 7. At hic per mortem contumacis non deficit spes, ex quo relinquit hæredem ejusdem qualitatis, per quem æquè impleri poterit.

9. Sed ad quæstionem quid dicendum? Breviter concludo pro prima parte, quia filia hæres, primogeniti vel eum repræsentans habetur pro primogenito quantum ad omnes prærogativas primogenituræ, quarum una hæc est in hoc §. nec obstat quod ipsa non potest seipsam liberare. Tum quia etiam si hoc esset verum, non sequitur quin amitas in successionibus aviæ maternis eximat, quia quod hæc neptis solvit ex sua persona & novo suo facto tanquam ipsa solvit. Quod autem amitas vel materteras eximit, hoc facit, non ut ipsa, sed ut repræsentans primogenitum qui hoc jus habebat quod in eam transmittit simile in secundogenito succedente primogenito decedenti mox sine liberis, hic enim non est immunis à relevio, sed illud solvit pro se, & tamen sorores eximit, quia pro se solvit ut ipse, sed sorores eximit tanquam tenens locum primogeniti. Tum quia objectum non est verum, quia ista non solum sorores patris sui, sed etiam nepotes ex fratribus vel sororibus patris sui prædefuncti eximit, ut supra dictum est, ergo ipsamet manet exempta pro primis nuptiis suis, quia neptis ex primogenito prædefuncto, non potest esse deterioris conditionis quam quælibet neptis ex fratre vel sorore primogeniti prædefunctis. Tum favorabile est & extendendum hoc beneficium. *L. hoc modo de conditio. & demonstrat. supra eodem num.* 6. Tum quia primogenitus præmoriens parenti transmittit hoc beneficium ad alias suas secundogenitas. Ergo fortius transmittit ad filiam suam primogenitam per *d. l. præses provinciæ. C. de servitut. & aq.* allegatam pro negativa, quæ tamen militat pro affirmativa. Et ita concludo.

10. Sexto quæro, quid si sint plures filii & filiæ, & primogenitus decessit sine liberis? Respondeo locum esse beneficio hujus §. quia siquidem obierit primogenitus ante patrem, cum debeat attendi tempus mortis, & delatæ hæreditatis, non est dubium quod is qui tunc reperitur proximus seu antiquior filius, censetur primogenitus, & in eo habebit locum hic §. quia in eo verificantur verba latè capta, & mens propriè & specificè sumpta. Is enim dicitur, *le fils aisné*, sive filius primogenitus, in quo utrumque videlicet & qualitas masculina, & verum & solidum jus primogenituræ concurrunt quamvis naturaliter non sit prior natus, & etiam de facto non sit etiam tempore mortis patris antiquior, puta superstite antiquiori, sed inhabili, vel rite exhæredato, & sic sublato de medio & pro non existente habito quantum ad omne jus primogenituræ, & dependentibus ab eo, & ita accipiendû ubicûque nostra consuetudo utitur hoc verbo, *l'aisné ou fils aisné, ut diximus supra* §. 13. Sin autem mortuus sit post patrem, adita hæreditate, & fide non facta, tunc non videretur esse locus huic §. quia licet fratri defuncto succedant æqualiter soli fratres, in portione quæ jure præcipui fuit inclusa in jure primogenituræ, & cæteris feudalibus, ut suprà §. 26. tamen in ipso jure primogenituræ non succedunt, sed illud extinguitur, quia non potest reperiri, nec habere locum in linea & successione collaterali, ut suprà §. 19. & sic absque illo jure primogenituræ, æqualiter succedunt. & consequenter deficiente persona primogeniti, deficit casus & conditio hujus §. & sic idem dicendum esset si mortuus sit post patrem, hæreditate nec adita, nec repudiata, quia sive emancipatus, sive non, sive sciens, sive ignorans, ipso jure hæres & saisitus fuit, ut plenè tradam infra §. 132. & sic indistincte ad quoscumque hæredes, & perpetuo transmisit omnem portionem suam, excepta qualitate primogenituræ, quæ deinceps cum persona extinguitur, quamvis de subtilitate juris Romani aliter distinguatur, ut plenè per Alexand. Jason. Decium in *l. emancipata. C. qui admitti ad bon.* Nec obstat quod hoc casu secundogenitus censetur deinceps primogenitus, & quantum ad actus futuros, & non consumptos, & jura quærenda, ut dixi suprà §. 13. *gloss. 1. quæst.* 5. Et quod fidelitas præstanda, & exemptio futura, de qua in hoc §. est actus non consumptus de futuro, quia ut patet ex prædictis, oportet illam fidelitatem fieri per filium qui habeat jus primogenituræ in illa hæreditate, & qui possit facere, & faciat fidelitatem tanquam verus primogenitus patris, quod nequit facere iste secundogenitus. Unde non sufficit quòd quoad alias futuras successiones, aut aliis respectibus, possit dici aut inveniri primogenitus, quia debet esse in qualitate hæredis & primogeniti in illa successione, in qua beneficium hujus §. prætenditur. Quibus non obstantibus idem dicendum ut sit locus huic §. quod est clarum si primogenitus post patrem sine liberis moriens unicum fratrem relinq. at sibi soli succedentem in solido jure primogenituræ. Sed adhuc idem dico etiam si plures fratres æqualiter sibi succedentes relinquat. Cum enim jam repræsentant primogenitum, jura habent primogenituræ, sed an requiratur omnes facere vel offerre fidem domino? Breviter dico quod non, sed sufficiet unum ex eis, tum quia hujusmodi beneficium est indivisibile, ergo singulis competit. Tum quia favorabile est: hoc quoque beneficium latius & plenius est sub consuetudine Aurelianensi §. 35.

Quis sit primogenitus.

11. Septimo quæro, si non sint nisi filiæ quarum una forte primogenita decessit relicto filio masculo, utrum in eo possit procedere hic §. Respondeo, non, indistinctè sive dicta filia decesserit ante patrem, sive post, sive adita hæreditate, sive non: sive iste nepos succedat cum amitis, sive omnibus illis præmortuis, succedat simul cum patruelibus, aut consobrinis in eodem gradu, quia quocumque casu vertatur, ex quo est filius fœminæ tanquam radicis infectæ, & perpetuo (etiam si viveret) incapacis juris primogenituræ, non potest dictus filius, plus juris habere, quam mater (per quam defuncto & cohæredibus conjungitur) fuisset habitura, & sic nullam prærogativam primogenituræ, aut aliam prælationem vendicare potest, in successione avi, vel aviæ, matris, vel superiorum ex latere materno *per notata in l. si viva. C. de bon. mater.* & latius dicam infrà §. 134.

12. Octavo quæro, quid si primogenitus, & hæres sit inhabilis ad clientelare obsequium? Respondeo, aut ad tempus, & speratur futura habilitas, ut si sit pupillus, vel minor viginti annis: & tunc petendæ sunt à patrono induciæ, quæ æquipollent fidei si sint concessæ, idem si sint denegatæ, quia non poterunt denegari, Et patronus invenitur in mora injusta per notata infrà §. 42. & § *seq.* Aut in perpetuum, nec speratur habilitas, si est furiosus, & tunc qua ratione tenetur patronus admittere fidelitatem oblatam per ejus tutorem vel curatorem, ut dicam infrà §. 67. eadem illa oblata non poterit exigere istud relevamentum per ea quæ in *gloss. seq. q.* 7. Et illa præstita per talem curatorem verè & incommutabiliter extat conditio hujus §. & perfecta liberatio relevamenti sequitur. Ipse enim filius quantum ad intellectum realem, & effectum juris & consuetudinis, verè & propriè per se fecisse dicitur. *argum. l. certe.* §. *si procurator. ff. de preca.* cum similibus: verè enim & propriè patrono satisfactum est de clientelari obsequio, & ab illo verè & propriè filius liberatus est, quod solum intendit & requirit hæc consuetudo in illis verbis, *en faisant la foy & hommage.* Ex quo infero idem dicendum si voluntariè patronus tutorem minoris clientis, vel majoris procuratorem, aut nuncium, aut alium quemvis ejus nomine fidelitatem

facientem, admiserit: quum idem effectus sequatur. Idem etiam dico si patronus, pro hac vice fidelitatis præstationem remiserit, vel acceptam tulerit: Tum quia huiusmodi * remissio etiam in conditionibus ab homine appositis, habetur pro reali solutione, & vero implemento. Textus in *l. Julianus. ff. de condi. & demonst.* quanto fortius in appositis à lege? quum dispositio legis longè uberiorem interpretationem recipiat, ut eleganter tradit Alciat. *de verbor. signific. lib. 1. cap. 1. ad fin. & ff. eodem tit. in rub. gloss. 1. ad fin.* Tum quia facto patroni contigit defecisse spem in perpetuum aliter implendæ conditionis, igitur ut infrà *gloss. seq. quæst.* 5. & 8. Secus dicerem si forte aliter contra patroni voluntatem liberaretur filius à fidelitate præstanda, ut si eo nexu eximeretur à principe, quoniam non est de mente hujus consuetudinis illud haberi pro solutione, & implemento conditionis huic appositæ, nisi ea exemptio fieret facto, vel culpa ipsius patroni.

* Remissio habetur pro impleto etiam in conditionibus.

13. Nono, quæro de quæstione quam post primam horum editionem vidi in facto. Vassallus obiit relictis filiis & filiabus, post 40. dies feudum prehensum fuit à patrono & in eo statu mansit aliquot annos. Interim filii dividunt hæreditatem & feudum integrum obvenit uni filiarum quæ deinde nubit in primis suis nuptiis. Cujus maritus offert fidelitatem patrono, qui contendit omnes fructus suos esse jure commissi fructuum, & insuper relevium integrum sibi deberi, fructusque semper sibi in commissum cadere donec integram oblationem habuerit. Breviter & resolutivè dico quod si filii masculi erant infrà vicesimum, & fœminæ infrà decimum quintum annum, nullum est commissum fructuum. Quamvis patronus à quo non fuerunt petitæ induciæ non teneatur ad sumptus nec ad interesse per ea quæ dixi §. 41. *quæst.* 1. aliàs fructus sunt ei quæsiti: sed an debeatur relevium? Videtur quod sic: quia casus est * §. 25. *infrà eodem.* cujus verba quadrant in hoc themate in quo verba hujus §. deficiunt. Quia quando hæc nupsit sola erat domina totius feudi, nullum habebat masculum concurrentem à quo posset liberari primogenitus, utpotè nihil habens in hoc feudo, nullam fidem poterat offerre, sed respectu tum patroni tum feudi erat persona merè extranea, ergo relevium debetur, non dico per divisionem, sed per §. 25. *infra eodem*, & consequenter fructus cedunt lucro patroni à tempore renovatæ prehensionis post dictas nuptias donec fides cum relevio & his fructibus oblata sit, quibus non obstantibus, dicendum nullum relevium deberi: hæc enim immunitas fuit quæsita filiæ habenti fratrem cohæredem statim ab obitu patris. Ita tamen quod dominus non contemnatur, sed ei fidelitas præstetur per primogenitum vel ejus successorem, non refert dummodo dominus debite recognoscatur: hanc enim modificationem & non veram conditionem important verba textus ibi, *En faisant la foy aux Seigneurs.* Quare dico quod si primogenitus non divisisset, sed jus suum vendidisset vel donasset extraneo, quamvis is extraneus non possit se liberare à relevio vel quinto pretii quod debet, tamen jus immunitatis filiæ quæsitum remanet, sive filius vel quicumque ejus successor dominum recognoscat. Pariter si filius non divisit, sed jus suum feudi donavit sorori favore matrimonii, ex portione quidem à fratre sic quæsita relevium debet semel, non debebit iterum nubendo *per §. 25. infrà eodem.* quia ista acquisitio non fit nisi secutis nuptiis. *l. tali. ff. de jur. dotium.* Et sic non quadrant verba *d.* §. 25. de parte vero sua hæreditaria nil debet, quia habet beneficium hujus §. recognoscendo dominum feudi. Quod si partem fratris ex divisione acquisiverit, nihil debet de illa acquisitione, & sic in hac specie prorsus immunis est ab omni relevio Idem in similibus.

* Est pars hujus §. inf. eod.

SUMMARIA GLOSS. II.

1. Gerundium *importat necessitatem & formam præcisam.*
2. *Nova theoria de virtute gerundii.*
3. *In hoc §. gerundium faciendo fidem, &c. necessitatem & conditionem inducit.*
   Salvatur & benignè interpretatur theoria Bartoli.
4. *Q. 1. Utrum ad effectum hujus §: necesse sit filium fidelitatem præstare pro toto feudo, sive pro omnibus liberis?*
5. *Respondeo sufficere quòd fidem præstet pro portione ad eum spectante.*
6. Q. 2. *Sorores non possunt compellere primogenitum ut fidelitatem faciat.*
7. Q. 3. *Propter solam malevolentiam non datur actio.*
8. Q. 4. *Si filius aliquid extorqueat à sororibus ut in patroni fidem se conferat, tenetur condictione ob turpem causam.*
9. *Q. 5. An patronus possit exigere relevium ex primis nuptiis filiarum, quandiu in pendenti est: an primogenitus facturus sit fidelitatem vel non?*
   Obligatio pura sub conditione resolvenda, an interim exequi possit.
10. *Verus intellectus* l. pecuniam. ff. de rebus creditis.
11. *Statuta testamentis potius quàm contractibus æquiparantur.*
12. *Q. 6. Si sponsus filiæ solvit relevium, deinde primogenitus fidem patroni subit, poterit condictione sine causâ repeti.*
13. *Utrum à patrono possit exigi cautio.*
14. Q. 7. *Quanta sit differentia inter moram veram & fictam.*
15. *Q. 8. Ultima mora nocet.*
16. *Executione facta à lege vel ab homine, non admittitur moræ purgatio.*
17. *Fictum condictionis implementum ex* l. jure civil. ff. de cond. & demonst. *non liberat obligatum ab implendo,*

sed de hoc nihil ad tertium.

18. *Odium releviorum.*

19. *Feudum proprie non aperitur propter nuptias.*

20. *Differentia veri & ficti implementi. Liberatio trahit secum executionem.*

21. *Notabilis declaratio ad* l. jure civili. ff. de cond. & demonst. *Conditio regulatur secundum naturam obligationis præambulæ.*

22. Q. 9. *Non est necesse primogenitum investiri, nec manum levatam obtinere, dummodo in fidem admissus sit.*

GLOSS. II. IN VERBO

En faisant la foy.

IN versic. *in faciendo fidem & homagium.* videndum an gerundium importet necessitatem, formam præcisam, & conditionem, & quod necessitatem & formam inducat autumant Bald. Angel. Pet. de Belvisu. Aret. *in rubr. ad finem. ff. de lib. & posthum.* per quædam levia. Sed hoc controvertunt Alexand. & Jaso. ibi Jaso. Philipp. Decius Franc. Purpura. in *rubr. C. de edendo* neglectim & supinè. An autem inducat conditionem? Solet per manus tradi famigerata quædam theoria Bartoli in *l. si tu ex parte. ff. de acquir. hæredit.* distinguentis, aut respicit verbum vel participium futuri temporis, & inducit conditionem, ut in *d. l. si tu ex parte ad fin.* aut respicit verbum vel participium præsentis temporis, & non inducit conditionem, sed modificationem, vel qualificationem, ut in *l. vim facit. ff. de vi. & vi arm.* & hoc omnes sequuntur. Si libet, vide remissive per Jason. institutum *in rubr. de actio. col. penul. & fin.* & sic videtur quod in hoc textu non inducat formam nec conditionem, sed modum, quia istud gerundium respicit verbum *liberat*, quod est præsentis temporis indicativi modi. Præfata theoria Bartoli diu mihi displicuit, ita ut olim in collectaneis meis aliam novam distinctionem fabricare, & multis argumentis & exemplis fundare ausus fuerim. Et quia non omnino visa est inutilis, operæ pretium duxi brevibus omisso apparatu recitare: & erat hujusmodi.

2. Aut quæritur, an gerundium importet necessitatem, formam vel conditionem, respectu sui ipsius, vel actus sui, seu verbi à quo ipsum gerundium derivatur. Et * tunc nullam importat necessitatem, conditionem, nec formam, nec simplicem & nudam demonstrationem, quemadmodum nec ipsa quidem verba conditionalia important conditionem respectu verbi vel actus in ipsa conditione positi, quum eadem non possit esse conditio sui ipsius ut omnibus notum est. Pro declaratione oculari non est aptius exemplum quàm textus nostri, ut palam est, hoc gerundium *faciendo*, nullam imponere necessitatem primogenito ad faciendum fidem & homagium: nec hoc respectu gerundium quicquam disponit, sed demonstrat aliquid factibile & merè contingens. Similiter in hac conditionali, Titius dando centum hospitali, hæres esto, nihil omnino disponitur nec inducitur circa ipsum dare, seu actum verbi à quo gerundium dando dependet: sed hoc respectu solum demonstratur aliquid merè contingens: & sic hospitale nullam habet actionem, nec officium judicis, contra Titium, ut centum det, & hoc est quod vulgo traditur, ea quæ sunt in conditione, non esse in dispositione. Textus in *l. si quis conditione dandorum decem. ff. si quis omissa caus. testam. cum vulga.* Aut quæritur respectu verbi vel actus ad quem gerundium confertur & tunc necessitatem importat, & formam præcisam. An autem inducant conditionem, non distinguo inter verba vel participia, præsentis vel futuri temporis: nisi in dubio. Sed subdistinguo inter actus præsentes, & futuros: Ita quòd si gerundium confertur ad verba importantia actum præsentem qui tunc geritur: facit modum necessarium: Si vero confertur ad verba cujuscumque temporis, futuros casus, vel actus importantia, eorum respectu facit conditionem: eodem modo verba conditionalia, respectu verbi vel actus demum quem respiciunt, dispositionem conditionalem inducunt, & formam necessario suspensivam.

* Nova theoria de virtute gerundii.

3. Hactenus distinctio nostra per quam Theoria Bartoli prima facie videtur verbalis, magis quam realis. Tamen maturius cogitanti mihi, rectius visum est theoriam Bartol. sustinere & commodè interpretari, neque enim vero simile est Bartolum tam felicis ingenii virum verborum figuram & sonum secutum magis quàm sensum, contra *l. scire leges. ff. de legibus.* Dum igitur in secundo membro suæ distinctionis dicit, quòd gerundium respiciens verbum vel participium præsentis temporis, non inducit conditionem, sed modum: Intelligo quando verbum vel participium præsentis temporis respicit & significat actum præsentis temporis. Secus si respiciat & importet etiam actus futuros & gerendos: quia tunc gerundium junctum verbo vel participio, cujuscumque temporis, facit conditionem, ut patet in textu nostro, verbum *liberat*, respicit & importat liberationes futuras: ita quod hæc clausula, primogenitus faciendo fidem, sorores liberat: æquivalet & resolvitur in hanc clausulam, si fidelitatem fecerit, sorores liberabuntur: quæ est vera sua exponens & æquipollens. Et ita puto Bartol. intellexisse, & si interrogatus fuisset, responsurum fuisse. Ad hæc facit quod eleganter ait Andræas Alciat. in gl. *l. cum quærebatur. ff. de verbor. significat.* quòd participium ipsum licet præsentis temporis, si tamen futuros casus respicit, conditionem inducit: non igitur à simplici verborum sono, sed à statu & veritate rei præsentis vel futuræ metiri debet conditionis aut dispositionis vis & effectus. Plusculum longior fui quam vellem, sed impulit me utilitas rei ab aliis neglectæ: & quantum lucis afferat hæc investigatio, plenius noscetur ex his quæ tractare intendi supra §. 20. *gloss. 7. in versicul. solvendo. & in* §. 92. Resolvendo advertendum quod hæ theoriæ non sunt perpetuæ. Quia non tam debet inspici forma vel collocatio verborum, quam subjecta materia cui subsunt, & secundum quam intelliguntur & reguntur omnes conjunctiones, etiam de se merè conditionales, ut textus cum gloss. in *l. eas causas. de cond. & demonst.* Bartol. & Socin. in *rubr. & in l. quibus diebus §. terminus de conditio. & demonstrat.* Alberic. *Authent. hoc jus C. de procurat.* Bald. *l. 3. in fin. C. de actio. empt.* Ludov. Roman. *consilio* 376. *col.* 3. Alexand. *consil.* 22. *num.* 5. *lib.* 1. ubi in annot. tetigi. Jason. in *l. si mater. collat. 2. C. de instit. & substit. in l. Gallus. §. & quid si tantum. lect. 1. col. 4. ff. de lib. & posthum.* Canonistæ in *cap. verum. extra de conditio. apposit.* Non ergo semper suspendunt, sed quandoque designant modum, quandoque demonstrant onera, quandoque causam impulsivam, ut in *l. Titio centum. de conditio. & demonstrat.* Imo etiam hæc verba expressa

sub hac conditione, non inducunt conditionem, sed modum. Textus in *l. mœnia de manu. testa.* quam Nicol. de Neapol. ibi & Anth. Corset. in *singul. verb. manumissio.* malè faciunt singularem quia est similis textus in *l. ea conditione.* ubi Bald. Saly. *C. de rescind. vendit.* Et quamvis Bart *in repet. cap. Raynutius. chart.* 16. *extra de testam.* quem sequitur Anth. Corset. *in singul. verb. manumissio.* dicat in *d. l. mœnia*, ibi speciale esse favore libertatis, hoc non est verum, sed est jus commune. Probo per textum *d. l. ea conditione*, quæ loquitur in materia indifferenti & promiscua contractuum, & hoc nisi clarè appareat quod disponens velit conditionem illam prius impleri.

4. Primo quærò, utrum ad effectum hujus §. debeat primogenitus fidelitatem facere integrè pro solido feudo, comprehensis portionibus sororum: An sufficiat eum fidem præstare partis suæ, quam habet in feudo? Videtur quod debeat facere fidem totius rei feudalis: Tum quia cujuslibet res simpliciter probatæ, de tota & integra intelligitur: Igitur & hic de tota & solida fide totius feudi intellectum censetur per notata suprà §. 1. *gloss.* 5. *not.* 3. *num.* 14. Tum quia non agitur de liberando filio, sed de filiabus liberandis, nec de onere filii, vel portionis suæ, quod nullum est, sed de tollendo onere portionum filiarum nupturarum. Igitur ad hunc effectum consequendum, non debet filius fidem domini subire pro se, vel parte sua tantum, sed pro sororibus nupturis, & portionibus earum, ut* talia sint subjecta, qualia prædicata permittunt & ostendunt, juxta textum in *l.* 3. *in princip.* & ibi Bart. *ff. de fund. instruct. l. si defensor.* §. *qui interrogatus.* & ibi Bald. *ff. de interrogationibus* §. *praterea. in fin. instit. de inutil. stipul. cap. inter dilectos* §. *cæterum.* & ibi gloss. in *versic. nequivissent de fid. instru. gloss. fin. in cap. dudum de decis.* Et ut causa congruat, quadret, & correspondeat effectui: siquidem causa impertinens non efficit. Atqui filium fidelitatem præstare pro se & parte sua tantum, nihil habet commune cum partibus filiarum, igitur ad earum liberationem prorsus impertinens & inutile est. Unde videtur quod primogenitus tam suo proprio quam sororum nomine fidelitatem totius feudi præstare debeat, prout in simili consuetudo Melodunensis *art.* 140. *& seq.* de Lorris. *eodem tit.* §. 32. vult primogenitum fidelitatem posse facere pro omnibus filiis: quod intelligitur non solo nomine proprio, sed etiam fratrum & sororum nomine, & talis videtur esse mens nostræ consuetudinis, prout clarius probari videtur suprà §. 28. ubi ad hoc ut teneatur patronus expectare sacramentum fidelitatis, debent omnes filii & filiæ esse infra ætatem ad hoc requisitam: ita quod si vel unus sit in ætate congrua, non tenetur patronus aliquam tolerantiam fidei concedere. Et sic præsupponitur quod habens ætatem congruam potest totius feudi fidelitatem integram præstare, tam pro se, quàm pro reliquis fratribus & sororibus infra idoneam ætatem constitutis.

* Talia subjecta qualia prædicata.

5. His non obstantibus dico sufficere filium pro se, & portione sua tantum, fidem facere, cum id non possit pro aliis, nec pro partibus alienis, ut deduximus suprà §. 1. *gloss.* 4. *num.* 37. nisi ubi consuetudo permittit ut pro omnibus faciat, ut Melodunensis §. 14. de Lorris, *eodem tit.* §. 32. Aurelianensis §. 35. 49. *&* 64. & dominus sit paratus nolens dividere. Tum illud gerundium, faciendo fidem & homagium absolute ponitur, & solius filii actum demonstrat: igitur simpliciter & absolutè demonstrat actum propriè filii, scilicet nomine filii, & non alieno nomine fiendum. *l. & magis. ff. de solut.* Quod si consuetudo vellet & intelligeret filium nomine sororum fidem facere, rationabilius & verisimilius expressisset filias liberari per fidelitatem ab ipsismet vel maritis earum præstandam, imò etiam hoc non exprimendo tacite & necessariò disposuisset, multo fortius filias liberari per seipsas vel per maritos fidem facientes, quàm per alium: quum virtus omnis & efficacia consistat in principali efficiente, & non in ministro, vel organo. Sed consuetudo nec vult nec intendit filias, vel earum sponsos, quantumcumque personaliter fidelitatem præstantes liberari: igitur nec filio earum nomine tantum fidem subeunte, vult ergo & intendit filium nomine suo proprio: & sic pro portione sua fidem præstare. Quod si quis pertinacius insistat intelligendum quod fidem præstet simpliciter pro feudo, ut sic videatur præstare pro solido, partibus sororum velut conniventibus oculis comprehensis, & ut quidam practici dicunt sub concha primogeniti latentibus, hoc esset prorsus ineptum: utpote cum neque filiæ, neque earum sponsi, propter hoc in fide patroni esse censeantur, & cum effectu cogi possint ad eam subeundam, ut statim dicam. Tum quod peremptoriè cunctis præcidit, si quoquomodo exprimeretur, vel intelligeretur, filium pro solido feudo, & sic tam pro se, quàm pro filiabus, fidem facere debere: patronus liberè posset eum repellere, quatenus filias & earum portiones tangit per deducta in §. 1. *&* infrà §. 67. Et sic esset in sua mera facultate, an filiæ hoc beneficio gauderent, an non, quod est absurdissimum, & contra dispositionem expressam hujus §. non enim tenetur patronus invitus admittere in fidem primogenitum vel alium nomine filiarum: etiam data insufficienti ætate reliquorum filiorum & filiarum: quamvis simpliciter aliud sit de consuetudine Melodunensi, ut dicemus infrà §. 41. Igitur clarissime & necessario concluditur, primogenitum pro se & portione fidem facientem, vel offerentem liberare sorores à relevio primarum nuptiarum. Ratio autem hujus consuetudinis fuit, partim, quoniam caput & major pars feudi est penes primogenitum, in quo & dignitatis & genituræ splendor residet: partim ut in gratiam primogeniti gratificaretur filiabus: partim ut immunitati liberorum vel hoc casu adito consuleret, utque primogeniti alliciantur ad citius adeundum & officiosè præveniendum dominum, nec omnes rationes in omnibus inquirendæ sunt. *l. non omnium. ff. de legibus.* & sat est consuetudinem aliquod habere motivum, ut inquit Bald. in *l. de quibus col.* 2. *ff. de legibus.* Ex quibus satis apparet dilutio rationum dubitandi, ne si ulterius pergam, prolixitatis aut nimis anxiæ scrupulositatis arguar.

6. Secundo quæro, si* primogenitus nolit clientelare obsequium subire, an possit cogi via actionis, vel officio judicis à filiabus: vel an eis teneatur in id quod interest, vel hujus interesse ratio sit habenda in dividenda communi hereditate, aut alias consultum eis ici possit.

*Primogenitus quemadmodũ ad clientelare obsequium præstandũ à sororibus suis cogi possit.

Videtur quod non, quia istud ponitur solum in conditione hujus §. & tantum demonstratur, ut contingenter futurum, & sic consuetudo nihil omnino de hoc (videlicet an facere teneatur vel non) disponit. *l. si quis sub conditione ff. si quis omiss. cau. testam. &* bonus textus in *l. cum ab eo. ff. de contrah. empt. & vend.* Sed relinquitur in mera facultate, & incerto eventu ut prius. Tum si consuetudo intenderet filias posse compellere fratrem ad hoc faciendum, vel in id quod earum interest, jam non concederet eis beneficium conditionale, & suspensum in eventum incertum, sed purum & certum, quod videtur contra verba & mentem textus ut in *princip. hujus gloss.* Confirmantur hæc per textum in fortioribus terminis in *l. qui autem. cum possit in princ. ff. quæ in fraud. creditor.* ubi etiam lucrum oblatum in necem creditorum suorum recusans non propterea tenetur. Ergo primogenitus iste minus tenetur sororibus quibus non est debitor, etiam si patronus præsens velit eum nunc in fidem admittere & gratiam loci dominantis adeunti facere.

7. Quibus nonobstantibus dicendum etiam judicio familiæ herciscundæ rationem habendam hujus culpæ, quia* socius qui in re communi male versatur omittendo id ad quod res est destinata, vel id quod secundum suum

* Socius socio quam culpam præstare debeat.

* Lego, quo status rei si non melior, saltem conservetur.

suum proprium officium sibi incumbit & facere debet, & in re communi, quo status * rei sit melior, saltem conservetur, socius tenetur non solum de dolo & lata culpa, sed etiam de levi culpa, *l. ut si certo. §. nunc videndum. ff. commodati l. cum duobus §. 1. ff. pro socio.* Joan. Amicus *cons.* 38. Idque non solum inter socios societate conventionali, de qua in *d. tit. pro socio*; sed etiam inter quosvis simpliciter communes. Et sic iste sive dolosus, sive morosus sorores suas sua culpa damnificans, tenetur eas indemnes reddere. Aut ergo est in ætate & potest compelli vel tenetur ad interesse. Aut est infra ætatem debitam, & adhuc eximit sorores: quia non potest interim relevium à nubentibus exigi. Quamvis enim dominus non teneatur juniorem in fidem admittere, tamen tenetur inducias dare. Quid si filius relinquat filium antequam fidem faciat? Idem dico tum favore liberationis, tum quia ista habet omne jus & prærogativam primogenituræ.

8. Tertio quæro, quid si a sororibus vel earum sponsis accipiat pecuniam, vel aliquid aliud extorqueat ut in fidem domini se conferat, & sic fiat locus beneficio hujus §. Respondeo quod injuste & malo more faciat; non enim debet vendere beneficium alienum, videlicet a consuetudine gratis concessum, nec officium convertere debet in negotium. Scio multos aliter argutari posse, sed quo se cumque vertant non potest absque protervia, & tergiversatione, conscientiaque & rationis dictamine refragante negari: quin illud sit turpe lucrum, & sic * turpiter acceptum, ergo per condictionem ad turpem causam repetendum, & hoc puto verum, etiam in contradictorio judicio, quod noto ad pulchram quæstionem, quam reservo infra suo loco. Amplio etiam, si quod accipit, non sint nisi impensæ profectionis ad patronum, quia suis & non alienis impendiis debet investiri. Secus si pure liberaliter sibi offerrentur, & non avarè extorqueret nolens aliter proficisci. Item secus, si ex qua alia justa causa nollet, vel adhuc differre vellet adire dominum, puta propter periculum viæ, vel imminentia negotia, à quibus intempestivè avocatur ut aliis prosit. Hæc enim & alia quæcumque turpitudinem recipientis excludentia, condictionem dubio procul excludunt.

* Turpiter accipienti condicitur.

9. Quarto quæro, patronus non curat jura dominicalia exequi contra primogenitum, à quo statim, ut exsuscitatus esset justa offerente, nihil esset laturus, atque interim minus curæ est primogenito non petitum obsequium præstare, quum per consuetudinem liberè liceat ei frui jure suo quamdiu patronus cessat: filia nubit, cujus portionem feudi patronus prehendit & sustinet manus injectionem ratione mutationis procedentis ex nuptiis, nec vult novum sponsum in fidem admittere, nisi mediante relevamento inde debito, atque interea fructus suos facere intendit. An possit? Videretur quod non: primo, quia obligatio * pura quæ venit resolvenda in conditionis eventum, interim non habet executionem nec effectum: & ope exceptionis tutus est debitor, donec conditio deficiat. Casus est in *l. pecuniam. ff. si cert. pet.* ubi ita tenent Alberic. Bart. Bald. Paul. Alexand. Socin. *not. ult.* Jas. *not.* 8. & communiter omnes, & ibi Paul. infert quod si debitori meo feci pactum de non petendo sub conditione, interim non possum agere. Sed licet istud relevamentum sit pure debitum, tamen primogenito quandocumque fidelitatem faciente est omnino resolvendum, igitur non videtur exigendum, quamdiu spes est primogenitum fidem facturum, maxime cum non sit verisimile conditionem hanc defecturam nec diu suspendendam. Tum secundo in mera, pura & propinqua potestate patroni est, excitare primogenitum, qui statim verisimiliter metu amissionis fructuum patrono obsequetur: quin patronus primogenito indulgendo, deteriorem illum reddit licentia juxta vetus proverbium, & in causa est, ut sit negligens & conditioni non pareatur: & sic videtur per eum stare quominus impleatur. Igitur pro impleta haberi debet. *l. jure civili. ff. de cond. & demonst.*

* Obligatio pura sub conditione resolvenda an interim exequi possit.

10. In contrarium arguitur patronum jure agere, nec ope quidem exceptionis hunc neogamum tueri posse, quoniam obligatio pura quantumcumque sub conditione resolvenda, interim efficax est & potest exequi. Textus est ibi gloss. & doctores in *l. 2. ff. de in diem addict. in l. pure. in princip. ff. de dol. mali excep. in l. non solum. in fin. ff. de libera. legat.* Facit optime *l. non idea minus. cum concord. gloss. ibi. ff. de rei vend. l. sciendum. §. si fundum. ff. qui satisd. cogan.* Non obstat communis decisio. glo. *pen. & doctorum in d. l. * pecuniam,* quia ut simpliciter traditur falsa est, & falsius præfatum illatum Pauli ibi, nec probatur per illam legem quæ loquitur longe in aliis terminis, videlicet quando conditione existente obligatio erat transfundenda in tertium: non autem loquimur quando conditione existente, obligatio est penitus extinguenda: ibi agitur de creditore mutando, hic de debitore liberando, ibi duplex præjudicium vertitur, primum tertii, & futuri creditoris, cujus interest solutionem differri usque ad eventum vel defectum conditionis ne fraudetur suo debito: Secundum ipsius debitoris, ne sit in ancipiti periculo, iterum seu bis, & diversis idem debitum solvendi: hic autem utrumque præjudicium cessat: quia si conditio extet, non solvetur alii, nec iterum. Sed una antiqua solutio sufficiet, & ita *d. l. pecuniam.* intellexit Guill. Cu doctor Gallus, ut ibi testatur Alberic. Rosatus, & est vetus & germanus intellectus ipsius legis quem etiam tandem Phil. Decius *ibi col.* 2. & Alciat. sequuntur quicquid cæteri delirarint, & Jas. *ibi num.* 8. dubitaverit, dum erroneam solutionem penultimæ glossæ ibi secuti, differentiam comminiscuntur, inter contractus & ultimas voluntates, tam ineptè, quàm sine ratione & lege. Et hunc nostrum intellectum secutus est Paul. *in cons.* 428. *visis & consideratis. in princip. vol.* 1. Itaque concludo nullam esse inter hæc (videlicet contractus & testamenta) data paritate terminorum differentiam.

* Vetus intellectus *l. pecuniam. ff. de reb. cred.*

11. Et dato quod communis opinio procederet, adhuc nihil responso nostro officeret, in quo agitur de obligatione, & resolutione procedente ex dispositione legis, vel consuetudinis, * quæ ultimæ voluntati potius, quam contractibus solet exæquari, ut not. Bart. in *l. centesimis ad fin. ff. de verbor. obligat.* Imol. in *l. si ita scriptum. §. fin. de leg.* 2. Alexand. in *l. ea demum. C. de collat. & firmat.* Francisc. Cur. senior. *consil.* 27. *num.* 11. *per l. servus hac lege. ff. de manumiss.* Non obstat secundum, quia non tenetur patronus clientem interpellare, nec debet eum requirere, sed ab eo requiri, ut tactum est *suprà* §. 1. *gloss.* 4. *in princip.* Et satis est quod non sit in mora, & contumacia vera recipiendi primogenitum in fidem, nec dicitur impedimentum præstare, nec quicquam facere, quominus conditio impleatur. Quid dicendum? Concludo pro prima parte, quia si primogenitus esset intra vicesimum annum completum, patronus non posset relevium exigere a neogamo, quia tenetur inducias dare primogenito infrà §. 41. Et sic perindè est ac si eas dedisset, & multominus si eas expressè dederit: ergo idem si tacitè det, prout tacitè dat, quandiu eum tolerat. §. 61. infrà *eodem.* Tum ut evitetur occasio fraudum & collusionum, tum quia hoc beneficium est favorabile,

* Statuti vel consuetudinis dispositio ultimæ voluntati potius quam contractui æquiparatur.

12. Quinto quæro, stante eodem themate, patronus exegit relevamentum à novo sponso, eumque proportione uxoria in fidem admisit, & investivit, posteà contigit primogenitum clientelare obsequium agnoscere: An ipse sponsus possit repetere relevamentum solutum? Dicendum quod sic, non tam condictione indebiti, quam condictione sine causa, quia post solutionem extitit conditio obligationis resolutiva, & sic causa tempore solutionis apparens tur juxta ex post facto redit ad non justam causam. Textus in *l. 1. in fin. l. 2. fin.* & ibi Bart. Paul. *ff. de cond. sine caus.* Quod ampliatur

etiam ſi tempore ſolutionis primogenitus nedum eſſet procraſtinator obſequii, ſed denegator & in expreſſa contumacia, & contemptu interpellationum patroni, quia propterea non deficit conditio quum poſſit ſemper quandiu vivit primogenitus impleri: non enim requirit hic §. primogenitum fidem præſtare ante primas nuptias filiarum: ſed loquitur indiſtinctè ſive ante, ſive poſt quandocumque præſtetur.

13. Sexto quæritur, an iſte neogamus ſolvens relevium, vivo adhuc primogenito, petere poſſit ſatiſdationem à patrono, de reſtituendo, conditione iſta extante: vel in defectum ſatiſdationis conſignare? Et videtur quòd non, quia hujuſmodi * cautiones non habent locum, niſi in ultimis voluntatibus *ut l. 1. & per to. ff. ut legat. ſeu fideicomm. nomine caveat l. 1.* & per tot. *C. ut in poſſeſſ. legat. l. pure in princip. ff. de dom. mal. excep.* Secus in alia materia etiam in bonæ fidei judicio, ut tradunt gloſſ. & doctores in *l. pecuniam. ff. ſi cert. peta.* niſi propter ſuſpicionem probabilem vel aliam juſtam cauſam & cauſa cognita *l. inter omnes. ff. qui ſatiſda. cogan. l. in omnibus ff. de judici. l. ſi creditorei. ff. de privileg. credi. l. creditorib. ff. de ſepara.* Jaſon. in *l. ſi conſtante. col. 9. num. 58. ff. ſolut. matrim.* Et idem in ſtatutis ut pulchrè tradit. Bald. in *conſ. 413. an ille libr. 3.* Poterit tamen petere ſimplicem cautionem ſeu promiſſionem cum generali hypotheca bonorum, ut tradit Bald. in *d. conſ.* idque ſub fide publici inſtrumenti, ut notat Angel. in *l. ſi pupillus. in princip. ſuper gloſſ. in verb. habet. ff. de novat.* Jaſ. *l. 2. in fin. princ. ff. ſoluto matrim.* Sed certe rectè perpendendo, prædicta loquuntur, quando quis obligatus eſt non pure, ſed ſub conditione, vel in diem ad ſolvendum vel tradendum adveniente die vel conditione, non autem quando quis pure tenetur ad ſolvendum, vel ſub certa conditione vel certo eventu repetere poterit: quia ſi tempore ſolutionis, & antequam ſolvat, immineat de propinquo caſus vel eventus reſtitutionis, poteſt exigere ſatiſdationem de reſtituendo. *l. ſi poſt perfectam. C. de evictio.* De quo ſcripſimus *infrà* §. 22. *quæſt.* 12. Sed quum iſte maritus habeat interim exceptionem pluſquam dilatoriam, poteſt offerre relevium accepta ſatiſdatione, vel illud planè denegare, niſi quod patronus poteſt offerre eum in fidem antea ſine præjudicio relevii prætenſi conditione deficiente via ſolutionis in vaſſallo qui non tenetur quantum ad hoc ſtare in pendenti.

** Pendente conditione non cavetur, niſi in ultimis voluntatibus.*

14. Septimo quæro, quid ſi primogenitus ritè & debitè oblationibus factis ante quam vita functus eſt? Breviter dico perpetuam hujus relevii liberationem ſororibus incommutabiliter quæſitam ut patet per omnes caſus diſcurrendò. Aut enim patronus in vera ultima * mora & contumacia eſt, puta verbo vel facto, ſine juſta cauſa, recuſando oblatum obſequium, vel ſe ad hunc finem abſentando, aut alias per ſe, aut alium, quoviſmodo faciendo, & impediendo quominus conditio hujus §. impleatur. Et tunc in hoc ſtatu decedente primogenito, verum eſt dicere quòd dolo, culpa, vel fraude patroni, periit ſpes implendæ perpetuo conditionis: ideò omnino pro impleta habetur, & vere & incommutabiliter eſt locus beneficio hujus §. Aut patronus non fuit in culpa ad hoc ordinata, nec in naturali, & regulari mora, puta tempore fidei in loco dominanti oblatæ erat abſens, ſive cauſa reipublicæ ſive negotiorum ſuorum, aut voluptatis gratia, non refert, modò non fraudulenter vel ex præpatato, & tunc aliud prima facie videretur, quia quamvis primogenitus cenſeatur quo ad ſe ſatis diligens, & feciſſe quicquid in ſe eſt, & ejus reſpectu, patronus etiam ignorans reputetur eſſe in mora, ita ut non poſſit cum effectu illius feudum prehendere, vel prehenſo frui, ut diximus ſuprà §. 1. *gloſſ. 4. quæſt. 3. & latius infra* §. 63. tamen hujuſmodi mora eſt civilis & interpretativa, non naturalis, & ſic non extenditur ad alias perſonas. *argumento l. prima. C. de præſcrip. long. temp.* Notatur in *l. naturaliter. ff. de uſucap.* Et ſic hæc conditio quæ non eſt formaliter impleta, ut conſtat, licet poſſet haberi pro impleta quantum ad commodum & ſecuritatem primogenuti quandiu in eodem ſtatu erit, tamen non poteſt haberi pro impleta, reſpectu filiarum, & maritorum earum: quia patronus non impedivit nec curavit impediri quominus impleretur: & ſic non fuit proprie in culpa, nec in vera & naturali mora, nec prodeſt allegare quòd ſi tempore allegationum patronus fuiſſet in loco dominanti, vel aliquem tunc ibi dimiſiſſet cum poteſtate vaſſallos in fidem admittendi, conditio verè impleta fuiſſet, quia hoc non ſufficit reſpectu tertii: nec facit quòd conditio debeat haberi pro interpretativa & civiliter impleta, ex quo non apparet de dolo vel alia machinatione ad hoc ordinata, alioquin duo aut tria ſpecialia in idem concurrerent. Primum, quòd fortuita abſentia domini interpretaretur vel potius fingeretur eſſe vera recuſatio vel impedimentum admittendi vaſſalli. Secundum, quod hujuſmodi recuſatio vel impedimentum, interpretaretur eſſe verum conditionis implementum ad tertias perſonas produceretur. Atqui ſpecialitates non debent multiplicari, ſed minui, *gloſſ. fin. in cap. præterea. de verbor. ſignific.* nec plures debent ſimul ad aliquid conſtandum cumulari. *l. 1. C. de dot. promiſ. cum vulg.* Sed his non obſtantibus dicendum liberationem incommutabiliter quæſitam ſororibus, ex quo primogenitus fecit quod in ſe fuit, & in eo ſtatu deceſſit. Secus ſi à patrono requiſitus obſequium denegaſſet, & in ultima mora fuiſſet. Quia niſi per ejus hæredes purgatur mora, ceſſabit beneficium hujus §. ſpem, &c. ſpem in perpetuum defeciſſe puto, nec impleri poſſe per ejus hæredem, niſi eſſet ſuus filius primogenitus ei ſuccedens in jure & qualitate primogenituræ, ut dixi ſuprà *eodem gloſſ. 1. quæſt. 3.*

** Differentia inter moram veram & fictam.*

15. Octavo ſubſequenter ad pleniorem examinationem quæro, quid ſi primogenitus à domino moram purgante interpellatus, recuſavit obſequi, & in ultima mora conſtitutus fuit & remanſit? Videretur non eſſe locum huic §. tum quia * ultima mora attendi debet, & primam abſorbet, eaque & non prima nocet. Textus in *l. illud. ff. de peri. & commodo rei vend. l. interdum. in fin. l. ſi ſervum. §. ſequitur. ff. de verbor. obligat.* Tum quia primam moram, & contumaciam etiam expreſſam, primogeniti denegantis fidelitatem, licet deficiat conditio hujus §. quantum ad ſtatum de præſenti, hoc eſt non extet, tamen non funditus, nec proprie deficit: ſed quandocumque poſtea purgata mora & fide facta, verè & efficaciter extat conditio, & competit beneficium hujus §. Igitur e converſo dato quod patronus fuerit in vera & in juſta mora, per quam videatur extitiſſe conditio: tamen ſi poſtea illa mora reſolvatur, & primogenitu in contraria mora conſtituatur, videtur deficere, non conatio, ſed illud imaginarium & interpretativum conditionis implementum. Tum ſicut hoc caſu prior mora domini abſorbetur, ita & omnis effectus illius moræ, ſaltem fictus ille & interpretativus, de quo agitur, abſorbetur, & evacuatur, & cenſetur tale * fictum implementum, in ſola mora fundatum, & reſidens, implicitum habere eumdem reſolutionis ſtatum, qui eidem moræ ineſt in caſum ſupervenientis moræ contrariæ. Igitur per textus & notata Alexand. Jaſon. *in l. fin. ff. ſi ex noxali cauſ. aga.* non obſtat regula *l. jure civili. ff. de cond. & demonſtr.* quia licet conditio habeatur pro impleta, tamen ſi petatur implementum, fieri debet: quum ſit in recompenſationem oneris, ut ibi vult Socin *num. 4. in fin.* poſt Paul. & alios.

** Ultima mora nocet.*

** Fictum conditionis implementum non liberat ab implendo: quod intellige, ut infrà nu. 17.*

16. In contrarium (& hæc eſt veritas) arguitur, quia ſtatim quod patronus indebitè recuſavit, vel impedivit fidelitatem primogeniti: maritus filiæ fuit liberatus a debito relevamenti per hunc §. juncta diſpoſitione juris communis, *d. l. civili de cond. & demonſtrat.* ita

ita quod nedum non potuisset patronus ab eo petere, sed etiam maritus potuit fidem & homagium portionis feudi uxoris suæ offerre, sine aliquo relevamento, nec potuit patronus recusare, sed necesse habuit admittere, sine alia utilitate: ergo maritus perfectè liberatus fuit. Igitur effectus liberationis perfectus & consummatus fuit, & sic quantumcumque postea causa liberationis cesset, vel reservetur, & quicquid fiat vel contingat, non revocatur effectus semel consumptus, ut tradit Bartol. & alii in *l. 2. ad fin. ff. de dona. per l. fin. ff. unde lib. cum vulg.* Et quum liberatio semel quæsita traxerit secum executionem, non potest prodesse patrono velle purgare moram, ut decidit Bart. in *l. si in insulam, col. 4. quæst. 4. ff. de verbor. obligat. ubi notant omnes scribentes* quod * quando executio est facta a lege vel ab homine, non admittitur purgatio moræ, & allegant textum in *l. si is cui. ff. de lega. 2.* sed melius in proposito facit *l. fin. C. de condition. inser.* ubi Bar. ad *fin. per illum text.* notat amplius non requiri nec excipi conditionem impleri. Ad hoc textus in *in l. Lucio. de legat. 2. in l. apud Aufidium. de option. legat.* Secus si executio non esset perfecta, *ut est text. singularis in l. cui fundus in fin. ff. de condit. & demonst.* secundum subtilem inductionem Petri Pertici: quamvis Ang. in *d. l. fin.* controvertat, de quo aliàs fusius tractabimus: & Bartolum sequuntur Salic. Paul. Philip. Cor. in *l. fin.* Idem prius tenuit Alberic. post Petr. in *l. si plures, quæst. penult. C. eodem titul.* Idem voluit Imol. in *l. in testamento 2. ff. de condit. & demonstr.* quem seq. *ibi* Socin. *col. 2. in versic. sextus casus.* Alexand. in *l. 1. col. 3.* & ibi Phil. Cor. *col. 2.* Deci. *col. fin. C. de condit. instit.* ubi omnes conveniunt quod in conditionibus saltem executione semel facta, nullum modo habet locum purgatio moræ, nec ultima mora nocet, vel absorbet priorem.

*Executione facta à lege vel ab homine nō admittitur moræ purgatio.

17. Unde non obstat quod allegatum fuit ad limitionem *d. l. in jure civili*, quia illa limitatio procedit respectu ipsiusmet obligati, & implere debentis, qui potest in mora constitui via actionis, vel exceptionis: & sic posterior mora potest ei imputari & præjudicare. Secus in tertio qui non tenetur implere, nec potest de hoc interpellari, nec in mora constitui, & aliena mora sibi nōn potest imputari, ergo nec præjudicare, saltem executione secuta ut hic. Ad hoc *l. ult. C. de pact.* Tum videtur valde inconveniens, quod superveniens malitia primogeniti possit auferre istis puellis, & earum primis maritis beneficium jam acquisitum: & maximè quum sit eis acquisitum ex beneficio consuetudinis, & non beneficio primogeniti, quia etiam beneficium mihi semel quæsitum per factum alterius non perdo quicquid postea ille faciat vel omittat. *l. nonnumquam, l. seq. §. sed si unus, ff. de legat. præstan. l. si post mortem in fin. ff. de bonor. possess. contra tabul.* Tum hæc immunitas feudi, & matrimonii, est favorabilis, & latissimam recipere debet interpretationem, tam ex parte feudi, quod magis est gratia & beneficium, quam contractus, ut tradunt feudistæ in præludio feudorum quam ex parte matrimonii *cap. fin. de re judic.* & maximè honore & favore primarum nuptiarum. Igitur quum simus in beneficiis quæ per se latissimam interpretationem desiderant, *l. fin. ff. de constit. princip. cap. cum dilecti. de donat. cap. olim de verbor. signific.* tanto pleniori favore adjuvanda sunt, quanto favorabilioribus causis (ut in præsenti) conceduntur.

* Quam sit odiosum hujusmodi relevamentum.

18. Et è diverso hujusmodi relevamentum,* & onus pecuniarum, est de se odiosum, & contra propriam naturam feudi, ut per Bald. & alios in *l. qui se patris, C. unde lib. & in prælud. feud.* hic vero ubi exigitur ratione matrimonii, est odiosissimum: nec enim juris optimi est, matrimonium, cum tot tantisque suis difficultatibus opprimatur, adventitiis etiam cumulare ponderibus, inquit aureus ille textus *l. unica, §. si vero de imponen. lucrat. de script. lib. 10. C.* ubi etiam veræ & perpetuæ donationes, & alienationes favore matrimonii eximuntur ab omni lucrativa descriptione, & alio onere.

19. Atqui in præsenti casu cum * mulier nubit, feuda sua & cætera propria non alienantur, nec transferuntur in maritum, & etiamsi censeantur cedere in dotem, tamen maritus non efficitur, nisi usufructuarius quamdiu durabit matrimonium, ut latè tradam infrà §. nec desinit mulier esse vassalla, quinetiam una cum viro potest offerre, & debet admitti in fidem & homagium: nec ipse maritus posset admitti in fidem, & investiri simpliciter nomine suo: sed nomine maritali, & ad causam uxoris: non quod sit novus dominus feudi, sed quia est caput uxoris, quæ repræsentatur in viro, sicut corpus in capite, *cap. hæc imago. cap. cum caput 33. quæst. 5.* ut dicemus infrà §. 35. Et sic verè & propriè non fit dimissio fidei, nec mutatio feudi, vel vassalli. Quinetiam si mulier venderet alicui, nomine suo, & perpetuo usumfructum feudi sui, nullum relevamentum, nec aliud commodum deberetur patrono, ut infrà §. 51. Sed cum nubit non fit tanta mutatio vel translatio feudi, quia nihil transit in virum nomine suo proprio, sed nomine mariti: & sic in quantum tanquam caput uxorem repræsentat dumtaxat, nec potest jura feudi activè nec passivè administrare, vel exequi in alia qualitate, & sic semper ipsa uxor videtur administrare & exequi, & realis possessio & administratio viri, est possessio & administratio ipsius uxoris, ut latius infra §. 108. Igitur minor est ratio, & majus odium, exigere relevamentum hoc casu, quam in præcedenti, in quo tamen nihil debetur. Et ut ingenuè quod sentio profiteram, hujusmodi relevamentum est satis irrationabile, & prorsus illiberale & sordidum: & videtur ex imperitia, & avaritia ab initio irrepsisse; igitur quantum fieri potest restringendum, *l. quod vero, l. quod non ratione, ff. de legibus, l. quod contra rationem, ff. de reg. jur. cap. qui à jure. de reg. jur. in 6.* Tum cum reipublicæ intersit mulieres nubere, & filios procreare, *l. 1. ff. solut. matrim.* hoc casu relevamentum exigere est contra bonum reipublicæ & non parum multum contra bonos mores, quum amissionis fructuum integri anni metus retrahat à matrimonio, maximè nobiles, quibus non solent esse alii à feudo reditus, nec repositum peculiū, *l. Titia. in princip. ff. de verb. oblig. cap. gemma. de sponsal.* Tum ex hujusmodi onere directo minuitur dos mulieris, & ex beneficio hujus §. augetur, imò tantum non minuitur. Igitur in dubio pro dote & beneficio hujus §. respondendum & judicandum est. *l. in ambiguis. ff. de jure dot. l. in ambiguis pro dotibus, ff. de reg. jur. plene per omnes in d. l. 1. ff. solut. matr.* Et etiam circumscripto hujusmodi favore, & natura feudi, & reliquis circumstantiis, hæc est humanior sententia, quam potius eligendam volunt jura *l. fin. C. de communi ser. manumisso, l. semper in dubiis, ff. de reg. jur. l. Arrianus, ff. de action. & oblig.* cum similibus.

* Per nuptias feudū propriè nō aperitur.

20. Hæc quæstio jam satis abundè deducta est, sed quia adhuc occurrunt multa non inutilia, rursus pro prima parte arguitur quod hæc consuetudo adversus rigorem *d. §.* * 25. noluit subvenire, nisi in casu, & sub conditione hujus §. itaque si primogenitus verè * & actualiter fidem & homagium fecerit, tunc verum est quod quicquid postea agant cliens & patronus, illam fidelitatem mutuo consensu annullando, resolvendo, vel aliter immutando, nil possunt immutare, de beneficio liberationis perfectè & incommutabiliter quæsitæ filiæ, & ejus sponso, quum conditio verè & realiter extiterit nec possit infecta fieri, vel haberi, & semel vel momento vere extitisse sufficiat, *l. si quis hæredem, C. de instit. & substit. l. 2. C. de posthum. hæred. instit. l. cum uxori, C. quando dies legat. cedat.* Sed quando non verè, sed fictè & interpretativè extat, facilius haberi potest pro infecta, quum non sit opus haberi pro infecta fidelitatem ipsam quæ nunquam intervenit, sed diligentiam & oblationem, quæ ex posteriori mora verè & funditus aboletur, & absorbetur, ut notant doctores in *d. l. in jure civili. & locis præallegatis.* Hinc in simili decidit Baldus

* Est para hujus pa tagr infrà.
* Differentia veri & ficti implementi.

in *l. si pro ea col.* 8. *C. mandati.* quod actio semel quæsita fidejussori, propter dilapidationem rei principalis, cessat illo reverso ad sanos mores, quia illa actio non fuerat quæsita ex directo & formali implemento mandati, sed ex quadam speciali dispensatione, quæ facilius tollitur quam jus commune, *l. ejus militis*, §. *militia missus. ff. de testa. milit.* nec congrueret verbis nec menti hujus §. quod fides & homagium censerentur facta & præstita per primogenitum injustè ea recusantem, ex eo solo quod patronus prius in mora fuerit, imo verum est dicere adusque defecisse, & deficere fidelitatem per eum debitam. Sed impossibile videtur respondere ad primum illud, & fortissimum secundæ partis argumentum, quoniam si dicamus hujusmodi * liberationem non trahere secum executionem perfectam, idipsum esset negare liberationem sequi, quia si est liberatio, non potest secum non trahere executionem, & fieri ipso jure: hoc enim importat verbum liberari, ut notat Jas. in *d. l. si insulam in* 6. *notab. ff. de verb. oblig.* Probatur per textum in *l. cum quis*, §. *si debitorem*, *ff. de solut. & per locum a privativis oppositis.* Si vero negemus conditionem haberi pro impleta, aperta fronte negativè videtur in *l. jure civili.* cum similibus, cum ex hypothesi is qui futurus est, ex implemento obligari fecerit quominus impletum esset.

*Liberatio trahit secū executionem.

21. Dico quod ingenii exercendi causa responderi posset, quod non sumus omninò in terminis regulæ *d.* * *l. jure civili*, propter duo. Primum quia ibi conditio venit implenda ab ipsomet qui quærit commodum ex implemento, hic autem venit implenda a tertio. Sed hoc per se nullomodo sufficeret. Secundum, est quod ibi id quod implendum est, est in mera conditione, & non in obligatione: hic autem conditio est in obligatione præjacente, & ideò non imitatur naturam simplicis, & nudæ conditionis, casualis, vel mistæ, quam sat est momento semel impletam esse, sed imitatur naturam & effectum obligationis, à qua incipit. Ideo quemadmodum primogenitus quantumvis ritè rectèque justa offerens, non tamen liberatur à præstanda fidelitate, etiam ope exceptionis, sed solam securitatem tantisper consequitur, dum in proposito perseverat, & quamdiu per contrarium factum, vel denegationem, non incipit esse in ultima mora: eodem modo videtur dicendum, quod hæc conditio, si fidem & homagium fecerit, non impletur nec pro impleta habetur, quantumvis debitè obtulerit, & indebitè rejectus sit, nec liberatio acquiritur illis qui eam expectant, & habituri sunt ex implemento conditionis. Sed interim solum paratur eis securitas & exceptio dilatoria, ut non possint exigi, nec ad solvendum relevamentum compelli quamdiu per patronum stat quominus sibi impleatur. Et hoc quia hujusmodi conditio regulatur & intelligitur secundum obligationem principalem. Et in effectu tantum valet dicere, si filius fidem & homagium fecerit, ac si dicatur, si filius ab obligatione qua patrono fidem & obsequium debet, se liberaverit. Sed palam est nunquam ab illa obligatione liberatum iri per oblationem, sed demum per realem exhibitionem clientis, & admissionem patroni. Et ita in simili distinxerunt Petr. Pert. & Alber. Rosatus in *l. si plures, col.* 2. *num.* 8. *C. de condit. inser.*

*Notabilis declaratio pro intellectu *l. jure civili*, *ff. de condit. & demonst.*

Concludendo * & pro secunda parte resolvendo, dico, quod hæc ultima consideratio & limitatio ad *l. jure civili.* procedit respectu ipsius debitoris obligati ad implendum dumtaxat: non autem respectu tertii, qui obligatus non est, & cujus respectu implementum debitoris, est mera conditio? Igitur quam primum per patronum (cujus interest) injustè steterit quominus impleatur, habetur omnino & incommutabiliter pro impleta, quantum ad tertium cui ex implemento aliquid acquirendum erat contra impedientem impleri. Et sic in terminis nostris simpliciter locus est regulæ *d. l. jure civili.* Et hoc quando patronus injustè recusavit, & sic semel in vera naturali & regulari mora constitutus fuit, quia nequit amplius eam purgare respectu tertii cui jus quæsitum fuit, *ut supra eod. num.* 16. Secus si non fuit in vera mora, ut quia erat absens, *ut supra eod. num.* 14. quia tunc si postea primogenitum interpellat, & in vera, & in vera mora constituat, cessat interim vel pendet hoc beneficium, nisi primogenitus vel ejus successor satisfaciat, multum ergo refert inter veram & fictam moram patroni.

*Conclusio.

22. Nono quæro, an ad implementum hujus conditionis requiratur primogenitum investiri à patrono? Respondeo, quod non, sed sufficit sola & simplex actualis præstatio fidelitatis, qua facta statim liberatus est ab hoc clientelari obsequio, & filiæ & earum sponsi perfectè liberati à relevamento, etiamsi nondum vel nunquam filius fuerit investitus. Sed dicet quispiam, numquid in feudo veteri ipsi soli receptioni clientis & renovationi feudi inest investitura? Respondeo quod sic, quando patronus non revocavit feudum ad manum suam, tunc enim nulla alia opus est investitura, nec traditione vera vel ficta. *Argumento l. qua ratione*, §. *interdum*, *ff. de acqui. re. dominio.* Sed manu injecta sola admissio fidei non semper operatur manumissionem feudi, quod potest remanere prehensum propter jura & onera annexa, & tunc requiritur relaxatio, seu levatio manus dominicæ, quæ est effectualis investitura, seu possessionis & fruitionis feudi restitutio, quam licet nunquà obtineat filius, prout potest contingere ex causis deductis *suprà* §. 1. *glo. fin.* tamen eo ipso, quod est perfunctus fidelitatis præstatione, satisfactum est conditioni hujus §. nihil aliud requirentis: nec puto quemquam latere fidelitatem esse factam, non ex eo solum quod præsenti & nihil facienti patrono quantumvis solemniter exhibita est.

23. Sed cum à patrono expressè vel tacitè (ita quòd constat) admissa est. Est enim * fidelitatis præstatio actus non clientis tantum, sed clientis & patroni simul. *Fidelitas est actus reciprocus.

24. Juxta hoc quæro, quid si patronus admisit fidelitatem oblatam, sed sub conditione? Respondeo, si sub conditione indebita seu indebitè exacta, quamvis à volente seu consentiente primogenito, tamen extat conditio liberationis filiarum incommutabiliter, quia semel per patronum stetit. Ergo per *d. l. jure civili. de condit. & demonst. & supra eod. qu.* 8. *in fin.* aut sub conditione debita, & tunc aut suspensiva, interim non extat conditio, prout nec fidelitas in actu est, dummodò ex justa causa id factum sit, alioquin oblationibus rectè factis, si staret per patronum, haberetur fidelitas pro præstita, ut dictum est. Si autem sub conditione resolutiva, statim extat conditio, qua verum est fidelitatem esse factam. Sed an posteà resoluta fidelitate resolvatur hæc conditio? Dico quod non, quia semel purè, verè & naturaliter impleta est, & sic quicquid posteà contingat, beneficium hujus § jure communi & regulari perfectè quæsitum resolvi non potest, nec esset in potestate primogeniti & patroni facere, quin per actum fidelitatis semel gestum, perpetuò & incommutabiliter acquiratur beneficium à consuetudine in illum eventum concessum, *ut supra ead. gloss. qu.* 7. *in fin.* idque per manus tradi solet, non posse homines facere quin leges in actibus eorum locum habeant, *l. nemo potest*, *ff. de legat.* 1. §. *testandi causa*, *C. de testat.*

Ultimo quæri potest, quid juris cum patronus inducias obsequii, quam tolerantiam feudi vocant, concesserit filio, sive minori ex necessitate consuetudinis, sive majori ex voluntate: sed quia melius sui cujusque loci integra, & non divisa materia tractabitur, remitto *ad* §. 27. *quæst.* 4.

SUMMARIA GLOSS. III.

1. 2. Sufficit fidelitas præstita superiori per manum supremam, ad effectum hujus §.

3. Sufficit etiam fidelitas præstita superiori patrono in casu §. 37. infrà eodem tit.

4. An sufficiat hanc fidelitatem fieri possessori feudi dominantis.

5. Pluralitas verificatur in singulari.

GLOSS. III. IN VERBO

Au Seigneur feodal.

QVÆRO primo, plures contendunt de patronatu ejusdem feudi, quare primogenitus defuncti clientis in fidem clientelariam recipitur à judice per manum (ut aiunt) supremam, juxta §. 60. An conditio extet & quæsitum sit beneficium hujus §. Respondeo quod sic, incommutabiliter & quidquid posteà contingat, quia illa est vera præstatio fidelitatis, & ad illam admissio: & licet verè non admittatur per ipsummet verum patronum, tamen fingitur illi fieri, & ab illo recipi, & talis fictio omninò æquipollet veritati, tam ex parte patroni, quam clientis, quia omnis honos, & commodum talis receptionis factæ à judice velut à medio sequestro, cedit & acquiritur soli vero patrono qui declarabitur, & cliens a præstatione fidelitatis velut solutione liberatur, quod intellige pro statu præsenti & quantum ad actus præsentes: ut plenè diximus in d. §. 60. Tum ex quo non stat per vassallum, sed per patronum vel casum in ejus persona contingentem, non debet vassallo, sed domino imputari.

2. Secundo quæro, quid si indebitè recusante patrono, primogenitus vi diplomatis regii (ut solent) receptus est in fidem eadem manu suprema? Responde, idem dicendum, quia realiter fidelitas præstatur, & ab illa amplius pro hac mutatione præstanda filius in perpetuum liberatur, nec tenetur iterare patrono resipiscenti. Et sic omnino idem effectus habetur, ac si ipsemet patronus recepisset: unde non curatur de modo, nec refert quod ex æquipollentibus fiat. *l. si mater. cum concordant. gloss. & doctorum ibi, C. de instit. & substit. supra eod. gloss.* 1. *q.* 6. Imò ex quo patronus semel indebitè recusavit fidelitatem, satis est respectu harum filiarum, quicquid posteà contingat: per notata *suprà eod. gloss. quæst.* 8.

3. Tertio quæro, si fidelitatem faciat patrono patroni, prehensum feudum dominans ad manum suum tenenti? Responde idem multo fortius, cum verum sit propriè patrono feudi fidem esse factam: si quidem durante tali prehensione, superior patronus est solus verus & immediatus patronus, & dominus feudi quoad omnia jura dominicalia, & eorum honores & commoda, ut dictum est suprà §. 1. *gloss.* 4. *qu.* 2. *num.* 18. *&* 23. *& infra* §. 55. & in istis casibus qui parificantur à consuetudine, in hac eadem materia, quod statuitur in uno, intelligitur æquè statutum in alio. *Gloss. fin. in l. si quis servo. C. de furt. in l. quod vero contra. ff. de legibus* quod procedit etiam in correctoriis Bart. in *l. Marcellus in princ. ff. ad Trebell. in Authent. sed cum testator. col.* 2. *C. ad leg. Falc.* etiam in pœnalibus. Panorm. *cap. multa. de prebend.* etiamsi producatur casus verus ad fictum. Imol. & alii in *l.* 1. *§. lex Falcidia, ff. ad legem Falcid.* & latius infrà §. 42.

4. Quarto quæro, quid si possessori fundi dominantis hoc obsequium præstet, alio vero domino & patrono existente? Dic breviter, quod si bona fide faciat publicè possidenti, & pro patrono se gerenti, & pro tali habito & reputato, sufficit, quoniam hujusmodi actus non concernunt alienationem, sed simplicem & necessariam administrationem: nam si verus patronus fuisset aditus, necesse habuisset hoc facere, & filio in fidem recepto filias à relevamentis liberare. Igitur cum nec vassallo culpam imputare, nec deteriorem feudi conditionem factam esse, allegare possit, non potest à nudo possessore pro rei natura, & exigentia factum revocare. Sed quid, si primogenitus malæ fidei possessorem adivisset, quum commodè liceret ei verum adire patronum, à quo facilè adversus possessoris incursum defensus fuisset, tunc secus videtur, per ea quæ plenè deduxi infrà §. 31. Solve dicendum, quod hæ sorores sunt in toto respectu veri domini, donec evicto possessore constituat in mora primogenitum qui non fuit aliter nec per manum supremam receptus.

5. Ultimo, quod hic in plurali dicitur dominis feudalibus, in uno si solus sit propriè verificatur *l. non est sine liberis.* & ibi Alciat. *ff. de verb. signif. l. pater Severinam*, §. 1. *ff. de condit. & demonstr. l. a filia. in princip. ff. ad Trebell. l.* 1. *C. de condi. inser. l.* 1. ubi Socin. not. 5. Dec. *not.* 4. *C. de pact.* latè Fel. in *cap. omnes,* 1. *distinct.* Sin autem plures sint ejusdem feudi patroni, omnibus, si pares sint, obsequium præstari debet, vel antiquiori seu principaliori, secundum ea quæ diximus *suprà* §. 2. *gloss.* 4. *qu.* 4.

SUMMARIA GLOSS. IV.

1. In hoc §. solius simpliciter relevii, in causa nuptiarum debiti per §. 25 infra eodem fit remissio.

Unde nihilominus debet præstari fidelitas, & alia si quæ sint jura.

Obsequia non computantur inter operas, nec veniunt in generali remissione.

2. Hic §. habet locum sive filiæ sint utrimque filio conjunctæ, sive non, dummodò descendant ab eodem parente, à cujus successione sunt feuda de quibus agitur.

GLOSS. IN VERBO

Asquitte.

ADVERTE in casu hujus §. filiæ non liberantur à præstatione fidelitatis debitæ ratione acquisitionis per successionem patris vel matris, aut alterius ascendentis, nec etiam ab aliis juribus & oneribus, si quæ fortè ex speciali pacto investituræ debeantur in linea directa, & hoc est clarum, quia hic textus non refertur ad illa onera, sed ad onera debita ratione primarum nuptiarum. Itaque quamvis filius sit sub fide domini pro parte sua feudi, nihilominus poterit patronus cum effectu prehendere portiones feudi spectantes ad filias quæ sunt in ætate habili, videlicet quindecim annorum ut infra §. 41. & facere fructus suos donec fidelitatem per se, vel ex justa causa per procuratorem faciant. Sed cum secundum mores nostros, etsi filia sit in fide patroni, tamen si nubat, debet vir ejus fidelitatem renovare. An * ab ista renovatione fidei liberetur, ex eo quod uxoris suæ nunc primum nuptæ frater, in fidem domini se contulit? Quod videtur per hunc textum generaliter exemptum ab eo quod debetur patrono, ratione primarum nuptiarum, tamen contrarium puto. Tum primo, quia fidelitatis exhibitio, magis est accepti beneficii agnitio & gratiarum actio, quam onus vel gravamen, & magis fit ad ingratitudinem vitandam, quam ad utilitatem patrono afferendam per notata supra §. 1. *gloss.* 3. Et perquam absurdum esset, legem vassallos ab officiis gratitudinis eximere. Tum secundo, sicut * obsequia, non sicut operæ, & remissis omnibus operis nullo modo remissa censentur obsequia, ut per omnes doctores in *l. si non sortem*, §. *libertus*, *ff. de condict. indeb.* & remissio quantumcumque generaliter vel simpliciter facta, non complectitur obsequia, quum sint jus reverentiale, quod etiam expresso facto generaliter remitti non posset: textus in *l. alia. in fin.* & ibi Alex. *ff. solut. matrim. & omnes scribentes in l. si quis in conscribendo*, *C. de pact.* hinc decidit Dec. in *l. 2. in fin. C. de in jus vocand.* petitionem veniæ non posse expressè remitti à patrono. Igitur nec fidelitatis exhibitio, quum verè & antonomasticè sit jus reverentiale feudi, & clientelæ. Et sic concluditur ut in princ. hujus §. dixi) solum relevamentum, & onus pecuniarum per §. 25. debitum, hic remitti. Adverte etiam ad id, quod ibi dixi, solum remitti quando feudum est acquisitum per successionem in linea directa, quia iste textus generaliter loquitur, & propter fidem filii, liberat filias in primis earum nuptiis, & sic videtetur generaliter intelligendum, etiam si ex donatione extranei, vel aliunde, quam ab ascendentibus feudum eis obtigisset, maximè quum istud onus valdè sit odiosum, & irrationabile in nuptiis: ut dixi suprà Glossa 2. q. 7. tamen continuatio hujus §. ad præcedentem, & ipse contextus & verborum series & verba illa, *filius primo natus*, & verbum *filia*, quæ nonnisi respectivè ad lineam descendentium verificantur, satis indicant mentem & intellectum hujus §. esse qualem dixi.

2. Ultimo quod hic dicitur de filio, & filiabus, non refert an ex parte patris & matris, an ex uno tantum latere conjungantur: quum semper parenti communi) à cujus successione habent feudum) æqualiter sint conjuncti. *Textus in Authent. de Nuptiis*, §. *finali*, ibi, quoniam filii ambo sunt: & ibi Angelus, *col.* 4. Andr. de Pit. *inter consil. Ludovici Romani consil.* 447. *in quæst.* Panormit. *consil.* 19. *quadam mulier lib.* 1. Et hæc pro elucidatione eorum quæ super hoc §. potissimum emergere possunt, sufficiant.

*In hoc § 3. non conceditur immunitas fidelitatis, sed relevamenti.

*Obsequia non computantur inter operas nec veniunt in generali remissione.

---

*Hic paragraphus sive articulus est veteris consuetudinis vicesimus quintus.

* Hi omnes paragraphi sequentes additi sunt per novam consuetudinem.

* §.

QVand une femme à laquelle appartient un fief, se marie, il est dû rachapt ou relief au seigneur feodal.

* XXXVI.

ET s'il n'y a que filles, ou que le fils aisné, si aucun y a, n'a porté la foy, n'est dû droict de relief en ligne directe par lesdites filles à cause de leur premier mariage, lesquelles neantmoins esdits cas ou leurs maris pour elles, doivent porter ladite foy, sans payer relief.

* XXXVII.

MAis si elles se marient en secondes ou autres nopces, est dû relief pour chacun desdits autres mariages.

XXXVIII.

ET si pendant ledit premier, second ou autre mariage, ledit fief échet à une femme en ligne directe, semblablement n'est dû relief pour ladite mutation: mais si ledit fief échet en ligne collaterale avant qu'elle soit mariée, est dû relief. Comme aussi est dû en toutes mutations qu'elle fera par mariage: & si pendant l'un desdits mariages, ledit fief luy échet en ligne collaterale, n'est dû qu'un seul droit de relief pour ladite mutation, tant pour son mary que pour elle.

XXXIX.

LA femme demeurant en viduité apres le decés de son mary, qni avoit relevé son fief, & payé les droits pour ce deubs, ne doit aucun relief, ains seulement est tenuë faire la foy & hommage, si elle ne l'a faite.

XL.

LA femme doüairiere n'est tenuë pour son doüaire faire la foy & hommage, ne payer aucun relief ne profit, mais est tenu l'heritier l'en acquitter & payer le profit, s'il est dû de son chef.

SUMMARIA XXXVII.

1. Maritus in propriis uxoris plus juris habet quam usufructuarius, quod est verum extensivè, sed non intensivè.
Bona uxoris non censentur data in dotem.
Feuda mulieris non mutant manum per matrimonium.
2. Constante matrimonio solus maritus est actu dominus, & possessor bonorum communium.
3. Satis est consuetudinem habere aliquod motivum.
Mulier transit in familiam & potestatem viri, & velut capite minuitur.
4. Deficiente æquitate, nulla fieri debet extensio.
Tria requiruntur ad effectum hujus §.
5. Fallit etiamsi mulier non sit domina feudi, tempore contracti matrimonii, sed eo constante obveniat.
6. Omnis interpretatio fundari debet in bono & æquo.
7. Item fallit si matrimonium sit nullum, vel non sint bona communicata, nec feuda in dotem data.
8. Q. 1. Quid si matrimonium per verba de præsenti contractum, præveniente morte non fuerit consummatum?
9. An ea quæ momento durant sint in consideratione.
Quid si actum sit quòd futuri conjuges non essent communes: sed quod certi feudi mulieris fructus perciperentur à viro constante matrimonio?
10. Q. 2. Mulier non debet relevium propter obitum viri.
11. Debet tamen fidelitatem renovare.
12. Q. 3. Marito absente vel etiam contumace mulier debet authorari à judice ad fidelitatem præstandam patrono, qui tenetur eam admittere.
13. Q. 4. Mulier secundo nubens non debet relevium feudorum, quibus jure doarii fruitur.

RATIO hujus consuetudinis est.

1. Quia licet per matrimonium non transferatur in virum dominium bonorum immobilium uxoris: tamen * transfertur plusquam usufructus, quia habet commoda & dominus vocatur, & omnia jura dominicalia activè & passivè exercet nomine suo ad causam tamen uxoris, quod non potest facere simplex fructuarius, ut suprà §. 1. *gloss.* 1. *qu. pen.* §. 20. *gloss.* 1. *qu.* 5. unde maritus gerit fidelitatem feudorum uxoris, & sic adveniente novo marito videtur advenire novus vasallus. Sed certe hæc ratio non concludit, quia quantumcumque mulier nubat, feuda ejus non mutant manum, quum semper remaneat proprietaria, imo etiam causaliter fructuaria, quoniam una cum marito utitur & fruitur. Quamvis enim per manus tradatur, & de generali ferè hujus regni consuetudine (quædam enim excipiuntur ut loco suo dicam) verum sit, quod maritus facit fructus suos omnium bonorum immobilium uxoris pendente matrimonio, etiam privativè ad uxorem: ita ut illa invita possit illos fructus donare, vel prædia uxoris locare, & de pensionibus etiam futuris pro tempore suo ad libitum disponere: tamen etiam pendente matrimonio, non est proprietarius nec verus dominus bonorum immobilium uxoris, etiam nomine dotis quasi in dotem datorum. * Non enim censentur ei data in dotem, eo ipso quod matrimonium secundum hanc consuetudinem simpliciter est contractum, ut scripsi infrà §. 105. prætereà non est absolutè solus dominus dictorum fructuum, etiam postquam à solo separati sunt, quia in illis censetur uxor habere communionem & dimidiam, sicut & in cæteris omnibus bonis mobilibus & acquisitis immobilibus: quorum licet constante matrimonio maritus sit solus actu dominus, propter authoritatem administrationis & alienandi potestatem: non tamen absolutè solus dominus est, sed ad onus communionis spectantis ad uxorem, in cujus præjudicium non potest de illis fructibus mobilibus & acquæstis disponere in ultima voluntate ultra dimidiam sibi contingentem, imò nec etiam inter vivos si faceret in fraudem, ut infrà §. 94. 107.

* Maritus in propriis uxoris plus juris habet quam fructuarius; quod est verum extensivè, nõ intensivè.

* Bona uxoris non censentur data in dotem.

2. Et quamvis, ut ibi plenius dixi, ista communio pendente * matrimonio propriè non sit in actu, sed in credito & in habitu: tamen soluto matrimonio ipso jure exit in actum, & in veram & actualem dominii & possessionis communionem. Imo etiam constante matrimonio potest ille habitus ipso jure exire in actum, putà si marito malè versante aut ex alia causa bonorum separatio fiat. Et sic etiam constante matrimonio, & nulla communionis separatione facta, censetur uxor esse communis in hujusmodi bonis in habitu, & concurrere cum viro in dominio habituali, non actuali. Quantum autem ad ipsa propria & immobilia bona uxoris, clarum est maritum non esse dominum, etiam pro tempore matrimonii, non enim cedunt doti, licet habeat fructus & fruitionem, & ejus possessio conservat jus & possessionem uxoris, quæ per illum & in illo censetur possidere & frui, ut diximus in *d.* §. 105. *&* §. 113. Unde licet maritus solus possit fidelitatem facere: tamen enim uxor potest facere cum viro vel sola cum authoritate viri, vel judicis, recusante vel absente viro. Et cum uxor præstat fidelitatem feudi sui, hoc agit nomine

* Constãte matrimonio solus maritus est actu dominus & possessor bonorũ communium.

ſuo, quod non poteſt vir facere: ſed tantum ſub nomine mariti, & ſic implicitè nomine uxoris. Ex quibus patet quod feudalitas ipſa ſeu fidelitas reſidet eſſentialiter penes uxorem magis quàm penes virum: igitur * per ſupervenientiam viri vere & eſſentialiter non mutatur feudum, nec fidelitas ipſa, Ad quid igitur debetur relevium? Dices quòd ratione fructuum quos maritus ſuos facit & alienare poteſt: ſed nec hoc valet, quia uſufructuarius qui ſolus per manus ſuas pro ſe tantum fruitur, plus juris habet in re & ejus fructibus quàm maritus: nec jus ſuum dependet à perſona, ſocietate & vita proprietarii, ſicut dependet jus mariti in propriis uxoris à perſona, ſocietate & vita uxoris, quia nedum morte uxoris vel divortio ſolvitur, ſed etiam ſimplici bonorum ſeparatione, ut diximus infrà §. 108. Et tamen irrationabile eſſet inducere relevium propter alienationem uſusfructus, igitur multo magis contra rationem eſt illud inducere propter contractum matrimonii, præſertim in muliere cujus præcipuum munus eſt nubere & liberos parere. *l. 2. C. de ind. vidu. toll. l. quaritur. in princip. ff. de adil. edict.* Et attento præcipuo favore matrimodii, qnod non debet adventitiis oneribus premi, etiamſi fiat vera alienatio rerum. *l. unica. §. ſi vero. C. de impo. lucra. deſcript. lib.* 10.

* Feuda mulieris nubentis non mutant manũ.

3. Non tamen hæc ſcribo ad arguendum hanc conſuetudinem (non enim ignoro illud Aureli. Auguſt. 4. diſt. c. in iſtis, non eſſe judicandas leges poſtquam inſtitutæ ſunt, ſed ſecundum eas judicandum.) Sed quia æquitatem & veritatem amo, dico quòd maximè huic §. congruit illud dictum Baldi in *c. unicò de cogni. feud.* quem ibi ſequitur Alvaro, ſatis eſſe, conſuetudines feudales eſſe tolerabiles & approbatas per uſum, licet non habeant omnimodam rationem, & quod inquit Bald. in *l. de quibus. collat.* 12. *ff. de legib.* ſufficere conſuetudinem non eſſe contra rationem, ſcilicet divinam & naturalem. Et ſatis * eſſe quod habeat aliquod motivum, ut vult Bal. in *l. lege duodecim tabul. C. de leg. hared. in c. ex reſcripto. de jurejurand.* Motivum autem (ut ita loquar) illud fuiſſe videtur, quod vir & uxor ſunt una caro, non omninò æqualiter, quia vir eſt caput mulieris & non mulier. *cap. hac imago. &c. ſeq. 35. qu. 5.* Unde mulier tranſit in familiam & poteſtatem viri, & velut capite minuitur, non econverſo. Hinc eſt, quod ſi vaſſallus ducat uxorem, feudum nullomodò aperitur, nec aliquod jus feudale debetur, tametſi uxori jus doarii ſuper feudo acquiratur, nec poteſt mulier ullomodo gerere fidelitatem feudorum viri. Unde in conſuetudine noſtra nihil de hoc (tanquam per ſe notiſſimo) ſcriptum fuit: ſecus eſt in vaſſalla nubente, quia * eo ipſo ſe transfert in alienam familiam, puta viri ſui, cui ſubjicitur & quamdam capitis diminutionem patitur, & deinceps ad ejus virum ſpectat dominicalia jura dicti feudi activè & paſſive exercere: nec poſſunt activè & paſſive exerceri à muliere ſine authoritate viri, qui etiam fructus ſuos facit, licet nihil alienare poſſit, Unde poſtquam vaſſalla nupſit, non videtur amplius idonea, & integra vaſſalla, ſine viro, cujus authoritati & poteſtati ſuppoſita eſt, ſine quo nullum actum legitimum facere poteſt. Quare moribus inductum eſt, ut maritus teneatur in fidem patroni ſe conferre, & conſequenter relevium ſolvere, quum non deſcendat per lineam directam: alioquin quod patronus manum injicere poſſit feudo tanquam aperto, & fructus ſuos facere, ut hanc conſuetudinem Franciæ ita declarat Joan. Fab. *inſti. de actio. §. fuerat col.* 1. Et ſic quamvis hæc conſuetudo non habeat omnimodam rationem, tamen non eſt prorſus abſque ratione, in quantum tamen inducit relevium, eſt multum dura per prædicta.

*Satis eſſe conſuetudinem habere aliquod motivum.

* Mulier nubens capite minuitur.

4. Ex quibus apparet qualiter ſit interpretanda in quantum concernit relevium: non enim extenſive, ſed * ſtricte, ita ut in conſequentiam non trahatur etiam ad ſimilia. Sed ut potius ſalva terminorum ſubſtantia reſtringatur. *l. quod vero. l. quod non ratione. ff. de legib.* & ut ait Bal. in *l. omnes populi. col.* 8. *ff. de juſti. & jure,* ratio & æquitas ſimul junctæ, ſunt medium per quod fit extenſio, & ubi * deficit iſtud medium non poteſt fieri extenſio. Idem Baldus in *l. 1. in princip. in l. ex hoc jure. col. 4. eod. tit. l. 1. C. que ſit long. conſ.* & idem Bal. pulchre ſcribit in *c. fi. col. 2. de conſti.* quòd licet ratio (id eſt æquitas integra meo judicio) non ſit de eſſe conſuetudinis, eſt tamen de ejus extenſione, quia ubi non eſt ratio, ibi eſt plantatum in aridum quod non pullulat. Et ſic concludo quod ad hoc ut debeatur relevium in caſu hujus §. tria * copulative requiruntur: Primo quod feudum pertineat ad ipſam mulierem: Secundum quod mulier domina feudi nubat: Tertium quod matrimonium ſortiatur effectum ſecundum mores hujus conſuetudinis, ſaltem quantum ad hoc quod maritus faciat fructus feudi ſuos, & habeat adminiſtrationem & gerat fidelitatem feudi tanquam maritus. Primum & ſecundum probantur in verbis hujus textus. Et tertium probo in motivo hujus conſuetudinis, quod eſt illud quod diximus in principio hujus §. & non aliud. Et ſic illo ceſſante, ceſſat etiam diſpoſitio hujus §. *l. adigere §. quamvis. ff. de jure patro.* Alioquin ridicula eſſet hæc conſuetudo, ſi prorſus eſſet ſine cauſa & motivo, quod non eſt dicendum, quum ſit deſcripta à viris prudentiſſimis, & hæc ſufficerent ad interpretationem hujus §. Sed ad ampliorem declarationem primo jam teſtatus ſum non eſſe ampliandum hunc §. qui tacite intelligitur procedere ſive mulier prius fuerit in fide patroni, ſive non, & toties quoties nubit.

* Stricti juris eſt hic parag.

*Deficiente æquitate non debet fieri extenſio.

* Tria requirũtur in hoc parag.

5. Sed limito ut procedat reſpectu feudorum quæ ſpectant ad mulierem tempore nuptiarum dumtaxat. Patet in textu ibi *a laquelle appartient un fief,* hoc eſt quæ habet feudum ad ſe pertinens. Unde ſi forte dum puella nubit nulla habet immobilia, ſi poſteà obveniant ei ſucceſſiones parentum aſcendentium in quibus ſint feuda, nullum debebitur relevium. Nec obſtat quod hic invenitur motivum conſuetudinis, quia maritus habet fructus & adminiſtrationem dictorum feudorum, & fidelitatem præſtat patronis ad cauſam uxoris, quia non verificantur verba conſuetudinis, quæ non loquuntur niſi de feudis pertinentibus ad uxorem tempore nuptiarum, unde ſi nuptæ detur vel legetur feudum ab extraneo, vel ei obveniat per ſucceſſionem collateralem, bene debebitur unum relevium ratione dictæ mutationis, juxta formam *d.* §. 33. ſed non ratione matrimonii. Idem ſi pater vel mater donent feudum filiæ jam nuptæ in anticipationem ſucceſſionis, nullum relevium debebitur, niſi forte mortuo præſenti marito iterum nubat. Si vero donent innuptæ debebitur quando nubet, niſi in caſu § 35. *ſupra eod.* Vel niſi non donent de præſenti, ſed donationem conferant in eventum nuptiarum, quia dico quod etiamſi mater de præſenti daret filiæ uſumfructum feudi, & eidem daret proprietatem cum primum nupſiſſet, & in anticipationem ſucceſſionis, non debebitur relevium ea nupta, quia dum nubit nondum habet proprietatem feudi, nec adhuc ad eam pertinet, ſed tantum pertinere incipit. *l. juxta gloſſ. ſingularem in l. arboribus. §. de illo. ff. de uſufruct.* verba autem hujus §. loquuntur in actu perfecto de præſenti, ibi, *à laquelle appartient.* Unde non verificantur in actu incipiente & exiſtente in fieri: adde quæ dixi in ſimili infra §. 120. Secus ſi mater à principio dediſſet proprietatem, licet in anticipationem ſucceſſionis, & ſic revocabiliter ſi forte poſtea filia nolit eſſe hæres matris, hæres tamen interim ad eam feudum pleno jure pertinet, & ſic habet locum hic §. Ex quibus * patet quòd conſuetudo noſtra eſt mitior & æquior cæteris, quæ communiter diſponunt deberi relevium ratione

* [illegible]

ratione matrimonii vassallæ, nedum si est vassalla quando nubit, sed etiamsi postea etiam ex successione ascendentium feuda ei acquirantur ut consuetudo Meldensis §. 132. & similes, quas longum est recitare: audivi tamen pluries quosdam opinantes hunc §. intelligi etiam de feudis quæ obveniunt mulieri ex successione parentum post matrimonium contractum, quod falsum & iniquum puto.

6. Nec possumus aut debemus melius & justius interpretari consuetudinem nostram quàm * in bono & æquo, & ut non extendatur ad iniquum, juxta *l. ex facto in princip. ff. de vulga. & pupill. subst. l. in hic* ubi Bald. Imol. *ff. de cond. & demon.* & pulchrè Lancelo. Dec. in *l. omnes populi col. pen. versic. inter quas velut crimen habeas. ff. de just. & jure* Absit igitur ut istud relevium nimis de se sordidum & odiosum, utpote matrimonio mulieris indictum & ut puto per imperitiam & exactionem ireptum, extendamus ultra strictam vim verborum, nec est credendum tot prudentes viros confidentes in reductione hujus consuetudinis non animadvertisse vim dictorum relativorum & verborum, *a laquelle appartient*: sed magis ita jussisse vel sertose permisisse scribi, ad restringendum onus tam odiosum & sordidum.

* Omnis interpretatio debet fundari in bono & æquo.

7. Limito secundo, ut procedat dummodo matrimonium teneat de jure, quia si non valeret, quantumcumque de facto exequeretur: tamen declarata nullitate non esset debitum relevium, ut in simili decidit Alber. *in 1. par. statu. qu. 95.* & solutum quatenus locupletior esset patronus posset repeti, *per notata in §§. præcedentibus.* Limito tertio, ut non sufficiat matrimonium tenere & exequi, nisi etiam maritus habeat jus fructuum, & administrationis feudorum uxoris secundum mores nostros. Si enim esset conventum, quod non essent communes in bonis, & quod uxor ipsa per se administraret propria bona sua, & non maritus, puto quod non haberet locum hic §. quia tunc non spectat ad maritum facere fidelitatem ratione dictorum feudorum, nec in illis quicquam ullo modo innovatur propter supervenientiam hujus matrimonii, sed omnino remanent in priori statu, & sola mulier active & passive gerit fidelitatem, ut prius; & sic nulla fit mutatio, nec alteratio feudi, vel vassalli, nec vera, vel ficta, vel interpretativa; unde nullum jus aperitur, nec debetur patrono. Limito quarto *in casu §. 35. supra eod.* de quo dico, ut ibi. Super quo tamen adverte, quod consuetudo nostra non eximit mulierem nubentem ab hoc relevio, nisi duobus concurrentibus. Primo, quod habeat fratrem qui fidem præstet patrono. Secundo, quod sint primæ nuptiæ, cui in hoc consuetudo Aurelianensis §. 49. & consuetudo Montis Argici. §. 46. & quædam aliæ conformantur. Sed super hoc multo æquiores sunt consuetudines, Trecensis §. 46. Senonensis §. 205. Victriaca; §. 27. & quædam aliæ quæ volunt nullum relevium deberi pro primis nuptiis mulieris, de quarum dignitate vide plene per Luc. de Pen. in *l. fi. c. de incol. lib.* 10.

8. Quæro primo, si matrimonium fuit validè & de jure contractum per verba de præsenti, * sed non fuit consummatum, puta viro præmortuo, an habeat locum hic §.? Videtur quod non, quia rectè considerando illud relevium non imponitur matrimonio, nec propter matrimonium ipsum, sed propter interpretativam mutationem vassalli, quæ fit superveniente marito, qui tanquam caput uxoris incipitur haberi pro novo domino. Et sic non videtur sufficere matrimonium esse contractum, imo etiam consummatum, nisi etiam tradita sit administratio & translatum illud quasi dominium uxoris. Cum igitur iste nihil unquam tetigerit de rebus uxoris, sed re integra decesserit, nihil videtur apertum patrono, & istud est multum æquum. Confirmatur, quia etiam in vera mutatione feudi, nisi sit efficax, non debetur relevium, nec aliud jus feudale, ut dictum est suprà §. 33. *qu. 4. cum sequentibus, & in §. 33. num. 9. 23.* Igitur multo minus in ficta & interpretativa, qualis est ea de qua in hoc §. nisi saltem sit omnino efficax. Sed hic ex hypothesi non habuit consummationem, nec effectum. Et paria sunt non esse, vel in continenti desinere. *c. nam & ego. de verb. signif.* ubi non censetur natus, qui illico decessit. Hinc decidit glo. in *c. 1. quinetiam in tit. episcop. vel abba. in usib. feud.* quod masculus qui subito post mortem patris decessit, non censetur extitisse, & sic non impedit quin fœmina succedat, etiam in feudo, in quo ex lege concessionis si masculus semel extiterit, ulterius fœminæ non admittuntur, & idem vult gloss. pe. in *cap. 1. de success. feud.* Et hoc sequitur Jacob. Bel. Ray. Nico. de Neap. Bald. Mar. Laud. Alvaro. Præpos. & omnes feudistæ. solo Andr. de Iser. excepto in *d. §. quinetiam.* Idem voluit Calderi. in *consil. 4. sub tit. de feud.* Jacob. de S. Georg. in *invest. in ver. & fœminis. col. 2. versic. sed ponamus.* Francischi in *1. parte 3. partis princ. tract. feud. col. pen. qu. 27.* Udal. Zasi. *in epitome feud. par. 8.*

* Si matrimonium contractū fuit per verba de præsenti, non tamen consummatum.

9. Quod si sæpe aliàs ea quæ momento temporis tantum durant non sunt in consideratione, ut in *l. si consentiente. C. de dona. ante nup. in l. si in si. C. de bon. quæ lib. l. si quis ita legaverit. dum uxor. ff. de condict. & demonstrat. l. pretia rerum. in fi. ff. ad legem Falcid. l. qui sic. de solut.* & alibi passim in jure, & latè Jas. in *l. inter stipulantem. §. sacram. col. 6. ff. de verbor. oblig.* Hypol. de Marsi. in *rep. l. fin. num. 115. cum sequentib. ff. de jurisd. om. judic.* Maximè in præsenti casu, ubi agitur de relevio odioso parum rationabili & quantum fieri potest restringendo, non videtur habenda consideratio præfati momentanei & non consummati matrimonii. Sed resistit rigor verborum hujus §. qui nihil aliud requirit qaàm quod mulier, ad quam spectat feudum, matrimonium contraxerit, & non est nostrum addere literæ. *l. Gallus. §. idem credendum.* Ubi Bald. Imol *ff. de liber. & posthu.* Bal. in *l. ad probationem. C. de loca.* Tum statim contracto matrimonio verè & propriè dicuntur vir & uxor: & viro competit authoritas, & potestas in uxorem, & consequenter ejus bona, *l. si adoptavero, ff. de preca. l. arrogato, ff. de adoptio.* & vicissim statim radicatum est jus doarii uxori in bonis propriis viri, ut diximus *infrà* §. 304. Ita ut non sit opus discutere, an in statutis, vel consuetudinibus appellatione uxoris veniat sponsa per verba de præsenti, in quo communis est sententia quod sic, cui conformari videtur consuetudo nostra, quæ ferè ubicumque loquitur & disponit inter conjuges, vel de altero eorum se refert ad diem, vel instans contracti matrimonii, *ut infrà* §. 136. *& §. seq.* Non obstat quæ momento temporis durant non debere attendi, quia verum est quando nullum alium relinquunt effectum. Secus si sortiantur & relinquant effectum: ut in *l. si quis haeredem, C. de instit. & substit. l. non tantum, C. de legat.* & utrobique plenè per Alexand. Phil. Cor. Jas. & alios. *l. 2. C. de posth. hæred. instit. vel exhære. l. cum uxori, C. quando dies legat. vel fideico. ced.* Quando autem momentum importet effectum, vel non, non est hic deducendi locus. Sed quantum ad præsentem quæstionem dico quod si illud momentaneum matrimonium, nullum operatum esset effectum circa ea de quibus quærimus, puta quod neque futuri conjuges fuissent communes in conquæstis & mobilibus, neque feuda mulieris doti & administrationi viri cessura erant, tunc clarum est non fore in consideratione etiamsi durasset, *ut supra num. 7.* Si autem contractum fuerit secundum nostræ civitatis mores, tunc ex quo vel in momento traxit secum executionem & effectum reciprocum, puta quantum ad communionem bonorum, doarium, & jus quasi dominii & administrationis feudorum uxoris, satis esse videtur ut verificentur verba hujus consuetudinis in textu ibi, *se marie*, quæ quidem quamvis per quam dura,

tamen ita scripta est, ut in simili, inquit Ulpianus in *l. prospexit in princip. ff. qui & a quibus*. Et sic nuper *maritus* acquirens relevium feudorum suorum debet patrono cujus relevii dimidia solvenda verit ab hæredibus viri, sicut & de reliquis communibus debitis. Sed quid si in contractu matrimonii conventum fuerat nullam fore communionem bonorum, sed quod vir constante matrimonio possideret, & fructus suos faceret certi feudi mulieris? Respondeo locum esse relevio, & dispositioni hujus §. respectu dicti feudi, quod in effectu censetur in dotem datum: sed non respectu reliquorum feudorum, si qua sint & remaneant in administratione mulieris. Et eodem casu si vir in continenti sive prius moriatur quàm ex dicto feudo aliquos fructus perceperit, vel pro rata temporis ad hæredes transmittere potuerit, totum relevium à vidua solvi debet, nec tenentur hæredes viri eam exonerare. Si autem defunctus percepisset, vel transmisisset fructus etiam unius tantum anni, tenerentur hæredes exonerare viduam à toto relevio, quia non est communio, in casu autem communionis solum pro dimidia, ut dictum est.

* Vidua nõ debet relevium.

10. Secundo quæro, si * morte viri dissolvatur matrimonium, utrum vidua rediens ad pristinum jus, potestatem & administrationem propriorum suorum debeat novum relevium? Dicendum omnino quod non, quia nullo modo feudum mutat manum, non enim revertitur ad priorem dominam, sed remanet penes eam a cujus dominio non recessit. Et si diceretur reverti & mutare manum (id quod non) saltem reverteretur ex causa antiqua & necessaria, inexistente à principio matrimonii contracti. Et sic adhuc nullum deberetur relevium, per notata suprà §. 33. *qu.* 3.

Sed quæritur, an saltem teneatur renovare fidelitatem erga patronum? Videtur quod non, quando defunctus maritus fidelitatem præstitit in qualitate mariti, sive ad causam uxoris, & jura persolvit, & ita tenet Nicol. Boër. in *consue. Biturig. de cons. feudo. & censu.* §. 8. Et est bona & evidens ratio, quia per obitum mariti, feudum uxoris non mutat manum, ut est clarum, imo nec etiam feudalitas ipsa propriè mutatur, nec deficit, quia eo ipso quod maritus tanquam talis fidelitatem fecit, & receptus est, ipsa mulier videtur fecisse & recepta fuisse in fidem: quoniam circa propria mulieris, possessio & administratio viri est possessio & administratio uxoris, quæ est vera domina, & vere possidens. Unde in istis non per obitum viri, qui fidelitatem præstitit, deinde decedit sine liberis, debetur nomen relevium, sed per obitum mulieris, etiam vivente viro decedentis. Et sic apparet de tribus simul concurrentibus. Primo, quod feudum per obitum viri non mutat manum. Secundo quod nullum debetur relevium, & hæc duo sunt clara. Tertium, quod feudalitas non mutatur, nec feudum aperitur, quia etiamsi mulier nunquam per se fidelitatem præstitisset: tamen per homagium factum à marito tanquam à marito, intravit in fidem patroni. Igitur etiam moriente viro in eadem fide remanet, de quo non esset dubium si simul cum viro fidelitatem præstitisset, & recepta fuisset. Sed posito quod solus vir fidelitatem præstiterit, adhuc idem est dicendum, quia ex quo non homine suo simpliciter, sed ad causam uxoris receptus fuit, ipsa magis uxor organo viri, quàm vir recepta & admissa videtur. Quomodo igitur poterit patronus mortuo viro, manum injicere feudo, & fructus suos facere ex defectu hominis seu fidelitatis & jurium, quum nulla jura debeantur, & fidelitas non sit interrupta ex parte mulieris, quæ est vera vassalla, & in fidem modo prædicto admissa? In contrarium tamen allegari potest, quia si muliere nubente feudum ejus aperiatur, & novum debeatur, velut adveniente novo vassallo, quantumvis ipsa mulier prius personaliter in fidem admissa fuisset: eadem ratione dum matrimonium dissolvitur moriente viro, censetur iterum aperiri, ut contrariorum eadem sit disciplina, *l. 1. ff. de his, qui sunt sui. vel alien. jur.* Nec est simile de tutore, quia tutor omnino alienam personam repræsentat cujus est merum organum: Secus in viro qui est caput uxoris, quæ in eo repræsentatur sicut membrum in capite, & pars subalterna in toto. Tum maritus fructus suos facit, & nomine proprio administrat tanquam dominus, licet ad causam uxoris. Tum sicut ad plenam & integram recognitionem patroni non sufficit fidelitas præstita per mulierem vassallam, quando nubit viro, qui tanquam dominus incipit frui feudo, nisi etiam dictus vir patronum recognoscat. Ita non sufficit recognitio facta per maritum, quando soluto matrimonio mulier incipit pleno suo jure per se administrare & possidere feudum. Et potissima ratio renovandæ fidelitatis est personalitas, fidelitatis seu juramenti, quod nunquam egreditur personam, & qualitatem, in qua præstatur, ut dictum est suprà §. 2. *gloss.* 4. *qu.* 7. Ideo quandocumque & quoties solvitur vinculum, & religio jusjurandi renovari debet, sive nova jura utilia debeantur, sive non. Et hæc pars tutior est.

11. Et sic concludo, quod vidua non obstante fidelitate præstita per maritum, tenetur renovare fidelitatem si patronus velit, sed non solvet relevium. Et ita disponit consuetudo Calvimontis. §. 31. Hanc conclusionem limito, si mulier antequam nuberet, vel postquam nupsit, simul cum viro, vel seorsum de ejus authoritate fidelitatem præstitit: ex quo enim semel sacramento fidelitatis est astricta, non desinit esse in fide simpliciter nubendo. Et sic soluto matrimonio non tenetur renovare fidem suam, quam semel efficaciter præstitit. Secus si nubendo donasset, vel alias quovismodo alienasset non retenta fide, deinde quovismodo recuperaret, quia tunc prima fidelitas esset in totum soluta, & sic post recuperationem feudi esse renovanda. Adverte tamen in quantum colligitur ex prædictis, quod mortuo marito qui fidelitatem & jura solvit, potest patronus manum injicere feudo proprio viduæ, & fructus suos facere, donec fidelitatem renovaverit. Hoc ut pote durum & exorbitans debet modificari, primo, ut non possit nisi post quadraginta dies ab obitu mariti ultimi approbati vassali, *argum. supra eod.* §. 7. Secundo si patronus post dictum tempus sine alia interpellatione prehendat feudum plenum maturis fructibus quos statim collegit, deinde sine contumacia & procrastinatione accedat vidua ad clientelaria obsequia, debet ei levari manus dominica nedum de feudo, sed etiam de dictis fructibus, & patronus nihil lucrari debet per notata suprà §. 1. *gloss.* 8. *num.* 23. *cum sequentibus.* Secus si vidua interpellata de fidelitate renovanda neglexisset, vel postea sciens prehensionem contempsisset adire patronum.

12. Tertio quæro, quid si postquam mulier habens feudum, nupsit, vel ei nuptæ obvenit feudum, maritus absit, patronus autem feudum prehendit, & quia mulier nequit authorari à viro absente, non potest, nec suo, nec illius nomine fidelitatem præstare? Joan. Fab. in §. *fuerat. col* 1. *institu. de actio.* dicit, quòd hoc casu ne depereant fructus rei dotalis, ipsa mulier potest fidelitatem præstare. Idem dicit si maritus sit præsens, sed furiosus vel nolens, *argum. l. sed & si unus* §. *filiola ff. de injur. & seq.* similiciter Nicol. Boëri. in *consuet. Bituric. de consu. feudo. & cens.* §. 7. Et hoc est æquum. Sed non satisfacit juri & interesse patroni, cui fidelitas debet renovari per legitimam personam. Quare dico, quod * absente marito, poterit & debebit authorari a judice, per notata in *l. si cum dotem* §. *eo autem tempore ubi* Alex. *col. fi. ff. solut. matr.* Bal. & alii in *l. transactionem. ff. de transact.*

* Mulier absente marito debet authorari à judice.

transact. Si autem maritus adversa valetudine detineatur, constituet procuratorem quem tenetur patronus propter justum impedimentum admittere, ut infrà §. 67. marito autem nolente, dico idem, quod in primo casu, quia eo ipso manifeste incipit male versari in rebus dotalibus. Et quia forte hoc non sufficit, vel non expedit ut separatione bonorum facta incipiat mulier vendicare, & per se possidere bona sua, juxta *l. ubi adhuc. l. in rebus. C. de jur. dot.* Debet tamen judex succurrere mulieri ad conservationem bonorum sive dotalium, sive non. Nec obstat quod fructus sunt viri, & non mulieris, & quod patronus non lædit fundum, sed solum fructus consumit, quia illi fructus sunt destinati pro oneribus matrimonii, *l. pro oneribus. C. de jur. dot.* quod est longe favorabilius jure patroni, qui non certat hoc casu nisi de lucro captando. Unde fortius dico, quod in casu hujus §. manu patroni injecta, marito absente vel contumace, si mulier accedat vel mittat ad patronum offerendo promptè relevium ratione matrimonii debitum, & etiam fidelitatem quàm cito in defectum mariti à judice authorata fuerit, quod ex tunc à dicta oblatione fructus non cedunt lucro patroni, sed debent cedere & computari in relevio, dummodo mulier non sit negligens obtinendi judicis authoritatem ad fidelitatem præstandam patrono. Nec patronus potest impedire, & præcisè recognitionem mariti postulare, quum mulier sit vera vassalla. Et sic non potest deperire jus patroni cui etiam omnia utilia jura persolvuntur, nec debet in casu hujus §. utpote nimium odiosi & exorbitantis, æque servari rigor jurium feudalium.

13. Quarto quæro: Vidua habens feuda propria vel de conquæstu, & etiam jus doarii in feuda defuncti mariti, secundo nubit, non est dubium deberi relevium ratione feudorum, sive propriorum, sive de conquæstu pertinentium ad mulierem. Sed quæritur quid respectu feudorum quibus jure doarii fruitur? Et indubitanter dicendum est, neque fidelitatem, neque relevium hoc respectu deberi. Tum quia nec ipsa quidem uxor tenetur ad fidelitatem, quum non sit proprie domina, sed potius simplex fructuaria, de quo infra, §. 135. Tum quia patronus illorum feudorum alios idoneos habet vassallos, videlicet hæredes prioris mariti à quibus & ex quorum personis jura sua feudalia percipiet, non autem debet à duobus percipere per notata *supra* §. 33. *quæst.* 45. Ita ut valde inepta sit & irrationabilis consuetudo Calvimontis, quæ contrarium disponit §. 27. 39. 49. Et pariter Victriaca. §. 21. Et Melodunensis §. 170. circa medium, quod ex nimia imperitia & errore irrepsisse puto, Et miror in reductione dictarum consuetudinum non fuisse correctum, prout in reductione hujus nostræ (quamvis primogenitæ) plurima fuerint emendata. Et similiter in consuetudine Blesensi, & cæteris consuetudinibus novissime post alias redactis, ut patet in consuetudine de Lorriz, & in consuetudine Nivernensi, quæ reliquarum præcedentium experientia & exemplo prudentius & emendatius conscriptæ & promulgatæ sunt. Ultimo, quia prædicta non videntur mihi sufficere ad evacuationem materiæ hujus §. multa enim menti occurrunt; & quia sigillatim discussa nimiam prolixitatem portendunt, commodius visum est, quàm paucissimis verbis totius rei summam resolutivè complecti. Et primo, à persona incipiendo, sit conclusio quod mulier nupta, etiamsi alias sit ætatis legitimæ, puta quindecim annorum, non est habilis ad mulia clientelaria, nec active nec passive, sive in præstanda, sive in recipienda fidelitate. Et hoc quia non est sui juris, sed in potestate viri quæ est punctualis ratio hujus conclusionis & hujus §. ut dictum est suprà *eo. num.* 3. Et quia hæc ratio ad plurima vergit, ante discutienda est quam ad ampliationem aut restrictionem conclusionis procedamus. Dico ergo, quod esse in potestate aliena reddit personam, illegitimam ad hæc munia: de potestate tutoria non loquor, quia etiam aliud impedit, nempe defectus ætatis legitimæ. Primo igitur exemplifico in potestate curatoris, quamvis de rebus magis quàm persona detur, *instit. qui testa. tuto.* §. *certe. l. copulandis. C. de nupt.* quoniam ista feudalia patrimonium magis respiciunt & afficiunt quàm personam, ut suprà §. 1. *gloss.* 5. *in princ.* Et intelligo non de curatore particulari, dato certæ liti vel causæ, vel certæ rei, ut in *d.* §. *certe. & insti. de curat.* §. *Item invito.* quia iste nullo modo datur personæ nec reddit personam illegitimam quoad alias res vel negotia, sed de curatore generali de quo in *l. si curatorem habens.* C. *de in integ. restitu.* ubi sub tali curatore agens pupillo aut prodigo æquiparatur. Merito etiamsi ætatem requisitam attigerit, non potest hæc munia exercere, ut suprà §. 32. *quæst.* 2. *in fi.* Idem multo fortius si ratione furoris aut captæ mentis ejusmodi curator datus sit. Idem si ob prodigalitatem. *l. is. cui bonis. de verb. oblig. l. is qui.* §. *Divus Pius. ff. de tuto. & curat.* Idem si propter luxuriam, huic enim & rerum prodigalitas comes esse solet. *l. & mulieri. & ibi. gloss. ff. de curat. fur.* Idem si propter perpetuum morbum. §. *sed & mente captis & surdis. insti. de cura.* Secundo exemplifico in muliere nupta, quæ ex lege divina & veteri jure Romanorum & nostro in potestate viri est, ut not. infrà §. 105. Et generaliter exemplificandum est in omni persona cui libera omnium bonorum suorum administratio interdicta vel sublata est: quod tamen limitandum est nisi quoad actus concernentes meram utilitatem curatorem habentis sine alterius partis captione, ut not. suprà §. 32. *quæst.* 3, infrà §. 41. *num.* 5. non autem exemplificavi in potestate patria, quia quamvis apud Gallos sit aliqua potestas patria, ut scripsi infrà §. 117. tamen nunquam apud illos viguit illa potestas patria à jure Romano inventa, ut non recte scripserit Accursius in § 1. *in verb. Romanorum instit. de patr. potest.* Hinc in hoc regno sola patria potestas nihil impedit quin filius. familias feudorum ex quavis successione, aut acquisitione ad se pertinentium fidelitatem, aut præstare, aut exigere possit. Nec in his ullo modo requiritur potestas patria.

Modo venio ad præfatam conclusionem quam amplio. Primo etiam de expresso consensu, permissione & authoritate viri. Non enim potest abdicare potestatem quam habet in uxorem, quamvis quoad quædam possit illam revocabiliter tamen habilitare, ut infrà §. 106. & 114. dummodo non fiat juri & honori alterius præjudicium: hinc est quod non tenetur patronus admittere in fidem, nec recipere oblationes vassallæ nuptæ quantumcumque à viro suo authoratæ, quia ejus interest non recipere in fidem nisi personam legitimam, & capacem, & in his terminis procedit ampliatio. Secus accedente consensu patroni. Tum enim valet actus in præjudicium ejus, quemadmodum diximus suprà §. 28. *qu.* 3. de patrono recipiente in fidem tutorem, minorem vel procuratorem: valet enim actus: tametsi non tenebatur hoc facere, hinc est etiam quod de authoritate viri potest patrona nupta fidelitatem & omnia clientelaria jura à vassallis & invitis exigere, nec hoc casu procedit ampliatio, quia non agitur de interesse, nisi solius authorantis, qui jus suum in hac parte, & ad validitatem actus remittere potest.

Conclusio sic ampliata fallit. Primo separatione facta à judice, in quo non separatio thori, quæ est prorsus impertinens, sed sola bonorum communionis & administrationis separatio attenditur, quæ non nisi ab ordinario judice seculari, qui solus privative ad ecclesiasticum competens est, fieri potest, ut tactum est supra in proœmio glossa sexta. Tunc enim mulier est veluti a potestate viri, quoad bona rerumque administrationem emancipata, quæ emancipatio, non pri-

vatis pactionibus, sed sola publica authoritate viri nedum potest hæc jura exigere, sed etiam superioribus patronis præstare qui tenentur illam recipere. Fallit secundo si ab initio in tractatu matrimonii conventum sit: quod mulier propriorum suorum haberet & retineret liberam potestatem & administrationem, & quod vir futurus non faceret fructus suos, nec in aliquo de illis se intromitteret, sed quod illa libere de illis disponere posset sine consensu & authoritate viri. Sicut in terminis juris habetur de bonis, quæ mulier extra dotem sibi retinet, in *l. maritus. C. de procura. in l. fi. C. de pactis convent.* Quia tunc mulier respectu propriorum etiam ab initio non transit in potestatem viri, sed quoad illa censetur innupta & sui juris, ut factum est. Et sic si habeat feuda propria, spectat ad illam solam & non maritum omnino clientelaria munia nomine suo tam active quam passive exercere, unde hoc casu tenetur patronus vassallam nuptam in fidem admittere, & investire sine aliquo relevio vel commodo, prætextu matrimonii, quia omnino cessat ratio relevii. Et feuda mulieris nullomodo mutant manum in virum, nec ad illum transeunt, nec verè, nec fictè, nec interpretativè. Amplio ut procedat hæc fallentia, etiam in terminis aliarum consuetudinum, etiam earum quæ per obitum viri novum relevium deberi volunt, ut in casu hujus fallentiæ nullum debeatur relevium, neque in causa pacti, neque ex causa soluti matrimonii, utque non sit ex ejusdem causis renovanda fides, nec per virum nec per mulierem, prout nec ex dictis causis ulla fit apertura feudi, sed si mulier nupta erat in fide, remanet in eodem statu tam vivente quam moriente marito. & si non erat in fide, potest illam viro irrequisito præstare sicut si esset innupta: quemadmodum in terminis non solum juris communis, sed etiam consuetudinum feudalium Insubriũ. si mulier habeat feudum fœmineum quantumcumque nubat (nisi illud in dotem dederit) non aperitur, nec mutatur, nec fidelitas præstanda est per maritum nec de ejus authoritate, sed per solam mulierem quæ integra & idonea vassalla manet, ut prius ante contractum matrimonium, ut notant doctores in C *unico an maritus succedat uxori in benefic. C. unico de feudo mulie. C. de natur. success. feud. in usib. feud.* Fallit tertio si absente forte vel recusante viro authoretur à judice, in quo requiritur causæ cognitio vocatis iis quorum interest, secundum notata *suprà eod. qu.* 3. Fallit quarto si mulier in hoc à patrono suo authoretur, cum videlicet de solius patroni præjudicio agitur. Potest etiam viro irrequisito & non requirente illam investire, tenebitque & valebit actus in præjudicium patroni & omnium habentium jus & causam ab eo, & hoc facto non poterit compellere maritum vassallæ, ad fidelitatis præstationem, nec feudum ex defectu hominis prehendere, cum habeat hominem & personam legitimatam & à se approbatam, quod est expeditum respectu viri qui tunc vivit & ad vitam ejus. Quod si mulier viro supervivat, adhuc idem dicendum est in terminis consuetudinis nostræ, cum nullum de novo debeatur relevium & inveniatur per se, & principaliter in fide patroni a quo in legitimam vassallam approbata fuit. Censetur autem approbata eo ipso quod à patrono sciente, hoc est dum constaret eam nuptam, investita fuit, *l. quidam consulebant in fi. ff. de re. jud.* & ibi Bar. Joa. de Imol. *col.* 4. *& in consi.* 132. *num.* 6. Joa. de Avan. in *C. unico coll.* 2. 3. *de schismat.* Secus si patronus ignorabat, quia tunc ipso jure non valet admissio in fidem & investituram, & feudum remanet apertum, ut in dubio cessante præsumitur ignorasse. *l. unica. ff. de probat.* Si vero dicta mulier convolet ad secunda vota, non est modica difficultas; utque paucis apparatu omisso decidam, dico inspiciendum tenorem & formam investituræ, authoritatis & approbationis. Si enim simpliciter facta sit, puto quod non refertur ad tunc præsentem illegitimitatem, & sic respectu illius matrimonii dumtaxat arguit *l. boves §. hoc sermone. ff. de verb. signif. l. semper in stipulationibus. ff. de reg. jur. cum similib.* Ideo in dubio non porrigitur ad novam & supervenientem illegitimitatem, nec ad casum licet similem, sed de novo emergentem, ex quo novum relevium & nova fidelitas debetur, ut in hoc §. sin autem investitura sit expresse restricta ad matrimonium vel statum sui temporis, aut si sit expresse extensa etiamsi in futurum contingeret mulierem iterum aliis nubere, tunc tenori investituræ natura feudi cedit. *l.* 1. *§. si conveniat. ff. de poss. hæred. petit.* & quæ notat §. superior. Obiter tamen notandum est quod hujusmodi gratiosa investitura & contra naturam feudi concessa bene præjudicat patrono hæredibus, & causam habentibus ab eo, sed superiori & mediato patrono pro tempore futuro, videlicet ipsius superiori, non potest præjudicare, per nota suprà §. 35. *& seq.* & §. 41. Unde si feudum dominans aperiatur ac prehendatur à superiore patrono, si dicta mulier adhuc inveniatur nupta, & sit secundum naturam & legem feudorum inhabilis, feudum ejus censebitur superiori apertum, & ab illo cum effectu amissionis fructuum prehendi poterit, donec ejus maritus in fidem patroni transierit, vel ipsa mulier à judice ex causa justa authorata fuerit, ut dictum est. Secus si dicta mulier inveniatur tunc soluta viro, capax & habilis, quia tunc cum status personæ non repugnet, ratum manet quod prius gratiosè gestum fuit. Idem in similibus quæ plura menti occurrunt, & à studiosis satis percipi, dicendum est. Et hæc est totius hujus uberrimæ materiæ summa, ex quibus facilè provideri potest, unde tela arripiant & ejaculentur, qui æquam opinionem meam suprà *eo. nu.* 5. impugnare nituntur, nempe ex eo quod mulier est nupta est in potestate viri, in tantum quod non ipsa, sed solus vir est persona legitima, ad fidelitatem subeundam. Unde cum vir sit extranea persona per successionem lineæ directæ non subrogatæ, non debet admitti sine relevio, quæ ratio in sui forma æque concludit pro feudis obvenientibus mulieri post contractum matrimonium, sicut in feudis competentibus mulieri ante matrimonium contractum. Quibus juxta prædicta in brevi respondeo, quod hæc sola ratio non est sufficiens ad inducendum relevium nisi consuetudo hoc expressim disponeret. Ergo non debetur relevium nisi quatenus consuetudo expressim disponit, quæ non loquitur nisi de feudis prius acquisitis, non autem de obvenientibus pendente matrimonio. Quod autem prædicta ratio per se non concludat, patet, quia ut debeatur relevium requiritur, vera & effectualis mutatio manus & personæ vassalli, ut suprà §. 33. quæ non est quando mulier habens feuda simpliciter nubit, vel quando mulieri nuptæ, feuda ex successione ascendentium obveniunt, tum relevium præsertim in dicto casu, facit ut debeat ad limites verborum restringi, & nullomodo extendi, ut dictum est. Alioquin si quælibet mutatio legitimæ & capacis personæ extra casum lineæ directæ faceret novum deberi relevium, nisi sicubi consuetudo expressim dicat, quemadmodum nullus sanæ mentis dixerit novum relevium deberi ex eo quod vassallus in furorem, prodigalitatem vel sonticum morbum incidit, eique interdicitur administratio, & potestati curatoris subjicitur, & quemadmodum consuetudo Pictav. §. 126. & si qua similis dure nimium & acerbe cogit mulierem per obitum viri ad novam fidelitatem & novum relevium teneri, non debet extendi ad casum separationis thori & bonorum judicialiter factum: quo ad materiam de qua agitur eadem sit ratio. Quoniam mulier hoc modo separata æque potestatem viri exuit, sui juris & legitima persona efficitur, atque si vir naturaliter moreretur, sed odiositas dispositionis restrictionem inducit & extensionem impedit. Quare quanto magis ad limites rationis opinionem meam examino, tanto veriorem & justiorem invenio, quamvis à nonnullis fortasse oppositum retro practica-

tum fuerit, de quo minime curandum est. *l. quod vero. ff. de* [illegible] *cap. quod per errorem. de Regul. jur. in 6.* Plus dico, quod dicta consuetudo Pictaviensis, aut si qua similis, tanquam in dicto articulo odiosissima & strictissimi juris, non habet locum nisi in naturali propriè & absolutè viduitate, quæ per mortem naturalem viri contingit. Secus si vir ob debitum bonis suis & civitate amissis exulet, vel si de spontaneo consensu uxoris, monasticam vitam profiteatur. *cap. veniens: de commerc. conjug.* aut alio quovis modo civiliter moriatur, quamvis etiam quoad regimen & dispositionem bonorum, de quibus agitur, dicta mors civilis eumdem operetur effectum, quia clarum est quod maritus deportatus vel monachatum professus, non potest amplius remanere vassallus, sed quod tunc fidelitas & vassallagium residebit penes solam nubentem, quæ, quod attinet ad propria bona sua, æque sui juris efficitur & omnem administrationem recuperat, ac si verè esset vidua. Tamen non debebitur totum relevium, quamvis teneatur ipsa ad novam fidelitatem & homagium, erga patronum in locum viri, qui omni clientela per mortem civilem exutus est, & vassallus esse vel pro vassallo haberi desiit. Et sic eadem consuetudo in eodem articulo loquens in casu naturali & vero, partim extenditur ad causam civilem, videlicet quatenus non est odiosa, nec nimium onerosa, partim non extenditur, sed restringitur præcise ad mortem naturalem, quatenus scilicet est gravis & odiosa; nec est absurdum per prædicta & propter diversitatem respectuum. Sed quid si nedum vir civiliter moriatur, sed etiam de facto juxta pontificias leges dissolvatur vinculum ipsum matrimonii, & velit mulier alii nubere, ut cum vir ante copulam seu consummationem matrimonii contra jus divinum abdicans uxorem, unum ex monasticis ordinibus profitetur? Adhuc idem dico etiam in terminis dictæ consuetudinis Pictavi. nullum deberi relevium propter hujusmodi viduitatem seu dissolutionem matrimonii vivo viro. Fortius dico quod nec debebitur relevium quandocumque postea naturaliter mortuo viro, sive in hoc ultimo casu, sive in casibus præcedentibus de viro permissu uxoris de incontinentia non suspectæ professo vel ob delictum deportato. Et moneo primo per civilem mortem non deberi, ut dictum est, & per naturalem posteà sequentem adhuc minus, quia tempore mortis naturalis vir non est vassallus nec habetur pro vassallo. Cum enim hujusmodi clientelam dudum exuerit, & sic mors naturalis viri nullam potest de novo operari mutationem feudi vel vassalli, nec veram nec fictam nec interpretativam, debetur tamen unicum relevium ab initio & propter contractum hujus matrimonii, ratione feudorum tunc ad mulierem pertinentium, etiam in terminis nostræ consuetudinis, quia verum fuit matrimonium etiam non secuta naturali copula, & vere mulier in potestatem viri transivit. Et salvo sensu fallentiæ 2. supra eodem numero ad actus clientelarios illegitimata fuit, nec matrimonium retro annullatur nec ad non causam reducitur, tametsi Alexan. 3. *in C. verum. & in cap. ex publico de commerc. conjug.* permittat hoc casu conjugem relinqui & relicta sua recuperare, & cum alio matrimonium contrahere, sed solum ut ex nunc, & quoad effectus futuros de facto solvetur verum contractum matrimonium per dictas decretales, quæ cum glossa magnum errorem continent, cujus non est hic discutiendi locus. Remitto ad notata infra §. 135. ubi tractavi, in hoc ultimo sensu locus sit doario, communioni bonorum & pacti lucri, ut in matrimonialibus & per ea quæ ibi scripsi apparet, quod vir monachatus ergo; relinquens uxorem tenetur eam servare indemnem, eamque & ejus bona per se vel hæredes suos exonerare à dicto relevio. Pono si matrimonium ab initio esset nullum. Clarum est quod nullum operaretur effectum, nec esset locus his consuetudinibus aut alii dispositioni de nuptiis loquenti. l. 4. §. *condemnandum. ff. de re. jud. l. non putavit. § non quævis. ff. de bonor. possess. contra tab.*

* §. XL.

*Hic articulus olim fuit 41.

SI tous les enfans ausquels appartient aucun fief sont mineurs ou en tutelle, le Seigneur feodal est tenu de leur bailler souffrance, ou à leur tuteur, jusques à ce qu'ils, ou l'un d'eux, qui puisse faire la foy, soit en âge.

* XLI.

*Hic §. novæ consuetudinis complectitur proximè antecedentem articulum & duos sequentes.

SI tous les enfans, ausquels appartient aucun fief sont mineurs ou en tutelle, le Seigneur feodal est tenu de leur bailler souffrance, ou à leur tuteur, jusques à ce qu'ils, ou l'un d'eux, soit en âge, pour faire ladite foy & hommage.

Pour laquelle faire le fils est reputé âgé à l'âge de vingt ans, & la fille à l'âge de quinze ans, comme dessus est dit.

Et est tenu le tuteur declarer les noms & âges des mineurs, pour lesquels il demande souffrance.

SUMMARIA §. XLI.

1. *Modificatio consuetudinis Senonensis.*
Pauperes & pupillos tueri debet regius procurator.
2. *Minori debentur induciæ, sive solus sit, sive concurrat cum majore.*
3. *Quæ frequentiæ causa exprimuntur, non restringuntur.*
4. *Pupillus vel minor per se petere possunt inducias.*
Juramentum fidelitatis personalissimum.
Hæ induciæ legales sunt, quia si denegentur ipso jure à consuetudine

supplentur.

5. *Q. 1. Quid si neque petantur neque recusentur: an & quando à lege suppleantur?*

6. *Q. 2. Induciæ pluribus minoribus datæ non expirant per majorem ætatem unius, nisi quoad illum tantum.*

7. *Q. 3. Vassallus per tutorem, curatorem, vel procuratorem semel in fidem simpliciter admissus, non tenetur renovare fidelitatem nisi nova feudi apertura superveniente.*

8. *Q. 4. Hæ induciæ solum fidelitatem concernunt & non remorantur exactionem jurium utilium.*

9. *Secus in induciis voluntariis simpliciter concessis.*

Jura utilia sunt accessoria honorificorum, sed æque principaliter.

10. *Q. 5. Quid si vassallus decessisset relicta uxore prægnante, an saltem post 40. dies possit feudum prehendi?*

Præmatura comprehensio non convalescit.

11. *Q. 6. Quid de vassallo furioso, aut aliàs quàm ratione ætatis inhabili. Sufficit legem esse rationabilem in singulis generum.*

12. *Q. 7. Quid si tutor pupillorum emat vel aliter eis acquirat feudum?*

13. *Q. 8. Quid in custode nobili vel pagano?*

14. *Q. 9. Non tenetur patronus in fidem admittere custodem, sicut nec tutorem, sed si admiserit etiam in qualitate custodis, non tenetur vassallus major factus fidelitatem renovare.*

APERTE loquitur iste textus in pluribus filiis minoribus relictis à patre vel matre. Generalem tamen epitomen, seu summarium adjeci, quia sive plures pupilli succedant alicui in linea collaterali, sive aliter feudum acquirant, eadem est ratio & idem jus, & hæc est æquissima consuetudo, quoniam feudum est apertum super minoribus, & tamen propter defectum ætatis non possunt per se agnoscere patronum, nec patronus tenetur admittere vassallum in fidem per alium, sive per procuratorem specialem, sive per tutorem, salvo eo quod dicam infrà §. 67. Et sic mero rigore videbatur prehendere posse & fructus suos facere donec haberet hominem idoneum. Et sic minores, qui favorem & subsidium merentur propter imbecillitatem ætatis, *l. 1. ff. de minorib.* prætextu ætatis imbecillis, spoliarentur patrimonio paterno & avito, idque à patrono, cui iniquitati obvians hæc consuetudo statuit patronum teneri dare inducias fidei præstandæ usque ad idoneam ætatem. Hinc apparet quàm sit iniqua & acerba consuetudo* Senonensis. *eo. tit.* §. 204. ubi permittit patrono frui & lucrari fructus, etiamsi pupilli neque mobilia, neque alia bona, neque parentes, neque aliud vitæ subsidium habeant, & quod crudelius est, addit quòd nec eos quidem alere tenetur patronus, nec onera interim hæreditorum solvere. Tamen ego puto quod illa consuetudo non excludat tutorem vel curatorem. Et quòd judicis vel procuratoris regii officio (qui pauperes* maximè pupillos tueri debet, *argum. l. unica. in fine. C. quan. imperator inter pupill. vel vidu.* hinc scripsit Bal. in *l. magis puto §. in primis, versi. Itemque si inops. ff. de reb. cor. qui sub tutel. vel cura. sunt.* tam sinceram justitiam esse in regno Franciæ, quòd si aliquis pauper habet litem cum rege, & non habet unde litis impensas faciat, quòd rex ei subministrat advocatum ut veritas causæ eruatur) incumbit facere, illó cive dare dictis minoribus tutorem vel curatorem, cui tenebitur patronus inducias dare, & manum levare. Alioquin dicta consuetudo contineret iniquitatem intolerabilem. Ex quibus patet quàm sunt iniquæ ac reprehensione & correctione dignæ, juxta *l. Salvius Aristo. C. de lega. præstan.* quædam consuetudines quibus pupilli habentes tutorem vel curatorem petentem inducias gravantur relevio, ut inducias emant, prehensionem feudi & omissionem fructuum redimant, & hoc

*Modificatio consuetudinis Senonensis.

* Procurator regis pauperes & pupillos tueri debet.

ideo quia pupilli omnes vel minores sunt, ut consuetudo Aurelianensis, *eo. tit.* §. 31. 34. Meldunensis, §. 146. Reliquas omitto quia nusquam finis esset singularum varietates prosequi. Nunc altius ingrediendo materiam hujus §. quæ satis copiosa est, & ad vitandam prolixitatem & confusionem modo per notabilia, modo per quæstiones procedam.

2. Noto primo, quod quamvis iste textus incipiat à dispositione conditionali, sit omnes filii convassalli sint minores, quæ cessat si vel unus ex eis sit, vel efficiatur major, ut in fine textus tamen si unus tantum ex eis sit minor, idem est in effectu respectu minoris. Aut enim debet patronus majores in fidem admittere simpliciter, & eorum fidelitate & obsequio contentari pro toto feudo: aut si præcise nolit majores admittere in fidem, & investire, nisi pro portionibus eorum dumtaxat, tenetur inducias dare minori, & abstinere à prehensione portionis ejus, donec factus sit major. Et pariter in quantum iste textus innuit, quod induciæ minoribus convassallis datæ expirant in totum statim quod vel unus solus ex eis factus est idoneæ ætatis: debet intelligi per relationem ad id quod sæpe fieri solet, ut primus factus major fidelitatem præstet tam pro se & nomine suo, quàm nomine convassallorum adhuc minorum. Quod patroni solent admittere, quia eorum non interest, quum alioquin non possint prehendere portiones minorum cum effectu, sed teneantur inducias dare, si nolint majorem tam suo quam consortum nomine recipere in fidem. Quamvis enim iste textus tacitè innuat, quod unus ex convassallis ejusdem feudi possit fidelitatem facere pro toto feudo, tam pro se, quàm pro cæteris convassallis qui sunt minores vel aliàs inhabiles, quod est rationabile, cum etiam extraneus cum speciali mandato, in casu justi impedimenti possit hoc facere, ut infrà §. 67. Tamen non puto patronum teneri præcisè admittere in fidem convassallum tam pro se, quam pro consortibus, qui sunt minores, si offerat eorum respectu inducias dare usque ad congruam ætatem: ad hoc faciunt quæ dixi suprà §. 35. *glo. 2. qu. 1.* Noto secundo, quod si unus sit tantum vassallus & minor idem est, ut debeant dari hæ induciæ, quia
3. pluralis, imo etiam universalis locutio resolvitur in singularitatem, quando est eadem ratio, ut hic notant Card. Alex. & Feli. in *c. omnes leges 1. de glo.* Panorm. Dec. in *c. accepta. de appellat.* Jas. in *l. singula ff. si cert. peta.*

3. Noto tertio, quamvis iste textus loquatur de minore vel minoribus qui sunt sub tutela, tamen idem est multo fortius si carerent omni tutore vel curatore, tunc enim magis indigent subsidio & minus gravari debent cum sint indefensi, & subsint majori impossibilitati, utpote quum neque per se, neque per alium se juvare possint, nec habeant, nec contra neglectæ administrationis habituri sint regressum. Unde quanto magis sunt destituti, tanto minus debet eos patronus ipse gravare, imò quia patronus magis tenetur eis subvenire ut clientibus & orphanis. *Argumento cap.* 1. *de form. fidelitat. in fin.* & quæ ibi notant doctores in usib. feud. Et quod hic fit mentio de existentibus in tutela, refertur ad id quod esse debet & solet, & ad communem * frequentiam: unde non restringit juxta gloss. in *l.* 1. *in verb. Illyricianus de quibus muneribus non lice. excusa. lib.* 10. *C. in Cle.* 1. *de rescript.* Anthon. Corse. in *sing. in ver. frequent.* Jason. in *l. veteribus, ff. de pactis. in l.* 1. *col.* 3. *ff. de legib. in l.* 1. §. 1. *ff. de justi. & jure.* Et sic concludo quod eo prætextu quod pupilli vassalli carent tutore, nec alium habent qui adeat patronum & postulet inducias, non potest patronus manum injicere, etiam lapsis quadraginta diebus ab obitu ultimi vassalli, tanquam ex defectu hominis & jurium & fructus suos facere. Et dico quod hic non esset actus patroni, qui pietatem quamdam, saltem benignitatem debet clientibus, sed potius actus prædonis & expilatoris bonorum & hæreditatis defuncti vassalli. Unde plus dico quod si sciverit qualitatem minorum indefensorum, tenetur ultra restitutionem rei & fructuum, ad omnia damna & interesse eorum, quemadmodum si manum injecisset post petitas has legales inducias. Si vero probabiliter ignoraverit, tenetur saltem ad restitutionem rei, & fructuum perceptorum. Noto quarto, quod si minores habent tutorem vel curatorem, is tenetur adire patronum, & inducias postulare, quod si non fecerit, tenebitur minoribus reparare damnum si quod incurrerunt, jura sunt ad hoc trita.

* Frequentiæ causa dictum nō restringit.

4. Noto quinto, quod etiam minores ipsi petere possunt inducias à patrono, sive habeant tutores aut curatores, sive non, etiam sine eorum authoritate, hoc enim saltem importat quamdam notificationem & certificationem de minoritate, ut patronus non possit amplius prætendere ignorantiam, & non possit nec debeat manum injicere, imo cum sit actus ejus utilis, habet vim suam & operatur interpellationem & constitutionem patroni in mora, nisi quod justum est & debitum concesserit, per notata in *l. si ex legati. ff. de verborum oblig. & supra* §. 21. Noto sexto, quod præstatio fidelitatis adeo personam concernit & astringit, ut non teneatur patronus alium quam vassallum, etiam verum tutorem ejus nomine in fidem admittere, dummodò offerat inducias dare. Et ratio, quia juramentum * quod in fidelitatis præstatione intervenit est quid personalissimū, & personam jurantis non egreditur: ut notant *canonistæ in c. veritatis de jurejurand.* Noto septimo quòd hę * induciæ sunt necessariæ & legales sive consuetudinariæ, quia sive dentur à patrono, & sic videantur conventionales, tamen propriè & strictè non censentur donari, quia concedens ad hoc tenebatur ex lege consuetudinis, & in necessitatibus nemo liberalis existit, *l. donari videtur, ff. de regul. jur. l. rem legatam, ff. de adi. legatis.* Sive * denegentur, tunc enim ipso jure à consuetudine supplentur, & perinde est ac si essent concessæ & ac si minores fidelitatem actualiter præstitissent quamdiu durat minor ætas.

* Juramentum personalissimū.

* Hæ induciæ legales sunt.

* Et denegatæ supplentur à lege.

5. Sed quæro primo, quid * si neque concedantur, neque denegentur, sed non petuntur: Utrum ipso jure suppleantur à consuetudine? Textus iste sentit quod non, quia non dicit quod minores eo ipso sint in induciis: sed quod debent eis vel eorum tutori dari. Et sic præsupponitur quod prius debeant eas petere, & hoc est verum, sed cum modificatione, quia si ante petitas inducias patronus ignorans esse minores manum injecerit, deinde petantur induciæ, tenetur nedum eas concedere & manum levare pro tempore futuro: sed etiam fructus jam collectos quatenus extant, vel in rem ejus conversi sunt restituere. Reliquum autem cum damnis & interesse, recuperabunt minores a tutoribus vel curatoribus suis, qui negligentes fuerunt adire patronum. Si vero patronus sciverit esse minores & indefensos carentes tutore & curatore, ipsemet tenetur inducias quas scit debitas à se exigere, & dicendum ut suprà *eod. not.* 3. Deberet enim patronus potius tutelam minorum vasallorum gerere, quam eos non valentes opprimere. Si vero habeant legitimos tutores & curatores, per quos possunt & debent postulari induciæ, tunc ipso jure non competunt. Unde si in illis petendis negligentes sint, videtur prima facie patronum me[illegible] jure fructus suos manu injecta facere posse, etiamsi sciat esse minores: cum non sint omnino indefensi, & habere possint recursum contra tutores & curatores. Verius tamen puto patronum non debere lucrari fructus, sed restituere perceptos extantes, vel in rem suam versos. Et est ratio, quia quamvis feudum verè apertum sit, & mero jure prehendi possit, tamen sive sciente, sive ignoranti patrono, re ipsa obstat legitima dilatoria exceptio ex dispositione hujus consuetudinis. Et sic non debet prehensio habere effectum, ut fructus cadant in commissum, & cedant lucro patroni. Puto tamen quod sicut patronus non tenetur ad damna, & interesse quando ignoravit minorem ætatem, ita nec quando scivit, sed propter indevotionem & negligentiam tutorum & curatorum qui rem feudalem sciebant & patronum contemnebant, provocatus fuit ad prehendendum. Tunc enim damna & interesse subeunda & restituenda sunt per dictos tutores & curatores, quia licet nomine pupilli possint dicti tutores, & curatores, dictos fructus repetere a patrono, quum non est æquum lucrari bona pupilli clientis, propter alienam culpam, tamen non possunt repetere damna & interesse, sed sibiipsis debent imputare.

* Quid si non petantur?

6 Secundo quæro, utrum hæ induciæ in totum expirent respectu omnium filiorum & convasallorum minorum, statim quod unus ex eis factus est idoneæ ætatis, etiamsi omnes alii sint adhunc minores? Et videtur quod sic, per hunc textum, ubi hæ induciæ non conceduntur nisi quandiu omnes sunt minores, & donec antiquior ex eis adeptus sit idoneam ætatem: quo facto videtur patronus liberas manus habere ad prehensionem totius feudi, & faciendum fructus suos etiam de portionibus pupillorum, sine ulla spe restitutionis in integrum, nisi ille qui est major factus, offerat fidelitatem integram totius feudi, tam suo, quam consortum nomine. Contrarium dicendum est, quia dispositio hujus §. fundata est in æquitate, & inducta ad subventionem minorum, & sic non debet admitti interpretatio amara, tendens ad odium & læsionem minorum: unde dico quod respectu minorum non cessant, sed perseverant induciæ, & licet is qui major factus est prorsus sit contumax, tamen solum portio illius & non portiones minorum præhendi possunt. Nec obstat quod beneficium hujus §. videtur concedi sub conditione si omnes sint minores, & donec unus ex eis sit major factus, quia illa verba in hoc textu apponuntur, non ad inducendum conditionem, vel taxationem hujus beneficii quoad omnes simul, sed ἐπὶ τὸ πλεῖστον, ut inquit Pomponius in *l.* 3. *ff. de legib.* id est, juxta communem frequentiam, qua solet unus consortum major factus, fidem tam pro se quam pro consortibus offerre, & ad illam admitti, quo casu nullis amplius opus est induciis. Alioquin sive stet per patronum qui nolit majorem admittere pro omnibus, sive stet per ipsum majorem, qui prorsus est contumax in fidelitate offerenda, semper subest eadem causa & necessitas subventionis induciarum respectu minorum: & sic concludo quod eorum respectu durant cum effectu.

7. Tertio quæro, certum est patronum non teneri totum admittere in fidem, nihil tamen impedit, nec est dubium quin in fidem tutorio nomine admittere possit, & investire si velit. Sed cujus effectus est ista fidelitas & investitura? Et videretur quod finita tutela opus esset renovatione fidelitatis in persona vassalli majoris facti, quia juramentum personale est, ut nuper diximus. Facit quod dictum est suprà §. 35. *quæst.* 2. *num.* 11. fidelitatem esse renovandam in vidua, quantumcunque maritus ejus fidelitatem fecerit ad causam uxoris suæ. Contrarium puto, quia tutor vel curator nihil fecit nomine proprio, sed solum nomine minoris cujus est merum organum. Et sic omnis potentia, virtus & effectus actus refertur ad personam minoris, & in ea per tutorem legitimata fundatur: patet, quia patronus recipiendo tutorem, non investit illum, sed investit minorem in persona tutoris. Et tutor ipse non obligatur, nec astringitur juramento fidelitatis: sed ipsemet minor astringitur & alligatur, ac si in propria persona jurasset. Nec hoc casu requiritur aliud mandatum in tutore, quum habeat generalem potestatem cum libera à lege. Quemadmodum si procurator cum speciali mandato (quod in procuratore hoc casu requiritur) præstet & juret nomine domini & in animam ejus fidelitatem patrono, volenti recipere & investire vassallū per procuratorem, ipsemet vassallus personaliter astringitur juramento, ac si in propria persona præsens interesset. Et sic non est opus quod unquam fidelitatem renovet, nisi mutatio contingat ex parte patroni. Nec est simile de marito, qui est caput uxoris & fructus suos facit nomine suo, & novus dominus seu vassallus videtur. Tutor autem est quemadmodum procurator & tantum personam ejus cujus nomine gerit, & nullomodo propriam personam repræsentat. Verum est tamen quod patronus qui non tenetur recipere tutorem vel curatorem, potest in hujusmodi receptione apponere quam vult legem & modum, puta quod cessante minori ætate vassalli, vel post tale tempus teneatur vassallus personaliter fidem renovare. Alioquin hujusmodi receptio pro infecta habetur: per notata *suprà* §. 1. *gloss. fin.* Et eodem modo dicendum est *in casu quæst.* 2. *supra eod.* quod si patronus simpliciter recepit majorem natu in fidem totius feudi, tam nomine suo, quam nomine fratrum & sororum minorum, quod illi omnes censentur personaliter in fidem admissi, organo fratris majoris, tanquam legitimi & approbati procuratoris, & non tenentur etiam majores facti fidelitatem renovare.

8. Quarto quæro, an istæ induciæ intelligantur, tam de fidelitate, quam de juribus utilibus debitis? Pone vassallum qui debebat relevium, vel quintum, aut subquintum, antequam investiretur & soluisset jura, decessisse relictis tribus pupillis. Vel pone tres pupillos nepotes ex fratre successisse patruo sine liberis defuncto, & sic debent relevium. Utrum istis pupillis debeant dari induciæ nedum homagii & juramenti fidelitatis præstandi, sed etiam dictorum jurium utilium? Et videretur quod sic, tum primo, quia hujusmodi jura utilia sunt accessoria fidelitatis, & videntur deberi propter laborem & in recompensam investituræ, ut tradit Alber. in *l. quod si uno. post* Odrad. *ff. de in diem addict. & in l. fin. ad fin.* & ibi Jason. *col.* 10. *q.* 3. *C. de jur. emphyt.* Gui. Pap. in *decis. Delphi. quæst.* 11. Tum secundo, quia vassallus non tenetur hæc jura utilia prius solvere, quam in fidem recipiatur & investiatur: per notata *supra* §. 35. *qu.* 41. *num.* 134. *& infra* §. 63. sed non tenetur fidem facere nisi finitis hujusmodi induciis. Tum tertio, eo ipso quod liberalitate patroni indulgentur induciæ fidei præstandæ, censentur etiam concedi induciæ solvendi hæc jura utilia, etiamsi de eis non fiat mentio: per notata in §. *præcedenti in prin.* Induciæ autem legis non sunt minoris efficaciæ pro tempore suo, quam induciæ hominis. His non obstantibus contrarium dicendum est: quod* induciæ de quibus in hoc §. non respiciunt nisi fidelitatem, non autem respiciunt relevia, quinta, sive alia jura utilia patronis debita. Probatur primo in hoc textu ubi ad fidem & homagium duntaxat referuntur hæ induciæ, & per rationem quæ colligitur in textu, quæ est impossibilitas, & inhabilitas præstandi fidelitatem ante ætatem idoneam. Ex quo patet, quod hæ induciæ non dantur, nisi propter inhabilitatem temporalem vassalli, ad faciendum juramentum fidelitatis. Sed hoc nihil habet commune cum solutione jurium utilium, in quo cessat hujusmodi inhabilitas. Probatur etiam per seriem sive consecutionem §. sequentis. Probatur etiam per locum ab absurdo, quia sequeretur, si defunctus vassallus pure debebat relevia, quæ poterant in continenti exigi, quod ex morte seu mutatione personæ debitoris immutabitur conditio obligationis, quia de pura fiet in diem, & amplius non poterit debitum peti, nec via prehensionis, nec via actionis, donec hæres sit factus major annis, quod est contra *l.* 2. §. *& harum, ff. de verb. obligat.*

* Hæ induciæ non remorantur relevia.

9. Ad allegata in contrarium non obstat primum, quia verum est jura utilia esse * accessoria honorificorum: tamen æquè principaliter, quia per se subsistunt, & jure obligationis & actionis purè debentur. Imò Andr. Iser. *in usibus feud.* comparat honores flori, & utilia jura fructui, & præfert fructum flori. Et quod dicitur jura utilia solum pro pensitatione laboris & investituræ deberi, debet referri ad primam infeudationem & concessionem feudi, non autem ad ejus renovationem, alioquin est mala & erronea inductio. Non obstat secundum, quia procederet quod vassallus esset habilis ad fidelitatem præstandam, ita quod præsenti die teneretur patronus eum recipere in fidem, quia tunc propter concursum reciprocæ obligationis, non teneretur vassallus offerens fidem & jura, solvere jura utilia nisi semel patronus paratus esset recipere in fidem, & implere ex parte sua: per regulam *l. Julianus, §. offerri, ff. de actio. empt. l. cum proponas, C. de pact.* Sed hic vassallus non potest offerre fidem, utpotè ad hoc inhabilis. Inhabilitas autem vassalli, aut quicumque alius casus in ejus personam contingens, non debet nocere patrono, nec impedire solutionem jurium utilium, ei purè debitorum. Minus obstat tertium, quia procedit in judiciis voluntariis, in quibus licuit patrono legem apertius dicere, unde si simpliciter eas concedat, referuntur ad totum illud quod debetur ab eo cui conceduntur, etiamsi adhuc alia jura antiqua deberentur, propter mutationes antiquas prædecessorum suorum. Et hoc nisi fortè separatim obligati fuissent patrono, puta sub instrumento guarantigiaco ad solvendam certam compositionis summam. Tunc enim puto, quod induciæ voluntariæ simpliciter novo vassallo concessæ, non extenduntur ad illam obligationem, utpotè quæ jam proprio & separato jure contractus & novationis debetur, & non mero jure feudali. Secus in istis induciis necessariis & consuetudinariis, quæ duntaxat conceduntur ratione & respectu inhabilitatis temporalis ad fidem & homagium, & ideò ad illud tantum limitantur, & non extenduntur ad alia jura.

* Quomodò accipiendū jura utilia esse accessoria.

10. Quinto quæro, vassallus decessit relicta uxore prægnante sine aliis liberis, an habeat locum hic textus. Respondeo sic, quia agitur de commodo ejus qui in utero est, & sic pro nato habetur. *l. qui in utero. ff. de stat. homi.* Et hoc casu sufficit infra quadraginta dies ab obitu vassalli per inducias à patrono ventris nomine, à tutore deputato, vel alio quocumque non refert: quia etiamsi non petantur, adhuc non potest patronus efficaciter prehendere, sed debebit prehensio retractari: quemadmodum dictum est in præcedentibus, de patrono scienter vel ignoranter prehendente super pupillis, tutore & curatore destitutis. Sed quid si post quadraginta dies ab obitu vassalli, patronus non obstante quod vidua appareret prægnans, & quod fortè

erant

erant petitæ induciæ, manum injecerit feudo, posteà apparet mulierem non fuisse prægnantem, vel habuit abortivum, aut mortuum, taliter quod partus non fuit in forma humana editus vivus, an convalescat prehensio? Videretur quod sic, saltem quando ab eventu constitit mulierem non fuisse prægnantem ut opinio cedat veritati. §. *si quis rem suam. instit. de legat.* Tum retrò censetur, collaterales fuisse hæredes & saisiti sub obitu ultimi vassalli: ut diximus jam §. 145. Et sic in veritate super eis & non super ventre facta est prehensio; illis autem non competunt hæ induciæ, quia supponuntur esse majores ætate. Resolvendo dico prehensionem tanquam * præmaturam & nimis acceleratam non valuisse, & ex supervenienti eventu confirmatam non fuisse, quoniam sive mulier erat verè paritura, & non poterat fieri prehensio, obstante hoc §. per prædicta, sive non erat in veritate paritura, ut eventus docuit, & sic adhuc medio tempore non poterat cum effectu adiri nec agnosci hæreditas à collateralibus. *l. cum quidem, ff. de acquir. vel amit. hæred.* Saltem justum & necessarium habuerunt impedimentum inducens impossibilitatem fidelitatis præstandæ, & sic indebitè circumvenirent: & utroque casu patronus sua potestate abutitur ad expilationem hæreditatis vassalli, cum utroque casu sit impossibilitas fidelitatis præstandæ.

* Præmatura prehensio non convalescit.

11. Sexto quæro, quid si vassallus moriatur relicto filio, vel alio quocumque hærede furioso? Et generaliter quæritur de quocumque novo vassallo demente, aut aliàs perpetuò inhabili ad præstandum fidelitatis sacramentum, licet sit habilis ad successiones & bona patrimonialia, & consequenter ad ista feuda? Breviter respondeo cessare dispositionem hujus §. qui dumtaxat loquitur in temporali inhabilitate, & adhuc non in qualibet, sed in ea quæ provenit ex solo defectu * ætatis, & sic non habent locum induciæ de quibus hic: sed recurrendum est ad alios §§. hujus consuetudinis & ad jus commune. Unde dico, quod idem judicandum est ac de impedito justo impedimento, quem tenetur patronus admittere in fidem per procuratorem ut infrà §. 67. Pari ratione dico quod tenetur in fidem admittere & investire curatorem nomine curatorio dicti furiosi. Sed quid si curator negligat? Respondeo, patronus poterit liberè feudo prehenso frui, & fructus suos facere, & tenebitur curator erga furiosum ad omnia damna & interesse. Sed quid si furiosus est destitutus curatore? Et videtur nihilominus patronum jus suum exequi, tum quia istud jus feudale non exercetur in personam, sed in rem illi oneri & conditioni ab initio affectam. Et propter casum contingentem in personam novi vassalli, vel possessoris, non debet alterari obligatio & conditio feudi, nec jura patroni minui. Argumento notabili in *l. si uno §. item cum quidam, ff. locati.* Igitur cum verum sit feudum esse apertum ex defectu hominis, & nullas inducias esse concessas, nec à consuetudine, nec ab homine: videtur locum omnino esse legi feudali de qua in §. 1. suprà eodem quantumcumque in hoc particulari casu dura videntur: satis * est enim leges esse rationabiles in generibus singulorum, & non in singulis generum, inquit Bald. in *l. non dubium, C. de legibus in l. de quibus, de legib. & long. consuet.* Sed his non obstantibus non puto patronum maximè scientem fructus lucrari debere, in necem pauperis clientis, & in tali extrema necessitate & impossibilitate constituti: cujus potius misereri, & ei ex natura clientelæ opitulari debet, quantominus afflicto afflictionem dare? Quandocumque igitur cognati vassalli vel procurator fisci curatorem vassalli deputari facient illa justa offerendi, tenebitur patronus emancipare feudum una cum fructibus retrò perceptis.

* Hæ induciæ non habent locum nisi ob defectum ætatis.

* Sat est legem esse rationabilem in singulis generum.

12. Septimo quæro, quid dicendum si pupillis legetur vel donetur feudum, vel si eorum tutor emat tutorio nomine? Respondeo: Solutio patet ex prædictis, quia quàvis iste textus ex sui serie loquatur de filiis in linea directa succedentibus in feudo, tamen in dispositione & ratione sua sese extendit ad quoscumque novos vassallos ætatis defectum patientes. Habebunt ergo inducias donec eorum prior natu attingat ætatem idoneam; tamen statim relevium, vel jus quinti denarii solvere debebunt. Sed quæritur utrum patronus poterit relevium vel quintum pretii exigere via prehensionis? Videtur quod non, sed tantum via actionis, quia, ut satis ex prædictis apparet, hæ induciæ conceduntur à consuetudine etiam sine ministerio hominis. Contrarium puto, quia imò non conceduntur ipso jure nisi ad recusationem patroni: sed habet justam causam eas recusandi, nisi jura utilia sibi debita solvantur, igitur feudum prehendere & illo frui poterit donec solvantur. Tum consuetudo ista in verbis suis non loquitur in casu, in quo relevia vel alia jura utilia debentur: & si ad illum casum extendatur, debet intelligi quod fiat extensio, quatenus est indemnitatis ratio & respectu fidelitatis præstandæ duntaxat, & non in aliud præjudicium patroni, de quo consuetudo non cogitavit, nec intendit excludere vel damnificare patronum in aliquo. Tamen ego dico quod non continuo cessante expressa contumacia tutoris faciet fructus suos, donec jura offerantur & præstentur: sed * debebit eos computare in solutionem releviorum, vel jurium sibi debitorum: quibus satisfactis, debet patronus saltem pupillis destitutis tutore vel curatore a se exigere inducias fidei præstandæ, & feudum pupillis restituere. Et satis est quod non patiatur moratoriam dilationem jurium utilium sibi competentium, quod possit ex propria authoritate & per manus suas percipere; non autem quod hoc prætextu, possit habito, quantum jura sua ascendunt, semper frui, & privare pupillos clientes, beneficio hac consuetudine introducto: nec est permittendum cuiquam & multominus patrono occasionem jurium feudalium trahere ad iniquũ compendium. *l. fi. C. de usucap. pro emptio. & bonus textus in Auth. de trien. & semiss. §. prohibemus. col. 3. ibi habens quidam aliquam legalem oc asionem, in duram tamen incidens crudelitatem & amaritudinem.*

* Fructus hic computantur in deductione jurium.

13. Octavo, pone vassallum esse minorem, sed non esse sub tutela vel cura, vel sub custodia nobili seu paganica patris vel matris aut alterius ascendentis? Respondeo idem per omnia quod suprà dictum est in præcedentibus; salvo quod in casu quo ex capite pupilli non debetur relevium, tamen quia ex capite supervenientis custodiæ debetur, non tenetur patronus dare inducias feudi custodi in qualitate custodis, nisi prius persoluto relevio, & eo non soluto faciet fructus suos in præjudicium custodis & in ejus damnum, absque eo quod computantur in sortem relevii. Ratio, quia in custode qui facit fructus suos, cessat interesse & sic privilegium minoris. Sed quid si custos in qualitate tutoris petat inducias? Respondeo: Si acceptaverit custodiam, & sic debeat relevium, non tenetur patronus eum audire: & si propter injectam fortè diu manum dominicam minor damnum habeat, recuperabit a custode, qui tenebatur prædia exonerare, *ut infrà §. 99.*

14. Ultimo recordor de quadam quæstione nuper mihi proposita in concernentibus materiam hujus §. Quædam nobilis mulier vidua erat domina castri à quo feudum movebatur, vassallus decessit relicta uxore vidua cum pupillo, cujus mater acceptavit gardiam sive custodiam nobilem, & accessit ad patronam petens in fidem eo nomine admitti, vel inducias fidei concedi: patrona ut erat cordata & minimè morosa, utpotè veneranda illa & omnium optima socrus mea, postulatis simpliciter & sine exceptione annuit: At illa læta abiens lætissimè, & in pleniorem partem assumens gratiam patronæ suæ, petiit à ballivo & aliis officialibus loci dominantis, expediri sibi literas receptionis in fidem & investituræ, quod fecerunt officiales, visa epistola dominæ significantis se postulata concessisse. Tandem pupillo majore facto, cum patrona æstimaret solum fidei

inducias ſecundum naturam ſubjectæ materiæ matri vaſſalli conceſſas eſſe, prout debebat fieri (non enim tenebatur patrona matrem vaſſalli quocumque nomine admittere in fidem) putanſque vaſſallum majorem factum contemnere obſequium clientelare, juſſit feudum prehendi, & colonos vaſſalli commiſſarios deputari, ut quam minimum damno afficeretur vaſſallus, qui de hoc non curavit, tandem deceſſit ſine liberis, & poſt quadraginta dies officiales loci dominantis nomine patronæ feudum prehenderunt: poſtremo hæredes collaterales accedunt, fidelitatem & unum relevium offerentes cum fructibus à die ultimæ prehenſionis: quæſitum fuit an eſſet ſufficiens oblatio, quia non offerebantur fructus quos defunctus perceperat non obſtante priori prehenſione? Reſpondeo, validam & ſufficientem eſſe, quia prior prehenſio non valebat, cum tunc feudum non eſſet apertum, ſed repletum perſona vaſſalli in fidem admiſſi in perſona matris cuſtodis ſuæ. Cum enim tutor vel gardianus aut cuſtos vaſſalli aut alius adminiſtrator in fidem admittitur, ipſemet vaſſallus cenſetur admitti, nec opus eſt alia fidelitate, etiam tutela, cura, vel cuſtodia finita, ut dictum eſt.

* Hodie pars media 41 §. olim fuit 22. articulus.

* §.

ITEM, en ce cas pour faire la foy & hommage, le fils *eſt reputé* âgé à vingt ans accomplis, & une fille à quinze.

SUMMARIA §. XLI.

1. *Pubertas eſt tempus idoneum ad clientelaria munia, niſi ubi localis conſuetudo aliter diſponit.*
2. *An regi poſt pubertatem dandus ſit tutor vel curator?* 10.
3. *Regnum Legionis eſt antiquius & nobilius regnorum Hiſpaniæ.*
   Caſtella ſive Caſtilia olim ſuberat regno Legionis.
4. *Sanctius major Navarræ Rex Caſtiliam in regnum erexit.*
5. *Hiſpania à Sarracenis occupata, & à Francis liberata.*
6. *Quinque regna Hiſpaniæ.*
   Carolus 5. modernus Romanorum Imperator Legionis, Caſtellæ, Arragoniæ, & Granatæ rex.
7. *Cur & à quo tempore Rex Legionis, & Caſtellæ catholicus vocetur.*
8. *Henricus hujus nominis primus verus Navarræ rex.*
9. *Opinio ultimo loco recitata teneri cenſetur.*
11. *Etiam jure divino & naturali requiritur ſcientia & maturitas conſilii in judice.*
12. *Impuberi vel infanti competere poteſt juriſdictio etiam regia in proprietate vel titulo: ſed non in exercitio.*
13. *Defectus naturæ non poteſt à principe etiam de poteſtate abſoluta ſuppleri.*
14. *Regi minori non eſt dandus curator vel regens, ſed per ſe prudentum conſilio adminiſtrare debet.*
15. *Filio primogenito regis captivi, vel mentis impotis, jure prærogato competit regimen & adminiſtratio regni.*

REMITTO ad dicta ſuprà §. 32. ubi expeditus eſt hic §. illi omnino conformis.

1. Secundum legem Federici primi, pubertas erat tempus idoneum ad fidelitatem præſtandam, ut in *l. imperialem*, §. *præterea ſi quis. de prohib. feud. alien.* per Federic. in *cap.* 1. §. *ſi minori. ſi de feud. defunct. controv. ſit inter dominum & agna. in uſibus feud.* Et juri feudorum in hoc conformantur conſuetudo Meldenſis. §. 145. Trecenſis §. 18. Calvimontis. §. 12. & Nivernenſis, *eod. tit.* §. 5. Et iſtud multum eſt rationabile, quare generaliter obſervandum puto niſi ubi aliter hæc ætas per conſuetudinem loci apparet determinata, ut hic: noſtræ autem conſuetudini in hoc conformatur conſuetudo Carnotenſis, §. 43. Idem Meldunenſis in ætate maſculi, ſed in fœmina reducit *ad 14. annos in* §. 141. Conſuetudo autem Senonenſis §. 126. *in veteri. ſed in nova* §. 220. in maſculo tempus reducit ad 18. annos & unum diem. Aurelianenſis, §. 35. & de Lortis, §. 32. reducunt ad viginti annos & unum diem in fœmina. Quædam aliæ ut Cœnomanenſis & Andegavenſis diem demunt. Et ut finiam: determinatio ſui cujuſque loci in quo feudum ſerviens ſitum eſt, attendi debet, qua ceſſante tempus pubertatis ſpectandũ. Et non eſt dubium quin iſta etiam in majoribus vel regalibus feudis locum habeat, juxta notata *ſupra* §. 19.

2. Sed pulchrum eſſet audire quid in regno aut regni adminiſtratione? Quod licet πάρεργον, * ſit (non enim de hoc loquuntur hæ conſuetudines, quæ non ſunt factæ de devolutione & adminiſtratione ipſius regni, quod peculiarem ſuam & coæquævam legem Salicam habet, ut dixi in *tract. de orig. progreſſ. & excellentia regni Franciæ*) non tamen erit inamœnum paucis diſſerere. Primus omnium Oldrad. quæſtionem hanc ſacræ ſcripturæ civiliſque & canonici juris argumentis tractavit in *conſil.* 52. *quæſt. eſt talis.* Ubi apertè quid ſentiat non exprimit: inclinat tamen & definit ſimpliciter in partem negativam, videlicet quod * tutela vel cura regis non finiatur pubertate, ſive in decimo quarto anno: ſed quod ei etiam invito dandus ſit curator uſque ad viceſimũ quintum annum, & quod nedum juriſdictionem, ſed nec reliquam bonorum jurium & negotiorum regni adminiſtrationem per ſe exercere debeat, niſi poſt viceſimum quintum annum completum. Et quamvis rectè perpendendo verba Oldradi non loquantur generaliter de quocumque rege: ſed de certo rege, ſcilicet Legionis & Caſtellæ, ut patet in *d. conſ. col.* 2. *ibi, & maximè iſte in quo diſcretio, & ibi in leg. Legionis.* ubi citat leges & capitula conſtitutionum regni Legionis *lib.* 3. *cap. de orphanis, l.* 1. *& fin. & in* 2. *parte, l.* 3. *cap.* 15. *l.* 3. ubi dicitur quod tutela regis finitur viceſimo demum anno. Et ita debet

* πάρεργον

* Tutela regis & cura an finiatur pubertate.

litera dictæ consuetudinis vulgo corrupta restitui.

* Regnum Legionis.

3. Est autem regnum * Legionis antiquum & primum Christianum regnum nobilissimæ illius provinciæ, quæ quondam Iberia, deinde Hesperia, postremo Hispania nuncupata est. Quæ, omissa veteri illa divisione Pomponii Melæ, in Tarraconensem, Bethicam & Lusitanicam, de qua apud Cosmographos, dividitur hodie (authore Michaele Ritio in *lib. 1. de regibus Hispaniæ in princ.*) in quinque regna. Primum est regnum Legionis & Castellæ, quod est insignius & in meditulio Hispaniæ: principaliter autem vocatum regnum Legionis ab antiquiore & nobiliore titulo Legionis, quoniam * ab antiquo Castella erat, simplex Comitatus movens in feudum à rege Legionis, donec Sanctius cognomento Crassus rex Legionis, ex fœdere pacto cum Ferrando Gundisalvo Castellæ Comite vasallo suo, comitatum Castellæ liberum esse jussit, & a clientela & potestate sua in perpetuum manumisit circa annum salutis 920. Et exinde Castella per Comites liberos administrata fuit usque ad tempora Sanctii cognomento majoris Navarræ regis, qui per Elviram conjugem filiam Garsiæ filii Comitis Castellæ, Castellam obtinuit. Cujus primogenitus filius Ferdinandus regnum Legionis uxoris suæ prætextu adeptus est, erat enim soror Veremundi hujus nominis tertii Legionis regis, qui suborta simultate adversus Ferdinandum sororium in aciem progressus cecidit, & sine liberis moriens vacuum regnum reliquit victori Ferdinando, qui occupato Legionis regno, ejus curam Sanctio patri commisit.

* Castella olim Legioni subdita.

* Sanctius major Navarræ rex Castiliam in regnum erexit.

4. Itaque is * Sanctius major Navarræ rex, Legione & Castella potitus, Castellam primus de Comitatu in regnum erexit: & Legionis & Castellæ, & Navarræ regna tenuit: quo mortuo Ferdinandus ejus primogenitus & hujus nominis primus, regnis Legionis & Castellæ contentus, Garsiæ fratri secundo genito paternum Navarræ regnum cessit, ut refert Ritius. Scribit tamen Raph. Volater. (qui Hispanos historicos diligenter legit) Geogr. *lib.* 2. quod hic Ferdinandus primus omnium titulum Regni Castellæ indidit, & utrumque regnum tenuit anno. 1017. hisque Navarræ regnum adjecit quod interfecto fratre Garsia arripuit. Legio igitur, cui successu temporis Castella unita est, principalis est, antiquior & nobilior titulus regni.

5. Hinc est quod tam ratione antiquitatis & religionis (quum primum Christianum regnum in Hispania fuerit) quam ratione pristinæ subjectionis Castellæ: rex Legionis & Castellæ antiquitus in curia Romana rex Legionis simpliciter vocabatur, prout & ab antiquis juris professoribus rex Legionis simpliciter nuncupatur: ut apud Oldra. in *d. consi.* 52. Joan. Andr. *in addit.* ad Specul. in *rub. de tutore.* Alber. in *rub. C. quando tutor. vel curat. esse desi.* & quando utrumque exprimitur, Legio præponi debet: quamvis imperitum vulgus Castellam sive Castiliam antiquitatis ignoratione præponat. Atqui sciendum quum circa annum salutis septingentesimum decimũ quartum, Sarraceni irrumpentes Hispanias vastarent & occuparent, Christiani in Asturiam montibus & natura loci munitam, versus Septentrionem & Cantabricum Oceanum se receperunt & apud Legionensem civitatem, quæ per Ptolomæum & veteres Legio Germanica vocabatur, sedem & titulum regni constituerunt; reliqua tota ferè Hispania à Sarracenis occupata usque ad adventum Caroli magni, qui cum Rolando, cæterisque Ducibus Francis Pyrenæum supergressus, Sarracenos compressit & majorem Hispaniæ partem Alphonso secundo Legionis Regi catholico restituit.

* Quinque regna Hispaniæ.

6. Et hæc de * primo & insigniori Hispaniæ regno, sub quo Toletum includitur: Errat enim vetus glossator regularum Cancellariæ Romanæ *Reg.* 19. dicens Toletum esse Regnum per se separatum a Regno Castellæ, quamvis valdè antiqua sit celebritas Toleti ubi conveniunt ad concilium, & Episcopus, nunc Archiepiscopus, secundum Regem primus habeatur, ut refert Rapha. Volater. *Geogra. lib. 2. cap. 7. de Hispania.* Secundum est regnum Arragonum, tertium Navarræ, quartum Lusitaniæ sive Portugalliæ, quintum Bethicæ seu Granatæ. Quorum duo prima & quintum juste possidentur à victorioso illo & prudentissimo principe * Carolo Austriaco *invictiss.* Romanorum Imperatore hujus nominis quinto, & sunt legitimum ejus hæredium ex successione matris ejus Mariæ filiæ Ferdinandi hujus nominis quinti regis Arragonum, & Elizabeth (quæ fratri suo Henrico quarto sine certa naturali sobole defuncto successit) reginæ Legionis & Castellæ seu Castilliæ, qui Ferdinandus cum laudatissima sua uxore Elizabeth (quam Isabellam nominat Sabellic. *Enneados* 10. *lib.* 8. *col.* 10.) bellum ad pietatem simul & gloriam maximam suscepit adversus Mauros Christianæ fidei hostes.

* Carolus 5 modernus Rom. Impr.

7. Bethicam longè præstantiorem totius Hispaniæ partem, & quam Plinius *lib. ultimo*, æque ac Italiam suam extollit ex salubritate aëris & pulchritudine regionis & proventu fructuum & ingeniorum, seu quod verius est, eam Bethicæ partem quæ vulgo Granata * dicitur, annis ferè septingentis occupantes, quam sexto demum anno sæpissimè fusis & tandem expugnatis acie Mauris (Sarracenorum erant reliquiæ) Christianæ ditioni & religioni vindicarunt, anno salutis 1492. Unde in memoriam & honorem tam præclari operis præfati Ferdinandus & Elizabeth catholicorum cognomentum sibi & successoribus suis regibus & reginis Legionis & Castellæ promeruerunt & sortiti sunt. Is tamen Ferdinandus post obitum Elizabeth primæ uxoris suæ, Pampilonem seu Pompelon, ut vocant, (hæc est Pompeiopolis quasi civitas Pompeii, ut ait Strabo regni Navarræ caput) & majorem ejus regni partem invasit, eoque injustè spoliavit Joannem Albertum (tunc absentem) ratione Catharinæ uxoris filiæ Gastonis Navarræ regis, legitimum regem Navarræ, & patrem illustrissimi illius Henrici * hujus nominis primi, & nunc ann. 1535. quo hæc scribimus, veri Navarræ regis.

* Granata expugnata.

* Henricus primus verè Navarræ rex.

9. Sed ut eo tandem unde sensim abrepens me evexit historia redeam, disputatio Oldradi in dicto consilio generalis est ad omnem regem ad quem vel infantem, fortè etiam in utero regnum ex successione deferri potest; & quũ ultimo loco referat hanc sententiam simpliciter quod tutela regis non finiatur pubertate, sed plena & majori 25. annorum ætate, hæc videtur ejus opinio & resolutio, quia * opinio ultimo simpliciter relata videtur teneri & approbari ab authore, ut tradit Petr. Per. in *l. 1. & ibi Cy. ad fin. 2. opp. C. de summ. Trin* & quod Joan. Andr. in *c. 1. de pœni. in 6. & c. 1. de senten. excommun. eod. lib.* Bald. in *Authent. ex testament. collat. 1. C. de colla. & in cap. unico. col. 1. an apud jud. vel curi. dom. in usib. feud.* Paul. in *l. qui filium §. Sabinus & ibi glo. ff. ad Trebell.* Notant in simili de Innoc. quod illa opinio dicatur teneri ab eo quam ultimo loco refert. *Facit l. si idem cum eodem, in fin.* & ibi Ang. Jas. Deci. *ff. de jurisd. omn. jud.* & a positissimè *glo. magna. post. princ. in l. ex lege. C. de condict. ob caus.* ubi dicit quod ultima pars disjunctivæ dicitur vera, ideò quia ultima. Ad hoc Francisc. Curt. senior. in *consil. 44. collat. 7. consil. 63. col. 9.* Antho. Corsi. in *sing. in verb. opinio. 1. & in repet. eod. ver.* Jaso. in *l. facta novissima. C. de pact.*

* Opinio ultima prævalet.

10. Eamdem partem negativam simpliciter & expressim tenent Joan. Andr. in *addit.* ad Specul. in *rubr. de tutor.* Alber. in *rub. C. quando tutor. vel curator.* ubi omnia ferè dicta Oldradi ad verbum (tacito authore) referunt. Sed ex diametro Joan. de Imol. *in cap. grandi.* (cum quo ibi transeunt Gemi. Philipp. Franc.) sentit, quod pubes omnia possit quæ aliàs major viginti quinque annis, ex quo jure proprio succedit in regno & dignitate, quæ opinio præterquam quod periculosa est, prorsus irrationabilis est & falsa.

11. Bartol. autem in *l. quidam consulebant. ad fin. de re jud.* distinguit inter ea quæ sunt simplicis jurisdictionis, ut ea statim à pubertate possit, quasi transmittens regnum in minorem videatur dare jurisdictionem minori: & inter ea quæ concernunt administrationem regni, ut non possit hæc exercere sine curatore. Et hoc sequitur Panorm. in *cap. cum vicesimum in fin. 1. col. de offic. & potestat. jud. delegat.* Et cum opinione Bart. & Panorm. transeunt Anthon. Cors. in *tract. de excell. & potest. reg. qu. 16.* Jacob. de sancto Georgio, *investit. in verbo. quid si rex. col. 2.* Jason. in *l. fin. C. de testa. milit.* Et latè Guilliel. Bened. in *repet. cap. Raynutius in verbo, adjecta impuberi, num. 52. extra de testam.* Sed nec hujusmodi distinctionem puto subsistere posse, quia etiam in administratione simplicis jurisdictionis, & in judicando requiritur scientia & maturitas mentis & consilii, ad quod non adducam leges positivas, quibus in quantum positivæ sunt non subsunt reges & regna: sed dico hoc esse de jure naturali & divino, ut perspicuum est cuilibet ratione utenti, & satis patet apud Aristotel, *in 5. politicon,* & per illud *Exod. 18. cap.* ibi *Provide autem de omni plebe viros sapientes, &c.*

12. Non obstat quod concedens vel transmittens regnum minori, videtur etiam ei dare jurisdictionem quæ propriè fuit ratio Imol. quia hoc verum est quantum * ad proprietatem, jus & dominium ipsius jurisdictionis. sive proprius & verius loquendo, quantum ad ipsum titulum regni & jurisdictionis regiæ, non autem quantum ad ipsam actualem administrationem & exercitium jurisdictionis. Hæc enim duo valdè differunt, quia regnum, Ducatus, Comitatus & jurisdictio ei adhærens quantum ad ipsum jus, proprietatem & titulum, potest verè competere nedum infanti, sed etiam existenti in utero nondum nato. ut per Bald. & alios in *l. fin. in fin. C. de testam. militat.* & pulchrè Baldus in *cap. cum vicesimum de offic. delegat.* sicut & mulieri & infanti, ut tradit Bald. in *l. 1. col. 1. versic. pene ergo. C. de secund. nupt.*

*Differentia inter dominium vel titulū jurisdictionis & ejus exercitiū.

13. Sed exercitium ipsius jurisdictionis non potest competere infanti, nec impuberi, ut omnes fatētur, propter carentiam judicii, & hic est defectus naturæ, qui non potest etiam à principe de plenitudine potestatis absolutæ suppleri: ut per Inno. in *c. sciscitatus de rescript.* Bart. in *l. Barbarius. ff. de offic. prato. in l. si quaramus, ff. de testa. Alexa. in l. si. C. de testa. milit.* Igitur nec puberi adhuc minori cōmitti debet propter debilitatem judicii, & facilitatem lubricæ ætatis, quia de jure naturali & divino requiritur in hoc maturitas judicii: unde si esset eligendum inter opinionem Oldradi & opinionem simpliciter oppositam. proculdubio eligerem opinionem Oldradi, quam etiam sequitur Feli. in *d. cap. cum vicesimum col. 2.*

14. Sed mihi videtur utilius & consultius dicendum quod tutela regis (latè sumpto vocabulo prout in hac quæstione etiam pro cura accipitur) finiatur pubertate: ad hoc ut non sit ei dandus curator, sive regens, aut alius quocumque nomine loco regis administrator, sive unus, sive plures, eo superbo & prærogato agentis sui vice regentis nomine, non quin vera sit in effectu priori mea sententia, sed quod ejus executio periculosa sit propter effrenem nunc hypocrisim tectam, nunc apertam ambitiosorum cupiditatem, qui nihil sive per fas sive per nefas reliqui faciunt quin ad metam pertingant, ut aliquot annos possint reges agere non populi commodis, sed libidini suæ inservire. Non tamen intendo quod pubes princeps, sive quæ sunt jurisdictionis, sive quæ sunt administrationis per se gerere debeat, sed nomine suo gerantur consilio quodam Aristocratico ita temperato, ut nemo ejus consilii alios supergredi nedum coronam capere audeat. Harum rerum non desunt exempla domestica in queis referunt Robert. Guagui. & Paul. Æmil. prudentissimum illum Carolum * quintum Francorum regem anno domini 1377. publica concione in hoc supremo Senatu habita, & in forma pragmatica juxta. *l. humanum, C. de legib. l. fin. C. de divers. rescript.* legem statuisse, quemque primogenitum Francorum regis filium, regni administrationem recipere debere, cum decimum quartum ageret annum, ne per longiorem tutelam occasio indiceretur malevolis res novas excitandi: quod etiam refert gloss. pragmat. in *procem. in versic. susceptione.*

*Constitutio Caroli 5.

15. Non tamen sequitur quin ante decimum quartum annum non solum liceat (de quo non dubitatur) sed etiam quandoque expediat regem coronari & inungi: ut in veteri Testamento Salomon duodecim annorum *3. Reg. 1.* & Joas septem annorum *4. Reg. cap. 11.* & apud nos Ludovicus hujus nominis nonus & Carolus octavus impuberes uncti & coronati sunt. Sed hoc ad intimidandum factiosos pro tempore factum est. Non enim potest subditis nec statibus Regni, nec reipublicæ jurare quam debet fidelitatem & justitiæ integritatem quam ignorat, & curat minus quam Rex senex nicus.

Rex etiam impubes & coronari & inungi potest.

16. Sed quod non expedit tantam potestatem vel administrationem, in alium vel alios velut proprio & prærogato quodam jure transferri, propter magna inconvenientia quæ inde oriri possent, prout innumera ex historiis (nisi res alium tractatum requireret) depromere possem. Vide interim quas in *l. si quis major in principio, C. de transact.* refert Alciat. miserandas labes imperii, quæ acciderunt fraude Stiliconis & Rufini tutorum & curatorum Arcadii & Honorii filiorum Theodosii magni pientissimi Imperatoris, quas plenius tractavi in historia mea ecclesiastica in secundo trecentenario. Quæ tamen suspicio non habet locum in filio primogenito regis captivi, vel mentis impotis, quia illum (si sit idoneæ ætatis) expedit regimen regni suscipere, etiam proprio & prærogato jure: quum sit persona suspicione carens, & simultatibus, & invidiæ cæterorum principum & aulicorum minimè obnoxia, prout rei experientia docuit in prudentissimo illo Carolo quinto, qui postquam regni administrationem durante captivitate patris Joannis sub nomine regentis suscepit, regnum pacatius reddidit, fœliciterque rexit & tutatus est, nec tunc in illo requiritur major ætas vigintiquinque annorum: sed sufficit ætas consilii capax, puta septemdecim vel viginti annorum: nec subest periculum cum plurimorum prudentum, quibus latus ejus cingitur, consilio juvetur & utatur. Et ne vel *in hoc* [illegible] prolixus efficiar, vide de his latius si vacat per Joan. de Ter. *rub. in tract. contra rebell. reg. in 1. & 2. tract.*

---

§. XLII.

*Olim 27.

SOuffrance vaut foy tant qu'elle dure.

SUMMARIA §. LXII.

1. *Induciæ quædam legales, quædam conventionales.*
2. *Induciæ non prosunt respectu supervenientis novæ feudi aperturæ medio tempore.*
Refert an admissio in fidem simpliciter fiat, an limitatim.
3. *Qu. Tamen induciæ tacitæ censentur li-*

mitate ad causam subjectam.

Induciæ sunt reales, nec precario æquiparantur, sed utrimque ad hæredes transeunt.

Nota differentiam inter simplices inducias, & pactum absolutum de non utendo jure dominico usque ad certum tempus.

4. *Q. 2. An tutor vel generalis procurator possint inducias dare?*

Ad prorogandum terminum solutionis debiti liquidi, speciale mandatum requiritur. Contra Bart. & sequentes.

5. *Q. 3. Si post prehensionem feudi dentur simpliciter induciæ; illis finitis nova prehensione opus est.*

Suspensio temporalis non requirit absolutionem lapso tempore.

6. *Secus si induciæ sub modo & conditione resolutiva sint concessæ.*

7. *Q. 4. Extensio fit ad casum fictum, quando illa fictio ab eodem statuto introducitur.*

8. *An mulier liberetur à relevio primarum nuptiarum per fratrem, qui ante nuptias decessit.*

9. *Inter regalia coronæ Franciæ, collatio beneficiorum ecclesiarum cathedralium vacantium.*

Induciæ non æquipollent fidei in juribus regaliorum.

10. *Jura regaliorum antiquiora omni jure pontificio.*

11. *Papa non potest ullo modo providere de beneficiis vacantibus jure regaliæ aperto, etiamsi vacent in curia Romana.*

Nec etiam in istis habent locum mandata apostolica, nec nominationes, & insinuationes graduatorum.

* Induciæ legales

NOTA quod quædam sunt * induciæ præstandi fidem & jura feudalia legales, quædam conventionales; legales ipso jure competunt absque eo quod petantur vel concedantur. Et sunt duplices, videlicet aliæ ex parte vassalli, quando mutatio contingit per ejus obitum, & sunt quadraginta dierum, *ut suprà* §. 7. Aliæ ex parte patroni quomodocumque superveniat novus patronus, & hæ pariter sunt quadraginta dierum, post proclamationes, de quibus infrà §. 65. Et de istis merè legalibus non loquitur hic §. nec sequens. Tamen hæ induciæ interea tantum operantur quantum actualis fidelitas: æquè enim illis pendentibus vassallus securè fruitur, & facit fructus suos, ac si esset admissus in fidem. * Conventionales autem æquè sunt duplices: quædam voluntariæ quæ ex mera liberalitate patroni conceduntur, & hæ merè & propriè conventionales dicuntur: quædam necessariæ, quas ex dispositione consuetudinis tenetur patronus dare: quare & hæ legales dici possunt, prout etiã à lege consuetudinaria taxantur. Et de his specialiter habetur in §. sequenti. Conventionales autem non habent determinatum tempus, sed illud quod à patrono præfigitur. Invenitur etiam simplex & nuda patientia sive cessatio patroni: & hæc quidem, quamdiu durat: æquipollet fidelitati præstitæ, sed non venit appellatione induciarũ, quia tunc vassallus nullam dilationem habet sed semper est in mera facultate patroni prehendere feudum. Et de hac non loquitur hic §. sed habetur infrà §. 61. Et quamvis hic §. incipiat à verbis meræ patientiæ, tamen ex conjunctione finis satis apparet, quod loquitur de induciis conventionalibus, puta de dilatione à patrono data vassallo ad fidelitatem præstandam usque ad certum tempus, fortè sex mensium & sex annorum, infrà quod tempus non poterit patronus manum injicere feudo, nec aliter molestare vassallum, sed bene lapso tempore si interea debita obsequia, & jura non præstiterit. Et sic induciæ conventionales tantum valent, quantum actualis fidelitas, & admissio in fidem, quamdiu durant. Et prehensio feudi illis non finitis facta, æquè cum damnis, interesse & impendiis revocari debet, ac si esset facta post investituram. Dominus Budæus hanc dilationem sive tolerantiam præstandæ fidei, vocat pretium feudi, sed mihi convenientius videtur inducias fidei, scilicet standæ, appellare, quia simplex precarium

* Induciæ conventionales.

non obligat sicut nec simplex patientia, vel negligentia patroni de qua infrà §. 61. Et hæ induciæ sicut * prosunt vassallo, qui interim molestari non potest, nec via prehensionis nec via actionis, nec in judicio, nec extra, nec ratione fidelitatis, nec ratione jurium debitorum; ita prosunt patrono, quia interim non currit triginta annorum præscriptio, quæ alias curreret in juribus utilibus, puta releviorum, vel quinti denarii, *l. 1. C. de anna. except.*

* Induciæ prosunt utrique.

2. Limita hunc textum, ut procedat quamdiu feudum manet in eodem statu, secus * si nova mutatio seu apertura superveniat ex parte vassalli. Non enim prosunt induciæ antiquæ, respectu novæ mutationis, sunt enim limitatæ nedum ad tempus expressum, sed etiam ad causam, scilicet præsentis aperturæ. Et communiter solent limitatim, & relative concedi ad ultimam mutationem: puta patronus concessit Titio inducias duorũ annorum ad præstandum, & solvendum fidem & jura per eum debita ratione talis emptionis, successionis, aut alterius certæ acquisitionis per eum factæ. Cum igitur sint limitatæ, limitatum pariunt effectum, *l. in agris, ff. de acqu. rer. domi. l. cum servo. ff. de contrah. empt. l. 2. ff. de ser. export.* Unde si infra mensem Titius moriatur sine liberis, poterit patronus non obstantibus dictis induciis, post quadraginta dies ab obitu prehendere feudum, & fructus suos facere, donec fidelitas sit præstita, & relevium solutum per hæredes ratione hujus successionis. Et nihilominus lapso dicto biennio, poterit iterum feudum prehendere ex defectu hominis & jurium super eisdem hæredibus, etiamsi receptis juribus eos in fidem admiserit limitatim ratione dictæ successionis, quia hujusmodi admissio in fidem fuit limitata ad causam dictæ ultimæ aperturæ & mutationis, & sic remanet vetus apertura ratione acquisitionis factæ per Titium, seu potius induciis suis finitis resurgit, tanquam resoluta & finita temporali illa & limitata investitura; & sic liberè jus dominicum exequi potest. Secus si ultima admissio in fidem non fuisset limitata, quia tunc esset discessum ab induciis, & nulla fidelitas exigi posset ratione præteritarum mutationum, sed solum jura utilia via actionis duntaxat peti possent: per notata *supra* § 1. *glo. fin.* dum enim hæredes Titii prehensio feudo accedũt ad patronum, fidem & relevium offerentes, non potest patronus feudi mancipationem, seu manus levationem recusare. Et si velit promptè relevium istud exigere, te-

* Induciæ non extenduntur ad novam aperturam.

netur etiam eos hoc requirentes inveſtire, & in fidem admittere, nec (ad exactionem hujus relevii) ſufficeret patrono manum levare, & inducias fidelitatis offerre uſque ad finem veterum induciarum. Verum ne ſibi præjudicet in actione & exigendo modo veterum jurium utilium, quia non poteſt compellere dictos hæredes ad præſentem eorum ſolutionem, obſtantibus induciis nondum finitis: non tenetur eos ſimpliciter inveſtire, & in fidem admittere, ſed ſub proteſtatione quòd ſalvum ſibi maneat jus aperturæ, & prehenſionis feudi cum effectu poſt finitas illas inducias ratione veterum jurium, quæ quidem proteſtatio expreſſam implicat limitationem, vel reſolutionem hujus inveſtituræ, niſi vetera jura cum effectu ſolvantur infra eaſdem inducias. Vel formaliter limitare poterit hanc inveſtituram, dicendo quod eos admittit in fidem uſque ad finem dictarum induciarum, vel donec finitæ ſint, & tunc non requiritur alia proteſtatio.

3. Sed primo quæro, quid ſi induciæ non ſint limitatæ, nec per ſe, nec per expreſſam relationem ad aliud, ſed ſint ſimpliciter conceſſæ? Reſpondeo idem eſſe, quia tacitè intelliguntur limitatæ ad cauſam, cujus contemplatione petuntur & conceduntur. Cæterum ſunt* reales & tranſeunt ad hæredes, tam ex parte patroni, quàm ex parte vaſſalli. Unde non ſunt precarium nec precario æquiparantur, quia precarium etiam ad certum tempus conceſſum, revocari poteſt ante tempus, etiam non obſtante pacto de non revocando. *l. cum precario in princ. ff. de preca.* Cujus oppoſitum eſt in his induciis. Et etiam illis pendentibus vaſſallus non poſſidet precario, ſed proprio ſuo jure & nomine, licet mediante beneficentia patroni forte precibus impetratæ. Quid igitur ſi ex parte patroni mutatio contingat, & ejus hæres vel alius novus ſucceſſor proclamationes ſuas in vaſſallos faciat juxta formam §. 65. *infra eod.* Utrum lapſis exinde quadraginta diebus prehendi poſſit cum effectu feudum Titii, qui confidens in præfatis induciis, quæ nondum erant finitæ, non adivit novum dominum? Dubium facit, quod diximus inducias eſſe reales. & obſtringere hæredes, & ſucceſſores patroni, ſed hoc eſt verum ad naturam & limites induciarum. Unde cum hic fuerint expreſsè vel tacitè limitatæ ad certam veterem aperturam, ſcilicet acquiſitionis à Titio factæ, non extenduntur ad novam etiam ſimplicem aperturam, puta ex parte patroni contingentem, nec etiam plus operari poſſunt, quàm formalis admiſſio in fidem, & plena levatio manus, quæ non protegit à nova apertura, & ſic ille novus patronus faciet fructus ſuos donec Titius fidelitatem obtulerit, non tamen tenebitur Titius offerre nec ſolvere jura utilia antiqua, niſi lapſis induciis. Important enim induciæ expreſſum pactum de interim non petendo jura mutationis, & aperturæ quam reſpiciunt, quod pactum eſt reale, & hinc inde tranſit ad hæredes. Sed non important pactum de non prehendendo feudo, vel jura non petendo ratione alterius, & de novo ſupervenientis mutationis, vel aperturæ feudi, ad quam non referuntur, & de qua non fuit cogitatum. Unde ſi superveniat nedum mutatio feudi & vaſſalli, ſed etiam ſimplex apertura ex parte novi patroni, non proſunt hoc reſpectu præfatæ induciæ, nedum ſi hoc contingat caſu vel fato, puta morte patroni, ſed etiamſi voluntario ejus facto, puta, quia feudum dominans alii donavit, vel vendidit. Et hoc, niſi conſtaret, vel probabilis eſſet ſuſpicio, patronum in fraudem vaſſalli (qui forte acceptis induciis ad remota ſe contulit) feudum dominans fortè ad tempus alienaſſe. Quia tunc ſi novus patronus participavit fraudem, ipſo jure non valebit prehenſio, ſaltem cum damnis & intereſſe erit revocanda, ſi vero non participaverit fraudem, tenebitur alienator & fraudator de dolo ad intereſſe erga vaſſallum. Secus ſi eſſet conventum, quod patronus non poſſet manum injicere feudo vaſſalli, nec aliquod jus dominicum exercere uſque ad novem, vel decem annos, tunc enim propriè non ſunt induciæ, ſed pactum longè diverſum: de quo infrà §. 54. 1. *in fi. & plenius infra* §. 63.

4. Secundo quæro generaliter, an patronus aut alius ejus nomine, poſſit has inducias concedere? Reſpondeo. Si patronus ſit minor viginti, vel patrona minor quindecim annis, non poſſunt has inducias concedere, quum non poſſint actus feudales exercere. Si vero dictam ætatem exceſſerint, poſſunt etiam mere voluntarias inducias concedere, ſalvo ſi habeant curatorem ut tunc ſit neceſſaria ejus authoritas, ut diximus ſupra §. 32. Tutor autem, vel curator, item præfecti adminiſtrationi juriſdictionis, quos præpoſitos & baillivos vocant, ſimiliter & actores & procuratores generales, abſque dubio neceſſarias, ut in § *ſeq.* dare poſſunt. Sed quid ſi voluntarias? Reſpondeo. Voluntariæ illæ non habent vim induciarum, ſed ſimplicis & nudæ patientiæ, ſed dormitionis patroni, ut verbis conſuetudinis utar. Non enim aſtringunt patronum, vel patronam, finita tutela vel cura, imò nec alium tutorem vel officialem, ſed liberum eſt eis manum feudo injicere cum effectu, quia non licuit tutori vel curatori gratiam facere de liquido jure vel debito pupilli, vel minoris, *l. præſes. C. de tranſact.* quamvis pro eorum tempore patientiam nudam præſtare potuerint, ſicut potuerunt non acquirere, ſalva pupillo vel minori contra eos actione de tutel. & rationibus diſtrahendis. Et ſic tales induciæ non valent in vim induciarum, ſed in vim nudæ patientiæ. Eadem ratione dico quòd procurator generalis etiam cum libera non poteſt hujuſmodi voluntarias inducias dare, quamvis poſſit negligere & abſtinere à prehendendo nomine domini, & ſi de facto dederit, reſolvuntur in ſimplicem & nudam patientiam, & non ligant dominum, quin vel etiam idem procurator nomine domini, non obſtantibus induciis à ſe datis validè prehendere poſſit.* Ad hoc igitur ut quis poſſit concedere in præjudicium patroni, & ligandum ejus poteſtatem, requiritur ſpeciale mandatum, quemadmodum & ad prorogandum terminum ſolvendi debitum liquidum requiritur mandatum ſpeciale, ut dominus interim petere non poſſit, & non ſufficeret generale etiam cum libera: & ita practicatur, quāvis in contrariū ſit opinio Bart. Alex. Jaſ. & aliorum in *l. qui Romæ. §. Callimachus. ff. de verb. oblig.* ſed jure non probatur, nec obſervatur.

5. Tertio quæro, Patronus feudum prehendit, deindè ad preces vaſſalli dedit eis inducias præſtandæ fidei, & ſolvendi jura uſque ad annum, utrum anno lapſo, ſi vaſſallus medio tempore juſta non fecerit, feudum maneat prehenſum, prout erat tempore conceſſionis induciarum, an vero requiratur nova prehenſio? Et prima facie non videretur requiri novam prehenſionem, quia induciæ non veniunt ad perimendum, ſed ſolum ad ſuſpendendum jus patroni. Sed ſemel manu injecta, incipiunt fructus ipſo jure acquiri patrono, igitur ſupervenientes induciæ non perimunt, nec tollunt illam acquiſitionem, ſed tantum eam ſuſpendunt pro tempore induciarum. Ergo finitis induciis fructuum acquiſitio ipſo jure currit abſque alia nova prehenſione, cum ſufficiat antiqua, quæ ſuſpenſione ceſſante ad actum redit, quemadmodum ſi ante prehenſionem concedantur induciæ, non perimitur, nec clauditur apertura feudi, ſed tantum ſuſpenditur virtus executiva manus patroni, & induciis finitis remanet apertum feudum, non tanquam de novo apertum, ſed ex veteri apertura. Et hoc ſaltem videtur procedere, quando induciæ non ſunt conceſſæ ad tempus incertum, puta ad arbitrium & voluntatem patroni, quo caſu requireretur declaratio voluntatis illius, ſed uſque ad certum & determinatum terminum, puta ad ſemeſtre, quo caſu nihil aliud requireretur ad reſolutionem induciarum, quàm ſimplex lapſus temporis, prout in ſimili de jure canonico ſuſpenſus uſque ad certum determinatum tempus, lapſo tempore nulla indiget abſolutione nec declaratione. Alioquin, ut in* ſuſpenſo donec ſatisfecerit requiritur abſolutio, ut tradit Innoc. *in c. cum bona de ætat. & qualit. ordinat.* ſaltem, quod eſt verius, te-

* Induciæ reales.

* Speciale mandatum requiritur ad prorogandum diem ſolutionis.

* Suſpenſus ad tempus eo lapſo non indiget abſolutione

quiritur & sufficit declaratio judicis super satisfactione, ut tenet gloss. *Clement. 1. in verb. donec. de deci.* & sibi sequi. Cardin. *quæst.* 30. & Panorm. in *breviario* ad hoc *gloss.* & Panorm. in *cap. non est. de sponsa.* Panorm. Philip. Decius in *cap. 1. de judic.*

6. His non obstantibus puto finitis induciis nova prehensione opus esse, quia quamvis non perimant, sed tantum suspendant aperturam, tamen perimunt prehensionem præcedentem, cum qua non possunt compati. Si enim prehenso feudo, dentur induciæ ad sex menses, tunc statim restituitur feudum vassallo possessuro, & fruituro per se, non sub manu domini; sed per manus suas, ac si esset in fidem admissus. Et sic concessio induciarum implicat de se tacitam quamdam levationem manus dominicæ, etiam si aliter non dicatur. Igitur induciis bene reperitur feudum ut prius apertum veteri apersura. Sed non reperitur nec est in mano patroni, nisi iterum ad eam reducatur. Finitis igitur induciis, faciet vassallus fructus suos usque ad novam prehensionem, velut cessante aut dormiente patrono. Et ita expressim disponit consuetudo Meldensis. §. 184. quod etiam in aliis locis obtinet per rationes prædictas. Et hoc nisi aliter expresse cautum esset in concessione induciarum, puta, si patronus prehenso feudo daret vasallo spatium mensis vel semestris ad justa facienda, hoc expreso, quòd lapso tempore si non eset satisfactum, maneret prehensio, & fructus sine nova prehensione cederent patrono. Hoc enim servandum est & licult patrono in liberali concessione modum & conditionem qualem voluit apponere. *l. legem. C. de pact. gloss. in cap. statutum in verbo per seipsos de præb. in 6.* Nec hoc casu sunt plenæ induciæ, quia feudum non relaxatur, sed tantum usus & perceptio fructuum conceditur ad tempus sub manu dominica.
* Induciæ resolubiles. Possunt * etiam concedi induciæ sub conditione resolutiva, puta nisi infra semestre satisfactum non fuerit, quo casu si non sit satisfactum, tenetur vassallus restituere omnes fructus medii temporis à tempore prehensionis si qua præcesserit, aliàs non, per ea quæ in simili diximus suprà §. 1. *gloss. fi. num.* 7.

7. Quarto quæro, Vassallus decessit relictis filio & filia, quæ nubit, patronus petit relevium ab ejus viro, qui excipit non deberi, quia superest filius primogenitus, sive habens jus primogenituræ si forte sit posterior natu filia, tamen ille filius non fecit fidem & homagium, sed patronus dederat ei inducias fidei præstandæ quæ nondum finitæ sunt? Respondeo non posse peti relevium, sive illæ induciæ sint voluntariæ, sive necessariæ, puta, quia pupillus est. Et hoc duplici ratione. Prima, quia ex quo habet inducias, censetur in fide esse, seu fidelitatem fecisse. Et quamvis in statutis regulariter arguatur de casu vero ad casum * fictum: tamen licet arguere quando illa fictio introducitur & approbatur ab eadem consuetudine vel statuto, ut hic per doctrinam Bart. in *l. quis servo. & ibi gloss. fin. C. de fur. & servo corrup.* Bart. in *l. ut tantum in princip.* per illum textum *ff. de servo corrupto glosſ. in c. 1. in ver. declaramus.* & ibi Gemi. *ne cler. vel monach. lib. 6.* Adde notata *infrà* §. 54. *num.* 9. Secunda, quia facto patroni stare videtur, quominus primogenitus conditionem impleat, & sic pro impleta habetur. *l. jure civili ff. de condit. & demonstrat.* Quod ultimum clare procedit in judiciis voluntariis, sed in necessariis idem est dicendum, tum per rationem præcedentem, tum quia etiamsi pupillus non habeat inducias, & patronus nolit vel differat eas dare, est in culpa, & habentur pro concessis, & supplentur à consuetudine, per notata *infrà §. sequenti.*

* Casus fictus ab eodē statuto.

8. Sed nunc recordor de quæstione necessaria in materia *d.* §. 3. Pone filium prius decessisse, deinde sororem nubere. Super hoc breviter dicendum: aut filius mortuus est ante primas nuptias sororis, sed fidelitate præstita, vel debite oblata, ita quòd per patronum stetit, & tunc nullum debetur relevium ratione primarum nuptiarum filiæ, quia immunitas semel acquisita per homagium vel debitam ejus oblationem, non amittitur postea quandocumque moriente filio. Aut vero mortuus est ante fidelitatem præstitam, sed habitis induciis & illis pendentibus, & idem puto sive induciæ fuerint voluntariæ, sive necessariæ, quia verum est dicere illum esse mortuum in fidelitate patroni, sive in statu simili & per hanc eamdem rationem æquiparato fidelitati actuali, ex quo mortuus est pendentibus induciis per hunc textum. Alioquin indulgentia patroni, quæ debet esse utilis, esset captiosa & damnosa, quoniam verisimiliter filius fidelitatem vivens præstitisset, nisi fuissent induciæ patroni. Et ita vel in dubio etiamsi filius ante idoneam ætatem mortuus sit, & odio hujus relevii & favore liberationis & maximè matrimonii & dotis, judicandum est. Aut vero mortuus est post inducias finitas, & in mora fidelitatis præstandæ, & debetur hujusmodi relevium, quia omnino deficit conditio requisita in *d.* §. 3. Aut mortuus est ante præstitam & obtentas inducias, & in ætate minori & inhabili ad fidelitatem præstandam, & tunc idem, videlicet quòd debetur relevium, quia cessant termini *d.* §. 3. Fallit hæc ultima conclusio, si patronus fuerit requisitus de induciis præstandis, & recusaverit vel tacuerit, quia tunc habentur pro concessis, ex quo sunt debitæ & necessariæ. Et nota quòd in quantum dixi deberi relevium, intelligendum est respectu portionis spectantis ad filiam ex successione directa, & per divisionem factam de portionibus fratris prædecedentis sine liberis, in quibus successit, omnino debetur relevium.

9. Ultimo nota, quod dispositio hujus §. videlicet inducias æquipollere fidei actuali, generaliter habet locum in omnibus terminis consuetudinis nostræ, & similibus. Sed singulariter limitatur in juribus * * Regaliæ
regaliorum Christianissimi domini nostri regis. Inter quæ in multis ecclesiis Metropolitanis & Cathedralibus regni sui earum vacatione occurrente, habet jus percipiendi temporalia seu fructus (ut vocant) temporalium, qui sunt quicumque reditus prædiorum, rerum & jurium, quæ à laicis possideri possunt. Et etiam jus pleno jure conferendi beneficia, tam dignitates, quàm præbendas, (& non parrochiales ecclesias) quæ tempore vacationis cathedralis ecclesiæ, reperiuntur in ea vacare de jure vel de facto, vel quorum vacatio occurrit, donec novus episcopus vel archiepiscopus juramentum fidelitatis domino nostro regi præstiterit, & ab eo investituram & levatam manum obtinuerit ratione bonorum temporalium dictæ ecclesiæ à rege feudaliter moventium. Et illa jura competunt domino nostro regi ejusque coronæ, tam ratione directi dominii, & juris patronatus feudalis, quod habet in dictarum ecclesiarum temporalia, quæ ab eo ejusque corona immediatè tenentur in feudum, quàm ratione patronatus ecclesiastici earumdem ecclesiarum, quarum est fundator. & duplici jure patronus. Et etiam ex antiquissima consuetudine & approbatione summorum Pontificum, ut Gregorii decimi, in *concilio Lugdunensi c. generali. §. fi. de elect. in 6.* & ecclesiæ Gallicanæ *in conventu Bituricensi sub titu. de anna. §. Item quòd dicta.* Ubi vide *gloss. in verb. regalia. in pragmat.* Quamvis autem de consuetudine generali hujus regni induciæ fidei æquipolleant fidei, tamen si rex magnificentia sua dederit inducias fidelitatis præstandæ novo episcopo vel archiepiscopo, bene prosunt & æquipollent fidei, quantum ad possessionem & fructus dictorum temporalium. Sed nihil operantur nec æquipollent fidei quantum ad collationes dictorum beneficiorum, etiamsi aliàs præsul esset confirmatus & consecratus. Sed requiritur actualis præstatio fidelitatis, ut claudatur apertura regaliæ beneficiorum, utque eorum provisio de cætero spectet ad præsulem.

*Regaliorum jura antiquiora jure pontificio.

10. Et cùm istud jus * regaliæ beneficiorum sit longe antiquius juribus antiquarum decretalium, & libri sexti, & aliarum partium juris canonici, nullo modo est illi per illa jura canonica derogatum. Imò semper sicut jus speciale & particulare regis Franciæ intelligitur reservatum, prout expressim verbis generalibus reservatur in dicto concilio Lugdunensi *c. generali in fi.* Unde tempora ad conferendum, vel præsentandum ad beneficia, præfixa tam in concilio Lateranensi in *ca. nulla de concess. prebend.* quam in *c. quoniam. c. cum te. de jur. patr.* & aliis veris locis juris canonici, non habent locum in beneficiis vacantibus in regalia. Nec dominus noster rex astringitur ad illa conferenda intra tempora in jure canonico præfixa, nec infrà aliud tempus, nisi prout suipsius constitutione statuit tempus triginta annorum, ut constitut. Ludov. 12. anno 1499. §. 11. Unde etiamsi contingat hujusmodi præbendas vel dignitates ecclesiæ cathedralis vacantes vel repletæ, sed nondum præstito fidelitatis sacramento vacare: nihilominus collatio libere & pleno jure spectabit ad regem dumtaxat, privativè ad quemcumque alium.

11. Itaut nec summus Pontifex de illis providere possit, nec jure præventionis, nec jure devoluto ex statuto d. *c. nulla.* vel simili. Imò nec etiam tanquam de vacantibus in curia sua, quia ubicumque locorum (etiamsi in curia Romana) vacent, non refert, sed rex providebit jure suo regaliæ, etiam privativè ad summum Pontificem, quoniam jus regaliæ longè antiquius est jure a Pontificibus Romanis introducto, quo sibi reservarunt collationem omnium beneficiorum jure præventionis & omnimodam provisionem vacantium in eorum curia in *c. licet in c. præsenti. de prabend. in 6.* & collationem juris ad vacatura per viam mandatorum in *c. mandatum extra de rescript. in c. 1. & per te. de concess. prab. in 6.* Unde illa jura canonica non potuerunt, etsi etiam intendant, derogare juribus regi competentibus, utpote cum nec etiam derogare intendant juri cujuslibet privati patroni laici, ut per *gloss. & doctores in d. c. licet.* Hinc est etiam quòd decreta concilii Basileensis, & novissime concordata in *tit. de pacifi. possess.* utpote posterius edita, non habent locum in beneficiis vacantibus in regalia, ne derogetur speciali juri regis, quod non intendunt dicta concilia & decreta, ut tenet gloss. pragmat. in *tit. de pacifi. posse. in verb. beneficium.* Quòd etiam in istis non habeant locum mandata summorum Pontificum, jura & qualificationes nominatorum vel graduatorum, est indubitatum. Et cum istud jus regaliæ sit jus antiquum & peculiare regis à communi pontificio jure intactum & separatum, non est mirum si quamplurima complectatur ab illo jure communi exorbitantia, de quibus plura dicerem nisi præsentem materiam excederent, & justi voluminis tractatum requirerent.

* §. XLIII.

*Olim fuit 33.

Le vassal qui *dénie* le fief estre tenu du seigneur feodal, dont il est tenu & mouvant, confisque iceluy fief.

SUMMARIA §. XLIII.

1. *Omnis causa feudi amittendi fundatur in ingratitudine.*
2. *Successio, dos, alimenta, ingratis liberis denegantur.*
   Lex Pompeia de parricidiis cessat inter ingratos.
3. *Libertas & legitimatio amittitur propter ingratitudinem.*
4. *Causæ privationis feudi remissivæ.*
5. *Pœnæ negantibus impositæ intelliguntur de scienter negantibus.*
6. *Negans partem feudi vel unum ex pluribus patronis, non amittit nisi partem feudi.*
7. *Quid de negante qualitatem feudi? Quid de dubitanter respondente?*
8. *Negatio vaga non sufficit ad pœnam hujus §. sed requiritur specifica & determinata negatio.*
9. *Q. 1. Tripliciter potest fieri negatio patroni & clientelæ.*
10. *Quid si vassallus negat esse patronum ratione certi castri, sed fatetur eumdem esse patronum ratione alterius castri?*
11. *Non tenetur patronus admittere fidelitatis oblationem incertam ratione loci dominantis.*
12. *Fidelitas non exhibetur loco dominanti, sed personæ.*
13. *Incertitudo in utramque partem idem concludens non vitiat, nisi quando fit coarctatio ad alteram tantum partem.*
14. *Resolutio hujus quæstionis.*
15. *Vassallus negans actorem esse patronum ejus nomine proprio, non vitat periculum commissi, offerendo ei fidelitatem tanquam tutori alterius, vel contra.*
    Plus attenditur persona intellectualis quam organica.
16. *Q. 2. Quid si patronus superior seu mediatus abnegatur?*
17. *Q. 3. Pœna hujus § nedum habet locum in negatione judiciali, sed etiam in extrajudiciali.*
    Jura non tolluntur per non usum.

18. Q. 4. Utrum negans pœnitere possit?
19. Q. 5. Negatione facta probatio incumbit patrono.
Pœna commissi habet locum, etiamsi patronus non probaverit nisi per juramentum à negante delatum.
Reprobatur communis traditio feudistarum.
20. In omni materia etiam pœnali in qua potest transigi, habet locum delatio juramenti.
21. Juramentum necessarium non habet locum in materia commissi vel ingratitudinis.
Vera & liquida probatio requiritur ad probandum ingratitudinem.
Juramentum non est probatio, sed probationis relevamentum.
22. Juramentum necessarium habet locum ad declarandum rem esse feudalem vel censuariam.
23. Q. 6. Feudum nullo casu, etiam secundum usus feudorum ipso jure amittitur, excepto solo casu alienationis & traditionis domino irrequisito.
24. Solo prætextu commissi non potest patronus propria authoritate prehendere feudum.
25. Feudum ipso jure confiscatur, quando cum felonia concurrit crimen læsæ majestatis.
26. Jura canonica non habent vim legis in hoc regno respectu temporalium, etiam ecclesiasticorum bonorum.
Et bona temporalia ecclesiarum, & decimæ feudales subsunt jurisdictioni seculari, & non ecclesiasticæ in hoc regno.
27. Q. 7. Propter ingratitudinem vassalli non potest patronus manum injicere feudo aliàs non aperto.
28. Dominus non potest propria authoritate expellere emphyteutam qui cecidit in commissum.
29. Fallit in fisco regio, cujus est prærogativa inchoare à prehensione, ut & suprà eod. num. 24. in fi.
30. Q. 8. A quo tempore veniant fructus in materia commissi?
Licet donatio revocetur per ingratitudinem, non tamen revocantur fructus.
Fructus rei donatæ non computantur in donatione.
31. An fructus veniant in restitutione fideicommissi?
32. Quando titulus vel donatio retrò annullatur, etiam præteriti fructus restituuntur, secus quando revocatur ut ex nunc.
33. Reprobatur communis sententia.
34. Solutio, quòd in renovatione feudi vel donationis, fructus veniunt à tempore moræ, & non à tempore ingratitudinis vel causæ revocandi.
35. Privandus feudo vel beneficio, licitè fructus percipit, & suos facit quandiu toleratur.
Horarias preces omittens non tenetur ad restitutionem fructuum.
36. Q. 9. Resolutio, an & quando debeat haberi ratio fructuum pro tempore instantiæ peremptæ quæ renovatur?
37. Q. 10. Revocationi feudi & donationis triginta demum annis præscribitur.
Præscriptio decem annorum ex constitutione Ludov. 12. intelligitur de distractibus qui fiunt contra naturam actus illi contraveniendo, non autem de distractibus qui oriuntur ex natura actus.
38. Præmoriente patrono finitur commissum.
39. Fallit, si patronus testamento vel inter vivos alii cesserit jus cōmissi.
40. Actio ad commissum non transit in alienatione feudi dominantis cum juribus & pertinentiis.
Sicut nec fructus separati, relevia & jura præteriti temporis.
41. Patronus qui post offensam vassalli vendidit feudum dominans, deinde jure commissi obtinuit feudum serviens, tenetur emptorem feudi dominantis agnoscere in patronum, eique relevium solvere.
42. Tamen si patronus cedat jus commissi, non tenetur cessionarius recupera-

tor feudi relevium solvere patrono, sicut nec de novo infeudatus.

43. *Morte vassalli ante motam querelam extinguitur commissum: secus si vassallus alii vendat vel cedat feudum.*

44. *Tamen hic singularis successor longo tempore præscribit illud jus commissi sicut & in quavis alia actione in rem scripta.*

45. *Ampliatur, etiamsi iste emptor sciebat noxam à venditione commissam.*

Fallit si fraudem participaverit cum venditore.

46. *Mala fides venditoris non impedit emptorem longo tempore præscribere juri commisi.*

Nisi lis cœpta fuisset contra venditorem, quia in personalibus actionibus in rem scriptis res efficitur litigiosa.

47. *Patrono possidente feudum jure feudali, nihilominus currit triginta annorum præscriptio in jure commisi, secus si jure proprietatis vel commisi possideat.*

48. *Patronus scienter tanqum dominus feudalis prehendens feudum aliàs apertum, ex defectu hominis, & jurium, non censetur remittere commissum.*

49. *Idem si prehendat ex defectu catalogi.*

Etiam levis occasio præsumptionem donationis excludit.

50. *Quomodo patronus possidens, sibi consulere debeat ad conservationem probationis commisi?*

51. *Æqualitas attenditur circa idem.*

Singularis limitatio ad Authent. malæ fidei. C. de præscript. 30. *vel* 40. an.

52. *Q. 11. Sufficiunt duo integri testes ad probandam ingratitudinem in omni materia.*

53. *Etiam papa per duos testes convinci posset.*

54. Q. 12. *Si vassallus patronum in judicio principaliter abnegaverit, etiam ex justa ignorantia, amittit feudum, etiamsi pœnitere velit.*

55. *Secus in negatione facta extra jus vel in judicio incidenter.*

56. Q. 13. *Quid de negatione facta per minorem?*

Negatio magis cadit in malam administrationem, quàm in delictum.

57. *Quid si negatio fiat per curatorem vel ejus authoritate.*

58. Q. 14. *Quid de negatione vel noxa commissa à prælato ecclesiæ?*

Quid sit fœlix Embola.

Solutio divinativa rejicitur.

59. *Ecclesia patitur pœnas conventionales & testamentarias.*

Unde amittit emphyteusim ob non solutionem canonis.

60. *Et feudum sicut privatus.*

61. 62. *Solutio, quòd ecclesia propter delictum non amittit feudum nisi ad vitam prælati delinquentis vel aliorum delinquentium.*

63. *Intellectus* l. jubemus nullam. C. de sacrosf. ecclesiis.

64. *Prælatus non est vassallus, sed procurator.*

65. *Prohibitus alienare favore alterius, non potest alienare delinquendo.*

Prælatus omittendo potest in perpetuum præjudicare ecclesiæ, sed non committendo delictum, nisi ad tempus vitæ suæ.

66. *Si prælatus ingratus cedat prælaturæ, sive simpliciter, sive causa permutationis, cessat effectus commisi, ac si naturaliter moreretur.*

67. *Sed si recuperet prælaturam, resurgit effectus commisi.*

Titulus & possessio beneficii non continuatur in successorem.

68. *Effectus commisi ipso jure finitur morte & cessione prælati ingrati.*

69. *Q. 15. Quid de negatione vel noxa mariti? Respondeo. Idem quod in prælato.*

70. *Unde ejus delictum non nocet uxori quæ non est communis: sicut nec ecclesiæ nocet delictum prælati habentis mensam separatam.*

Commissum

71. Commissum causatum culpa viri, nedum ejus morte, vel divortio, sed etiam simplici bonorum separatione ipso jure resolvitur.

72. Nisi constet separationem in fraudem patroni factam.

Pœnæ pecuniariæ inter causas lucrativas numerantur. Limita infr. eod. num. 87.

73. Ingratitudo comitatur personam ingrati, donec reconciliatus fuerit.

74. Negatio vel delictum mariti nocet uxori, in his quæ sunt de conquæstu.

75. Secus in bonis quæ non essent de conquæstu, licet aliàs essent communia.

76. Q. 16. Abnegatio patroni facta à muliere sine authoritate speciali viri, neutri nocet.

77. In feudis quæ sunt in conquæstu, etiã ingratitudo uxoris cadens in delictum, neutri nocet, nec locus est commisso, sed ordinariæ privationi ob delictum.

Contra rationem est omnia mobilia & conquæstus confiscari propter delictum viri.

78. Feudum dotale propter feloniam mulieris committitur patrono, sed nõ fiet executio nisi soluto matrimonio.

79. Prodigus amittit feudum per delictum feloniæ, sed non per simplicem negationem.

80. Q. 17. Utrum in casu commissi revocentur prius alienata?

81. Solutio quod non, sed solum jus quale habet committens committitur.

82. Q. 18. Negatio vel felonia proprietarii, non nocet habenti usumfructum.

Ingratitudo filii familiàs donatarii non præjudicat patri usufructuario, contra Franc. Ripam.

83. Q. 19. Per feloniam vassalli non resolvitur subinfeudatio ab eo sine consensu patroni facta.

84. Q. 20. Feudo sui natura finito resolvuntur hypothecæ & alienationes: sed non si cadat in commissum.

85. Si res donata revocetur per l. fin. C. de revocand. donat. non resolvuntur hypothecæ.

86. Q. 21. Feudum cadit in commissum in præjudicium donatarii, vel etiam emptoris, quibus non erat facta traditio.

Confiscatio bonorum omnium vel quotæ, fit cum onere: secus in confiscatione rei certæ.

87. Jus commissi non omnino censetur causa lucrativa.

88. Secus in voluntaria repudiatione vel resignatione feudi facta patrono.

Quod est notandum pro revocatoriis actionibus.

89. Jus commissi est reale.

90. Q. 22. Utrum patronus feudo sibi commisso, teneatur stare colono?

91. Respondeo sic, si est ad longum, secus si ad modicum tempus.

92. Soluto matrimonio tenetur mulier præcise stare colono mariti ad modicum tempus, contra communem.

93. Quomodo intelligendum patronum succedere in feudo commisso jure privationis, & non jure transmissionis?

94. Q. 23. Utrum singularis successor teneatur stare colono habenti hypothecam?

95. Respondeo. Non præcise, nisi velit refundere interesse.

Hypotheca non ampliat obligationem cui accedit, sed secundum eam restringitur.

96. Et tantum in hoc generalis, quantum specialis hypotheca operatur.

97. 98. Q. 24. Negatio erronea procedente facto patroni vel ejus prædecessoris, non inducit commissum.

99. Q. 25. Donatio remuneratoria non est donatio.

100. Tamen res causa remunerationis infeudata, propter ingratitudinem revocari potest.

Feudum improprium regulatur ut verum feudum, nisi in quibus expressè derogatum est naturæ feudi.

101. Q. 26. Vassallus per ingratitudinem amittit nedum feudum acceptum, sed etiam omnia augmenta & ædificia.

102. Etiam si facta sint de pecunia aliena vel communi cum uxore.

Tamen soluto matrimonio, uxor vassalli potest à viro vel ejus hærede repetere dimidiam impensæ, factæ in patrimonio viri.

103. Quid de melioratione & augmentatione facta post noxam commissam.

104. Q. 27. Quid de subfeudis & censuariis prædiis à vassallo ante vel post ingratitudinem acquisitis?
105. Q. 28. An remisso jure commissi sit feudum novum?
106. Ubicumque fit privatio feudi emphyteusis, ipso jure intelligitur, si dominus velit.
In dubio non præsumitur donatio revocata etiam ingratitudine admissa.
107. Etiamsi feudum declaratum fuit commissum, si tamen patronus non fuerit executus, manet feudum antiquum.
108. Nova distinctio trimembris.
109. Materiæ subjectæ magis quàm verborum formæ, inserviendum.
110. Utrum renunciatio vassalli noceat agnatis.
111. Quid quando patronus utitur verbis mistis, remittimus & de novo concedimus?
Verbum de novo concedimus, in dubio non mutat naturam feudi antiqui.
Restitutio in integrum post sententiam causa cognita latam, non nocet agnatis.
112. Quando hæredium retineat antiquam qualitatem, vel naturam conquæstus assumat?
113. Q. 29. An solus prælatus possit remittere feloniam vasalli Ecclesiæ.
Solus prælatus habens administrationem, potest canonem recipiendo præjudicare Ecclesiæ in commisso emphyteuseos.
114. Idem in ejus procuratore nisi jam commissum acceptaverit.
115. Solutio, hoc est verum in commissis per omissionem vel negligentiam incursis: secus si per delictum, nisi injuria solam prælati personam respiciat.
116. Vel nisi expediat Ecclesiæ injuriam remitti.
117. Quando injuria dicatur respicere personam vasalli tantum: vel etiam ecclesiam.
118. Vasallus Ecclesiæ, negans prælatum esse prælatum Ecclesiæ, non amittit feudũ.
119. Clausula, salvo jure, ad non cogitata refertur, non autem ad disposita.
120. Q. 30. Feudum commissum propter prælatum offensum, indistinctè acquiritur ipsi Ecclesiæ.
Tenetur tamen extra manus suas ponere.
121. Q. 31. Vassallus negans maritum patronæ talem esse, non amittit feudum.
122. Nec si illum graviter offendat, ignorans esse talem.
Nec si scivit, sed maritus in culpa fuit.
123. Maritus non potest remittere emendam honorabilem uxori debitam.
Nec jus commissi semel radicatum.
124. Sed potest remittere commissum emphyteusis uxoris re integra, secus post semel acceptatum commissum.
Et hujusmodi commissum soli uxori acquiritur.
125. Q. 32. Utrum vassallus scienter & enormiter offendens patrem patroni, feudum amittat.
126. Q. 33. Patronus vel donator sciens, & habito conquerendi spatio tacens, non transmittit jus revocandi ad hæredẽ.
127. Ampliatur etiam si aliàs esset res revocata ipso jure, quia intelligitur si dominus velit, vel hoc declaret.
Fallit in noxa successiva & continua.
128. R. 34. Idem è converso præmoriente vassallo vel donatario ante querelam.
129. Fallit in via exceptionis, patrono vel ejus hærede possidente.
130. Q. 35. Patronus ignoranter investiens ingratum, sibi non præjudicat, nisi in via prehensionis.
131. Clausula, salvo jure, non impedit nec interrumpit præscriptionem.
132. Q. 36. An noxa patris noceat filiis?
Secundum usus feudorum, feudum novum quocumque genere caducitatis redit ad dominum sine onere.
133. Feudum verò antiquum ad agnatos, nisi committatur propter noxam in dominum commissam.
Feudum autem conventionale non cõmittitur, nisi ad vitã delinquentis.
134. Secundum nostras consuetudines feudũ nunquam cõmittitur patrono, nisi propter noxam in eum commissam.
135. Q. 37. Non amittitur feudum ex omnibus causis exhæredationis liberorũ.
136. Sed solum ex quinque causis revocandæ donationis, vel quæ ad unam ex illis reducatur?
137. Gravior injuria requiritur ad revocã-

dam donationem vel feudum, quàm ad exhæredandum filium.

138. *Qui sint malefici.*
Duplex magia.

139. *An donatarius impediens donatorem testari, amittat donationem.*

140. Q. 38. *Feudum & donatio revocari possunt, si patroni vel donatoris uxor violetur, secus si eorum concubina.*

141. *Ampliatur ad filiam, nurum, neptem, sororem, sponsam, matrem.*

142. *Hæres vel legatarius violantes viduam testatoris manentem in viduitate amittunt hæreditatem vel legatum.*
Mulier adulterans vivo marito perdit dotem, secus eo mortuo.

143. *Non amittitur feudum vel donatio propter violatam viduam patroni vel donatoris.*
Mulier nubens infra annum luctus non amittit sibi donata vel relicta à marito, secus si fornicetur?

144. *Quid si vassallus polluat viduam defuncti patroni infrà annum luctus?*

145. Q. 39. *Donatarius tenetur donatorem inopem pro modo liberalitatis alere.*

146. *Non tamen tenetur vassallus alere patronum qui non est dator feudi.*

147. Q. 40. *Si filius vassalli graviter patronum offenderit, non est locus commisso, etiam postquam successerit patri: sed non tenebitur patronus eum in fidem admittere, nisi pœnitentem de delicto & pro viribus satisfacientem.*

148. *Sed si negetur delictum, & non possit in continenti probari, debet vassallus investiri, saltem provisionem feudi obtinere.*

149. *Tamen hoc casu convictus non amittit feudum (nisi delictum esset successivum) sed fructus donec satisfecerit.*

150. Q. 41. *Pœnæ statutorum localium ligant ignorantes etiam forenses in delictis à jure communi damnatis.*

151. *Tamen si vassallus occidat patronum probabiliter ignorans esse talem, feudum non cadit in commissum.*
Ad esse delicti requiritur scientia qualitatis illud constituentis vel aggravantis.
Voluntas format & distinguit omnes actus.

152. *An & quatenus error in corpore vel in qualitate excuset à delicto.*

153. *Pœna l. Cor. de Sica. tenetur erroneè occidens unum, quum alium dolosè occidere intenderet.*

154. *Error in corpore vel qualitate personæ non excusat à delicto communi & intento: sed à qualitate vel specie delicti non intenta.*

155. *Quid si vassallus duorum alterum pro altero occidat?*

156. *Ad amissionem feudi vel donationis, sufficit conatus contra Franc. Ripam.*

157. *Præsumitur vassallus scire, quis sit patronus.*
Ignorantia nunquam probatur juramento ejus contra quem est præsumptio.

158. Q. 42. *Quid si hæres vassalli post noxam admissam abstineat, vel restituatur adversus hæreditatis aditionem?*

159. *Hæres per beneficium inventarii est verus hæres, & per negationem vel feloniam facit feudum committi.*

160. Q. 43. *Legatarius feudi, postquam dies legati cessit & venit, scienter offendens patronum, facit committi feudum, nisi ante acceptationem legatum repudiet.*

161. *Noxa hæredis vel emptoris sub pacto de retrovendendo non nocet legatario vel venditori.*
An pretium succedat loco rei in particularibus.

162. Q. 44. *Quid de noxa commissa per emptorem vel donatarium feudi ante traditionem.*

163. Q. 45. *Quid de noxa ejus, qui sperat fundum ex lege investituræ?*

164. *Sperans jus in feudo ex liberali infeudatione patroni quem offendit, illud amittit.* per l. fin. C. de revocand. dona
Jus commissi excludit jus accrescendi.

165. Q. 46. *Vassallus scienter feudum recognoscens ab alio non committit; nisi ubi consuetudo loci disponit, vel nisi*

sit ligius principis.
Quid de negante particularem rem, vel jus aliquod feudi?

166. Q. 47. *Emphyteutes & usufructuarius propter deteriorationem privantur.*
Hinc & vassallus feudo, aut jurisdictione privari potest.

167. Q. 48. *Quid si patronus abneget vel offendat vassallum?*

168. Q. 49. *Pœna non debet excedere delictum.*

169. Q. 50. *Quid proprie confiscatio?*
Confiscatio & merum imperium de se solus principis sunt.

170. *Fiscus & domaniū regiū cōvertuntur.*
Duplex patrimonium principis.

171. *Feudum quandoque finitur, quandoque confiscatur, quandoque committitur, quandoque ob voluntariam alienationem à patrono acquiritur.*
Quando feudum finitur, tunc proprie habet locum regula, Finito jure datoris, resolvitur jus acceptoris.

172. *Feudum quod finitur ipso jure revertitur & consolidatur,*

173. *Etiam respectu possessionis naturalis vassalli, vel emphyteutæ, quæ ipso jure resolvitur & consolidatur civili possessioni domini directi.*

174. *Finiente usufructu, ipso jure resolvitur possessio usufructuarii.*
Resoluto precario: resolvitur possessio precaria.

175. 176. *Consolidatio quæ fit ex natura rei, non est nova acquisitio.*

177. *Nec cadit in conquæstum, contra Ioan. Fabrum & sequentes.*
Duæ causæ lucrativæ non concurrunt circa idem.

178. *Feudum finitum & ad dominum reversum ratione antiqui hæredii, censetur ejusdem qualitatis.*

179. *Emptor proprietatis à quo jure feudali & proximitatis res retrahitur, non potest deducere usumfructum, medio tempore finitū & cōsolidatū*

180. *Secus si illum redemerit ab usufructuario.*

181. *Quid sit proprie consolidatio?*

182. *Triplici via res confiscari potest.*
Exteri non succedunt in bonis sitis in hoc regno.

183. *Illegitimi non succedunt, nec eis succeditur.*
Quæ jure confiscationis obveniunt, inter acquæstus seu noviter acquisita computantur.

184. *Quæ jure confiscationis deferuntur ad principem, licet à domanio dependerent: non ex hoc efficiuntur de domanio, sed libere per principem alienari possunt.*

185. *Terræ appanagii non confiscantur, sed finito appanagio ipso facto ad domanium revertuntur.*

186. *Commissa jure lucrativorum & conquæstuum censentur.*

187. *Dupliciter propria accipiuntur.*
Prædium traditum marito ex causa antecedente matrimonium, non cadit in conquæstum.

188. *Commissa pendente usufructu cedunt usufructuario quoad usumfructum, licet committatur propter injuriam factam proprietario.*

189. *Feudum jure retractus feudalis retentum cadit in acquæstum, sed non in conquæstum.*

HÆc sola causa amittendi feudum exprimitur in nostra consuetudine non tamen aliæ causæ excluduntur, sed relinquuntur in dispositione juris.

1. Et nota, quod omnis causa feudi amittendi fundatur in ingratitudine clientis: notanter dico amittendi, & non finiendi, quia feudum concessum usque ad certa tempora vel generationes, quæ expirant, non dicitur propriè amitti sed finiri. Ingratitudo autem reterrimum est vitium, de quo vide per canonistas in *cap. fin. de dona.* per Alberic. in *l. 2. in princ. C. de libert. & eor. liber. in l. fin. C. de revo. donat.* Et nihil æquè societatem hominum (quæ in mutua consistit benevolentia) dissolvit, inquit Senec. in *lib. de benef.* & Valerius Maximus *lib. 5. tit. de ingratis historia* 20. ubi etiam scribit Athenis* actionem adversus ingratos constitutam; & ingrati apud Persas severissimè plectebantur, ut *author est Xenophon. in Cyropædia lib. 1.*

* Ingratitudinis actio.

2. Unde propter ingratitudinem licet parentibus nedum exhæredare liberos ingratos: sed etiam eisdem alimenta denegare. *l. si quis à liberis. §. item judex*, & ibi gloss. Alberic. Bart. *ff. de libe. agnos. gloss. in l. fin. C. de alendis. lib. 5. gloss. in §. si igitur in Authent. ut cùm de appellat. cognos.* per Panorm. *& alios in cap. cum haberet. de eo qui duxit in matrim. quam pollu. per adult.* Eadem ratione pater non tenetur filiam ingratam dotare, sicut non debetur ei legitima, quia ingratitudo tollit debitum naturale. Bald. *l. fin. col. 2. C. de dotis promiss.* de quo plenius infrà §. 122. Et liberi primi matrimonii ingrati erga parentem, qui transivit ad secunda vota, perdunt beneficium concessum à *l. hac edictali. 6. de secun. nupt. text. in l. fin. C. eod.* Et hoc ne occasione assumpta lucri jam acquisiti contra parentes protervi insurgant

efferanturque, [illegible], id est & naturæ inhonorent leges, ut inquit pulcher textus sic ad verbum a nobis è Græco exemplari translatus *in novell. Justin.* περὶ τῶν δευτερογαμούντων, id est *de iterantibus nuptias. sive in Auth. nup. col. 4. §. optimè.* Et quod fortius est crimen & pœnam legis Pompeiæ de parricidiis. *l. Divus & ibi gloss. &* Bart. *ff. ad leg. Pomp. de parricid.* Jason. in *l. jus autem civile, col. penult. ff. de justi. & jur.* Pet. Gerar. *in not. 2.*

3. Et propter ingratitudinem libertus reducitur ad pristinam servitutem. *l. alimenta. §. 1. ff. de lib. agnosc. l. 2. C. de libert. & eor. liber. cap. octava 22. quæst. 2. cap. de famulis. de ser. non ord.* Quod primum fuit institutum Athenis, ubi libertus ingratitudinis convictus jure libertatis exuebatur, per hæc verba: Supersedeo te (inquit lex) habere civem tanti muneris impium æstimatorem, nec adduci possum ut credam urbi utilem quem domi scelestum cerno, abi igitur & esto servus, quoniam liber esse nescisti, ut refert Valerius Maximus *lib. 2. cap. 1. hist. 32.* Sic filius emancipatus ingratus iterum in paternam potestatem reducitur. *l. unica. C. de ing. lib.* & legitimatus iterum ad statum naturalitatis reducitur. Bald. in *cap. 1. §. filii nati. si de feud. fuer. controv. inter dom. & agna. in usib. feud.* Ludov. Rom. *in singul. 222. ultimo quæritur.* Facit textus in *Authent. ut libert. de cætero. §. 1. cap. 6.* Ubi * manumissor æquatur patri,

* Manumissor & benefactor patri æquatur. & ultra filius propter ingratitudinem & contumeliam in patrem vel matrem puniendus est, & militia vel dignitate, si quam habeat, privandus & exauctorandus. *l. 1. ff. de obseq.* Et nedum punitur ingratitudo commissa in parentes vel manumissores: sed etiam in alios benefactores, ut in donatarium. *l. fin. C. de revocand. donat.* & qui magnas facultates donat, æquiparatur patri. *l. si patronus. ff. de confirmando.* Et ingrediendo materiam §. nostri non immerito amissione feudi mulctatur ingratitudo commissa in patronum, cui vassallus sacramento astrictus est ad fidelitatem.

4. Non autem sufficit quævis occasio, per quam officii debiti immemor videatur: sed requiritur gravis & insignis ingratitudo, ut habetur in cap. *unico. in quibus caus. feud. amitta. in* [illegible] *feud.* & causæ ingratitudinis vel privationis late specificantur per textum & scribentes *in tit. l. quæ fuit prima causa benefic. amit.* per Jacob. Ardi. in 2. *summa feud.* Pet. Jacob. in *tit. de caus. ex quibus feud. amit.* pract. Pap. in *for. lib. quan. l. agit. ad revoc. feud.* & alios Summistas. Jacob. de S. Georg. in *tract. feud. in verb. dictique vassalli. promi. non commit. felo. &* Franciscus Curt. in *tract. feud. in 4. parte* Udalri. Zazi. in *epitom. feud. parte* 10. ad quæ remitto, & præcipue ad Curt. qui quadraginta & unam causas enumerat, & late pertractat: non tamen omnes apud nos practicantur, nec eas propterea sigillatim deducere volui, quia ex his quæ breviter dicam colligi poterit, quid tenendum sit. Assumo igitur conclusionem §. nostri cui conformatur consuetudo generalis regni, conformatur etiam textus *in c. 1. §. vassall. si feud. si de feudo defunct. conten. sit inter dom. & agnat. cap. 1. in fin. de leg. Corradi in usibus feud.* ubi latè. Præpos. & Alexander.

5. Hanc conclusionem limito primo, ut procedat dummodo vassallus * scienter vel fraudulenter negaverit patronum. Tum enim convicto de mendacio non est

* Negatio punitur in sciente. parcendum quia mentiens similis est furi. *l. hæreditatem in fin. ad leg. Falc.* ita Bald. loquens in vassallo negante *in l. 2. col. 2. C. quom. & quand. jud.* secus si ignoranter, quia ignoranti subvenitur, ut sunt textus præallegati, in usibus feudorũ, dummodo etiam non sit crassa & supina ignorantia sive lata culpa, secundum gloss. & omnes doctores. ibi Ang. in *l. nec supina. l. reg. ff. de jur. & fact. igno.* & quæ congerit Boeri. *in consuetud. Bitur. eo. tit. §. 14.* Et ita regulariter debent intelligi omnia jura, quæ volunt negantem puniri: puta quòd fidejussor negans se fidejussisse, perdit beneficium divisionis, sive epistolæ Divi Adriani: *l. si dubitetur. §. si ita demum.* & ibi Bart. *ff. de fidejuss. & benefic. Auth. præsente. C. de fidejuss.* videlicet excussionis & cedendarum actionum. Baldus in *Auth. contra qui propriam. col. 3. C. de non num. pecu.* ubi debitor negans scripturam esse de manu sua, convictus mendacio perdit beneficium exceptionis non numeratæ pecuniæ. Et negans se socium perdit beneficium, ne ultra quam facere possit exigatur. *l. si unus. §. fin. ff. pro socio. l. sed hoc ita in fin. ff. de re judica.* & similiter maritus negans matrimonium, notat Bartol. in *l. etiam §. 1. ad fin. ff. solut. matr.* Et hæres, qui negavit rem legatam esse hæreditariam, perdit falcidiam in illa re, *l. Paulus* & ibi Bart. Alex. in *l. hæreditatem. §. fin. ff. ad leg. Falc.* Et similiter si negaverit fideicommissum vel rem esse hæreditariam, perdit retentionem ex Trebelliano. Bart. in *l. rescriptum. ff. de his quib. ut indig. l. fin. ff. licentia ad fin. C. de jur. deliber.* Et filiusfamilias negans se esse in potestate patris perdit beneficium. *l. 1. & per tot. ff. quod cum eo. l. cum qui se. ff. eo l. qui cum se ff. de re jud.* Et conventus reali si neget se possidere, perdit commodum possessionis. *l. fin. ff. de rei vend. Auth. item possessor. C. qui pot. in pign. habeant.* Negans se libertum, perdit jus aureorum anulorũ. *l. fin. C. de jure aureor. annul.* Et negans damnum à se datum in l. Aquilia, vel negans piis locis legata relicta esse, in duplum convictus condemnatur. *§. ex maleficiis.* & ibi Fab. Joan. de Pla. Ang. Aret. Jas. *inst. de actio.* Et dominus conventus negans servum esse suum, perdit facultatem dandi pro noxa, & condemnatur in solidum. *l. quoties. §. prætor. l. si servus depositus. §. si negaverit. ff. de noxal. act.* Hæc enim omnia & similia debent intelligi quando negans negat per dolum vel latam culpam, ut tradit Bald. in *d. §. vassallus.* quem Alvar. & Præpos. ibi sequuntur. Jacob. de S. Georg. in *tract. feud. in verb. dictique vassalli promi. non commit. felo. col. 8. versic. undecima causa.* Zasi. in *epito. feud. part. 10. concl. 7.* Curt. junior in *tract. feud. part. 4. q. 19.* Ang. Rapha. Cuma. *in l. sed hoc ita. §. quod autem. ff. de re judi.* adde Ludov. Rom. *cons. 70. viso themate.* Guid. Pap. *Deci. Delph.* 436. Sed diligenter adverte quod ista prima fallentia, nõ potest apud nos practicari nec observari, nisi in denegatione patroni quæ fieret extra judiciũ: si enim vassallus semel denegaverit patronum in judicio, tunc sive scienter, sive ignoranter etiam ex probabili causa ignorantiæ non curatur, sed distinctè amittit feudũ per ea quæ dicemus *infra eod. q. 3. 4. & 14.*

6. Limito secundo, ut procedat quatenus negatur, quia si vassallus negaverit tantum dimidiam * partem feudi, vel certa prædia moveri à patrono, nõ amittit totum feudũ, sed solũ partem vel rem negatam, quia pœna * Negatio partis. non debet excedere delictum per jura in simili allegata *supra 13. gloss. 5. num. 5.* Et ita tenent gloss. And. Iser. Bald. Alvar. Præpos. *in d. §. vassallus.* Bald. in *l. cogi possessorem fin. C. de pet. hæred.* & omnes excepto Pet. de Cer. cujus sententia velut saturnina ab omnibus feudistis rejicitur. Unde si vassallus habeat plures patronos ejusdem feudi, & unum ex eis tantũ abnegaverit, non perdit totum feudum, sed solum partem respicientem patronum abnegatum. Ita in terminis decidunt Guil. Alberic. Bald. Ang. in *l. communis libertus. ff. de in jus vocand.* Alvarot. Præpos. in *cap. 1. de vassall. qui contra const. Lotha. feud. ali. in usibus feud.* Sed quando plures patroni abnegantur respectu certæ partis feudi, quomodo acquiretur eis vel confiscabitur illa pars, an viriliter? puto quod non, nisi patroni habeant viriles in patronatu, sed revertitur pro rata juris & portionis, quam patronus injuriam passus habet in jure patronatus, & feudo dominanti. Hæc enim jura feudalia magis respiciunt & afficiunt rem quam personam, ut plenò dictum est suprà *§. 1. gloss. 5. in princip.* Quod autem negans partem vel rem feudi dicatur negare feudum quantum ad hoc, & incidat in pœnam hujus §. non est dubium *argumento l. quæ de tota.* quod habet locum in statutis ubi est eadem ratio ut hic. Tum etiam ex propria vi verborum, verum est dicere quòd is negat rem feudalem, qui quantulamcunque partem feudi negat. Hanc limitationem modifica ut not. *inf. eo. qu. 46. n. 163.*

7. Limito tertio, ut procedat textus noster propriè & strictè in veris terminis in quibus loquitur, videlicet quando vassallus * negat feudum ipsum moveri à patrono: secus si negat feudum esse ligium, vel subjectum mori Vulqueciní, vel alii qualitati & conditioni prætensæ per patronum: etiamsi affirmaret feudum francum & liberum, tunc enim non perdit in toto nec in parte. Nec obstat, quod Baldus & omnes feudistæ in *d.* §. *vassallus si feudum.* dicunt totum feudum amitti negatione unius qualitatis, conditionis, vel oneris feudi: eo quod hujusmodi negatio respiciat totam rem, & non possit dividi. Argumento *l. si is qui quadraginta.* §. 1. *ff. ad leg. Falcid. l.* 1. §. *si quis simpliciter.* ubi Bart. Alexand. & omnes. *ff. de verborum obligat.* quia fundantur in *d.* §. *vassallus.* qui loquitur in latioribus terminis, scilicet in negante feudum, vel partem, vel conditionem: secus in terminis consuetudinis nostræ vel similis, ut in *d. quæst.* 43. Limito quarto, si vassallus dubitanter respondeat, & dicat se nescire an sit feudum, vel an actor sit patronus: hoc enim ei permittitur ad vitandum pœnam commissi. Textus in *d.* §. *vassallus feudum. & in cap.* 1. *in fin. de lege Corradi,* sed tamen interim patronus fruetur feudo aperto & prehenso ex defectu hominis.

* Negatio qualitatis.

8. Limito quinto, in negatione * generali vaga & informi, ut si vassallus litem contestaretur negativè, vel si respondendo ad libellum diceret (ut ex stilo assolet) nego narrata prout narrantur, & petita prout petuntur vera esse & fieri debere. Tunc enim per talem negationem non amittitur feudum, sicut nec cætera juris beneficia, de quibus *supra eodem, limitatione* 1. & ita in simili decidit Bartol. in *l. si dubitetur.* §. *ita demum. in fin.* & ibi Imol. Paul. *ff. de fidejussor.* Bald. in *cap.* 1. *col.* 5. *de lit. contest.* Saly. in *l. cum precum. C. de lib. causa.* Imol. Alexand. Jason. in *l. sed hoc ita.* §. *quod autem. ff. de re jud.* & expressim in terminis nostris. Jacob. de S. Georg. in *d. ver. dictique vassall. promitt. non committ. feudo. col.* 6. *ver. undecima causa.* Zas in *episo. part.* 10. *conclus.* 7. Concluditur ergo. Ad hoc ut sit locus huic §. requiritur denegatio specifica; formalis & absoluta: & ita practicatur. Alioquin per negationem non cathegoricam & minus sufficientem ad commissum non fieret locus dispositioni §. sequentis, nec relaxabitur feudum pendente lite, ut ibi dicetur. Prædictæ limitationes respiciunt qualitatem vel modum negationis & non substantiam, excepta ea quæ materiam respicit sed limitatam. Nec altiùs ingrediendo materiam,

* Negatio vaga & generalis.

9. Quæro primo, quotupliciter fieri possit negatio respiciens materiam & substantiam ipsius feudi & feudalitatis? Respondeo tripliciter: * Primo, respectu personæ & rei, ut quando vassallus negat feudum teneri à patrono: & ab ejus feudo seu loco dominanti. Secundo, respectu personæ tantum, ut quando non negat feudum moveri à loco a quo dependet, sed negat moveri ab actore, qui tamen est verus patronus, & in effectu est negare patronum esse dominum loci dominantis. Tertio, respectu rei tantum, ut quando vassallus fatetur patronum esse patronum ratione alterius rei, vel loci pertinentis ad patronum: sed non ratione rei vel loci quem patronus prætendit esse locum dominantem. Et adverte quia ista nostra consideratio necessaria est ad intellectum totius hujus materiæ; & tamen nunquam legi nec audivi factam ab aliquo. Nisi quod septemdecim annis post has commentationes nostras evulgatas, deinde ex discipulis meis, nec non citato hoc revolvit ut facile est inventis addere è multis responsis consultationibus meis quas crebras habebat. Nunc quæritur utrum in qualibet dictarum negationum habeat locum hic §. Et breviter resolvendo dico in prima tantum specie propriè loqui hunc §. & locum esse pœnæ, sed non in secunda, nisi etiam de malitia & fraude constet; nec etiam in tertia si vassallus probabilem causam habuit.

* Negatio triplex feudi.

10. Quod ut plenius liqueat, assumenda est & inspicienda vera ipsa propria species & hypothesis hujus §. in suo concreto, quæ est juncta §. immediate sequenti & præcedentibus: quando dominus manum injecit ratione loci vel dignitatis dominantis; vassallus autem absolutè negat, & prehensorem & qualitatem in qua prehendit: hoc est, planè abnegat ipsam feudalitatem, sive contendat rem prehensam esse allaudialem, sive non. Satis est quod plane abnegat feudaliter moveri à prehendente, & propria praxis hujus §. usus & observantia ex qua orta & conflata est hæc consuetudo, est quando abnegatio fit in judicio ad vitandum actus feudales dominicos, & spoliandum prehensorem prehensione feudali, sive fiat ex defectu hominis sive ex defectu catalogi ut in dicat consuetudo Blesensis §. 101. & reliquæ fere consuetudines. Tamen idem est ac si extra judicium, si actus sit valde serius deturbans possessionem vel quasi prætensi domini feudalis, ut dicam quæstione seq. & ut sæpe dixi publicè interpretando, jura non debent applicari ad meditationes abstractas in aëre, sed ad casus suos practicos in concreto, ut dixi in *ex prefatione primi labyrinthi. num.* 50. *&c.* multo magis hoc faciendum est in consuetudinibus quæ ex negotiis hominum colliguntur & constantur, & tantum habent de esse & effectu quantum de usu serio, qui non potest esse nisi in concreto.

11. Porro non usuvenit in hoc regno aliquem esse dominum feudalem ratione personæ suæ tantum, nisi forte in feudis incorporalibus & personalibus, ut quando Rex dat officium Cancellarii in feudum, vel Baro officium Castellani velut insularii & custodis castri sui in feudum cum certis stipendiis vel juribus huic officio destinatis & adhuc ista feuda impersonalia & incorporalia, de quibus dixi suprà §. 15. *gloss.* 3. *in fin.* non dependent à mera persona organica domini, sed ab ejus dignitate, puta Regia vel Baronis. Non enim hujusmodi vassallus tenet hujusmodi feudum à Rege in quantum Carolus vel Henricus, sed in quantum Rex talis regni, & non in quantum Rex alterius regni vel dux Mediolani, nec à Barone, in quantum est Titius vel Mævius, sed in quantum est Baro illius certæ Baroniæ: & non in quantum forsan est Dux vel Comes. Semper igitur hæc feuda non ad nudam personam organicam, sed aliquam rem vel qualitatem dominantem referuntur. Multo ergo fortius feuda realia & localia quæ solent à certa re locali immobili dependere, sive locus illic dominans sit alaudium ut infrà §. 46. sive feudum superius, sive dignitas suprema quod à nemine recognoscitur, & de ejusmodi feudis realibus & localibus magis loquuntur hæ consuetudines, quæ etiam ad crebriora & frequentiora sua themata magis referri & de illis intelligi debent. *l. nam ad ea. ff. de legibus.* ex quibus liquet quod propriè & adæquate loquendo, hæc consuetudo non loquitur de illa prima specie negationis.

12. Ideo secunda impertinens est, prout non est proprie neque de verbis neque de mente consuetudinis: negans enim patronum esse dominum loci dominantis, non negat feudalitatem nec jus loci dominantis: & si ea fatetur, recognoscit id quod magis est de substantia & materia feudi & feudalitatis, quandoquidem hæc feuda magis sunt realia quam personalia, & magis rem afficiunt quam personam, suprà *eodem* §. *gloss.* 5. *num.* 2. *num.* 4. & dicam *infra* §. 60. & prout in supremo principe magis attenditur persona repræsentata, id est, principatus ipse qui perpetuus est, quam persona organica quæ mutabilis est, ut pulchrè inquit Baldus. Ita & fortius in privatis dominis feudalibus magis attenditur jus ipsum dominicum loci dominantis, quàm nuda persona domini vel possessoris: quia non est dominus feudalis, nec dominus directus ut ipse, sed ut dominus vel possessor loci vel dignitatis dominantis. Negatio ergo personæ ita ad personam restricta ut jus ipsum feudale & dependentiam feudalem illæsam

illæsam & immotam relinquat, non spectat ad materiam hujus §. quanquam posset esse talis injuria, ut spectaret offensam illam personalem quam feloniam vocant, de qua non loquitur hic §.

13. Et quamvis de hoc hæc consuetudo nullum verbum dicat, tamen ea ingratitudo & privatio non est remissa, sed in usu & consuetudine generali & jure communi relinquitur. Quamvis enim in conclusione consuetudinum localium subjici soleat vel intelligi clausula prohibens alias consuetudines allegare: intelligitur de specialibus & localibus contra vel ultra universales consuetudines vel jus commune. Sunt enim multæ consuetudines ita generales & notæ, ut non sit opus eas localibus consuetudinibus includi vel describi, ut dicam latius in fine harum consuetudinum in interpretatione constitutionis Caroli 7. super ea re.

14. Præterea sententia nostra probatur evidenter æquitate, quia aut actor est possessor loci dominantis & non tenetur de alio docere & sic quum non gravetur onere probandi dependentiam feudalem & veritatem feudi, non debet feudum periclitari ob negationem quæ non facit feudalitatem dubiam. Satis est reum succumbere in expensis: ad quod optime facit textus in *l. eum qui juraverit in princip.* & ibi Bartol. *ff. de jurejur.* Bartol. in *l. qui ea mente opposit.* Alexand. *ff. furt.* Bald. in §. *vassallus si feudum, si de feud. defunct. content. sit inter dom. & agnat. in usibus feudor. & in l. contra negantem. C. de lege Aquilia* & quæ dixi in *l. error. C. de juris & facti ignor. in lect. Tubingensi.* Et hoc nisi appareret de dolo & malitia vassalli; ut quia dominus esset ipse originalis investitor vel indubitatus hæres, & tamen vassallus qui ab eodem accepit in feudum vel hæres vassalli visa dicta originali investitura, nihilominus negaret eum esse dominum, & impediret executionem contractus & actuum dominicalium de facto: tum quia hæc esset contraventio pactorum quæ facit concessionem liberalem revocari. *l. ultim. C. de revoc. donat.* Tum quia ejusmodi negatio recidit in primam illam speciem.

15. Quantum ad tertiam negationis speciem, videtur prima facie operari pœnam commissi, ex quo per exitum litis apparet ipsam dependentiam feudalem fuisse controversam & abnegatam per vassallum, probatam vero per dominum, qui interim privatus est fruitione feudi facto & negatione vassalli: ergo locus commisso. Nec obstat quod vassallus eamdem personam agnovit, eique fidem & omnia jura obtulit, quia primo non obtulit ratione veri loci dominantis: & sic nihil obtulisse videtur, quia feudum & dependentia feudalis non personalis est, sed realis. Secundo non solùm male obtulit, sed etiam abnegavit veram dependentiam feudalem, & interim dominum exclusit & litigare coegit. In contrarium arguitur non esse locum commisso, quia vassallus agnovit personam actoris in verum patronum, eique omnia semper jura obtulit: & sic non est verum, dominum ipsum abnegatum, quamvis obtulerit ratione alterius loci quàm per dominum prætensi & tandem probati: & sic non verificantur verba hujus §. pœnalis, saltem non omnia verificantur, & consequenter cessat ejus dispositio, præsertim pœnalis. Omnia enim verba statuti convenire debent & verificari priusquam locum habeat ejus dispositio, ut dixi suprà §. 20. *gloss.* 3. *num.* 5. & *infrà* §. 58. *num.* 42. Confirmatur, quia in hoc commisso principaliter agitur de injuria facta personæ, cui, & non rei insensibili debetur juramentum fidelitatis, quod semper eidem personæ fuit oblatum. Tum est quod vassallus peccaverit circa rem, non tamen circa personam: ergo non est locus hujusmodi commisso, quod non est quærendum nec consolidandum rei, sed acquirendum personæ, ut latè probabo *infrà eodem quæst. ultim.*

* Distinctio. 16. Quid dicendum? Respondeo *distinguendum, quod in confesso est patronum esse dominum & possessorem utriusque loci dominantis. Et tunc cum utroque casu & in omnem eventum agnoscatur in patronum, cessat pœna commissi, quia patronus non debet jura sua liquidare periculo vassalli, qui non absolutè abnegat, sed actorem ipsum recognoscit. Aut vero dominus non erat possessor utriusque loci dominantis, & locus est commisso, puta si patrono petenti fidelitatem sibi fieri ratione casæ quam possidet: offerat vassallus fidem præstare ratione cujusdam castri quod patronus non possidet, & in quo nihil juris prætendit: tunc enim vassallus negans patronum esse patronum ratione casæ, frustra negationi suæ addet vel præmittet esse patronum ratione castri, etiam offerendo ei fidem & jura in illa qualitate, utpote quum id sit omnino ἀπροσδιόνυσον & impertinens. Si enim verum sit & probetur feudum moveri ab illo patrono ratione casæ, quod negavit vassallus, & non moveri à castro quod affirmavit vassallus, constat patronum denegatum esse in patronum; & ita secundum prædicta videtur distinguendum in hac tertia specie.

17. Et quod hæc nostra distinctio multum habeat æquitatis, imo sit vera & necessaria, Probatur triplici fundamento, quia alioquin sequentur absurda & inconvenientia. Pone in primo casu, videlicet quando uterque locus à patrono possidetur, feudum in veritate moveri à castro, & tamen patronum injecta manu prætendere illud moveri à casa, & impugnare oblationes factas in castro vel ratione castri, tunc enim vassallus cogetur carere feudo usque ad finem litis, vel recognoscere patronum ratione casæ, & sic præjudicare juri & honori feudi sui, vel denegare patronum ratione casæ, & subire periculum commissi & perpetuæ amissionis feudi, si forte patronus probet moveri à casa, nisi dicamus ut supra, quod hoc casu denegatio non inducit commissum, etiam contraria veritate probata, quia proprie non denegatur patronus, nec superioritas personæ, sed superioritas certæ rei, quæ utcumque de se sit principalis per notata suprà *eodem num.* 12. Tamen satis est quod non est tam plena & projecta negatio quàm sonant verba hujus §. & sic cessare debet dispositio ejus pœnalis.

18. Secundo, & fortius probatur, quia hoc casu non videtur esse voluntaria negatio, de qua loquitur textus, sed necessaria, quia non potest vassallus aliter habere provisionem feudi sui, quum non sit alius dominus vel possessor castri cui possit adimi vel intercedere, ut sic vassallus per manum supremam recipiatur, juxta §. 60. *infrà eod.* nec possit consuli vassallo ut etiam principali rescripto recipiatur in fidem per manum supremam ad recusationem patroni, ex quo patronus non recusat, sed offert recipere illum in fidem ratione casæ, nec potest dici quòd in omnem eventum saltem per provisionem debeat vassallus recipi, ex quo sive unum sit, sive aliud, semper est idem patronus, quia etiamsi vassallus consentiat sub hac incerta alternatione recipi in fidem, patronus non tenetur hoc facere, sed potest exigere fidem præcisè in specie & forma certa, alioquin frui feudo usque ad finem litis, & sub eventu victoriæ quantum ad fructus damna & interesse & impensas.

19. Tertio, facere videtur quòd * incertitudo quæ in utraque parte dubietatis vel alternative concludit, numquam nocet. *l. quod si dubitet*, & ibi Bar. Pau. *ff. de acquir. vel amit. hered.* Ang. Alex. in *l. gallus* §. *si ejus. col.* 3. *ff. de liber. & postu.* Alex. in *l. ubi autem non apparet* §. *qui illud aut illud stipulatur. in l. inter stipulantem.* §. 2. *col. ult. ff. de verb. obligat.* Feli. in *c.* 2. *col.* 11. *de rescript.* Sed hæc ratio non militat in hoc passu, quia tunc demum procedit, quando non fit coarctatio ad alteram tantum dubitationis partem, sed consentitur in qualibet: hic autem partes non consentiunt in qualibet, sed in utraque dissentiunt, quia patronus vult recognosci ratione casæ, vassallus autem hoc non vult, sed vult recognoscere

* Incertitudo utrimque concludens non vitiat.

ratione castri, quod recusat patronus. Præterea utraque pars alternativè non tendit ad eumdem finem, quia in altera feudum efficitur de pertinentiis loci humilioris, in altera fit de pertinentiis loci nobilioris. Rationes autem præcedentes & maxime secundum fundamentum *num.* 18 concludunt.

* Solutio. 20. Et sic in quæstione nostra* concludo demùm quòd in prima specie negationis procedit hic textus & nullomodo in secunda, nisi probata malitia ut dixi *supra eodem n.* sed nec in tertia specie locum habet hic §. nec pœna commissi, dummodo, ut dixi, vassallus offerat recognoscere patronum alterius loci spectantis ad eumdem patronum. Secus si offerret eum recognoscere ratione cujusdam loci in quo patronus nihil prætendit, tunc enim impertinens & negatoria esset hujusmodi oblatio, & remaneret negatio pura recidens in priorem speciem, quia in effectu esset denegatio & respectu personæ, & respectu rei. Et licet nunquam viderim hujusmodi quæstionem accidere in facto, tamen sæpe potest contingere. Quid enim si idem sit dux & comes, & prehendat feudum tanquam comes, vassallus autem vult eum recognoscere tanquam ducem? Decisio patet ex prædictis. Nobilitas enim & excellentia rei dominantis non facit in hoc varietatem juris, nec magis inducitur repræsentatio diversarum personarum vel patronorum in pluribus nobilioribus quam in pluribus humilibus feudis. Et sic infero, quod si vassallus negaverit prehensorem esse patronum tanquam comitem, sive ratione comitatus, agnoscendo tamen eum patronum ratione ducatus: quod etiamsi probatum fuerit à domino feudum prehensum moveri à comitatu, & non à ducatu, quod non propterea secedit in commissum, quia non est denegatio & injuria facta ipsi personæ, quod æquè principaliter hic attenditur & consideratur in hoc textu ut ipsa denegatio dependentiæ veri loci. Et hoc nisi constaret vassallum fraudulenter vel scienter hujusmodi denegationem fecisse, quia tunc non potest negari, quin fuerit in dolo, indevotus, & ingratus in observantia fidelitatis & clientelæ, & sic locus erit commisso cum effectu.

21. Rursus præfatam conclusionem & illationem nostram singulariter limita, ut procedat quando idem est dominus utriusque loci dominantis jure & nomine suo proprio, tanquam verus proprietarius. Secus si solum nomine alieno, ut tutor duorum pupillorum, vel nomine dignitatis, in qua non habet nisi titulum & administrationem, sed non dominium & proprietatem, ut in episcopo duorum espiscopatuum. Unde si tutor nomine primi pupilli manum injecerit feudo, vassallus autem contendat moveri à secundo pupillo, & ejus nomine offerat eidem tutori fidem & jura: si negat feudum moveri à primo pupillo, vel à prehensore tutorio nomine primi pupilli, convictus amittit feudum. Idem dico, si obtulerit recognoscere prehensorem in patronum nomine suo, & in hoc non est dubium. Idem si negaverit feudum dependere ab episcopatu à quo prehensor pretendit illud moveri, quia convictus amittet feudum, quantumcumque eumdem prehensorem recognoscere voluerit tanquam episcopum, sed non ejusdem Ecclesiæ, sed ratione alterius episcopatus.

22. Vel ipsummet prehensorem nomine proprio ad causam ejus patrimonii, vel è contra, quoniam episcopus non est dominus bonorum suæ Ecclesiæ, sed procurator. *cap.* 1. *de donatio.* Et ipsa dignitas vel Ecclesia est patrona, & abnegationem passa, & sic ei feudum committitur per notata in *cap. quoniam abbas. de offic. delega.* & quæ pulchre tradit Baldus in *consil.* 159. *supra eodem lib.* 3. secundum novam impressionem, & secundum veterem *consil.* 359. *lib.* 1. Ubi dicit regem fungi vice duarum personarum, & quod* magis attenditur persona intellectualis sine dignitas & respublica quam persona principis, quæ est organum & instrumentum illius personæ intellectualis. Facit Bald. *cons.* 218. *lib.* 3. secundum novam Lugduni quæ est econtra secundum veterem Brixiæ editionem & quæ dixi in Styl. *curiæ parlamenti part.* 1. *lib.* 50. & quod dictum est in prælato, idem in marito quem vassallus offerret recognoscere nomine proprio negando feudum moveri à propriis uxoris patronis, vel è contra. Hic nedum diversæ personæ repræsentantur, sed etiam in veritate sunt diversi patroni: & sic indebitus honos alii oblatus, non purgat in aliquo injuriam illatam vero patrono, & commissum ei debitum.

* Persona intellectualis præstat organicæ.

23. Secundo quæro, Vassallus negavit prehensorem esse patronum, & sic habuit provisionem feudi, ut in §. *seq.* Tandem inventum est idem feudum moveri à prehensore, non* tamen immediate, sed mediate. An & quando locus sit huic §. Respondeo. Distinguendum, aut ille superior patronus non tenet feudum medium tanquam apertum ad manum suam ut infrà §. 55. & tunc non est locus commisso nec alicui pœnæ, [illegible] debet prehensio declarari nulla, cum adjudicatione damnorum & impensarum vassalli, quia superior patronus nihil juris habet in subvassallos, sive in vassallos mediatos, nisi in casu §. 54. & 55. & ut dictum est supra §. 1. *gloss.* 7. feudum non dicitur propric & simpliciter moveri prout hic textus requirit, nisi à patrono suo immediato, & non à patrono mediato, nisi in casu prehensionis feudi medii. Non tamen dico quin aliàs mulctari mereatur vassallus, si inficiatus fuerit superiorem patronum esse saltem mediatum patronum. Sed hoc nihil ad commissi pœnam. Nec obstat quod habetur in *l. imperator.* §. *illum de prohib. feud. alien. per Feder.* si vassallus dominum domini sui offenderit, feudo privatur, & ad dominum immediatum revertitur: quia illud loquitur in materia noxæ seu feloniæ cadentis in delictum, nec adhuc continuo feudum committitur: sed ita demum si vassallus à domino suo immediato requisitus fuerit satisfacere majori domino & contempserit, quia tunc etiam dominum suum immediatum offendit. Et partter dominus immediatus si à domino suo requisitus, ut vassallum offensorem de satisfactione requirat, contempserit, dominum suum offendit & feudum amittit, quod est intelligendum quando dominus immediatus habet potestatem & facultatem hoc præstandi, & non dominus superior, qui nullam habeat jurisdictionem in subditos vassalli, prout dicitur in ea *l.* §. *insuper.* vassallum requisitum teneri filium vel domesticos qui superiorem offenderunt, ad eum pro satisfactione deducere vel à se separare, ne videatur particeps criminis.

* Negans dominum utrum pri-vandus sit feudo si probaverit alium immediatum esse dominum.

24. Sed nimium efferor, redeo ad distinctionem nostram. Aut verò superior patronus tenebat feudum ad manum suam jure & potestate feudali, & tunc si prehensio facta sit vel sustentata in hac qualitate, & vassallus simpliciter abnegaverit patronum, locus est huic §. Cui autem acquiratur feudum commissum, an prehensori, an patrono mediato, dicemus in *d.* § 55. *gloss.* 10. *quæst.* 10. Si vero prehensor sustinuerit manus injectionem simpliciter nomine proprio vel ad causam feudi superioris, & non ad causam feudi medii jure feudali possessi, non erit locus commisso: sed idem dicendum quod in priore casu, quia patronus tenens feudum ad manum suam jure feudali, nihil potest facere nec administrare circa illud, nisi in qualitate domini superioris jure feudali feudum inferius possidentis, ut dictum est suprà §. 1. *gloss.* 4. *quæst.* 122. Secus si possideret feudum medium jure dominii vel proprietatis, sive tanquam unitum feudo superiori, sive seorsum & separatim, quia utroque casu esset verus & immediatus patronus vassalli negatoris; & hoc quando justè possidet. Secus si injustè quia quamvis vassallus potuerit ei fidelitatem jurare ut evitaret prehensionem & litem, tamen si noluit

obsequi

obsequi illicito invasori, & maluit negare omnia ut invasorem conturbaret & debiliorem redderet, etiam si non nominavit, neq; asseruit verum dominum, quia non audebat vel ei non expediebat ut sæpe usuvenit sub tyrannis & inclinationibus regnorum. Tantum abest ut verus dominus ante litis exitum reversus, debeat eam resumere vel commissum petere: ut potius debeat gratias agere vassallo qui maluit per absolutam abnegationem excludere, vel quadamtenus repellere invasorem, quàm eum juvare recognitione & jurium solutione. Quod si ob id ejectus fuerit ab invasore, etiam per sententiam commissi ab eo obtentam, verus dominus restiturus, debet etiam redintegrare vassallum qui damnum & periculum subiit, ut vero domino magis commendaret, & nimis absurdum esset melioris esse conditionis eos qui potentioribus adulantur, quàm qui vero domino & veritati prodesse voluerunt. Quod si vassallus neutrum dominum curabat, sed hac occasione tantum sibi negotiari & libertatem venabatur, nullam meretur gratiam. Idem in similibus.

35. Tertio quæro, Circa praxim hujus § utrum habeat locum* in negatione ubicumque facta, sive in judicio, sive extra? Et videtur quòd tantum in ea quæ fit in judicio, quia per negationem non amittitur feudum ipso jure, sed demum per sententiam, ut dicemus infrà *eodem quæst. 6.* Et communis* practica est patrono incumbente feudo prehenso, & fructus suos faciente, sive prior possessor statim abnegat initio litis, ut nedum impediat omnino commissarios reddere rationes: sed eos & se a prehensione eximat, sive initio intercedat ex eo quòd res sit censuaria & non feudalis, vel quòd moveatur ab alio, & tandem moras pertæsus, vel confidens de jure suo, negat prehensorem esse patronum. Tunc prehensor concludit, non solum ad hoc quòd prehensio sua declaretur valida, sed etiam ad hoc quòd feudum declaretur commissum, & ei adjudicetur cum fructibus à tempore manus injectionis, & abnegationis. Reus autem concludit ad finem nullitatis prehensionis, & absolutionis à conclusionibus actoris cum damnis & interesse, & pendente hac lite, feudum per provisionem restituitur veteri possessori. Et æstimo nunquam visum fuisse practicari hunc §. ratione negationis extra judicium, vel aliter quam modo præfato factæ.

* Negatio feudi extra judicialis [illegible] vassallo.

* Praxis.

26. In contrarium arguitur, quia textus iste non distinguit quando, ubi, vel quomodo fiat negatio,* nec tolluntur jura per non usum, ex eo quod casus non accidit: vel accidit ex eo quòd hi quorum intererat tacuerunt, per notata Cy. in *l. 1. C. quæ sit long. consuetud.* & *supra in proœm. gloss. 1.* Consuetudo autem §. nostri loquitur simpliciter generaliter in negante, & si intellexisset de negatione judiciali dumtaxat, facile & absque dubio expressisset: igitur generaliter debet intelligi per jura vulgata. Tum in negatione quæ est extrajudicialis, adest eadem ratio commissi, videlicet ingratitudo & offensa, in eo quòd est forma essentialis, & causa prima & finalis feudi, videlicet in fidelitate. Facit quòd illi textus *in usibus feud. supra eodem num. 4. num. fin.* allegati generaliter procedunt etiam extra judicium. Et sic concludo, quod sive hujusmodi negatio fiat in judicio in quo de hoc principaliter agitur, sive in alio judicio incidenter, sive omnino extra judicium, dummodo seriosè & deliberatè, habet locum pœna hujus §. Secus si per lubricum linguæ non perseverante vassallo. *argumento l. quicquid calore. ff. de reg. jur.* nec enim lubricum linguæ ad pœnam facile trahendum est, inquit Modestinus *in l. famosi. ff. ad L. Jul. majest.* & leviter dictum contemnendum censet. *l. unica. C. si quis imperat. maledic.*

* Non usus non tollit legem.

27. Quarto quæro, utrum ad vitandam pœnam hujus §. liceat vassallo, qui negavit* pœnitere & patronum agnoscere? Andr. Isern. in *d. 1. §. vassallus si feudum in fin.* & ita Præpos. Mediola. *§. si de feud. defuncti. controv. fuer. inter dom. & agn. in usibus feud.* tenent, quod non, etiam re aliàs integra, quia delictum est consummatum; & jus patrono acquisitum. *l. qui ea mente. ff. de furt.* & hoc innuit textus noster qui ex simplici negatione disponit feudum amitti per verba præsentis temporis. Jacob. autem de Bell. in *d. §. vassallus,* tenet licitam esse pœnitentiam usque ad litem contestatam, & sequitur Jacob. Ardizo. *in summ.* & Bald. Alvarot. Præpos. *d. §. col. 2.* ubi limitant primo, ut etiam ante litem contestatam pœnitere non possit, si vassallus dato à judice termino ad respondendum negaverit, per notata Baldi in *Auth. contra qui propriam. C. de non num. pecun.* & in addit. ad Specul. in tit. *de positio. col. 4.* Secundo, dummodo reficiantur impensæ, & damna; & salvo ut etiam post litem contestatam usque ad sententiam pœniteri possit, si ætas vel alia justa causa patrocinetur. *argumento l. de ætate §. ex causa. & §. seq. ff. de interrog. act.* Alii censent locum esse pœnitentiæ quando per eam relevatur adversarius ab onere probandi: sive antequam probaverit: *per l. cum qui juravit in princ. ff. de jurejur.* Bart. *l. qui ea mente. oppos. antepen. ff. de furt.* Bald. in *d. §. Vassallus si feudum. & in l. contra negantem col. 1. C. de leg. aquil.* & certe postquam actor propter negationem judicialem & litem super hoc contestatam gravatus fuit onere probandi, non debet esse locus pœnitentiæ etiam in pœnalibus. Et ita firmat Andre. sicut vulgo Barbatias *cons. 83. col. 3. lib. 3.* sed non proinde sequitur licitam semper esse pœnitentiam ante probationem.

* Pœnitere an possit vassallus.

8. Resolvendo dico, quòd si negatio fiat in judicio, ubi principaliter de hoc agitur, (quia ex qualitate loci & instantiæ augetur delictum, & apparet de majori deliberatione) amplius revocari non potest invito patrono, & volente probare feudum à se moveri, quoniam delictum est consummatum, & jus commissi patrono quæsitum, eo ipso, quòd extitit conditio hujus §. Unde res non est amplius integra. Et sic non obstat *d. l. de ætate. §. si cum similibus ff. de inter. action.* Et hoc nisi eodem contextu antequam patronus acceptaverit, & concluserit ad commissum, tunc enim ex brevitate temporis & subita revocatione non videtur factum, vel indeliberate, & non ex animo factum, *l. 3. ff. de divor. l. quicquid calore cum concor. gloss. ff. de reg. jur.* Si vero extra judicium, vel incidenter in alio judicio ad hoc non intentato, non ita præsumitur seriosè & deliberate factum, nisi ex circumstantiis negationis, vel perseverantiæ appareat: quo casu saltem postquam patronus acceptavit, vel negationem ad animum revocavit: idem puto, quod in principali judicio ut pœniteri non possit dummodo negans non sit minor, sed legitima persona, ut statim dicetur. Si quidem manifesta & deliberata denegatio patroni in ejus conspectum; tametsi extra judicium vera felonia est, ut pragmaticorum termino utar, id est, noxa seu rebellio vel ingratitudo privatione digna.

29. Quinto quæro, Utrum sufficiat sola* negatio ad effectum commissi? Respondeo, sufficit ad acquirendum jus, & actionem commissi. Et non intelligas de simplici negotione defunctoria, sed de abnegatione seria deliberatè & principaliter facta, quando principaliter agitur de jure dominico feudali, sive dominus sit in ipso actu prehensionis feudalis vel in præparatoriis prehensionis, vel post prehensionem ad illius executionem vel affectum impediendum vel ad impediendum aliam prosecutionem quam dominus feudalis jure actionis faceret, ut si jure actionis peteret relevium vel quintum pretii, de hac enim seria abnegatione cum hac emphasi & cum hoc impedimento prehensionis vel actionis domini privativa, vel ad minus suspensiva jurium & actuum dominicalium loquitur, & sic intelligitur hæc consuetudo & similes consuetudines, ut dixi infrà §. 42. & hæc demum abnegatio sola sufficit ad acquirendum domino feudali ipsum jus commissi. Sed ad declarandum & adjudicandum commissum, requiritur probatio patrona-

* Negatione sola utrum feudum committatur.

tus, seu fidelitatis quæ incumbit patrono, sive per literas, sive per textus *d. § vassallus. Ibi & inde convictus fuerit. fac. cap. 1. § item si vassallus. Ibi domini probatio erit. de controv. invest. in usibus feud.* Guid. Pap. *decis. Delph.* 454. dicit quatuor probanda à patrono, *de cujus veritate liquebit infra eodem quæst.* 11. ex quibus convincitur error eorum qui putant non requiri libellum nec novam instantiam in hac pœna commissi: cùm enim sit opus probatione: ergo articulis seu positionibus facti, ergo libello & defensione & litis contestatione: frustra vero & inepte citant Ludov. Rom. *cons.* 70. *col.* 6. *versic.* 3. *principaliter.* qui citat Bald. in *l. supplicare. col.* 2. *versic.* 3. *& ultimo notabili. C. de lite pend.* ad hoc quod ubicumque pœna resultat ex aliquo emergenti in judicio, nunquam ad illam pœnam requiritur novus libellus aut litis contestatio, quia Baldus ibi loquitur expressim quando notorium est notorio juris pœnam deberi. Ita quod nihil inquirendum superest, & addit Bald. quod est notorium judici ut judici. Et in eisdem terminis loquitur Roman. in *d. cons.* videbimus quando apud acta constat de negatione, & de articulo juris & facti ut stante statuto quod falsificans aliquid de actis perdat causam statim quod aliter litigantium deprehensus est falsificasse, aliud non requiritur. Secus ergo quando de veritate facti superest inquisitio. Tunc enim novus libellus & nova instantia requiritur, ut hic.

30. Sed quæritur, an sufficiat probari juramento patroni ex delatione vassalli? Jacob. de Bell. Bald. Alvarot. Præpos. & omnes in *d. §. vassallus*, tenent quod non, & quod hoc casu non amittitur feudum per *l. eum qui.* Ubi Bart. Bald. Alexand. Jason. *ff. jurejurand.* & per textum in *Authent. de trient. & semiss. §. studium vero verb. hæc autem dicimus.* & ibi gloss. ver. *voluit collat.* Sed ego considero, quod hæc jura nihil concludunt in præsenti, quia loquuntur in actionibus in quibus per inficiationem condemnatio crescit, ex eo quod ratione inficiationis actor gravatur onere probandi, & gravamen probandi est causa majoris condemnationis: unde cessante hujusmodi gravamine quod cessat per delationem & susceptionem juramenti, sive rei, sive actoris, cessat commodum intuitu gravaminis concessum. *text. in d. l. eum qui* & ibi per omnes scribentes. Hic autem amittitur feudum, non ex eo, quod propriè patronus gravatur onere probandi, sed propter ingratitudinem vassalli, & injuriam illatam patrono. Et non sumus in terminis in quibus condemnatio crescit, seu duplicatur per inficiationem; sed in quibus ex inficiatione tanquam ex injuria & delicto consummato oritur jus & actio ad commissum & repetitionem feudi, quicquid omnes alii dixerint. Unde ego sum in hac nova sententia, quod etiamsi patronus non probaverit aliter se patronum quàm per juramentum voluntarium à negante delatum, nihilominus debet obtinere in actione & conclusionibus intentatis ad commissum. Et super quibus reus litem contestando quasi contraxit *l.* 3. *de pecul.* & huic pœnæ se subjecit *l. imperatores de jure fisci.*

31. Quia juramentum deferens censetur transigere *l.* 2. *ff. de jurejur.* Unde juramenti delatio æquè habet locum in omni materia, sive merè civili, sive pœnali, in qua potest transigi, & indubitanter ex parte illius qui potest renunciare, vel disponere de eo, de quo agitur, ut notatur per doctores in *l.* 3. *ff. de jurejur.* per Panorm. & alios in *cap. si. col.* 8, 9 *de jurejur.* Sed vassallus potest* renunciare feudo, & transigere super toto jure, quod habet in eo. Igitur post actionem intentatam per patronum ad commissum, sive ex capite negationis, sive alterius feloniæ, vel ingratitudinis, potest vassallus juramentum deferre, quo suscepto & præstito per patronum tanquam lite juramento decisa, feudum manet confiscatum & amissum: quia super ipsa confiscatione, sive super facto feudalis conditionis ad finem confiscationis facta est delatio & præstatio juramenti: igitur

* Qui potest renunciare, potest juramentum deferre.

necesse est, quod super hoc tantum operetur quantum transactio, vel renunciatio deferentis. Secus in *d. l. eum qui.* & similes. Ubi non defertur juramentum super pœna dupli, sed solum super simplo, quo sine gravamine probationem obtento, deficit conditio, ex qua futura erat pœna dupli.

32. Et ista clarè procedunt in terminis consuetudinis nostræ vel similis, quæ non requirit aliud quàm negationem veri patroni. Secus in terminis d. §. vassallus si feudum de consuetudine Insubriæ, vel simili. Ubi etiam requiritur scientia in negante, & quod convincatur, tunc enim tametsi deferat juramentum actori, an sit verus patronus, vel non, & ille se esse juraverit: bene apparet patronum fuisse denegatum, sed non apparet scienter fuisse denegatum, prout ille textus requirit, etiamsi in judicio fiat denegatio. Imò ex eo quod reus defert juramentum actori, quædam insurgit præsumptio ignorantiæ & bonæ fidei in persona ipsius rei. Dico tamen, quod etiam in terminis dictorum usuum feudalium potest actor acceptare juramentum sine præjudicio commissi, & probandi ad hunc finem de scientia rei negatoris tempore hominis. Nec tenetur aliter acceptare, ut etiam reus potest re integra revocare vel limitare suam delationem ut non sit super toto, sed solum super instantia & expensis, videlicet quod si actor juraverit se patronum, obtineat in jure prehensionis & lucro omnium fructuum hactenus & adusque congruas oblationes & in omnibus expensis, absque tamen pœna commissi: sed actor probare paratus non tenetur acceptare taliter limitatam delationem. sed tantum si super toto deferatur, prout quandoque expedit reo sentienti se convictum iri, ad vitandum majores expensas. Et sic subvertitur in hoc omnium hactenus feudistarú sententia minùs digesta.

33. Illud tamen cum illis fateor, quod si reus nolit juramentum deferri actori, & actor semiplenè, vel etiam plus quàm semiplenè probaverit, non debet ei deferri juramentum * necessarium in supplementum probationis ad finem hujus ingratitudinis probandæ, & commissi obtinendi: quia ubi agitur de ingratitudine probanda, requiritur vera, liquida & indubitata probatio, ut in *usibus feud. in l. unica. quot testes sunt necess. ad proband. feud. ingratit.* & est textus in simili, & ibi expressim notat Bald. non posse juramentum deferri in supplementum in *l. fin. in fin. C. de secund. nupt.* Bald. in *l. fin. C. de revocand. donat.* ubi latè Francisc. Ripa. in *reper. quest.* 75.

* Juramentum necessarium non habet locum in commisso, vel ingratitudine.

34. Et generaliter, ubi agitur de probando aliquem incidisse in pœnam (quod ego intelligo ex debito vel causa accedente delicto) requiritur liquidissima probatio, unde non est locus delationi juramenti in supplementum, ut notant Bald. & alii in *cap.* 1. *qualiter domi. proprie. feud. priv.* dicens, quòd in pœnis liquidissime constare debet. *per l. in testamento.* 1. quæ tamen nihil facit, (sed non est opus in re clara immorari) *ff. de cond. & demonstrat.* Idem decidit Bald. in *l. Titius. in fin. ff. de liber. & posthum.* in *l.* 1. *collat.* 2. *verb. ex hoc patet. C. de his qui. pœn. nomine.* & ibi Jason. *col.* 2.

35. Juramentum * autem propriè non est species probationis, sed levamen ab onere probandi. per textum in *d. l. eum qui in princip. ff. de jur. jur. gloss.* 2. & ibi Alberic. in *l. cum de indebito. ff. de prob.* no. Joan. And. in *cap. bonæ de electis. in no.* est unde quando fit mentio de probatione per modum probationis, ut si satis probaverit, non defertur juramentum in supplementum probationis. *consil.* 56. *in fin. lib.* 2. de quo tamen dicendum ut ibi noviter distinxi, & pariter in urgentis gravioribus & ubicumque, lex vel statutum requirit liquidissimas vel dilucidas aut indubitatas probationes, nunquam defertur juramentum vel supplementum, ut per multa quæ referre nolo, tradit Jas. in *l. admonendi col.* 22. *in lect. & repet. col.* 93. *ff. de jurejur.* Tely Philip. Decius in *rub. de proba.* Hippo. de Marsil. in

* Juramentum non est probatio, sed levamen probationis.

repet. Rub. de prob. fo. 16. ad quos pro allegationibus remitto. Aliud est de juramento voluntario, vel judiciali, quia cùm procedat de consensu partis, æquè semper admittitur, ut confessio.

36. Adverte tamen quod quamvis neque secundum dictos usus feudorum, neque in terminis nostræ consuetudinis, admittatur juramentum in supplementum ad probandum ingratitudinem & commissum feudi, tamen bene defertur ad perficiendum probationem patronatus, & fidelitatis, & ad declarandum rem controversam esse feudalem, & negatorem esse vassallum, saltem in terminis generalis hujus regni consuetudinis, secundum quam feuda afficiunt res & non personas, & non concernunt statum personæ, sicut nec certa patrimonialia. Unde nisi aliàs feudum esset tale (ut ducatus vel comitatus) quod merito judicibus videretur causa gravissima, & excepta à regula. d. *l. admonendi.* Locus esse potest delationi juramenti necessarii ad declarandum rem esse feudalem, censualem, vel alaudialem inter eosdem, sicut ad declarandum esse de conquæstu, vel antiquo patrimonio. Et sic concludo quod si in judicando reperiatur plene & dilucide probatum rem esse feudalem moventem ab actore denegato, adjudicabitur ei jure commissi. Si vero probatio sit plus quam semiplena, sed non omnino perfecta, poterit deferri juramentum in supplementum probationis, concurrente verisimilitudine, & alio non obstante, quo præstito res controversa declarabitur feudalis, & actori adjudicabitur omne jus feudale in ea cum fructibus præteritis à tempore manus injectionis, & futuris usque ad fidelitatem factam, vel debitè oblatam, sine aliqua commissione vel confiscatione feudi pro hac vice. Quod si postquam hujusmodi sententia in rem transivisset judicatam, vassallus iterum denegaret, absque dubio locus esset pœnæ hujus §. Ad hoc optimè facit *cap. afferte mihi gladium*. & quæ ibi notant Innoc. Panorm. & omnes canonistæ, quod in una & eadem instantia ex vehementi præsumptione (quæ sufficit in civilibus) fertur condemnatio in civili, super restitutione & adjudicatione rei: & supersedetur in punitione vel pœna criminali, in qua clarior & certior exigitur probatio. *l. fin. C. de probat.*

37. Sexto quæro, utrum in casu hujus §. aut alterius ingratitudinis & feloniæ feudum committatur * ipso jure, an vero per sententiam? Et Bald. in *cap. qua in ecclesiarum. col. 7. de const.* dicit semper amitti per sententiam, nisi quando amittitur per lapsum temporis, puta ob non petitam investituram infrà annum & diem, quia tunc ipso ipso jure. Sed communis & vera omnium doctorum sententia est, quod nunquam amittitur ipso jure sed tantum per sententiam, sive propter nogationem, sive propter non petitam investituram infra annum & diem, sive propter feloniam, aut aliam quamcumque causam amittendi feudum, excepto solo casu venditionis vel alterius alienationis, & traditionis domino irrequisito, in quo amittitur & ad patronum revertitur ipso jure. Et ita tenet gloss. & ibi Alvarot. Præpos. in *l. imperialem. §. callidis. in verb. revertatur. de probib. feud. alien. per Feder.* & pulchrè Bald. in *cons. factum tale est. lib. 1.* ubi dicit, quod licet felonia alienantis puniatur per legem contractus ipso jure, secus in felonia delicti, vel alterius cujuscumque culpæ vel fraudis, quæ purgatur per condictionem ex moribus, causæ cognitionem & sententiam. Idem vult Petr. Jacob. in *tit. de condict. ex l. imperialem.* & in *tit. seq.* Prac. Papiens. *in for. lib. quo agi. ad revoc. feudi in verb. nec superstitibus ex eo liberis. collat. 8.* Alvarot. in *d. l. imperialem. §. præterea si quis. collat. 1.* Cardin. Flor. in *cap. 2. col. 3. quæst. 7. de feud.* & pulchrè Alexand. *conf. 124. omissis superfluis. col. 1. lib. 1.* Guid. Pap. *deci. Delph. 164.* Franc. in 4. *parte feudo. num. 155.* Ratio, quia feudum non debet amitti sine culpa, & ea probata causa cognita. Et sic sequitur sententia *cap. sancimus de feud. sine culp. non amitt. cap. 1. de natu. feud.* cum similibus, nisi cùm vassallus domino irrequisito alienat & tradit, quia tunc facto proprio se privat & eximit feudo, & in accipientem nihil juris transfert, & sicipso jure ad dominum revertitur. Unde si diligenter inspicias textum dictorum usuum feudalium, invenies, quod hoc solo casu textus feudorum utitur verbo liberæ reversionis, dicens quod liberè ad dominum revertitur. *d. §. callidis.* quod tamen glossa ibi limitat respectu venditoris: sed quantum ad emptorem non putat amitti, nisi per sententiam, quod est intelligendum in emptore bonæ fidei, qui forte emit tanquam alaudium, & habet regressum de evictione, quo non debet privari. Secus, in eo qui scienter & mala fide emit, qui etiam pretium & evictionem amittit, & ita sentiunt ibi *gloss. & doctores.*

* Feudum non committitur ipso jure, sed per sententiã.

38. Non obstat, quod videtur alius esse casus in quo ipso facto amittitur, videlicet in *l. hac edictali in fin. & in d. l. imperialem. §. firmiter.* ubi dicitur, si in publica expeditione vassallus vocatus infra competentem terminum non fuerit comitatus dominum per se, vel alium, nec eum adjuverit, saltem de dimidia parte red tuum unius anni, amitti feudum, & dominus in usus suos illud redigendi modis omnibus habeat facultatem, unde decidit Joan. Rainald. in d. §. *firmiter. col. fin.* quod dominus hoc casu propria authoritate feudum tanquam commissum accipere possit: quamvis dicat esse tutius expectare sententiam declaratoriam. Sed ad hæc respondet Jacob. de S. Georg. *in invest. feud. in verb. & promi. eodem dom. suo præst. servi. qu. fin.* quod d. §. *firmiter* debet intelligi secundum finem *dicta l. hac edictali.* ubi dicitur vassallum debere prius de hoc conveniri, ergo causæ cognitio & sententia præcedere debent: & bene dicit, quia leges & jura debent invicem suppleri & concordari. *l. unica. C. de inoffic. don. cap. cum expediat. de elect. in 6.* Unde subjungit ibi Jacob. patronum non posse etiam hoc ultimo casu feudum propria authoritate prehendere, & se ita consuluisse. Et verum dicit quantum ad privationem, seu confiscationem ipsam, sed non quantum ad prehensionem respectu supremi principis, ut in rege nostro qui si vassallos, & subvassallos suos ad publicam expeditionem certo termino comparituros & profecturos vocaverit, quod vulgo vocant * bannum & retrobannum, negligentium feuda, seu eorum fructus terminis lapsis prehenduntur, sive saisiuntur, & commissariis sub manu regia supponuntur.

* Bannum & retrobannum.

39. Adde alium casum singularem, in quo feudum ipso jure amittitur, quando quis est vassallus immediatus supremi principis, contra quem committit crimen læsæ * majestatis. Tunc enim licet cætera bona patrimonialia ipso jure non confiscentur, sed tantum eorum administratio, statim à crimine contracto amittatur. *l. fin. C. ad leg. Jul. majest.* quicquid dicat gloss. Joan. Andr. in *cap. statutum. in verb. cum secundum leges. de hæredit. in 6.* de quo fusius diximus. infrà §. 198. tamen feuda quæ ab eo tenet, ipso facto amittit, secundum Bald. in d. §. *callidis ad fin.* post Jacob. de Bell. in *Authent. de incest. nupt. in princ. col. 2.* Et quamvis non sit de hoc textus expressus, est tamen magna ratio, propter concursum duplicis infidelitatis & feloniæ, videlicet in regem, vel rempublicam, & in patronum, & maxime quando est feudum ligium, in quo est strictior obligatio, ut dictum est suprà §. 1. *gloss. 5. num. 5. 6.* Reperio autem, quod Andr. Isern. & Præpos. in *c. unico de vassallo. decrepi. ata. in usibus feud.* & Zasi. in *epito feudo. in 3. part.* dicunt pariter feudum ipso jure committi in crimine læsæ majestatis, sed loquuntur præsupponendo quod in hoc crimine fiat bonorum confiscatio ipso jure, quod est falsum. Addo alium casum, scilicet in *cap. Felicis de pœnis. in 6.* Ubi feuda quæ offensores Cardinalium Ecclesiæ Romanæ tenent ab aliquibus ecclesiis ipso facto confiscantur, & acquiruntur ecclesiis à quibus moventur.

* In Majestatis crimine, quãadmodum feudum amittatur.

40. Sed advertendum, quod dicta constitutio, quæ est Bonifac. 8. non habet, quantum ad hunc articulum, vim legis in regno Franciæ, & personis, & ecclesiis regni, in quo omnia temporalia subsunt jurisdictioni supremi domini nostri regis, qui nullum in istis recognoscit superiorem. *cap. per venerabilem. versic. insuper. qui fil. sint legiti.* quod procedit nedum in temporalibus omnium secularium, sed etiam in bonis temporalibus omnium ecclesiarum hujus regni. Unde respectu bonorum temporalium, etiam ecclesiæ, & ecclesiastica bona, in hoc regno consuetudinibus regni, legibus & constitutionibus regis Franciæ, & non jure canonico, vel legibus pontificiis regulantur & judicantur, *per cap. quoniam 10. cum ad verum ventum est. 96. dist.* Facit quod refert Bald. in *cap. cum venissent. col. 2. de eodem qui mit. in possess. caus. rei servan.* quod procedit etiam si essent feuda decimarum: quia ratione feudi sunt temporalia, & soli seculari jurisdictioni in hoc regno subdita, per notata infrà §. 68. Imò etiam procedit dato quod bona ecclesiarum à quibus dicta feuda dependent, essent facta immunia, & ut vocant, amortizata, quia bene possunt eximi ab oneribus & juribus utilibus, seu pecuniariis, sed non à suprema jurisdictione & recognitione supremi domini regis Franciæ propter supremam & individibilem majestatem coronæ suæ, per ea, quæ latiùs dixi *supra in proœ. gloss. 5.* Hinc dicit dom. Jord. Bri. *in repet. §. contrahentes. cap. Romana. de for. compet. in 6.* quod constitutiones lib. 6. & similes summorum pontificum, non ligant in regno Franciæ, in præjudicium temporalis jurisdictionis. Unde ad alium similem casum, de quo in Clem. 1. *versic. aliis vero feudis. de pœnis.* eodem modo est dicendum, de quo infrà *eadem quæst.* Modo ad solutionem quæstionis in terminis consuetudinum nostrarum, dico quod ipso jure non amittitur, nec patrono consolidatur feudum propter negationem, vel aliam feloniam. Facit quod diximus suprà §. 33. *quæst.* 13. donationem non revocari ipso jure per ingratitudinem, sed demum per sententiam.

Adversus ingratum vassallum utrum possit incipere dominus à manus injectione.

41. Septimo quæro, Utrum in * casum ingratitudinis, & commissi possit patronus incipere à prehensione, & manum injicere feudo tanquam aperto? Videtur quod sic, quia omnes doctores dicunt feudum per ingratitudinem statim esse apertum domino. Nostræ autem consuetudines permittunt domino feudum apertum prehendere. Præterea etiam si maxime vassallus in fidem admissus & investitus sit, & hactenus fidelis fuerit; tamen ex quo noxam privatione feudi dignam committit, ex tunc facto suo alienum se facit à fidelitate clientelari & eam exuit, quoniam peccat in id quod est essentiale & causa finalis feudi, videlicet contra sacramentum fidelitatis, & legem feudi, quam abrumpit, unde non debet ei prodesse, nec ad impugnandum manum dominicam potest allegare admissum se esse in fidem, quam non servavit. *l. cum proponas. 2. C. de pact. cap. frustra. de reg. jur. in 6.* Tum si feudum aperitur, & prehendi potest quando vassallus desinit esse in fide per mortem, vel illicitam venditionem, aut donationem, multo fortius quando desinit esse in fide per delictum & feloniam commissam in patronum. Tunc enim nedum est interrupta, sed violata fidelitas, & nedum patronus caret vassallo qui sit & maneat in fide, sed etiam habet infidelem & inimicum, qui discedendo à fidelitate insurgit in patronum, & sic videtur habere locum dispositio §. 1. suprà *eodem.* Contrarium puto, quia etiam si esset facta confiscatio vel privatio ipso jure, tamen, non nisi præcedente sententia declaratoria debet res occupari & apprehendi. *cap. cum secundum de hæreti. num. 6. cap. licet episcopus de preb. eod. lib.* quod multo fortius congruit observari, ubi ipso jure non fit privatio, ut vassallo qui non potest privari nisi convictus causa cognita: & interim * etiam post judicium parium à quo provocavit, manere debet in possessione. *cap. fin. quo temp. mil. investi. per*

Pendente lite super commisso vassallus manet in possessione.

deb. in usibus feud. quod procedit etiam si alias esset privatus ipso jure, per notata gloss. & doctores in *leg. imperialem. §. callidis. §. firmiter. de prohibi. feud. alien.* per Feder. Bald. Præp. in *l. hac edictali. in fin. de pact. tenend. & jura. firm. in usibus feudo.* Et quod non possit patronus propria authoritate prehendere, firmat Jacob. de S. Georg. in *investi. in ver. & promi. eidem dom. suo prasta. ser. quæst. fin.* Zas. in *epit. feudo. part. 10.*

42. Facit quod diximus infrà §. 74. emphyteutam propter canonem non solutum non posse expelli à domino, propria ejus authoritate, quamvis res ipso jure ceciderit in commissum. Et hoc est generale de jure, non esse a prehensione vel executione incipiendum, seu ordine judicii servato. *l. 1. l. fin. C. de execut. rei judica. l. unica. C. de prohib. sequestr. pecu. l. fin. C. si per vim vel alio modo,* etiam contra injustum possessorem. *l. si deserta. C. si pro publ. pensita.* Consuetudo autem nostra non inducit, nec permittit patrono jus & facultatem prehendendi nisi in duobus casibus tantum videlicet primo, quando vassallus non præstitit fidelitatem patrono, sive mutatio fiat ex parte patroni, sive ex parte vassalli, ut suprà §. 1. & infrà §. 65. Secundo, quando vassallus infra tempus debitum non præstitit catalogum, ut suprà §. 9. Igitur nullus est locus feudali prehensioni in cæteris casibus, sed remanet in dispositione juris communis, & generalis dispositionis hujus consuetudinis infrà §. 162. *l. si cum dotem. in princ. ff. solut. matr. l. quicquid astringenda. ff. de verbor. obligat.* & maximè attento, quòd si consuetudo nostra voluisset permittere patrono manum suam injicere feudis propter feloniam vel ingratitudinem commissam, æquè facile expressisset, & sic censetur noluisse. *l. unica. §. si vero. C. de cadu. toll. cap. ad audientiam de deci.* & hoc verum puto. Et est intelligendum quando vassallus ante ingratitudinem fuerat in fidem admissus: tunc enim quamvis efficiatur infidelis & ingratus, tamen non potest patronus procedere per viam manus injectionis, sed per viam actionis, vel querelæ coram judice ordinario, ad declarationem & adjudicationem commissi.

43. Ab his tamen excipienda sunt feuda immediate moventia à supremo * rege nostro, quoniam specialis est prærogativa fisci regalis, incipere à prehensione vel saisia, quod non competit cæteris dominis terrarum etiam merum habentibus imperium secundum ea quæ dixi infrà §. 169. In differentiis inter fiscum regium, & improprium fiscum inferiorum. Si vero vassallus ingratus nunquam fuisset in fidem admissus vel alias propter mutationem patroni feudum erat apertum, clarum esset quod prehendi posset secundum formam §. 1. *suprà eodem. vel* §. 65. *infrà eodem.* quo facto si vassallus ingratus accederet jura offerens & petens in fidem admitti, justè repelli posset. Si tamen haberet recursum ad judicem, & negaret objectam feloniam, nisi in continenti verificaretur à patrono, provisio feudi fienda esset vassallo, secundum notata *infrà eod. q. 40.*

Fiscum regius incipit à prehensione.

44. Octauo quæro, A quo tempore veniant * fructus in materia commissi? Respondeo. Si fundum erat aliàs apertum, & patronus injecit manum, deinde quia non poterat felonia in continenti probari, per provisionem feudum relaxavit: certum est, quod vassallo de ingratitudine convicto, feudum adjudicabitur patrono cum fructibus etiam percipiendis à tempore prehensionis. Sed quid si patronus processit via actionis? Et primo videtur, quod fructus non veniant nisi post litem contestatam, juxta regulam *l. certum. C. de rei vendicat.* quia etiam cùm donatio * inter vivos ex aliqua causa revocatur, non tamen revocantur fructus, ut est gloss. singularis in *l. singulariter. §. proinde ver. plane in ver. ex causa. ff. de fideicommiss. libert.* quam gloss. ad hoc not. Bald. in *sua margar. in versic. fructus in princ.* Ubi dicit post Ray, quod revocata donatione per ingratitudinem, fructus non restituuntur. Et ratio est duplex. Prima, quià fructus saltem qui tempore donationis non extabant, sed postea supervenerunt, non cen-

Fructus commissi feudi à quo tempore debeantur.

Revocatio donationis non extenditur ad fructus.

ſentur donati, nec eos percepit donatarius ut donatos, ſed ut proprios ac ex re ſua collectos, quod clarè probatur in *l. in ædibus. §. in rebus. ff. de donat.* Ubi fructus ex rebus donatis percepti, in ratione donationis non computantur, quem textum ad hoc notat Bald. in *l. fin. collat.* 2. C. *de uſucap. pro donat.* adde textum in *l. ſancimus. C. de donat.* ubi non computantur fructus in æſtimatione rei donatæ.

45. Hinc pulchrè decidit Angel. *in conſil.* 331. *pro conſultationis,* quòd ſi teſtator ordinaverit, quod hærede inſtituto decedente ſine filiis, omnia bona teſtatoris provenientia ſeu proventura quandocumque & qualitercumque reſtituerentur ſubſtituto, quod tamen non debeant reſtitui fructus percepti ab inſtituto, quia quamvis debeant etiam fructus judicio teſtatoris ante moram percepti, reſtitui, quando teſtator hoc expreſſe ordinavit. *l. in fideicommiſſaria. ff. ad Trebellia.* Vel quando ſunt conjecturæ probabiles, quod voluit etiam fructus reſtitui. *l. in fideicommiſſi. §. quum Poſſidius. ff. de uſur. l. ſi ita relictum. §. Pegaſus. ff. de leg.* 2. tamen in dicto caſu teſtator non ordinavit reſtitui quicquid ex bonis ſuis poſt mortem ſuam perciperetur, ſed ſolum bona ſua omnia voluit reſtitui. Sed fructus poſt ejus obitum proventi, nunquam fuerunt in bonis teſtatoris, nec in ejus hæreditate. *d. l. in fideicommiſſoria. ff. ad Trebellia.* Adde meliores textus in *l. quod his verbis. ff. de legat.* 3. *in l. hæredes mei. in princ. ff. ad Trebell.* Ubi dicitur quod fructus poſtea ab hærede percepti, non veniunt appellatione horum verborum, *quicquid ex hæreditate boniſve meis ad te pervenerit.*

46. Secunda ratio, quia hujuſmodi donatio (& idem de feudo) non * revocatur ipſo jure, ſed demum per ſententiam, & ut ex tunc. Ideo iſta non procedunt quando donatio revocatur, ut ex tunc, & retro annullatur & ad non cauſam reducitur, ut in donatione cauſa mortis donatore convaleſcente, vel ſuperviventе, quia tunc indiſtincte fructus veniunt reſtituendi. *l. cum quis. ff. de mor. cau. donat. l. videamus. §. idemque. ff. de uſur. l. ſi mulier. §. ſed ſi habenti. ff. de legat.* 3. Unde quod Angel. & Alexand. in *d. l. cum quis not.* ex illo textu, quod titulus revocabilis non inducit fructuum acquiſitionem, debet intelligi & limitari ut procedat, quando eſt revocabilis, ut ex tunc, & retro annullatur. Et tunc non procedit gloſſ. *d. l. generaliter. ff. de fideicommiſſ. libert.* prout in ſimili habetur in *l. item quod. in l. imperator. ff. in diem. addict. in l. 1. ff. de legat. commiſſo.* Secus quando non revocatur, niſi ut ex nunc. *ut ex capite l. ſi unquam. & l. fin. C. de revocand. donat.* Et hæc eſt punctualis ratio & diſtinctio quam nota. quia Jaſon. in *d. l. cum quis,* vel in *l. ſi hæres. ff. de condict. cauſ. dat.* non bene explicat. Igitur idem dicendum in feudo, quod quantum ad revocationem ex cauſa ingratitudinis vel feloniæ, regulatur ſicut donatio, *infra eodem quæſt.* 37.

* An titulus revocabilis inducat acquiſitionem fructuum.

47. In contrarium argumentorum quòd etiam ante litem & controverſiam motam veniant, & percipi poſſunt fructus à die ingratitudinis ſeu feloniæ commiſſæ, ſive extent, ſive non, ſive vaſſallus locupletior factus ſit, ſive non, ſive patronus inceperit per viam actionis, ſive per viam prehenſionis, & ita expreſſim decidunt Guillel. Angel. Paul. Alexand. Jaſon. in *l.* 1. *collat.* 1. *C. de his quibus ut indig.* Ubi dicunt quod vaſſallus, vel clericus, qui commiſit cauſam propter quam meretur privari feudo vel beneficio eccleſiaſtico, licet non ſit privatus antequam feratur ſententia, tamen ſtatim à tempore noxæ, tenetur ad omnes fructus reſtituendos tanquam malæ fidei poſſeſſor. *d. l.* 1. Et iſtud de vaſſallo ſequitur Jacob. de Sanct. Georg. in *invectit. in verb. dictique vaſſall. promi. non commit. felon. col.* 13. *verſicul. Addo. vobis.* Ubi addit rationem, quia dominus petit reſtitutionem ejus quod aliàs fuit ſuum. *l. videamus. ff. de uſur.* ſequitur etiam Zaſi. in *epito. feudo. part.* 10. Idem in vaſſallo & donatario voluit Franc. Ripa. in *repet. l. fin. quæſt. 66. de revoc. dom.* ubi infert contra clericos omittentes horarias preces, ut tanquam Deo & hominibus ingrati teneantur ad reſtitutionem fructuum beneficiorum. Et iſtud de donatario, & vaſſallo eſt ſatis æquum, nec reperio contradictorem. Tamen, rectè jura ponderando non * puto verum, ſed eſt dicendum quod non à die ingratitudinis, ſed à die controverſiæ judicialis, ſive citationis ſuper hoc juſſu judicis factæ, prout inquit textus in *l. his ſolis. ibi ex eodem die quo & controverſia. C. de revocand. donat.* quem textum ſufficiebat allegare ad hanc quæſtionem unico verbo decidendam: ſed quia quæ in collectaneis meis olim multa ſuper his redegi, non omnino viſa ſunt inutilia, conſultius duxi ſelectiora paucis deducere, quam perfunctorie defungi.

* Contra communé.

43. Adverte tamen, quòd *d. l. his ſolis.* non penitus negat fructus & commoda unquam venire ante litem per citationem libellatam cœptam. Unde * puto, quod de jure veniant à tempore moræ, quæ eſt ſtatim quod donatarius, vel patronus revocavit offenſam ad animum. Et voluit uti revocatione donationis, vel commiſſo feudi, & ſuper hoc donatarium, vel vaſſallum ingratum interpellavit. Non enim locus eſt revocationi, niſi volente offenſo, & voluntatem ſuam declarante, & in dubio non præſumitur velle revocare nec mutare voluntatem propter ſolam ingratitudinem, ut inquit Bald. in *l. 1. C. de revocand. donat. & videbis infrà eodem quæſt.* 33. Ex quibus ſequitur, quod antequam offenſus declaraverit voluntatem ſuam, & pervenerit ad notitiam ingrati interpellati de reſtituendo, non tenetur reſtituere, nec aliàs per ſolam ingratitudinem eſt conſtitutus in mora: Facit quod in fortioribus terminis videlicet in terminis *l. ſi unquam. C. de revoc. donat.* ubi donatio revocatur ipſo jure, decidat doctus dom. Andr. Tiraq. in *repet. d. l. verb. revertatur. num.* 222. quod donatarius non conſtituitur in mala fide, nec in mora, nec tenetur ad fructus, continuò quam ſcivit donatos liberos reſtituere donatori; ſed tum demum cùm donator declaravit, & notificavit donatario velle donationem revocari. Secuta autem declaratione & interpellatione, etiam in terminis noſtris, ubi non fit revocatio, niſi per ſententiam: ſatis puto de jure fructus venire etiam ante citationem factam, quum revocans dicatur venire ad rem quæ fuit ſua, per *l. videamus. ff. de uſur.* Quod autem veniant à die noxæ commiſſæ, citra aliam declarationem & interpellationem, non puto jure comprobari per prædicta, & *infrà eodem quæſt.* 28. 33. & per quæ late tradit Pet. de Ancha. in *repet. cap. peccatum. cap. peccati venia de reg. jur. in 6.*

*Solutio.

49. Ex quibus (quæ ibi videas non refero) ſequitur, quod licite & cum bona conſcientia, fruitur donatarius vaſſallus, emphyteuta, quamdiu non interpellatur à dominis, quibus jus revocandi eſt acquiſitum, & pariter clericum qui commiſit culpam privatione dignam, licitè frui beneficio, & fructus ſuos facere, quamdiu à ſuperiore toleratur, ut expreſſim decidit Innoc. & omnes canoniſtæ in *c. cum noſtris in princ. de conc. præb. quamvis ſcribentes in d. l.* 1. *C. de his quib. ut indig. & in l. prædonis. ff. de petit. hæredit.* aliter voluerunt, except. Phil. Cor. in *d. l.* 1. qui reprobat eorum ſententiam in hoc, & bene, & eum refert & ſequitur Feli. in *c. de quarta coll.* 11. *de præſcrip.* Poſtremo, quod ſcripſit Ripa. in *d. quæſt. 66. in fin.* Clericum omittentem preces horarias teneri ad reſtitutionem fructuum beneficii, quod fuit dictum à Joan. Cal. in *c. de celebra. miſſ.* quē ſequitur dom. in *c ſi. col. 1. de reſc. in 6. & in §. 142. diſt.* Clava. *in verb. hora can. §.* 11. jure non probatur, & verior eſt contraria opinio Card. & Panor. in *d. c.* 1. & licet Rip. in *d. q. in fi.* dicat ſe intelligere ita fuiſſe ſtatutum in noviſſimo Concilio Later. non apparet, nec hoc moribus utentium receptú eſt, & ſic non obligat, per ea quæ not. gloſſ. & doct. in c.

1. *de treug. & pace.* & Joan. Gerson. in *tract. de reg. mora. col.* 4. Nec esset bonum ita statuere, ne laqueus multitudini injiciatur, quod in legibus condendis, & maxime periculum animæ concernentibus summopere vitandum est *cap. de viduis.* 37. *quæst.* 1. Et latè per Joan. Gers. in *lib. de vita spir. anim. lect.* 2. Non tamen nego, quin aliter superiorum arbitrio puniri debeant.

50. Nono, juxta hæc quæro. Patronus agere cœpit ad declarationem, & adjudicationem commissi, deinde quum per quinque, vel decem annos forte impeditus cessasset prosequi, ipse vel ejus hæres mediantibus literis cancellariæ regiæ restituuntur ad litem resumendam, & secundum ultima acta prosequendam, non obstante discontinuatione & peremptione instantiæ. Reus consentit homologationi rescripti, & offert procedere sub hac modificatione, quod in casu quo succumbat, non teneatur ad fructus temporis præteriti à tempore litis primum cœptæ, sed solum à tempore præsentationis rescripti & litis renovatæ, utrum bene dicat? Videtur quod sic, quia licet princeps * possit suscitare instantiam peremptam, velut de morte ad vitam, ut inquit Angel. in *l. tempora. col.* 3. *C. de tempor. & reparat. appellat.* hoc est gratiosum, & contra dispositionem juris communis, quo perempta sunt acta, & nova de integro instantia opus est. *l. cum lite mortua. ff. judi. solvi. l. properandum. C. de judic.* Unde non debet concedi in grave præjudicium partis, sed istud censetur exceptum. *l. 2. §. merito. ff. ne quid in loc. publ. l. nec avus. C. de adopt.* Et ita per plura aresta sæpe obtentum est, ut dixi infra *tit. 4. in rub.* Tamen pro resolutione hujus quæstionis sic distinguendum est. Aut petitur redintegratio litis contra eumdem vassallum, qui feloniam commisit, & tunc rescriptum simpliciter homologabitur sine dicta modificatione: quia cùm agatur de ejus facto, ab initio constitutus fuit in mora & vera mala fide, quæ non cessavit ex sola discontinuatione prosequendi. Idem puto, ubicumque de simili rescripto agitur contra quemcumque verum malæ fidei possessorem, qui tenetur restituere fructus tempore positivæ malæ fidei perceptos, etiam ante litem motam, ut diximus §. 33. *quæst.* 10. Aut vero agitur contra hæredem ingrati, vel ejus successorem, de cujus mera scientia, mala fide non constat, & tunc locus est dictæ modificationi. Amplia nedum si patronus agere cœperit mera via actionis ad commissum, sed etiam si inceperit per viam prehensionis, etiam feudo aliàs aperto: quia recepta semel oppositione vassalli, & feudo provisionaliter ei mancipato, *ut infrà eodem quæst. 4. & in §. seq. in princ.* procedit judicium tanquam in vim actionis ordinariæ, & in veritate & effectu est actio ordinaria commissi, quamvis remaneat forma scribendi, concludendi ad validitatem prehensionis à qua cœpit instantia. Et ita secundum præfatam nostram distinctionem, intelligenda sunt prædicta aresta, quod est notandum ad duo. Primum in praxi, quia multi pragmatici dicta aresta (ut cætera fere) sine alia distinctione accipiunt. Secundo ad intellectum gloss. 1. *in l. 2. C. de fructibus & litium impens.* Et contrariarum super ea opinionum, quæ ita debent concordari, ut fusius olim deduxi in collectaneis meis.

*Instantia perempta à principe suscitatur.

51. Decimo quæro, utrum juri revocandi feudum, vel donationem ex capite ingratitudinis * præscribi possit? Breviter dic quòd sic, non tamen minori tempore, quàm triginta annis. Ita tenent Franc. Ripa. in *repetit. d. l. fin. quæst.* 89. Et sequitur dom. Andr. Tiraquel. in *repet. d. l. si unquam. in ver. revertatur. num.* 315. ubi idem dicit in revocatione ex capite *d. l. si unquam.* Et istud est clarum quando patronus patitur vassallum tandiu quietè possidere, etiam si aliàs non tractet eum ut vassallum: nec obstat §. 12. *supra eodem.* quia ut ibi diximus, licita est præscriptio inter patronum & vassallum ad conservationem vel inductionem feudi. Nec obstat * constitutio Ludovic. 12. restringens rescissiones contractuum, & similium actuum ad tempus decem annorum: quia, ut deduxi in collectaneis meis in 6. declaratione ad dictam constitutionem, intelligitur de rescissionibus vel distractibus qui fiunt contra naturam actus, ita quod distrahens nitatur contra factum proprium: Secus, in illis quæ fundantur in natura, vel tenore actus gesti: ut distractio vel revocatio donationis, vel infeudationis propter ingratitudinem, vel causam non secutam. vel rescissio venditionis ex pacto apposito, ut *l. sed Celsus. §. 1. ff. de contrah. empt.* Sed quod dictum est non præscribi minori tempore quàm triginta annis,

*Præscribi potest ex ingratitudinis causa revocatio.

*Nova declaratio ad constitution. Ludovic. 12.

52. Limito * primo, ut procedat quamdiu offensus & offensor vivunt, & possident respectivè feudum dominans & feudum serviens. Secus, si patronus decederet infra triginta annos, forte post quatuor, aut quinque annos, quibus habuit scientiam, spatium, & opportunitatem conquerendi & commissum petendi, & tacuit, & sine querela decessit, quia nunc non transmittit ad hæredes, *ut infrà eodem quæst.* 33. quod ego limito nisi in extremis legaret alii, aut aliter disponeret de dicto feudo tanquam commisso, quia tunc hæc voluntas expresse declarata facit cessare præsumptionem tacitæ remissionis.

*Pellent. 1.

53. Sed quid, si patronus inter vivos * cedat, vel vendat tertio actionem suam & jus revocandi feudum commissum, quod absque dubio facere potest, *l. fin. C. de hered. vel actio. vendi.* utrum finiatur præmoriente patrono, vel vassallo ante querelam intentatam? Videretur quod sic, quemadmodum si non esset facta cessio, utque cessionarius non sit melioris conditionis quam author suus. *l. in omnibus officiis in fin. ff. de reg. jur.* sed eodem jure utatur. *l. qui in jus. eodem tit.* eique noceat, quod & authori suo obesset. *l. quod ipsis. eodem tit.* & quod non possit cedens plus juris transferre quam habeat. *l. nemo plus. ff. eodem tit.* Sed his & similibus non obstantibus contrarium puto, quia resolutio hujus actionis procedens ex eo quod ante motam querelam præmoritur patronus vel vassallus, fundatur in tacita remissione, * quæ per expressam cessionem cessat, *argumento l. cum ex filio. §. 1. ff. de vulgat. & pupill.* ubi per Bartol. & doctores. Et sic concludo, quod hoc casu non præscribetur nisi jure communi, videlicet 30. annis, computato tempore cedentis, vel longo tempore contra singularem & bonæ fidei successorem, *ut infrà eodem num.* 44.

*Commissum cedi potest.

*Expressa facit cessare tacitum.

54. Sed quid, si patronus non cederet hanc actionem, sed alii venderet, vel cederet ipsum feudum dominans, cum omnibus juribus, & pertinentiis suis in genere, non facta specifica mentione de jure commissi, & revocationis dicti feudi? Respondeo. Non transmittit querelam, nec jus revocandi in singularem successorem, ad quem multominus quàm ad hæredem tacitè transmitti posset.

Sed an per hoc, jus commissi extinguatur? Respondeo, Non, quamdiu vivit offensus, cui semel fuit acquisita hæc actio, quæ propriè non est amplius de pertinentiis feudi dominantis venditi, sed habetur tanquam proprietas separata, sicut fructus collecti, relevia, & summa jura cessa & acquisita ante venditionem feudi dominantis, quæ spectant ad venditorem, & non ad emptorem, per notata latè *suprà 1. gloss. 1. quæst.* 3. *num.* 36. hujusmodi enim jura, & actiones jam cessæ, sive pro tempore præterito, non transeunt in cessionarium feudi principalis sub generali clausula jurium & pertinentiarum, sed etiam sine specifica reservatione remanent cedenti, nisi aliàs cedantur, de quo & de effectu clausulæ, cedens jura & actiones, ne extra propositum efferar, remitto ad ea quæ dixi infrà. §. 170. Unde nisi venditor aliàs expresse, vel tacitè offensam remiserit, poterit infra triginta annos agere ad declarationem commissi, & condicere feudum, taliterque avocatum, tenebit in feudum ab emptore feudi dominantis,

ti. Sed quid, si antequam venditor agere cœperit, vassallus ab emptore, novo patrono, in fidem receptus fuerit? Respondeo, non esse præjudicatum venditori, nisi eo vocato, & non contradicente facta fuerit renovatio investituræ: quia tunc satis consensisse & injuriam remisisse videtur, juxta notata in *cap. ex nos- citur de his quæ fin. a prælat. sine consensu. cap. in l. 2. §. voluntatem. ff. soluto matrimonio.*

55. Sed in casu quo venditor dictum feudum condicat & recuperet, an teneatur relevium solvere emptori, quem recognoscere tenetur? Videtur quod sic, quia feudum vere mutat manum. Et si dicatur quod hujusmodi mutatio manus fit ex causa veteri antiqua & debita ante venditionem, hoc nihil concludit, quia non fit hujusmodi mutatio ex causa venditionis, quo casu attenderetur tempus venditionis pure, cùm ex tunc cedant & acquirantur jura quinti vel subquinti illi qui tunc est patronus, vel ad quem commoda feudalia pro tempore spectant per notata suprà §. 20. *gloss.* 3. sed fit mutatio per alium modum quàm per venditionem; & sic solum tempus ipsius realis mutationis attenditur, quia tunc demum cedit & incipit deberi relevium, & non prius, & sic acquiritur illi ad quem hujusmodi spectat tempore mutationis, non inspecto tempore causæ cujus virtute fit mutatio, & translatio feudi, per notata suprà §. 33. *quæst.* 2. *num.* 7. Confirmatur, quia hujusmodi mutatio non trahitur retro ad tempus ingratitudinis vel feloniæ, sed solum ad tempus actionis intentatæ vel motæ, per notata *suprà eodem quæst.* 8. *num.* 34. Et pro hac parte (longiori disputatione omissa) concludo. Non obstat, si quis forte causetur hoc feudum non transferri per modum mutationis, sed per modum reversionis, quia cùm revocans non sit patronus, sed alium in patronum agnoscere teneatur, non potest esse reversio ad patronum, sed vera mutatio manus in alium & novum vassallum. Nec etiam obstat si dicatur, quod venditor hoc jus in venditione sibi reservavit, sive expresse, sive tacite, & sic, quod emptor expresse vel tacite consensit hujusmodi revocationem per venditorem fieri, quia non est* consensus dispositorius, juxta notata suprà §. 20. *gloss.* 1. *num.* 10. *&* 11. Et satis est, quod emptor non cessit nec transtulit hanc actionem in venditorem, sed quod eam reliquit venditori.

** Consensus dispositorius.*

56. Et sic non est simile de patrono, qui actionem quam habebat ad commissum, alii cessit vel vendidit, quo casu emptor vel quivis cessionarius feudo avocato bene tenetur in finem cedentis se conferre, sed non tenetur illi aliqua jura utilia solvere, quia brevi manu videtur patronus feudum revocasse, & cessionario de novo infeudasse. Et sic nulla jura utilia sicut nec de qualibet nova infeudatione debentur, ut dictum est suprà § 33. *quæst.* 12. *num.* 43. sed in præsenti casu nihil est tale, imo omnino est nova & vera mutatio a vassallo in alium novum vassallum. Hactenus de hac incidenti quæstione quæ fuerat omissa suprà § 33. Redeundo ad principalem quæstionem nostram,

** Fallen. 2.*

57. Secundo,* pariter limitanda est conclusio nostra ex parte vassalli, qui novam admisit, qui si decedat ante controversiam motam, cùm patronus sciens habuisset spatium & opportunitatem revocandi & tacuisset, quia non poterit revocare ab hærede, etiam si non sint lapsi decem aut sex anni à felonia commissa. Sed quid de singulari successore vassalli ingrati, qui vendidit, vel in alium transtulit & desiit esse vassallus? Videtur idem quod in ejus hærede, prout ex parte patroni dictum est, quasi hujusmodi querela, utpote vindictam injuriæ concernens non egrediatur personas. *per d. l. fin. C. de revoc. donat. & l. injuriarum. in princip. ff. de injur.* Sed aliud puto ne sit in potestate vassalli, privare patronum jure ei quæsito. Et sic facio conclusionem, quod quandiu vivit vassallus ingratus statu aliàs integro, potest patronus infrà 30. annos agere ad commissum feudi, nedum contra ingratum, sed etiam contra singularem ejus successorem, modo nulla facta fuerit approbatio per patronum.

58. Hanc conclusionem tertio* limito, nisi iste singularis successor per decem annos inter præsentes, aut viginti inter absentes sciente patrono possederit. Tunc enim dico sublatam actionem, & ejus commissi, non tam ex tacita remissione patroni, ex eo quòd tanto tempore non injecit manum nec aliter questus est, quam ex vi præscriptionis singularis successoris. Actio enim personalis* in rem scripta, quæ est perpetua, & durat triginta annis contra principaliter obligatum, vel ejus hæredem, non durat nisi longo tempore contra singularem successorem, qui longo tempore cum titulo & bona fide præscribere potest, ut patet in simili de revocatione per actionem quod metus causa, quæ durat triginta annis contra metum inferentem, vel ejus hæredem, sed longo tempore præscribitur à singulari successore. Textus in *l. si vi vel metu.* & ibi gloss. & doctores, *C. de his quæ vi. met. ve caus.* Simile in retractu conventionali, ut scripsi. infrà §. 67. ubi multa alia exempla deduxi.

** Fallen. 3.*

** Actio ad commissi est in rem scripta.*

59. Sed quid si singularis successor benè sciebat feloniam commissam ab authore suo? Respondeo. Non propter hoc solú est in mala fide, quia ex eo solo, quod ingratitudo est commissa, non sequitur quod patronus velit feudum revocare, ut not. Bald. in *l.* 1. *C. de revoc. donat.* Secus si sciret patronum velle revocare vel si participaret fraudem cum vassallo alienante ad frustrandum patronum spatio longi temporis & remanente in possessione forte titulo conductionis, ita quod patronus probabiliter ignoraverit alienationem. Tunc enim non puto patronum excludi solo lapsu longi temporis, quia quandiu vivit vassallus, justè credit jus suum semper usque ad triginta annos conservari: & est quædā suspicio participatæ fraudis ab acquirente per not. in *l. sicut. §. supervacuum. ff. quib. mod. pignus. vel hypoth. sol.* Unde hoc casu non obstat patrono præscriptio longi temporis, nec prodest tertio aliàs habenti titulum & bonam fidem, ut in simili dixi infra *dicto.* §. 67. Et hæc intellige nisi feudum fuisset subhastatum, & per solemne decretum adjudicatum ultimo plus offerenti, quia tunc patronus sive sciens sive ignorans ab omni jure commissi ex quacumque causa præteriti temporis exclusus est, sicut & ab omnibus relevus, & aliis juribus præteriti temporis, nisi ad horum jurium conservationem illa singulariter specificando debito tēpore se opposuerit per ea quæ plenè scripsi inf. §. 189.

60. Sed adhuc juxta hæc quæro. Certum est per prædicta, quod simplex scientia vassalli vendentis, qui scit se offendisse patronum, non nocet emptori quominus præscribat, quia etiam ipsi emptori scienti non nocet. Sed utrum positiva mala fides venditoris noceat, puta, quia fuit requisitus & interpellatus de feudo restituendo quod vivens vendidit, & in alium transtulit? Videtur quod sic, ut non possit præscribere minori tempore quam triginta annis vivo venditore. *per* * *Auth. malæ fidei. C. de præscrip long. temporis*, quæ etiam apud nos est in viridi observantia, quicquid mei pragmatici putent, qui nihil aliud sciunt, nisi quod practicari viderunt. Contrarium dico, quia dicta Authentica loquitur in eo qui actu est herus dominus. Sed hic patronus nondum est dominus, sed vult adipisci dominium, quia ipso jure non fit revocatio. Et dicta Authentica non debet extendi ultra terminos suos, ut diximus in *d.* §. 67. Secus autem si venditor nedum fuisset interpellatus, sed etiam in judicio conventus, quicquid dicunt canonistæ post Innoc. *in cap. cum M. Ferra. de constitut.* teneo, quòd isto casu & simili, res efficitur litigiosa, ut plenè deduxi infra in *rubri.* 4. *de præscrip. in* 7. *casu. in quo cessat præscript.*

** Authent. malæ fidei.*

61. Item conclusionem nostram, quod huic juri præscribitur triginta annis,* Quarto limito, ut procedat vassallo, vel alio possidente. Secus, si ipsemet patronus feudum possideret, & teneret ad manum suam

** Fallen. 4.*

faciendo fructus suos. Tunc enim quamdiu sic possidet, non negligit, nec currit contra eum aliqua præscriptio, imò cœpta interrumpitur, quemadmodum non currit præscriptio contra creditorem in hypothecaria, quamdiu pignus vel hypothecam possidet. Textus in *l. cum notissimi. §. Imo. C. de præscrip. 30. vel 40 ann.* Et sic nec lapsu temporis, nec morte patroni, aut vassalli, ante aliam querelam motam extinguitur jus commissi. Quod sane est intelligendum quando patronus intendit possidere * tanquam rem suam jure commissi, ad se reversam, sive, sive tanquam ipso jure reversam, sive tanquam revertendam, ex nunc retineat, sive hoc expresse appareat: quo casu non est dubium, sed ex conjecturis, puta, quia statim post feloniam manum injecit feudo, sive alias aperto sive non, vel quando prius tenebat feudum ad manum suam ex defectu fidelitatis, vel catalogi: & superveniente felonia, recusavit manum levare vassallo, vel ejus successori, alioquin justa offerenti, vel aliàs etiam absente vassallo, dixit se numquam restituturum feudum, sed jure commissi retenturum & possessurum tunc enim apparet, quod possessionem quam patronus prius habebat tanquam directus & feudalis tantum, mutavit (quod ex supervenienti feloniæ causa facere potuit) in possessionem pleni dominii, vel detentionis, ad commissum declarandum, & adjudicandum: quamvis enim non possit de rigore, & sua propria authoritate possessionem vassalli ingrati funditus intervertere, quin vassallus jura offerens, & noxam negans, debeat saltem per provisionem pendente lite restitui, secundùm notata *suprà eodem quæst. 7. & infrà eodem quæst. 10. & in § seq.* Potest tamen patronus possessionem in qualitate simplicis domini feudalis inchoatam alterare, ad retinendum jure commissi, quod sufficiet ad interrumpendum omnem præscriptionem commissi, etiam si ultra non procederetur ad veram immutationem possessionis, interversionem, & totalem ablationem possessionis vassalli. Secus si patronus non possideret nec teneret feudum, nisi tanquam dominus directus & feudalis, quia hoc dumtaxat modo possidendo, & nihil aliud verbo vel facto declarando, recognoscit & præsupponit dominium utile saltem in habitu pertinere ad alium, habentem facultatem feudi recuperandi justa faciendo, & sic nunquam præscribitur juri investituram petendi, sed bene præscribitur juri excipiendi, quod ratione commissi, vel ingratitudinis competit patrono ad denegandum investituram ingrato vassallo, quoniam tale jus excipiendi est fundatum in jure agendi, quod præscribi potest per notata in *d. l. cum notissimi. §. eo jure.* prout præscribitur, non obstante possessione patroni, quæ cùm non exerceatur nisi in qualitate domini directi & potestatis feudalis, non repugnat, imò adjuvat præscriptionem juris commissi, tendentem ad conservationem feudi, adde *infra eodem quæst. 34.*

*Refert an patronus possideat jure feudi an jure proprietatis.

62. Sed juxta hæc quæro, numquid patronus post feloniam admissam, manum injiciendo feudo tanquam aperto in qualitate simplicis domini feudalis, censeatur ipso facto remittere caducitatem sive jus commissi? Videtur quod sic, saltem quando sciebat jus commissi sibi acquisitum, quoniam hujusmodi prehensio præsupponit ad alium spectare proprietatem, ut vocent, sive dominium utile feudi. Contrarium puto, nisi dominus scienter procedat ad alium actum specificum approbationis personæ alioquin ingratæ, puta receptionem & compositionem jurium, vel dationem induciarum & similia, de quibus suprà §. 21. quoniam simplex prehensio de se magis tendit ad exclusionem & diminutionem jurium vassalli.

63. Sed quid si prehenderit ex defectu catalogi? Videtur hunc esse actum approbationis, quoniam implicat tacitam interpellationem de præstando catalogo. Nihilominus, adhuc idem puto, quia cùm vassallus ante feloniam fuisset in fidem admissus, & ante dominum offenderit quam catalogum traderet, censetur dominus, ad hoc ex causa catalogi non præstiti prehendisse ut legitimum haberet ingressum in feudum, quod aliàs non poterit propria authoritate prehendere, ut dictum est *suprà eodem quæst. 7.* Et in dubio, * nunquam præsumitur animus donandi, vel jus suum remittendi, ubicumque cadere potest alia præsumptio. *l. si cum aurum & ibi* Bart. *ff. de solutio. l. eleganter. §. qui reprobatos. ff. de pignora. actio.* Vel etiam alia levis occasio aut conjectura, secundum Bald. in *l. fin. collat. 3. C. de dot. promiss. in l. 1 C. ad Trebell.* Bart. Jason. *l. si non sortem. §. 1. ff. de cond. indeb.* Joan. de Imol. *consil. 29. viso quodam.* Concludo igitur quod simplex prehensio feudalis post feloniam scienter facta, non inducit remissionem commissi, sed nec etiam impedit illud præscribi lapsu temporis, scilicet longissimi, nisi patronus declaret velle jure commissi retinere, & sic incipiat jure pleni dominii possidere vel detinere.

*Donatio non præsumitur.

64. Nec adhuc debet patronus in hac pleni dominii possessione, vel retentione feudi, omnino confidere, quia quamvis interim non currat præscriptio in actione & exceptione juris commissi, deperit tamen tempore probatio ingratitudinis. Fieri enim potest ut post triginta vel quadraginta annos, non supersint testes nec aliæ probationes feloniæ, & tamen appareant antiqua documenta de feudo. Et sic patronus qui non potest docere de felonia antiqua, tenebitur hæredem vel causam habentem antiqui vassalli investire, & feudum restituere, non obstante quacumque possessione jure proprio tanquam de pleno dominio habita, quia hujusmodi præscriptio non admittitur inter patronum & clientem, vel eorum successores, ut dictum est suprà §. 12. Curent igitur patroni commissum sibi adjudicari; & hoc casu cùm patronus possidet, ex quo potest esse actor vel reus. Et si non tenetur agere, potest facere recipi & examinari quoscumque testes ad perpetuam memoriam. *Authent. sed & si quis.* & ibi Bart. *C. de testi. cap. Albericus. cap. significavit. Ubi omnes canonistæ de testi.* Si autem non possideat, vicem actoris tantum gerit, & sic non potest ante litem contestatam facere examinari nisi testes, de quorum morte vel absentia diuturna dubitatur, secundum notata per Bartol. in *l. in lege Aquilia si delatum. ff. ad leg. Aquil. per canonistas. cap. quoniam frequenter. ut lit. non contestat.*

65. Sed numquid est inconveniens, patronum non posse etiam quadraginta vel sexaginta annis præscribere condictionem feudi, ex causa prætensæ ingratitudinis prehensi, & jure pleni dominii possessi, quum possit vassallus triginta annis adversus patronum præscribere condictionem & actionem commissi? Debent enim patronus & cliens pari juri uti *cap. 1. de form. fidelitat. in usibus feud.* Sed hic videtur magna inæqualitas. Respondeo quod hoc casu ideo admittitur præscriptio ex parte vassalli, quia tendit ad conservationem feudi, & non admittitur ex parte patroni, quia tenderet ad resolutionem & extinctionem feudi. Et sic nullum est inconveniens, nulla inæqualitas, * utpote intendentibus ad diversa, sed respectu ejusdem est æqualitas, quoniam sicut vassallus non potest præscribere contra patronum ad derogandum feudo, in totum vel in parte, ita nec patronus contra vassallum. Et sic è converso sicut vassallus potest præscribere ad inducendum vel augendum feudum, ita & patronus, ut satis dictum est in *d. §. 12.* quod est verum inter eosdem, sed respectu tertii, non prohibetur præscriptio, ut ibi diximus, *num. 9.* Unde si patronus feudum prehensum alii infeudavit, is absque dubio hoc titulo cum bona fide præscribet longo tempore contra verum vassallum. *salva Authent. malæ fidei. C. de longi temp. præscrip.* & requiruntur triginta anni, si patronus fuerit in mala fide. In quo adverte, quod non censetur in mala fide ex indebito modo procedendi; sed dumtaxat ex scientia defectus causæ

*Æqualitas attenditur circa idem

&

& veritatem commissi. Unde, in casu ingratitudinis si patronus propria authoritate feudum non aliàs apertum invaserit, & spoliaverit vassallum sine causæ cognitione, quamvis sciret de jure, se non posse hac via facti procedere, & feudum alii concesserit, non habet locum dicta *Authent. malæ fidei*, quæ loquitur in domino, qui cum effectu vendicare potest, & sic non habet locum in eo qui scit se posse exceptione repelli, & excludi, & ideo negligit. Secus, si in veritate non erat locus commisso, utpote noxa non facta vel remissa, & hoc sciente patrono, tunc enim ejus scientia nocebit bona fide recipienti ab eo. Et nota singularem hanc limitationem ad d. Auth. quia alibi non reperies. Quid autem juris sit, si postquam iste tertius longo tempore, vel triginta annis possedit, committat feudum patrono, vel eidem ex pacto in sua investitura apposito restituat? Dicemus infrà §. 69. ne nimium excedatur materia hujus §.

* Ad probandã ingratitudinem vassalli quot testes requirantur.

66. Undecimo quæro, juxta ea quæ diximus de probatione patrono incumbente, an ad probandum * ingratitudinem vassalli requirantur quinque testes summæ ac integræ opinionis, ut habetur in *l. unica quot test. sint necess. ad prob. feud. ingrat. in usib. feud.* quæ est lex Henrici quinti, ut probatum est suprà *in rubr. num.* 40. Guid. Pap. *Decisi. Delph.* 180. dicit quod sic, sed non loquitur nisi in Delphinatu, ubi secundum eum *Decisi.* 297. servatur dictus liber feudorum, sicut jus scriptum, exceptis quibusdam casibus particularibus in quibus consuetudo derogat. Ego autem puto * quod vix est ullus textus in toto *d. lib. feud.* minus moribus utentium comprobatus, vel contraria dissuetudine magis abrogatus quàm *d. l. unica.* De quo etiam Accurs. ibi dubitat an sit lex. Hinc in toto hoc regno, & fere ubique sufficiunt * duo integri testes ad probandum ingratitudinem ad commissionem feudi, vel revocationem donationis. Et hoc est generale in omni causa etiam gravi & criminali, per regulam *l. ubi numerus. ff. de testi. c. in omni. c. licet universis. de testibus. c. tuas. de simo.* juxta illud Levitici 35. & Deuter. 17. 19. *In ore duorum vel trium stabit omne verbum.*

* Hic tamẽ numerus testium ideo videtur necessarius, ne facile fortè per viles & redemptos testes aut paucos possint domini privare vassallos suos feudis, ut notat Alvarotus in d. cap. unico quot testes sint necessarii.

* Ingratitudo per duos testes probatur.

* Papa per duos testes convinci potest.

67. Imò etiam * Papa, per duos testes convinci posset, *gloss. singularis in c. præsul. 2. qu. 4.* Panorm. in *c. atsi clerici in princ. collat. 1. de judi. in c. tertio loco. de probat.* Et quod habetur in *d. c. præsul.* quod 72. testes requiruntur adversus Cardinalem episcopum, & 64. adversus Cardinalem presbyterum, & 27. adversus Cardinalem diaconum ecclesiæ Romanæ, olim inductum fuit propter sanctam & irreprehensibilem vitam sacerdotum ecclesiæ illius temporis, qui re magis quam nomine sancti erant, & è diverso propter improbitatem & suspicionem accusantium & testificantium, ut ibi testatur Gratianus. Unde hodie cessante ratione non servatur, ut sentiunt Hosti. Panorm. in *c. licet universis. de testib.* Præterea (ut verum dicam) non erat rationabilis, sed ambitiosa, ne dicam tyrannica, constitutio *d. c. præsul.* & similes & jam nonnulli tum ad humanas traditiones nimium declinare incipiebant.

* Probare utrum teneatur dominus, se à vassallos sciente & lata culpa denegatũ.

68. Duodecimo quæro, utrum patronus teneatur * probare vassallum dolosè & scienter, saltem lata culpa denegasse? Videtur quod sic, juxta textum in *d. §. vassallus si feudum. & ex primo in fi. l. Corradi.* ubi ita decidunt feudistæ, & pulchre Bal. in *c. cæterum col. 2. de judici.* Et generaliter volunt, quod in omni causa amissionis feudi probandum sit de scientia vassalli, ut gloss. Bal. & omnes in *c. 1. quo tempo. miles invest. in c. 1. in princ. quæ fuit prima caus. benef. amitten. in usib. feu.* Et tradit Guid. Pap. *Decis. Delphi.* 454. quatuor esse requisita. Primum, probatio feudi. Secundum, causa privationis. Tertium, quod vassallus sit major quatuordecim annis. Quartum, quod sit talis ut sciat, vel scire debeat rem esse feudalem.

Et latiori disputatione omissa resolutivè procedendo distinguo, aut negatio sit principaliter & in judicio, aut extra judicium. * Primo casu, non requiritur probari scientiam, vel latam culpam negantis. Imò etiam si is qui negaret, probaret de justa causa ignorantiæ, non audiretur, nec pœnitere posset nedum ante sententiam, sed nec ante probationem factam à patrono. Ratio, quia negando actorem esse patronum in judicio, & litem contestando super actione feudali & commissi, seipsum facto suo huic pœnæ & periculo subjecit, *argumento l. 3. §. idem scribit. ff. de pecul. l. imperatores. ff. de jur. fisci.* Et dato quod probata ignorantia negantis dici possit cessare rationem injuriæ, quæ non est sine dolo & animo injuriandi, *l. 3. §. 1. ff. de injur.* tamen non cessat alia ratio, scilicet legis feudi ad onus commissi in hunc eventum juxta hanc consuetudinem concessi, & alia quod super hoc litem contestando in judicio, & feudum per provisionem recuperando, se huic oneri & periculo subdidit, & hinc est quod non potest negator cognita veritate pœnitere, quia ex negatione acquisitum est jus patrono, & ita observatur. Hanc conclusionem limita, ut infrà *eo. qu. seq. & qu.* 24.

* Negatiò in judiciũ quemadmodum noceat neganti.

69. Secundo casu, in negatione * extra judicium, puto quod habeant locum dicta doctorum in prin. hujus quæstionis, ita quod novus vassallus qui extra judicium etiam seriose patronum abnegavit, si postea in judicio non perseveret in negatione, & ignoranter id fecerit, saltem non appareat de dolo, scientia, vel lata culpa, non amittit feudum. Et sic patronus agens ad commissum propter negationem factam extra judicium, non poterit obtinere nisi probet se patronum, & dolum vel scientiam negantis tempore negationis, vel quod talis fuerit qui sciverit aut probabiliter ignorare non potuerit, ita quod saltem de lata culpa convincatur: quod procedit etiamsi is qui negavit extra judicium, adhuc in judicio dubitet, & non agnoscat patronum, dummodò non procedat in judicio ad negationem formalem. Sed quid si incidenter abnegaverit patronum in alio judicio in quo principaliter de hoc non agatur? Respondeo: Idem, quod si extra judicium: quia non est facta hujusmodi negatio animo transigendi de recuperatione feudi prehensi cum ejus confiscatione, ut in §. *seq.* Et sic si conclusionibus super hoc specialiter assumptis per patronum, reus non perseveret in negatione formali, etiamsi nolit agnoscere patronum, astringitur patronus ad probandum scientiam, vel latam culpam negantis cum conditione feudali, ad hoc ut obtineat commissum. Non tamen licet pœnitere post negationem seriose consummatam extra jus, vel in judicio incidenter, patrono volente assumere onus prædicta probandi, per notata suprà *eo. qu.* 4. *& infra §. 70. qu. 3. in fi.*

* Negatiò extra judicium.

70. Decimo-tertio quæro, Quid si vassallus sit minor * annis? Et secundum feudistas in locis præfatis sufficit quod sit quatuordecim annorum, *argumento §. præterea si quis. in l. imperialem. de prohib. feud. alie. per Federic.* Et quamvis adversus omissionem petendi investituram infra annum & diem restituatur, tamen non restituitur adversus negationem, si dolo, hoc est ex certa scientia sit, *argumento l. 1. C. si advers. delict.* Et non erit in hoc melioris conditionis quàm major, nisi in hoc quod contra majorem sufficit probare præsumptam scientiam, vel præsumptum dolum aut latam culpam, quæ non sufficient contra minorem vigintiquinque annis, sed erit probandum de vera scientia vel dolo vero, per notata in *d. l. 1. & in l. auxilium. ff. de minor.* per Bart. in *l. 1. §. nunciatio. 1. collat. pen. ff. de oper. novi nunciat. gloss.* Bar. Alexand. in *l. ubi exi-*

* Negatiò domini facta per minorem 14. annis utrũ ei noceat.

gitur. ff. de edendo. Tamen attenta nostra consuetudine secundum quam vassallus minor viginti annis non habet legitimam personam circa fidem & homagium, agnitionem patroni, & administrationem feudi, ut in §. *praecedenti*, dico quod nec etiam legitimam personam habet ad abnegationem patroni & committendum feudum propter negationem, sive ex certa scientia factam, sive non: & ea non obstante dandæ sunt, vel à lege supplentur induciæ, de quibus in §. 41. *suprà eo.* Tamen * negatio de se magis concernit malam administrationem, sectionem & dismembrationem feudi, quàm feloniam actualem, vel injuriam personalem patroni, unde non nocebit non habenti idoneam ætatem ad administrationem feudi. Si vero idoneam ad hoc habet ætatem, sed adhuc minor est vigintiquinque annis, puto illud servandum quod dictum est in principio hujus quæstionis, ut sive extra judicium, sive in judicio principaliter ad hoc intentato negaverit patronum, & probetur de vera & certa scientia, & dolo negantis, amittat feudum, nec possit restitui in integrum, quia adversus verum dolum minores non restituuntur. *d. l. 1. & l. auxilium.* Si autem patronus non probat de certa scientia minoris, sed solum de præsumpta, vel quæ sufficeret ad latam culpam, non sufficit ad obtinendum commissum: saltem etiam probata feudalitate per patronum, poterit minor in integrum restitui adversus negationem ad agnoscendum patronum, & evitandum commissum, per notata doctorum in locis præallegatis, quia hoc est de jure cui consuetudo nostra non intelligitur derogare, quum satis plenum & incommutabilem effectum sortiatur contra majores, per notata *gloss. fi.* & doctorum in *l. postquam liti. C. de pact. in l. unica. C. si de momen. poss. fuer. appella.* Nec est simile in eo quod habetur suprà *eod.* §. 1. ut ibi diximus in *gloss.* 7. quia hic agitur de amissione perpetua & irrevocabili dominii.

* Negatio magis cadit in malã administrationẽ quàm in delictũ.

71. Sed quid, si minor abnegat in judicio cum authoritate tutoris vel curatoris? Breviter dico nihil omnino agi posse, si vassallus sit minor ætate designata in §. præcedenti. Si autem sit major, sed minor vigintiquinque, idem dicendum quod nuper distinximus: quia authoritas curatoris non operatur nisi circa legitimationem judicii: non autem circa substantiam & effectum confessionis vel negationis, ut notatur in *l. clarum. C. de autho. præstand.* per Sal. Sali. in *l. unica. C. de confess.* Nihil etiam operatur ubi agitur de donatione, vel delicto: vel ubi manifeste apparet non esse justam causam authorandi. *l. fin. C. si major factus*, ut hic: quia aut est minor viginti annis & consultius est fidelitatem præstare, vel alium authorem feudi laudare, vel feudo ad tempus carere, quam negationi periculosæ authorari. Quod si curator ex certa scientia malitiose abneget, nullo modo nocet minori, ad quem nihil exinde pervenit, *per regulam l. neque interdicto. ff. de reg. jur. l. penul. ff. de liber. exhib. cum similibus.* Ex * prædictis patet, quod non est differentia in minore, sive negaverit in judicio, sive extra, sive cum curatore, sive sine curatore: sed hoc solum attenditur, si ætatem idoneam ad fidelitatem præstandam adeptus, dolo & ex certa scientia dominum abnegaverit. Ad validitatem tamen instantiæ & judicii (si contra minorem agatur) debet curator ei deputari.

* Resolutio quæstionis.

72. Decimo-quarto quæro, Quid si episcopus, vel abbas, * aut alius prælatus abneget patronum feudi ecclesiæ suæ? Et idem si quod aliud feloniæ crimen in illum committat? Hæc est argumentosa quæstio, & multum, & varie tractata à doctoribus. Ego autem quam brevius & dilucidulus licebit potiora decisionis puncta tangendo resolvam. Et primo videtur idem dicendum quòd in alio quovis vassallo, & quòd feudum perpetuo & in totum committatur patrono. *per l. jubemus nullam. C. de sacrosanct. ecclesi.* Ubi propter delictum prælati qui noluit exhibere navem ecclesiæ ad transvectionem fœlicis embolæ (id * est imperialis exercitus ingredientis vel erumpentis. Embola enim Græca vox est, ingressum & irruptionem significans à verbo ἐμβάλλω id est ingredior, cum exercitu irrumpo ut multum delirarit Accurs. in *d. l. jubemus in gloss.* 1.) navis ecclesiæ in perpetuum confiscatur. Et quamvis doctores ibi & ubique solvendo ad *d. l.* dicant quod ibi ecclesia delinquit communicato consilio, est mala solutio & mera divinatio, contra *l. fi. C. de contrahend. empt. & venditione.*

* Negatio per prælatum facta, utrum noceat ecclesiæ.

* Fœlix embola, quid.

73. Secundo, quia * ecclesia patitur pœnas conventionales & testamentarias, in contractu legato vel quavis concessione rei appositas, sicut pateretur quilibet privatus. *l. legem. C. de pact. l. legem. C. de donatio. l. in traditionibus. ff. de pact. c.* Eleutherius *c. verum. de cond. appos.* Et non debet ecclesia esse minoris, sed multo abundantioris justitiæ quam privatus. *c. unico vers. sed diversum. de alien. feud. in usib. feud.* Et omnis fraudis expers esse debet *ca. per tuas.* & ibi Panorm. in *ulti. not. de donat.* Hinc decidit Ang. *in consil.* 168. *testator in omnibus*, quod hospitale cadit in pœnam privationis rei legatæ, ex facto prioris qui alienavit contra prohibitionem testatoris, qui legaverat sub hac conditione & pœna. Hinc est etiam quod si ecclesia acceperit rem in emphyteusim & cessaverit per triennium in solutione canonis, ipso jure cadit in perpetuum à jure suo, & æque res cadit in commissum ac si esset in manu privati, quia hæc pœna & resolutio inest ex natura rei & concessionis, & ita expressim tenet gloss. pen. in *ver. vel dic. quod vere in constitut. de relig. dom.* ibi sequitur Inno. Hosti. Petrus de Anchar. Panorm. *gloss. in Auth. qui rem. in verb. repelli potest. in fi.* ubi hoc sequuntur Joan. Fab. Bal. C. *de sacrosanct. eccles.* idem nominatim decidit Bal. in *d. c. unico.* ubi sequit. Alvar. in §. *inde potest. in fi. de alie. feud.* Bal. in *consil.* 27. *reverendissime, lib.* 3. Bar. Bal. *in* 3. *notab. in l. placet.* & ibi Jason. *lect.* 1. *col.* 4. *C. de sacrosanct. eccles.* Ubi dicunt esse aliud in tributo in quo instigitur privatio in pœnam ex dispositione legis, à qua pœna eximitur ecclesia, *per d. l. placet*: sed non eximitur à pœnis conventionalibus & procedentibus ex natura contractus & dispositione hominis. Et quamvis contrarium teneant Archid. in *c. placet rationabilis.* 16. *quæst.* 1. Goffred. in *summa de immunita. eccles.* §. 2. Hosti. *in sum eod. tit.* §. 3. Joan. And. Joan. de Lig. Anthon. Butri. Henric. Bohic. in *d. c. constitutus. de religio. domi.* Ubi dicit idem tenere glo. in *d. c. placet.* 16, *quæst.* 1. *in versi. translationis.* Sed errat, quia d. gloss. non loquitur nisi in tributo, juxta *d. l. placet.* idem etiam tenuit Anthon. Butri. in *c. verum. col. fi. de for. compet.* Ludovic. Roma. *in singul.* 266. *vers. tu habes quod omittendo*, tamen prima opinio quę est sententia glossæ utriusque juris est crebrior, melius fundata, verior & tenenda.

* Ecclesia patitur pœnas convẽtionales.

74. Tertio & in specie in materia feudali decidit Baldus *in prælud. feud. col. fi.* quod si ecclesia recepit feudum & non servat conventiones feudorum quod ab ea aufertur feudum sicut a privato. Idem tenet Bald. in *c.* 1. *colum.* 2. *de controvers. feudi apud pares terminand. in usib. feud. in l. sed si hac §. liberti. in fi. ff. de in jus vocand. in l. fi. ad fi. C. sine cen. vel reliqu.* & vult And. Iser. in *c.* 1. *col. prima de. cap. Corradi*, quod si ecclesia non præstet servitium impositum, perdit feudum in perpetuum: & ibi etiam dicit se vidisse perdi feudum dotale, ex eo quòd maritus non præstiterat servitium: dicit tamen, quod tam ecclesia quàm uxor habent recursum contra prælatum vel maritum, eorumque bona & hæredes ad æstimationem & interesse feudi amissi. In contrarium videtur, quod per abnegationem vel feloniam prælati, non amittatur

feudum. Primo, quia prælatus non est dominus feudi, nec verus vassallus, sed ipsa ecclesia, cujus & bonorum ejus prælatus est procurator & non dominus, 12. *quæst. c. ult. c.* 2. *de donat. cum vulga.* unde non magis debet posse præjudicare quàm procurator vel tutor. Secundo, quia in bonis ecclesiæ regula juris est, quòd delictum personæ non debet in damnum ecclesiæ redundare. *c. delictum de reg. jur. in* 6.

75. Super hoc imperator Corradus olim statuit, quod feudum amitteretur, & rediret ad patronum ad vitam prælati culpabilis dumtaxat: & quod post ejus mortem reverteretur ad ejus successorem & ecclesiam, ut refert Obertus in *tit. de cap. Corradi.* §. *fi. de usibus feud.* Et hæc* constitutio tanquam æqua in usum fere ubique recepta est, sub modificatione tamen quod si spectet ad mensam ecclesiæ, nullo modo, si communiter ad mensam prælati & capituli, pro parte tantum prælati & ad ejus vitam, seu pro tempore suo revertatur ad patronum, nisi etiam ecclesia communicato consilio deliquisset in patronum, ut tenent Alvar. & Præpos. *in d.* §. *fi.* Et in casu quo ecclesia vel capitulum communicato consilio deliquit, quidam ut Odofredus, Alber. Baldus, Paul. in *d. l. jubemus nullam,* tenent quod perpetuo sine spe restitutionis in integrum amittatur. *Idem glossa* 3. *c.* 2. *de ordin. cognit.* Dyn. in *d. c. delictum personæ. de reg. jur. in* 6. Paul. *consil.* 259. *omnis difficultas in fi. lib.* 1. & ita sentiunt Joan. And. Anthon. Buttigar. in *c.* 1. *de dolo. & contumacia.* Ex quo ista felonia feudalis non est formaliter punibilis in alio, quam in perpetua confiscatione & amissione feudi. Tamen Specul. in simili. *in tit. de dona. versic. quia si aliquis Baro*, tenet quod si abbas & conventus commiserint ingratitudinem adversus donatorem vel fundatorem, & inciderint in casus *l. fi. C. de revoc. donat.* quod tantum personæ quæ deliquerunt ejicientur & aliæ ibi ponentur. Et istud tanquam æquius sequuntur Petr. de Anchar. Card. & Panorm. in *c. fi. de donat.* Joan. Andr. Petr. de Ancha. Domi. de S. Geminiano, in *cap. unico. col. pen. de relig. domibus in* 6. quamvis Imol. aliter distinguat & eum sequatur Philipp. Franc. in *cap. unico. col. fi. de relig. domi. in* 6. Videas si vacat, quia propero & nolo omnium scribentium varietates referre. Et hæc est communis sententia dictorum in *c.* 1. *de dolo & contuma. in c. dilectus. de simo.* & in infinitis lecturis & consiliis quæ omitto, quod propter delictum totius conventus vel capituli non punitur ecclesia, nisi ad vitam delinquentium & quod illis ejectis cessat pœna. Et cum ista tanquam communi transit Francisc. Rip. in *repet. d. l. fi. C. de revoc. donat. qu.* 52. Ille tamen in puncto juris tenet pro donatore in perpetuum revocatam esse donationem: sed alibi consulendo semper secutus est communem, ut patet in suis responsis. *sub tit. de rescript. Respon.* 28. *num.* 20. & *Respon.* 32. *col.* 1.

*Cõmunis distinctio.

76. Pro solutione quæstionis nostræ, dicendum quod feudum tantum ad vitam prælati ingrati, & quatenus spectabat ad ejus mensam, ad patronum revertitur, & ita observatur: & ita ultra præallegatos tenuit Oldradus in *consilio* 278. *inquantum. versic. ad secundum,* & omnes ubique scribentes in materia feudali. Quod si dicas non debere fieri præjudicium nec diminutionem jurium patroni per ecclesiam: Respondeo quod aut ab initio feudum à patrono conceditur ecclesiæ, & secundum qualitatem & conditionem ejus censetur concedere: si vero sine consensu patroni feudum transferatur in ecclesiam, patronus justè impedire potest vel indemnitatem accipere secundum ea quæ dicemus infrà §. 51. *qu.* 12. & respondendo ad contraria.

77. Ad primum * de *l. jubemus nullam*, dico quod loquitur in pœna imposita propter culpam in omittendo, in quo prælati & cæteri quicumque administratores, præjudicare possunt dominis, ut notatur per doctores in *c.* 1. *de dolo. & contu.* Tum loquitur in re mobili, cujus vilior est possessio, unde non est mirandum, prout etiam quotidiana experientia videtur in simili, in locis in quibus de consuetudine vel statuto, animalia damnum inferentia in pratis, aut vineis confiscantur: si animalia ecclesiæ negligentia, vel etiam dolo prælati, aut ministrorum damnum inferant confiscabuntur: tenebuntur tamen illi qui sunt in culpa, ad damna & interesse ecclesiæ. Et per hæc apparet idem responsum ad secundum: quod est de pœna in omittendo, hic autem agitur de pœna ex delicto in committendo, ad cætera omnia respondeo primo quod resolutio donationis, *ex l. fi. C. de revocand. donat.* & commissum feudi ex capite ingratitudinis & feloniæ, procedunt ex dispositione legis vel consuetudinis feudalis, magis quam ex conventione.

* Intellect. *l. jubemus nullam.*

78. Secundo, quod hujusmodi pœna est à lege imposita in casum, quo ingratitudo vel felonia committatur per vassallum: sed cùm prælatus non sit vassallus, sed vassalli procurator, non potest dici vassallum ipsum quæ est ecclesia, quæ non deliquit, commisisse aliquam ingratitudinem vel feloniam, & sic penitus inspiciendo non verificantur termini consuetudinis & legis feudalis, ex delicto solius prælati. Rationabiliter tamen inductum est, quod prælatus privetur omni commodo & honore quem percipiebat ex feudo, & quod omne illud commodum & honos transferatur in patronum ad vitam prælati, non tamen proprie transfertur nec confiscatur ipsum feudum nec ejus proprietas, quæ vere remanet ecclesiæ: sed solum talis usus & commoditas, qualem habiturus erat prælatus à quo transfertur in patronum, sine præjudicio ecclesiæ in futurum.

79. Tertio, ut omnibus satisfiat, si quis instet prælatum esse dominum seu vassallum saltem repræsentativè: Respondeo, esto etiam quod verus esset dominus & vassallus suppositivè loquendo, tamen est prohibitus alienare. & non favore suo, sed favore alterius, scilicet ecclesiæ & successorum, igitur delinquendo non potest alienare nec amittere feudum, ut in *l. si finita.* §. *si vectigalibus. ff. de damn. infect. l. Statius. in fi. ff. de jure fis.* & est theoria Bar. in *l. si quis in tantam. col.* 3. *C. unde vi.* quem omnes sequuntur, ut Paul. in *d.* §. *si de vectigalib. col. fi.* Alex. *consil.* 30. *quoniam omne datum*, *num.* 10. *lib.* 1. *consil.* 23. *opportune consideratis. col.* 2. *lib.* 1. Fabiani de monte S. Savi. in *tract. de empt. & vend. in* 4. *qu. princip. quæst.* 14. Franc. Aret. *consil.* 14. *col.* 5. Dec. in *l. furiosi. ff. de reg. jur.* Matth. de Afflict. in *constit. Neapol. de revocand. aliena. const. hac edictali. num.* 5. *lib.* 3. Fateor itaque quòd prælatus omittendo, puta non solvendo canonem, potest præjudicare patrono ecclesiæ: sed non committendo & delinquendo nisi ad tempus vitæ suæ.

80. Sed quid si statim cedit, renuntiat prælaturæ? Respondeo * Cessio habetur pro morte, & omnino quantum ad beneficium cessum velut mortuus est, ut notatur per Cardin. & alios in *Cle. fi. de procurat.* per Ludov. Roman. in *consil.* 374. *præsens est quæstio.* Et ita in terminis hujus quæstionis tenet Alvar. Præposit. in *d.* §. *de c. Corradi.* Sed numquid potest causari patronus hujusmodi cessionem fieri in sui fraudem ex temporis brevitate & negotii qualitate? Respondeo, non, per notata in *qu. seq. num.* 72. nisi probaret eum qui cessit finxisse cessionem, & per interpositam personam, vel subdititium contractum fructus percipere. Quid si permutavit cum alia æque pingui prælatura? Respondeo. Si permutatio sit vera, quamvis ad frustrandum patronum facta sit, tamen puto non posse patronum conqueri, cùm habeat novum verum prælatum qui non commisit ingratitudinem, & fidelitatem debitam renovat, & sic te-

*Cessio pro morte habetur.

netur ei mancipare feudum. Et adhuc nihil potest exigere ab eo qui cessit, nec super fructus prælaturæ quam jure permutationis obtinuit, quasi loco primo subrogata sit, quia imo non est subrogata prælatura loco alterius, sed dignus prælatus est subrogatus loco indigni, & sic censetur purgata injuria patroni, salva tamen actione & accusatione aliàs competenti pro delicto communi contra offensorem, secundum not. infrà *eod. qu.* 49.

81. Sed quid si dictus ingratus recuperet prælaturam per novam provisionem? Et prima facie videretur non recidere feudum ecclesiæ in commissum. Tum quia illud commissum semel fuit resolutum & extinctum, igitur non rivivifcit. *l. qui res.* §. *aream. ff. de solut.* nec potest de novo aliud surgere commissum vel quasi, quum non fiat novum delictum nec nova ingratitudo. *l. si unus.* §. *pactus ne peteret. ff. de pact.* Tum quia medio novæ provisionis videtur novus prælatus & novus homo, utpote quum * titulus antiquus & omne jus & possessio præcedens extincta sint, nec revivifcant, sed novus titulus, nova possessio, novum jus, conferatur, ut notant Joan. And. in *c. si hi contra quos. ut lit. pend. in no. lib.* 6. Guilliel. de Mont. Laud. in *extravag. suscepti in glo. in ver. vacantium in communibus.* Franc. Aret. in *l. Pomponius.* §. *quum quis. col.* 3. *ff. de acquir. vel amitt. poss.* Quibus non obstantibus puto revivifcere jus patroni, alioquin facile jura hæc feudalia in totum fraudarentur. Ad vitandum autem fraudis occasionem, fit extensio etiam in pœnalibus, ut dictum est *d.* §. 20. *gloss.* 3. *num.* 6. Notat Deci. in *l. factum.* §. *in pœnalibus. ff. de regulis jur.* Si igitur iste offensor recuperet prælaturam dimissam infra modicum tempus, clarum est quòd non censetur dimisisse respectu jurium patroni. *l. plerique. ff. de ritu nupt. l.* 3. *ff. de divort.* Si autem ex intervallo, & forte pluribus medio tempore mutatis prælatis, adhuc idem puto, nisi ille offensor ei idem satisfecerit patrono de injuria, eique reconciliatus fuerit. Nec obstant quæ diximus *infrà eod. qu.* 58. quia ibi tempore offensionis, offendens non erat vassallus, nec fuit felonia facta patrono, nec à vassallo, hic autem tempore offensæ erat vassallus vel loco vassalli, & dominum actu patronum offendit, & sic peccatum fuit ab eo in legem feudi, quod * vitium afficit personam vassalli peccantis, & eum reddit perpetuo indignum (salva gratia & reconciliatione patroni) & ut ita loquar irregularem ad hujusmodi feudum tenendum. Plura alia occurrunt, puta, quando offensor resignavit consanguineo, vel retenta pensione super feudis quorum erat ingratus: sed nunquam esset finis, relinquo hæc in miscellaneis, seu decadibus.

*Titulus & possessio beneficii non continuatur in successore.

* Ingratitudo afficit personam ingrati.

82. Adverte tamen ad unum necessarium, & non omittendum in hac materia, quòd statim mortuo vel mutato illo prælato ingrato, finitur istud commissum seu quasi commissum feudi, quia non est nisi ad vitam vel jus ingrati prælati: ideo finito ejus titulo, ipso jure finitur, & istud est magni effectus, quia si ex conventione indemnitatis sive amortizationis inter patronum & ecclesiam, cautum sit quod per mortem prælati non possit feudum ecclesiæ prehendi, nisi post quadraginta dies ab adventu successoris, si interim justa non fecerit, vel obtulerit, vel si sit conventum, quod per obitum prælatorum feudum non aperiatur, sed per obitum certæ vicariæ personæ, quem hominem viventem & morientem vulgo vocant: his casibus & similibus statim quid prælatus ingratus decessit vel cessit, finitum est ipso jure jus patroni, videlicet fruitio & perceptio fructuum feudi propter ingratitudinem ultimi prælati, & debent fructus ex tunc reservari & restitui ecclesiæ, vel novo prælato, velut feudo ipso jure emancipato, donec lapsis quadraginta diebus, vel moriente vicario ex defectu clientis & jurium (nisi debite offerantur) iterum prehendi possit.

83. Decimo-quinto quæro: Quid in * maritò? Respondeo. Aut quæritur, respectu rerum dotalium & patrimonii uxoris, aut respectu conquæstuum communium. Primo casu solutio est facilis per prædicta, quia eadem ratio & idem jus est quod in prælato. Et sic dicendum quod feudum in se, seu dominium utile, quod proprietatem vulgo vocant, cùm sit proprium uxoris quæ non delinquit, non cadit in commissum, nec acquiritur patrono propter negationem, feloniam, vel ingratitudinem mariti: tamen quia * quamdiu durat martimonium, maritus habetur pro domino & pro vassallo, & facit fructus & honores feudi suos, & hi fructus committuntur & acquiruntur patrono, qui poterit manum injicere, vel declarationem & adjudicationem commissi in judicio petere quamdiu vivet maritus, & durabit matrimonium, & non ultra, cùm non sit verus dominus propriorum uxoris. *l. in rebus.* C. *de jur. dot.* nec possit ea alienare, nec contrahendo, nec delinquendo, ut infrà §. 108. sed solum pendente matrimonio habetur pro domino, non simpliciter, sed in quantum maritus ad causam uxoris, & in hac qualitate, ut sæpe dictum est. Unde soluto matrimonio sive morte viri, sive morte uxoris, statim ipso jure finitur illud commissum, & feudum cum fructibus ex eo tempore restituendum est ejus viduæ vel hæredi, justa obsequia & jura præstanti.

* Negatiò mariti utrû noceat uxori.

* Maritus æquatur prælato.

84. Ex quibus infero, si ex conventione matrimonii conjuges non sint communes, & uxor per se propria sua exerceat & administret, non esse locum commisso propter denegationem vel aliam offensam mariti tanquam mere extranei, prout nec hoc casu feudum aperitur ex capite matrimonii, nec relevium debetur, ut dixi suprà §. 35. *versic. Limito tertio*; & prout non nocet ecclesiæ delictum prælati habeotis mensam separatam, *ut in qu. præcedenti num.* 62. Secus si etiam cessante societate, mulier dedisset propria sua viro in dotem, quia esset locus dispositionis *d.* §. 35. & hujus §. ex capite viri, secundum quod diximus in principio hujus quæstionis *per l. dote.* C. *de rei vend.* cum similibus.

85. Sed quid si non separetur matrimonium morte, nec aliàs quoad fœdus in se declaretur nullum, sed solum fiat divortium thori, vel forte simplex separatio bonorum? Clarum est, quodammodo nulla negatio vel offensa attenditur ex parte viri: sed solum ex parte mulieris, quæ sola est vassalla per ea quæ diximus infra §. 106. Sed quæstio est de negatione vel felonia commissa à viro ante dictam separationem? Et primo videretur, quod hujusmodi separatio superveniens, tanquam res inter alios acta, non possit præjudicare patrono in jure commissi ei acquisito ad tempus matrimonii & vitæ mariti, saltem attento quod adhuc matrimonium perseverat: sed rectè perspiciendo, in hoc articulo non proprie & præcisè inspicitur consistentia matrimonii: seu an maritus sit & maneat quasi dominus vel administrator in rem suam, quoad fructus rerum dotalium, & patrimonii uxoris, & quod mentionem fecimus de consistentia matrimonii, id ratione majoris frequentiæ dictum est, habito respectu ad id quod frequentius accidit, juxta *l. nam ad ea. ff. de legibus.* prout raro accidit maritum constante matrimonio privari jure dicti quasi dominii administrationis & perceptionis fructuum: tamen si hoc contingat, etiam per simplicem bonorum separationem judicis authoritate factam (aliter enim non posset maritus privari jure suo ad commodum uxoris, ut diximus in *d.* §. 106.) satis habetur maritus pro mortuo quantum ad id de quo quæritur, quum super hoc resolutum sit, omne jus suum esse reversum ad uxorem, quale erat in principio contracti matrimonii, *l. ubi adhuc. l. in rebus,* C. *de jur. dot,*

Et sic resoluto jure mariti in istis feudis uxoris, resolvitur jus patrono acquisitum ad causam culpæ vel delicti commissi per maritum, qui habebat jus temporale & resolubile, & non potuit committere feudum nisi quantum ad jus temporale & limitatum quod in eo habebat: & sic concludo patronum teneri hujusmodi mulierem separatam, etiam vivente viro, recipere in fidem, & ei feudum emancipare cum fructibus a tempore dictæ separationis collectis bona fide non consumptis.

86. Quod ego limito, nisi patronus probabiliter ostendere possit hujusmodi separationem tantum in fraudem sui esse factam, de quo puto sufficienter constare, si bona supererant sufficientia ad onera matrimonialia, & maritus ea non dilapidabat, nec uxorem malè tractabat, nec alia committebat, quæ repetitionem dotis constante matrimonio inducunt: de quibus in *l. si constante, ff. solut. matrim. & d. l. ubi adhuc. & l. in rebus.* Alioquin subsistentibus istis causis separationis, quamvis separatio bonorum partim inducatur ad obviandum ne patronus lucretur fructus feudorum uxoris, & fortè hoc cessante non fieret vel acceler
aretur separatio: tamen puto resolvi jus patroni. Tum quia separatio quamvis superveniens, fit ex causa justa antiqua, & debita ante delictum mariti, & jus inde acquisitum patrono. Tum quia patronus certat de lucro, utpotè de pœna quæ censetur haberi ex causa lucrativa. Textus in *l. apud Celsum. §. autoris. juncta glos. in verb. noxæ. ff. de except. doli mali.* Bart. in *l. Mævio. §. duobus. col. pen. de leg. 2.* Alex. in *l. cum mulier, in fin. 2. col. ff. solut. matr.* maximè cum patrono integra remaneat actio ex delicto communi contra maritum, ad damna & reparationem injuriæ illatæ. *ut infra eod. q. 49.* Mulier * autem certat de damno vitando, recuperando, & conservando eo quod suum est, & sic in dubio venit præferenda, quoniam in re obscura melius est favere repetitioni quam adventitio lucro, inquit textus in *l. non debet actori. in fin. ff. de reg. jur.* Tum in dubio pro repetitione & restitutione dotium judicandum est *l. in ambiguis, ff. de reg. jur.* favore dotis cujus causa semper ubique præcipua, inquit Ulpianus in *l. 1. in princ. ff. soluto matr.*

*Patronus petens cōmissum certat de lucrò.

87. Sed quid si maritus uxori reconcilietur, & iterum separatione submota (quod qualiter fiat dictum est in *d.* §. 106.) recuperet pristinum jus quasi dominii, administrationis & commodi fructuum in feuda uxoris? Dico, quod nisi etiam reconciliatus fuerit patrono, redibit patronus ad jus suum & fructus faciet suos pro tempore mariti, quià vitium ingratitudinis semel contractum donec gratia patroni deletum sit, perpetuo sequitur & comitatur personam ingrati, sicut lepra leprosum, ut verbis utar gloss. & doctorum in simili in *l. quid ergo. ff. de pecul. in l. 3. ff. pro socio.* & per not. in simili in *quæst. præcedenti.*

88. Secundo vero casu scilicet respectu conquæstuum, stat conclusio, quod solius mariti negatio aut felonia facit feudum in totum & perpetuo committi, & acquiri patrono etiam in perpetuum in præjudicium uxoris. Tum primo, quia maritus constante matrimonio est pleno jure dominus omnium bonorum conquæstuum, & non uxor; licet ipsa habeat dominium mediæ partis in habitu, sed infirmum & resolubile, & quod non exit in actum nec habet vires nisi in puncto dissolutionis vel separationis matrimonii, ut dicemus infrà §. 110. Tum secundo, quia maritus potest nomine suo proprio conquæstus alienare, etiam dando & disponendo, ut ibi. Tum tertio, quia etiam quod durius est, præter intentionem mariti propter ejus delictum in totum confiscantur non reservata aliqua parte uxori, ut diximus *supra* §. 53. *num.* 2. *& infrà* 107. Igitur multo fortius potest statu personæ manente integro, ea confiscare patrono ex causa negationis vel feloniæ, quum hoc procedat magis ex natura & conditione rei huic oneri affectæ, quam ex punitione delicti, ut *infrà quæst.* 21. *num.* 87.

89. Hæc conclusio ampliatur primo etiamsi nedum vir, sed etiam uxor esset recepta in fidem feudorum constante matrimonio acquisitorum, etiamsi expressè nomine communi, vel etiam per solam uxorem ejus nomine quæsita essent, dummodo cadant in conquæstum: quia communitas acquisitionis & investituræ non derogat juri & qualitati conquæstuum, nec facit quin maritus pleno jure dominus sit & alienare possit, tam expressè refutando, quàm abnegando, aut aliàs non in fraudem uxoris contrahendo vel delinquendo. * Secus si feudum esset acquisitum, ut converteretur in propria uxoris, ita quod non cadat in conquæstum. Amplio secundo etiam in conquæstis quæ prius erant propria uxoris, sed in contractu matrimonii dictum fuerit quod sortirentur jus & naturam conquæstuum, quia tunc idem & per omnia etiam in præjudicium & damnum uxoris judicatur quod de mero conquæstu, imò etiam in præjudicium filiorum uxoris, & ad commodum filiorum viri ex alia, uxore ut scripsi in pulchra *q. infra* 112. Secus si solum actum esset quod propria uxoris efficerentur communia, prout aliàs vidi de facto, quia tunc nullo modo essent conquæstus, sed simpliciter communia, tanquam utrique propria pro æquali parte indivisa, ut dicemus infrà §. 110. qualitas enim conquæstus multum superaddit ultra naturam simplicis communitatis, unde tali casu solum pars viri posset ab eo alienari vel confiscari perpetuo, & non portio uxoris nisi ad tempus mariti, ut in prima parte hujus quæstionis.

*Differētiā inter communia & conquæstus.

90. Decimo sexto quæro, quid de negatione vel felonia commissa per * uxorem vassalli? Distingue, Aut quæritur de feudis propriis viri, aut de conquæstis, aut de propriis uxoris. Quantum ad primum expeditum est negationem vel offensam uxoris non magis esse in consideratione, quam negationem vel offensam extranei cujuslibet, salvo si mandato, vel instigatione, aut patientia mariti, aliquid perniciosum molita fuerit in patronum, vel si post factum vassallus gratum habuerit, vel impedierit justitiam patrono suo ministrari, prout *infra eod. quæst.* 40. dicemus de offensa facta per filium vel familiam vassalli. Quantum ad secundum, aut agitur de simplici negatione, aut de alia offensa punibili: primo casu sit conclusio, nullo modo attendi negationem uxoris, nisi ad hoc specialiter à viro authorata fuerit, quia tunc in totum nocet utrique, ac si vir ipse abnegasset, alioquin neutri nocet tanquam facta à persona minus legitima. Sed nunquid patronus possit instare, ut sine præjudicio juris mariti constante matrimonio, dimidia feudalium conquæstuum concernens uxorem, declaretur cecidisse in commissum sortiturum effectum dumtaxat post dissolutum matrimonium? prout in condemnationibus ratione doli vel delicti per mulierem conjugatam commissi diximus *infrà* §. 114. Et non puto usque adeo lubricum linguæ mulieris curandum, vel ponderandum, & satis est quòd negatio hujusmodi non est facta per verum dominum utilem & vassallum, qui est solus maritus in istis conquæstis per prædicta. Et sic circa conquæstus non benè verificarentur verba hujus §. in negatione mulieris.

* Negatio uxoris utrum noceat marito. Adde Titul. Codicis ne uxor pro marito.

91. Secundo vero casu, dico quod licet possit constante matrimonio fieri condemnatio pro delicto communi exequenda super bonis uxoris soluto matrimonio per notata *infra* §. 114. tamen non potest declarari nec adjudicari commissum portionis feudalium mulierem concernentis, etiam post solutum matrimonium dumtaxat exequendum. Ratio, quia fieret præjudicium marito, qui interim pleno jure dominus est, & potest liberè vendere, novare aut aliter inter vivos disponere, sine onere societatis uxoris. Sed marito cul-

pa vacanti, nullum præjudicium fieri debet propter quodcumque delictum uxoris, quamvis per delictum mariti, quem sequitur damnatio capitalis, præjudicetur uxori in omnibus mobilibus & conquæstis, sed istud est contra rationem in quibusdam locis usurpatam, & nullo modo extendendum, nec trahendum in consequentiam. *l. quod vero. l. quod non ratione. ff. de legibus. ut etiam dictum est infra* §. 111. §. 198. Sufficere igitur debet patrono quòd contra mulierem obtineat reparationem & condemnationem damni & injuriæ, sicut pro delicto communi, exequendam quantum ad pœnam pecuniariam super bonis mulieris vel ejus hæredum post solutum matrimonium, & etiam ad judicationem commissi feudorum propriorum mulieris exequendam post solutum matrimonium. Non autem debet adjudicari aliquid commissum super conquæstus feudalium vel eorum parte, cùm patronus habeat virum qui est fidelis & vassallus horum conquæstuum pro solido & pleno jure, ut dictum est.

92. Quantum ad tertium, pariter distinguendum inter simplicem negationem & aliam offensam quæ cadit in crimen punibile, ut simplex negatio mulieris conjugatæ non noceat, tanquam facta sit à persona illegitima, nisi prius in illa causa authorata fuerit a viro vel a judice, quo casu omnino præjudicat mulieri, quia jus commissi acquiritur statim patrono, & adjudicabitur probato patronatu ut prædictum est. Sed non habebit executionem, nec sortietur effectum constante matrimonio, ne fiat præjudicium viro ad quem spectabant fructus. Et hoc nisi authoraverit uxorem specialiter ad prædictam negationem. Idem si mandaverit vel instigaverit hoc fieri, quia tunc cùm sit particeps culpæ, justum est ut sit particeps & pœnæ, secus si tantum in genere authoraverit uxorem in lite mota, vel movenda ratione propriorum uxoris, etiam adversus patronum ad defensionem jurium uxoris, & validitatem judicii. Secundo vero casu indistinctè nocet mulieri sine præjudicio mariti, dummodo non fuerit in culpa, ut modo dixi. Ratio * differentiæ inter negationem & aliam offensam, est quia negatio quum non sit nisi actus verbi, jura rerum & possessionem concernens magis quam personas, non est de se crimen, & sic ut inducat privationem feudi, requiritur quòd fiat à persona legitima, quemadmodum & agnitio feudi, ut dictum est suprà *eo. qu.* 13. Unde quemadmodum mulier conjugata etiam major annis non est habilis ad agnitionem patroni ad subeundum fidem & clientelam, nisi à viro vel à judice authorata, ut suprà §. 35. *num.* 3. 12. ita non est habilis ad abnegationem patroni ad exuendum clientelam & amittendum feudum, imò nec ad simplicem provisionem mediante negatione obtinendum, nisi debite authorata & legitimata: secus si in cæteris culpis quæ cadunt in crimen de se punibile, quia capax delicti, capax est pœnæ. *l.* 1. *&* 2. *C. si advers. delict. l. Impunitas. C. de pœnis.*

* Differentia inter negationē & feloniā.

93. Ex quibus etiam infero, quòd prodigus, cui interdicta est bonorum administratio sine alterius authoritate, committet feudum per offensas cadentes in delictum: sed non per simplicem abnegationem, nisi facta sit in judicio, & cum authoritate curatoris, ad legitimationem personæ. Plus dico, quod si curator interponeret authoritatem ad abnegationem extra judicium non valeret, quia esset interposita voluntariè, & sine justa causa *argumento l. fin. versic. non autem. C. si major. fact.* secus si in judicio solemniter & ad finem obtinendi provisionem feudi prehensi, & adhuc poterit prodigus sicut minor in integrum restitui, nisi de dolo & malitia appareat, juxta notata suprà *eo. qu.* 13.

94. Decimo-septimo, quid si vassallus * ante ingratitudinem quædam membra feudi alienavit, puta sub censu vel reditu annuo concedendo, deinde abnegavit patronum vel aliam feloniam commisit? certum est feudum revocari, sed an etiam revocentur alienata? Et primo videretur quod non, *per l. his solis. C. de revoc. donat.* ubi si donatarius ante ingratitudinem rem donatam vel partem, quocumque modo aliàs legitime alienaverit, non revocantur res alienatæ. In contrarium, quia sicubi, maxime tamen in feudis viget illa regula, resoluto jure datoris resolvitur jus acceptoris, *ut in c.* 1. §. *rursus. quib. mod. feud. amitt. c.* 1. §. *quid ergo de invest. de re ali. facta c. unico.* §. *præterea. de capt. Corradi.* Præterea hoc videtur de mente consuetudinis nostræ, quia si feudum aperiatur sine culpa & delicto vassalli, puta morte: resoluta sunt interim omnia jura eorum quæ acceperunt & acquisierunt à vassallis, nisi sint infeudata & approbata à patrono, qui aliàs toto feudo liberè fruetur. Textus suprà §. 28. *&* infrà §. 59. Igitur multo fortius quando feudum culpa & delicto vassalli aperitur, nec videntur similia quando vassallus vendit vel quando delinquit: puta quando vendit, si patronus velit retrahere, obligatur à consuetudine ad solvendum integrum pretium, & subeundum eamdem conditionem quam subiturus erat emptor, ut dictum est suprà §. 20. *gloss.* 5. *qu.* 5. *num.* 26. & 27. Sed quando vassallus delinquit in patronum contra legem feudi, consuetudo nulli oneri subjicit patronum, sed simpliciter, purè & absolutè disponit feudum committi & acquiri patrono, & patronus occupat mere & pure jure feudali, & tanquam patronus, & nullo modo tanquam emptor, vel tanquam privatus aut subrogatus loco privati: igitur intelligitur reverti in statu & forma primitiva in qua emanavit, per notata in *d. gloss.* 5. *qu.* 5. Tum licet feudum resolvatur superveniente delicto & facto vassalli, non tamen resolvitur ejus voluntate & facto per eum ad hoc ordinato, sed virtute legis feudalis ab initio concessionis feudi illi impressæ. Et sic jus resolutionis & commissi ante alienationes vassalli erat impressum tali feudo, & membris alienatis, & consequenter non videtur alienationes posse præjudicare juri patroni quod est antiquius.

* Alienata per vassallum ante ingratitudinem ab eo admissam, utrum superveniente ingratitudine revocetur.

95. Breviter concludo primam partem esse * veram, quia apud nos feuda sunt patrimonialia. Et ubi habemus dispositionem juris communis, non est recurrendum ad dictos alienos usus feudorum compilatos per Obertum: unde quæstio nostra potius debet decidi secundum terminos legis fin. *& l. in his solis. C. de revocand. donatio.* quàm secundum dictos usus feudorum per notata suprà in *rub. ad fin. num.* 50. Antequam igitur vassallus incidat in ingratitudinem privatione dignam, liberam habet administrationem feudi, sicut rei suæ patrimonialis, salvis juribus dominicis patroni. Unde sicut mediam partem feudi potest vendere, vel donare, irrequisito patrono: etsi post efficiatur ingratus, solum portio quam retinuit confiscatur, & non portiones alienatæ, ut est notum: pariter si alienavit retento censu vel reditu, non cadit in commissum quod fuit alienatum, sed solum jus retentum, & generaliter dico quod solum tantum & tale jus committitur, quantum, & quale invenitur habere tempore ingratitudinis, & rectè perspiciendo; consuetudo nostra non intelligitur nisi de re & jure, quod vassallus habet tempore negationis: alioquin sequeretur delictum unius redundare in pœnam alterius, quod est absurdum & inconveniens, saltem in hoc regno, in quo propter multitudinem rerum feudalium inductum est, ut jure bonorum patrimonialium regerentur, ne commercium tolleretur inter regnicolas, quod accideret si propter voluntariam negationem vassalli, qui forte non est solvendo, resolverentur & extinguerentur omnia jura eorum qui contraxerant cum prædecessoribus suis:

* Jus commissi non extenditur ad alienata.

quæ inconvenientia cessant in prehensione feudali, quæ fit ex simplici apertura seu propter mutationem vassalli, quia facilè est juri patroni satisfacere, & omnia aliorum jura conservare, prout conservantur per media deducta suprà §. 28.

*Negatio proprietarii utrum noceat usufructuario?

96. Decimo octavo quæro: Quid in negatione vel felonia commissa per * vassallum proprietarium alio habente feudi usumfructum? Et videretur usumfructum resolvi. Quoniam resolvitur feudum, & omne jus ejus qui concessit usumfructum, idque ex causa antiquiori & potentiori, videlicet ex lege feudi concessi ad onus commissi in casum negationis & feloniæ, & circumscriptis præfatis usibus feudorum in terminis juris communis: & *l. fin. & l. his solis, C. de revocat. donat.* decidit in simili. Franc. Ripa. in *repet. d. l. fin. quæst.* 53. *in fin.* quod ingratitudo filii donatarii, præjudicat patri habenti usumfructum, & facit illum resolvi, sicut aliàs resoluto jure donatoris, &c. Sed hoc non obstante dicendum est in quæstione nostra usumfructum non amitti nec resolvi per notata in *quæst. præced. & sequent.* Nec obstat dicta decisio Francisci Ripa. quia respondetur primo quod loquitur in eo qui habet usumfructum immediatè ex generali dispositione legis, eo ipso quod alicui acquiritur proprietas, prout *l. cum oportet, & l. fin. C. de bon. quæ liber.* generaliter disponunt patrem habere usumfructum omnium bonorum adventitiorum filiifamilias. Et sic facilè resoluta acquisitione proprietatis, eodem modo resolvitur acquisitio ususfructus, prout notant doctores in *l. fin. C. de sentent. passis in l. Gallus, §. & quid si tantum, ff. de liberis, & posthum. in cap. inter quatuor. de major. & obedien.* quod resoluta condemnatione, eodem medio resolvitur acquisitio facta tertio immediatè ex eadem condemnatione, dispositione lehis: secus si esset facta facto hominis separato, ut in terminis quæstionis nostræ ususfructus non fuit alii acquisitus ex ipsa infeudatione, sed ex supervenienti & separato facto vassalli. Respondeo secundo, dictam opinionem * Francisci non esse veram, probo per textum in *l. finali. §. filiis.* quem allegat, ubi filiusfamilias prohibetur alienare, vel hypothecare, aut aliter disponere de rebus, in quibus pater habet usumfructum, sine consensu patris: & sic prohibitus est alienare, non favore suo, sed favore alterius. Igitur non potest in illius præjudicium etiam delinquendo alienare per jura allegata *supra eodem, quæstione 14. numero sexagesimoquinto.* Satis est etiam confiscari vel amitti jus quod competit ipsi delinquenti, & non congruit propter hoc derogari juri alteri sine fraude quæsito ante delictum.

*Contra Francisc. Ripa.

97. Decimonono quæro de quæstione præcedentibus accommoda quam format Joannes Faber *Institut. de usufructu, § finitur, col. secunda.* Vassallus * subinfeudavit feudum suum, vel ejus partem sincere & sine fraude: juxta *cap. 1. si de feud. defunct. content. fuer. inter dominum & agnatum, §. beneficium. & cap. 1. §. 1. d. l. Corradi in usibus feud. de quo dicetur infra §. 51.* deinde idem vassallus commisit feloniam, vel aliam culpam ex qua potest privari. Utrum etiam subvassallus jure suo privari possit? Et siquidem infeudatio facta sit superioris patroni consensu, extra dubium est, quod non potest privari propter culpam mediati vassalli: si autem facta sit sine ejus consensu, secus videtur quasi resoluto jure donatoris. Tamen idem decidit Joannes Faber. quod indistinctè non committatur nisi jus delinquentis, & non jus subvassalli. per textum in *cap. 1. §. sin autem dissentiente in fin. quali. olim pater. feud. alena.* Ubi dicitur, quod si subvassallus velit recognoscere à superiori patrono, & manere vassallus ejus immediatus, facere potest, & non privabitur jure suo. Et hanc decisionem sequitur Joannes Raym. in *l. imperialem, § illud de prohib. feud. alien.* per Feder. Jacob. de S. Georg. in *investitu. in verbo. dictique vassalli. promi. non commit. feloniam.*, *col. 3. vers. ulterius* quæritur. Zasi. in *epit. feudo. parte decima. conclusio.* 10. *in fin.*

*Subfeudata utrum revocentur commissa ingratitudine vel felonia per infeudantem.

98. Vicesimo generaliter quæro, Quid in pensionibus, reditibus, * servitutibus, hypothecis & aliis quibuscumque impositititiis oneribus? Quia super his latè disputatum est *supra §. 20. gloss. 5.* per tres totas quæstiones, hic non immorabor, sed in sententia perseverando, dico non resolvi commissum, quod fit & contingit sive mera & spontanea voluntate vassalli, puta refutatione vassalli resignantis & abdicantis feudum patrono, sive aliter, puta quando ingratitudinem seu feloniam committit in patronum. Et ratio illa sufficit quod ipsum feudi dominium utile, quod vulgo proprietatem vocamus, est patrimonium vassalli, & jure patrimonialium regitur. Secus esset, si feudum non caderet in commissum, sed sui ipsius natura per se finiretur: ut si esset concessum ad certa tempora, vel generationes quæ expirarent: quoniam feudum hoc modo per se finiri, & feudum facto vel culpa vassalli committi multum differunt: primum cadit in ecclesiam, sed non secundum, nisi ad vitam peccantis. Primum procedit, ex natura patrimonii vel juris originaliter ad certos fines limitati, quos non potest egredi: secundum procedit ex novo & superveniente facto vel culpa hominis, quum de se perpetuum esset patrimonium, & illud habens poterat in perpetuum libere disponere. Simile est in *l. his solis de revocand. donat.* ubi donatarius habet rei donatæ liberam facultatem ad disponendum perpetuo tanquam de suo patrimonio, licet si contingat eum ingratum esse, possit revocari, unde quæcumque alienat vel disponit antequam ingratus sit, rata manent, & non revocantur per ingratitudinem sequentem.

*Servitutes & hypothecæ & similia onera, utrum revocentur per ingratitudinem vassalli.

99. Unde quamvis * Alberi. ibi quem sequitur Francisc. Ripa. *in repet. d. l. fin.* & And. Tiraq. *in repet. l. si unquam in verb. revertatur num.* 172. tenuerint hypothecas tertiis constitutas resolvi per ingratitudinem sequentem: ego sum in contraria sententia quod non resolvuntur, quia etiam totius rei alienatio manet, igitur multo fortius simplex hypotheca, ut etiam dixi supra §. 33. *qu.* 15. & ratio *d. l. his solis.* in hoc fuit duplex. Prima, quia tempore alienationis donatarius erat pleno jure dominus. Secunda, quia per supervenientem culpam donatarii non debet præjudicium fieri tertio, cui jus semel est quæsitum, quæ rationes æque militant in constitutione hypothecæ, sicut in alienatione partis dominii. Et ita apud nos servatur & generaliter observandum est in patria consuetudinaria, nisi sicubi & quatenus specialis consuetudo loci aliter disponeret, prout consuetudo Trecensis, §. 20. & consuetudo Calvimontis, §. 24. disponunt patronum æque frui feudo sine onere impositititiorum redituum, & hypothecarum in casu commissi perpetui, atque in casu simplicis aperturæ: sed est nimis durum creditores jura sua in totum amittere. Unde consuetudo Nivernensis. *eo. tit.* §. 30. vult patronum in casu commissi teneri refundere creditoribus sortem principalem, sed non vult præcisè teneri ad continuanda onera, quod est æquum & rationabile.

*Not. sing. contra Alber.

100. Vicesimo-primo quæro, Vassallus * donavit feudum sed non tradidit: deinde negavit patronum, vel aliam noxam commisit privatione feudi dignam: utrum feudum committatur patrono sine onere dictæ donationis? Breviter dico quòd sic, quia solum donatario competebat oblatio personalis, quæ non sequitur fundum. *l. fin. in fi. ff. de contrahend. empt. & vend.* cum vulga. Et sicut donator poterat alienare in alium, ita & in patronum. *l. fin. §. de donatio. l. quoties. ff. de re vendicat.* Nec obstat si dicatur hoc esse verum quando alienat per contractum, secus si dicatur hoc esse verum quando alienat per contractum, secus si per delictum: quoniam si bona confiscaret, * transiret res in fiscum cum onere, & ad-

*Donatum feudū, non dum tamen traditum donatario, utrū propter ingratitudinem donatoris committatur domino

*Confiscatio bonorū fit cum onere.

versus fiscum posset donatarius cessante omni donationis fraude, agere ad traditionem. *per l. tutoris. C. ad leg. Julian. de vi public. l. si ut proponis. C. de bon. proscript. l. si marito. in princ. ff. soluto matrim. l. 2. ff. de cap. diminu. l. princeps bona ff. de verbor. obligat.* & diximus infrà §. 198. quia hoc est verum quando omnia bona vel quota sub nomine universi confiscantur, quia tunc transeunt cum onere, secus si una certa res tantum, ut hic; unde etiamsi maximè constet donationem sincere & sine ulla fraude & cogitatione commissi futuri factam esse, adhuc idem juris est. Idem dico (& hæc est prima ampliatio) si vassallus prius vendidisset feudum recepto pretio, vel illud dedisset in solutú citra traditionem, deinde patronum offendat.

101. Nec obstat quod hoc casu emptor vel cessionarius certant de damno vitando, patronus autem de lucro captando, quia patronus non habet omnino lucrativam causam, quia propter titulum infeudationis præcedentis ad hoc onus factæ, censetur potius reverti ad rem suam, & jus antiquum recuperare, quàm lucrari & de novo acquirere. Tum quia jus commissi statim rem ipsam afficit: unde etiam multo fortius (& hæc est secunda amplitio) si emptor ponat in facto & offerat probare, quod post venditionem sibi factam, venditor in ejus fraudem abnegavit, vel offendit patronum, non est admissibilis: nec hoc sufficit, nisi etiam ponat & probare offerat, patronum fraudem participasse, quamvis aliàs is qui emit feudum possit agere revocatoria, etiam non facta aliqua discussione (ex quo agitur de re debita in specie) contra eum qui postea accepit titulo oneroso, probando fraudem participatam, vel etiam sine fraudis participatione cótra eú qui titulo lucrativo accepit, ut tradit Bald. in *rubrica. C. de revocandis his quæ in fraudem credit.* sequitur Jas. *insti. de actio. §. item si quis in fraudem col. 21. num. 116.*

102. Et ratio est duplex. Prima, quia jura, quæ concedunt hujusmodi actiones * revocatorias, loquuntur in alienationibus voluntariis supervenientibus in fraudem præcedentis obligationis, non autem in alienationibus necessariis, quæ fundantur in causa antiquiori, ut hic confiscatio feudi ex capite ingratitudinis, fundatur in prima infeudatione & origine feudi. Secunda, quia patronus qui habet jus antiquius remaneret in damno, quia non haberet competentem satisfactionem feloniæ, nisi feudum sibi adjudicaretur, prout secundum legem feudi fieri debet in ultionem injuriæ. *cap. 1. §. denique. quæ fuit prima causa beneficii amittendi.* Et hoc nisi patronus fuisset fraudis particeps vel aliàs in culpa. Si vero vassallus voluntarie repudiaret, vel abdicaret feudum patrono, puto non præjudicari præcedenti donatario, nisi juxta notata in *dict. l. quoties. C. de rei vendic. & in dicta rubrica de revocandis quæ in fraudem credit.* & ut compendiosè loquar, idem in terminis nostris dicendum est de refutatione, donatione vel venditione facta patrono, ac si cuique tertio, vel extraneo esset facta.

* Revocatoriæ actiones.

103. Amplio prædicta tertio, etiam si donatarius vel emptor nanciscatur traditionem & possessionem feudi, antequam patronus conqueratur manum injiciendo feudo, vel in judicio agendo ad declarationem commissi. Ratio, quia * jus commissi est jus reale, & quamvis feudum non fuerit resolutum ipso jure, tamen satis est, quod statim à denegatione vel delicto fuit acquisitum patrono jus vel actio commissi, quæ rem afficit priusquam esset donatario vel emptori jus in re acquisitum. Est enim res feudalis à principio primæ investituræ hypothecata & affecta pro omnibus juribus dominicis & feudalibus, ut diximus infrà §. 59. Limitatur tamen, si patronus in vita taceret sciens & habens tempus sufficiens, vel si eodem modo permitteret vassallum vel ejus singularem successorem frui ad vitam offensoris, quia alterutrius morte interposita scientia & spatio sufficienti, perit hujusmodi persecutio, per notata *infra eodem quæst. 33. & 34.*

* Ius commissi est reale.

Amplio quarto, etiam si vassallus ante offensam hypothecasset feudum, vel etiam generaliter omnia bona sua donatario, vel emptori pro securitate contractus: quia sicut hæc clausula hypothecæ non impedit alienationem & dominii translationem in *l. si ita quis. §. ea lege ff. de verbor. obligat. l. ea lege C. de condict. ob caus.* sic non impedit jus commissi erga patronum: non tamen resolvitur hypotheca, sed remanet & operatur quod discussis bonis alienantis, poterit emptor vel donatarius habere recursum contra patronum per actionem hypothecariam, pro satisfactione suorum damnorum & interesse, *juxta notata in simili infra eodem quæst. 23.*

104. Vicesimo-secundo quæro, quid si vassallus ante negationem vel aliam feloniam commissam * locaverit fundos & reditus feudi usque ad tres vel novem annos: an patronus possit expellere colonum ante tempus? Videtur quòd sic, saltem quando vassallus nunquam fuerat investitus: quo casu potest patronus si velit incipere à prehensione feudali, & sic expellere colonum, & tantùm ei restituere sumptum seminis & laboris si quis sit, *ut infrà §. 56. & 59.* Tum secundo per legem *filiofamilias §. si vir. in quinquennium. ff. solut. matrimon.* Ubi mulier postquam soluto matrimonio recuperavit jus pristinum, non tenetur præcise stare colono apposito per maritum tempore quo erat dominus dotis, ut ibi tenent Bartolus, Baldus, Paulus, Alexander & omnes. Igitur nec patronus, postquam secuto commisso reversus est ad jus pristinum. Tum tertio, patronus non succedit per modum transmissionis juris à vassallo in eum, sed per modum privationis seu negationis juris vassalli: igitur indistinctè non tenetur stare colono, sicut nec proprietarius hoc modo succedens fructuario. *l. si quis domum §. primo. ff. locati.* Ut est conclusio Bald. in *leg. divortio. in princip col. fin. versicul. ex prædictis. ff. solut. matrim.* In contrarium videtur: Primo quia vassallus poterat locare ad longum tempus in præjudicium patroni: Igitur, multo fortius potuit locare ad modicum tempus. Secundo, vassallus ante feloniam & tempore locationis habebat plenam administrationem: patronus autem secuto commisso quamvis sit successor singularis, tamen est successor necessarius ex dispositione legis hujus consuetudinis, igitur tenetur stare colono. *argum. leg. si tutela. ff. de administrat. tuto.* & est theoria Alberic. Bartho. in *dicto §. si vir in quinquennium.* quem Bald. & Saly. sequuntur in *l. empt. C. de loca.* Steph. Aufre. *in additio. qu. Tholo. 420. in fin.*

* An teneatur stare colono vassalli ingrati dominus.

105. Resolvendo dico, quod si vassallus ante admissam noxam locaverit ad longum tempus, cessante fraude noxæ præmeditatæ, & futuri commissi, tenetur patronus stare colono, sicut & cæteris habentibus hypothecas vel alia jura in re, quia feudum non committitur nisi quale est tempore commissi vel delicti, ex quo jus commissi oritur, ut dictum est. Si vero vassallus locaverit ad modicum tempus, tunc aut sine hypotheca, & omnino potest patronus expellere colonum, quia simplex personalis obligatio vassalli non sequitur fundum: aut sub hypotheca feudi, & committitur patrono cum onere hypothecæ, secundum ea quæ in quæstione sequenti. Respondendo ad contraria, non obstat primum, quia fidelitate & juribus per vassallum oblatis patrono, si patronus non prætendat commissum, tenebitur restituere feudum, & sic pro tempore futuro stabit locatio etiam simplex & solum patronus fructus medii temporis quo prehensio duravit, lucrabitur sine aliquo onere: si vero declaret se velle uti commisso, adhuc idem, nisi in continenti doceat, alioquin pendente super hoc lite, feudum restituendum est vassallo, ut supra eodem, numero vicesimo quarto, *& infra eodem, quæstione 40.* Imò ex quo commissum non præjudicat præcedenti locationi ad longum tempus, cessante post justas oblationes

oblationes virtute prehensoria, statim debet hujusmodi locatio sortiri effectum. Unde, licet patronus volens prompte docere de commisso, possit recusare levationem manus respectu vassalli, qui jura obtulit, non tamen respectu tertii habentis jus in re, sive sit subvassallus, sive colonus ad longum tempus, sive emphyteuta vassalli, quibus fructus debebunt restitui à tempore oblationum feudalium: si vero nullus sit vassallus vel contemnat, poterunt hi sibi providere, juxta notata *supra* §. *decimo octavo*.

* Contra communem.

106. Non * obstat secundum, quia dico veritatem esse quod mulier soluto matrimonio, tenetur præcisè stare locationi ad modicum tempus factæ per maritum, sicut aliàs locationi ad modicum tempus factæ per prælatum nomine ecclesiæ, tenentur ecclesia & successor præcisè stare. Et ita expressim decidit Joannes de Ana. in *cap. querelam*, *collat. quinta. numero nono*, *in fin. ne prala. vices suas.* Et ratio est, quia maritus tam in terminis juris, quam in terminis nostræ consuetudinis, habet legitimam administrationem bonorum dotalium, sive propriorum uxoris in qualitate mariti: & sic locationi ad modicum tempus aliàs rectè factæ in qualitate mariti, & ad causam uxoris, tenetur mulier præcisè stare, non obstante theoria Alberic. & Bartholi, & communi sententia in *dicto* §. *si vir. prout plenius dixi infra* §. 108 Secus est in vassallo, qui ante commissum propriè non habet aliquam administrationem rei alienæ, sed habet plenum jus in re sua, & quando locat, tantum nomine proprio contrahit, & nullomodo nomine patroni, prout nullam jurium patroni habet administrationem: & sic seipsum tantum obligat, & non patronum.

107. Qui etiam succedit per modum privationis, & non transmissionis: non enim capit jus vel causam à vassallo, sed à seipso tanquam finito & extincto jure vassalli. Sed cave ne æquivoces, quia ista ratio simpliciter accepta concludit, quod indistinctè patronus non tenetur de aliquo dato vel facto vassalli, etiam si prius esset constitutum jus in re: quare diligenter advertendum, quod quamvis patronus hoc casu non succedat per modum transmissionis propriè sumptum, quia non habet causam à vassallo, tamen omne tale jus quod vassallus habet in feudo tempore ingratitudinis, ab eo aufertur, & dispositione legis feudalis transfertur in patronum, & sic fit quædam transmissio sive translatio: non autem est mera & absoluta privatio sive extinctio juris vassalli, prout est mera privatio juris usufructuarii, quando usufructus finitur. Et quamvis secundum usus contentos in dicto libro feudorum mera privatio & extinctio fiat vassallo, refutante vel offendente patronum, modo non supersint agnati quibus debeatur feudum, istud apud nos servatur, sed feuda regulantur velut patrimonialia, quod est justius, & rei publicæ utilius, ut dictum est *supra eodem. quæstione vicesima septima.* Secus, si feudum naturali suo cursu finiretur, puta si esset concessum ad certas vitas vel tempora quæ expirant, tunc enim patronus ad quem feudum sic finitum revertitur, non tenetur de aliquo dato vel facto vassallorum.

108. Vicesimo tertio quæro, patronus jure commissi reducens feudum ad manum suam, invenit colonum qui prius licet ad tempus modicum, tamen sub hypotheca conduxit: an possit eum expellere saltem offerendo ei damna & interesse? Hæc est ardua quæstio & latissimè patens: extenditur enim ad emptorem, donatarium, legatarium, & quemvis singularem successorem. Et in effectu est quærere, an illi teneantur præcisè stare simplici colono ratione hypothecæ, sicut alias tenentur præcisè stare colono etiam ad longum tempus, qui habet utile dominium. Et quod teneantur stare præcisè, & non possit expelli colonus (etiam ad modicum tempus) habens hypothecam, tradit Barthol. in *l. 1.* §. *quod autem, ff. de superficiebus*, Baldus in *l. emptorem*, *C. de loca.* Paul. in *l. si merces*, §. *qui fundum*, *ff. locati.* Et est ratio, quia virtute hypothecæ habet jus retentionis, ut per Barthol. & alios in *l. si non sortem*, §. *si centum. ff. de condict. indeb.* Unde fortiùs tenet Rapha. Cuman. in *l. si filiusfamilias*, §. *fin. ff. solut. matrim.* quod si conductori res est obligata, & sic habet jus in re, si dominus donet alteri rem locatam, non poterit donatarius expellere inquilinum, quamvis pro usu suo indigeat re locata, & quod isto casu non habeat locum *l. ædem*, *C. loca.* de cujus dicti veritate tractabo *infrà* §. 163.

109. Resolvendo dico, veritatem juris esse quod hypotheca operatur, ut quicumque singularis successor teneatur stare simplici colono, non tamen præcisè, sed nisi velit refundere interesse non observatæ locationis. Habet ergo colonus ratione hypothecæ jus retentionis, non præcisè ad factum patientiæ, ut ei frui liceat ad finem usque temporis conventi, sed ut liceat ei frui, vel ut suum interesse ei refundatur, quo refuso vel oblato resolvitur jus retentionis & expelli potest. Et ratio, quia * hypotheca venit accessoriè ad jus personalis obligationis, unde nòn habet eam ampliare, *l. item liberatur. in princip. ff. quibus modis pign. vel hypothe. sol. l. intelligere. cum gloss. C. de luit. pignor.* Sed personalis obligatio & actio descendens ex locatione, de jure non obligat præcisè, quum non sit nisi ad factum: sed sufficit solvere interesse, *l. si quis ab alio. in fin. ff. de re judica. cum vulga.* Unde quamprimum singularis successor offert interesse colono, evacuatur obligatio principalis, & per consequens omnis hypotheca, *l. Paulus*, *alias Sempronius.* §. *qui pignoris. ff. quibus modis pign. vel hypothec. sol. l. quum servus, ff. de distract. pignor.* & ita decidit Bartholus in *l. qui fundum*, & ibi Saly. *ff. locati in l. emptorem. C. loca.* Et secundum ea quæ ibi scripsit Bartholus modificandum est id quod tradit in *d. l. 1.* §. *quod autem, ff. de superfici.* idem decidunt Bart. Imol. in *l. vectigalia in fin. ff. de public.* Saly. in *l. mancipia. C. de reb. alienis non alienand. & in d. l. emptorem.* Imol Paulus, Roma. Alexander. in *d. l. filiofamilias*, §. *fin. ff. soluto matrim.* practic. Papi. in for. *lib. ad fic. præsta. in versic. solvere neglexerit.* Joan. de Ana. in *cap. querelam. col. 4. num. 9. ne præla. vic. suas.* Alexand. *cons. 118 in casu. collat. finali. lib.* 5. Guido Papa in *decisione Delphin.* 480.

* Hypotheca non ampliat obligationem.

110. Et nota quod ad hoc sufficit locatorem generaliter omnia bona sua (ut ex stylo assolet) obligasse, nec requiritur specialis hypotheca rei locatæ quia regulariter tantum operatur generalis hypotheca quantum specialis, *l. generaliter. ff. qui potio. in pigno. habe. l. si is qui. ff. de jure fisci.* Operatur itaque jus retentionis usque ad refusionem damnorum & interesse, non autem operatur quod singularis successor teneatur præcisè stare colono, ut est communis & vera opinio, quamvis in oppositum, quod præcisè teneatur stare, tenuerit Soci. *in consilio 90. Visis quibusdam actis lib.* 4. Imò apud nos observatur, quod conductor vel colonus non habet jus retentionis rei conductæ adversus singularem possessorem pro liquidatione & refusione suorum damnorum & interesse: sed solum pro eorum adjudicatione. Ita * quod si novus dominus, qui personaliter non tenetur, agat contra inquilinum vel colonum, ut exeat & relinquat locum vacuum, offerendo ei damna sua & interesse, statim condemnatur colonus vel inquilinus ad exeundum sine præjudicio suorum damnorum & interesse, pro quibus res declaratur hypothecata. Et hoc est multum rationabile, tum quia constat colonum vel inquilinum, nec dominum esse nec possessorem: tum ad obviandum ne fraudibus & subterfugiis detentorum simplicium, domini & possessores frustrentur usu & fruitione rei suæ: ut plenius dixi *infrà* §. 165. Et ita à sexdecim annis & citra pluries vidi judicari.

* Praxis.

111. Vicesimo quinto, pone Titium fuisse

dominum castri, & cujusdam casæ, à quo quoddam feudum movetur: Titius tamen recepit vassallum fortè novum acquisitorem in feudem, sed causa castri quasi feudum moveretur à castro, quum dependebat à casa: posteà vendidit castrum retenta casa: vel decessit relictis duobus hæredibus, quorum alter successit in castro, & cæteris paternis, alter in casa, & cæteris maternis bonis. Hæres à latere materno, utpotè verus patronus feudi, illud prehendit, vassallus se opponit dicens se tenere à castro vel domino castri, & sic ut provisionem feudi sui haberet abnegavit actorem in patronum, non interpellato hærede patrono, eo quod consideret in sua investitura, quam profert, per quam apparet investitus à defuncto tanquam à domino castri. Actor autem postquam conclusit ad finem commissi, lite super hoc contestata, probat liquido de errore hujus ultimæ investituræ, & per antiquas investituras, & alia documenta docet moveri à casa, & consequenter se esse verum patronum: modo quæritur an sit locus commisso? Et videtur quod sic per hunc textum, & maximè quum sit negatio plena in prima specie, videlicet tam respectu personæ patroni, quàm respectu rei dominantis, quorum utrumque negatum est à vassallo qui licet doceat de justo errore, non videtur excusandus, quia solemniter in judicio abnegando, & litem super hoc contestando, subjecit se huic periculo quod sciebat imminere, idque voluntariè, quum hujusmodi periculum vitare potuisset interpellato & requisito domino castri, & sic non videtur ei subveniendum. *Argument. l. fidejussor. §. si necessaria. ff. qui satisd. cogan. l. 2. §. si quis tamen. ff. si quis caut.* Tum quia in judicio etiam re integra non licet pœnitere, quum jus sit acquisitum patrono, ut dictum est suprà *eodem. quæst.* 4. Nec attenditur ignorantia vassalli etiam probabilis, ut suprà *eodem. quæst.* 3.12.

112. His non obstantibus puto hoc casu distinguendum. Aut vassallus post claram probationem factam à patrono & publicatam perseveravit in lite, & eventum experiri voluit, & tunc locus est commisso: Aut verò cognitis probationibus patroni, pœnituit negationis, offerendo actorem agnoscere in patronum, & non est locus commisso. Et ratio est, quia nedum vassallus est in justa ignorantia, sed illa ignorantia & error causatus fuit à præcedenti facto patroni vel prædecessoris ejus. Unde vassallus * venia dignus est, respectu ejusdem patroni vel successoris sui, qui causam erroris præstitit. Unde magis debet hujusmodi error patrono tanquam authori imputari quam vassallo. Facit quod quis revocare potest errorem, in quem inductus est facto vel dicto adversarii, ubi alias revocare non posset, ut tradit Barthol. in *l. non fatetur. ff. de confess.* Bart. Bald. in *l. error.* & ibi. Jason. *num.* 19. *C. de jur. & fact. igno.* Et errans etiam in facto proprio, suasione tamen adversarii, censetur esse in errore justo, & si non agatur de facto proprio ut hic, censetur esse in errore justissimo: per doctrinam Bart. quam alii seq. in *l. Celsus. ff. de usucapio.* Et sic communis practica quæ habet quod non licet pœnitere in abnegatione feudi, post conclusiones formatas à patrono super commisso feudi, & quod ignorantia non excusat, debet limitari, nisi procedat error facto actoris vel prædecessoris sui: quia tunc usque ad probationes publicatas & conclusionem in causa, pœniteri potest: secus si aliunde procedat justus error, puta si vassallus à non patrono ignoranter in feudum receperit vel recognoverit: deinde ejus hæres his investituris aut renovationibus fidens abnegavit verum patronum qui manum injecerat, non subvenietur neganti etiam re integra, nisi in continenti priusquam divertatur ad alium actum, ut dictum est in *dict. quæst.* 4. Et hoc nisi vassallus sit minor viginti quinque annis, quia tunc ei subvenietur per restitutionem, dummodo non probetur fuisse in dolo

* Non nocet error procedens facto adversarii.

vero & certa scientia, ut dictum est *suprà eod. qu.* 13.

113. Vicesimo quinto quæro, utrum ista habeant locum in feudo concesso ex * causa remunerationis? Et prima facie videtur quod non, quoniam donatio remuneratoria non est propriè donatio, sed potius quædam permutatio seu compensatio. Text. in *l. sed & si lege §. consuluit, in fin. ibi, velut genus quoddam hoc esse permutationis, ff. de petit. hæredit. in l. Aquilius Regulus, versic. dixi posse defendi. ff. de donatio.* taliter quod in ea non habet locum *l. fin. C. de revocan. donat.* nec alia jura communia loquentia de donatione, & sic non revocatur propter ingratitudinem donatarii. Textus juncta gloss. in *l. si pater. §. 1.* ubi omnes scribentes ita tenent, *ff. de donat. gloss. in dicta l. fin. verb. inveniatur,* quem sequuntur omnes doctores & Francisc. Ripa. in repetit. *qu.* 44. *C. de revocan. donat.* nec etiam in ea verificantur statuta loquentia de donatione, ut expressim decidit Alberi. in 1. *parte statut. quæst.* 122. & in *d. l. si pater. §.* 1. Si vis cumulatissimas allegationes, ad hoc vide doctores Andr. Tiraquel. in *repet. l. si unquam in verb. donatione largitus, num.* 11. *cum tribus sequentibus.* Quare idem dicendum videtur in feudo, quod est gratia & beneficium: ut per Bald. & omnes in *prælud. feud.* Alexand. *in l. si mihi & Titio, ff. de verb. obligation.*

* Donatio remuneratoria non revocetur propter ingratitudinem donatarii.

Unde si dominus illud concesserit ob justam causam remunerationis, non censetur beneficium nec propriè feudum contulisse, & ita in terminis quod feudum ob benemerita concessum, puta quia recipiens liberaverat eum à morte, vel ab hostibus, vel à latrunculis, nulla possit ingratitudine revocari, tenet Jacob. Ardiz. *in summ. feud. sub titulo quibus mod. feud. amitt.* quem sequitur Bald. in *cap.* 1. *collat.* 2. *in fin. versic. dicit dominus Jacob, si vassall. feud. priva.* Et licet ibi arguat in contrarium, quod ultima demerita magis ponderantur quam præcedentia: quia ultima culpa nocet, *l. si per emptorem, ff. actionibus empt.* tamen istud remittit ad ea quæ dicit in *tit. an mutat. vel altera imperfect. ubi in fin. col.* 1. *versic. l. Aut quid si tale sit feudum.* idem simpliciter tenet quod Jacob. Ardizo & Bald. in *dict. cap. an mutat. vel alt. imperfect.* referendo sequitur ibi Marti. Laud. & Præpos. *collat. prima, in usibus feud.* idem tenuit Panorm. in *consil.* 3. *nitar in præsenti, collat. sexta, versicul. hinc dico. & consilio* 30. *videtur primo. ad fin. libro secundo.* Jacob. in *invest. in verb. dictique vassall. promit. non committe. felon. collat. decima sexta. versicul. quarto limitabis.* Francisc. in *tract. feud. part.* 5. *conclus.* 1. *in fin.* Joan. Lup. in *repet. rub. de donation. inter virum & uxorem in ver. limita secundo. versicul. ex istis. numero septimo.* Et idem videtur tenere dom. Andr. Tiraquell. *in repet. dicta l. si unquam in verb. donatione largitus, numero decimo quarto.* non tamen istud ejus opinioni adscribo, quia ibi solum incidenter & in argumentum præcedentium hæc adducit, & non puto eamdem esse ejus sententiam. Sed novissime principaliter idem tenet Udalric. Zasi. *in epitom. feud. part.* 10. *conclus.* 4. *fallen.* 4.

115. Quibus non obstantibus in contrarium semper æstimavi esse & fuisse veritatem, tam in terminis juris & dictorum usuum feudalium, quam in terminis nostrarum consuetudinum, quamvis nullum adhuc scribentiû invenerim pro hac sententia nostra. Et moveor, quia quamvis concessio feudi ex justa causa remuneratio non sit donatio nec simpliciter beneficium, sed potius remuneratio, tamen non est donatio libera & plena totius proprietatis vel totius juris rei concessæ, ut patet ad sensum: sed concessio limitata ad fines & limites feudi, & expressim (eo ipso quod vocatur feudum) concessa ad omnia onera feudalia: & sic retentis omnibus juribus feudalibus, inter quæ est jus commissi in casum negationis vel feloniæ: Et sic non sumus in terminis, *d. l. si pater. §.* 1. & similium loquentium in donatione plena & perfecta totius rei. Nec sumus in terminis revocationis donationis, *ex capite d. l. fin. C. de*

revocan. donat. quæ cessaret hoc casu: sed in terminis conditionis, ex lege feudali, vel conditionis ob causam, ut inquit textus in *cap. sancimus, de feud. si cul. non amitt. in usibus feudi.* Sive in terminis unius revocationis, quæ fit ex vi & natura limitatæ concessionis & conventionis, expressè vel tacitè appositæ in concessione. Imò fortius si dominus accepto pretio concedat rem in feudum, quamvis istud feudum emptitium non sit secundum propriam naturam feudi, ex eo quod non est gratuitum: tamen est verum feudum: ex quo ita actum est, & regulatur secundum omnes leges & conditiones feudi, ut expressim tenet idem Zasi. in *d. epito. feudo. part.* 12. per tot. & maximè in *conclu.* 3. & generaliter volunt omnes feudistæ in *præludiis feudor.* & ubique Jas. in *cons.* 117. *collat.* 4. 5. *lib.* 4. Franc. in *d. tract. feud. par.* 1. *quæst.* 1. quod omne feudum non habens propriam naturam feudi in omnibus, tanquam verum feudum regulatur, nisi in illis dumtaxat, in quibus per pactum expressum alterata est vera feudi natura. Ex quibus patet hanc esse veritatem in omni feudo, & quod Francisc. & Zasi. sibiipsis in hoc articulo non constant.

* Ingratus vassallus utrum augmenta & melioramenta perdat.

116. Vicesimo sexto quæro, utrum vassallus nedum perdat feudum sibi concessum, sed etiam * augmenta & melioramenta. Quid enim si in vili fundo ædificavit castrum, vel insignem domum? Quid si alluvione fluminis vel dispositione vassalli addita sint prædia? Super his multa possem deducere, sed prolixitatem veritus, resolvendo dico quod omnia quæ sunt de substantia feudi, sive unitate rei feudalis, tempore ingratitudinis admissæ, committuntur & non alia: ex quo sequitur, quod mobilia non veniunt in hac confiscatione, nec etiam prædia destinatione solius vassalli adjecta etiam in unitatem ejusdem feudi, dummodo per recognitionem scienter factam à patrono non transierint in unitatem ejusdem feudi: sed veniunt & committuntur omnia inædificata, & quæcumque solo cedunt. Item omnia per alluvionem adjecta. Item omnia acquisita, & à patrono recognita animo ea efficiendi feudalia. Secus de jurisdictione acquisita, vel similibus, quæ per se subsistunt: & non subjiciuntur eidem feudali qualitati, per ea quæ latè deduxi *suprà* §. 1. *gloss.* 5. *numero* 20. 99. non repeto. Unde quamvis feudo temporali suapte natura finito, debeant ædificia & magnæ meliorationes, seu eorum præsens æstimatio reddi vassallo vel ejus hæredi: & pariter in emphyteusi quæ tempore, vel culpa non sonante in delictum, puta ob defectum solutionis canonis: tamen secus est, quando per denegationem actualem, vel feloniam quæ sunt delicta in committendo, feudum amittitur, quia tunc nulla ratio habetur, nec fit restitutio dictorum augmentorum, nedum emponematum: sed nec etiam magnarum & perpetuarum meliorationum, sed totum ipsum complexum, feudale est quale, tempore commissi acquiritur patrono per hunc textum: quod nota ad modificationem ejus quod dictum est *suprà* §. 1. *glossa* 5. *num.* 73. & 74.

* Quid si feudum melioratū sit pecunia aliena vel communi?

117. Sed juxta hoc quæro, quid si * maritus in feudo proprio constante matrimonio grande & utile ædificium construxerit, deinde patronum abnegavit, vel alias feudum commisit, utrum patronus jure commissi feudum avocans teneatur uxori saltem in tempus soluti matrimonii restituere dimidiam sumptuum illius utilis impensæ, saltem habito respectu ad valorem & æstimationem ædificii tempore commissi & adjudicationis patrono factæ extantis? Videtur quod sic, per ea quæ diximus *infra* §. 156. dimidiam hujusmodi sumptum debere reputari ab hæredibus viri uxori, vel è converso soluto matrimonio. Contrarium puto, quia, ut ibi dixi, non est propterea fundus hypothecatus alteri conjugum, nec hac ratione competit alteri conjugum vel ejus hæredi aliqua retentio vel possessio in fundo alteri proprio, sed simplex personalis actio, vel officium judicis deserviens judicio communi dividundo, in divisione mobilium & conquæstuum communium, de quo nihil ad patronum qui jure suo quod suum est accepit, quemadmodum si vassallus sub syngrapho mutuam accepisset pecuniam, de qua construxit illud ædificium, cedit enim patrono qui nullo modo tenebitur creditori nec personali nec hypothecaria actione etiam in subsidium. Sed solum habet creditor actionem contra vassallum, sicut & quum quis mutuo accepta pecunia scienter ædificavit in alieno. Ita in proposito, uxor vel ejus hæres solum habebit actionem contra virum, vel ejus hæredem, seu repetitionem in judicio divisorio. Et quod dixi patronum nullo modo teneri creditori, limitandum est, nisi vassallus obligaverit bona sua pro dicta pecunia mutuo accepta, vel nisi mutuata sit ad conservationem, vel refectionem necessariam molendinorum, vel ædificiorum antiquorum feudi, *ut in l. interdum. ff. qui potior. in pign. habeant.* tunc enim feudum committitur cum onere suæ hypothecæ, sive expressæ, sive tacitæ: verum est tamen, quod tenebitur creditor prius vassallum debitorem, & ejus bona discutere. *l. Aut hoc si debitor. C. de pign.* Et etiam patrono solvendi, & hypothecam hujusmodi luendi, actiones suas cedere, sicut & erga quemvis tertium justum possessorem, de quo dixi infrà *titul.* 5. *in rub.* Ex quibus patet, quid in cæteris similibus dicendum sit, puta si vassallus contraxerit societatem cum alio, & de pecunia communi melioravit, & augmentavit feudum.

* De augmentatione facta post ingratitudinem admissam.

118. Sed quid si augmentatio vel ædificatio facta sit * post ingratitudinem admissam? Breviter distingue. Aut ab ipsomet ingrato aut ab ejus hærede, vel successore. Primo casu non potest repetere, nec deducere, nec habetur ratio hujusmodi impensæ, sive facta sit ante actionem intentatam, sive declarationem commissi, sive post. Ratio, quia in pœnam delicti totum feudum uti optimum, maximumque est, ab eo aufertur, & patrono in ultionem injuriæ applicatur, & sic in hoc a tempore ingratitudinis commissæ, quamvis interim mero jure maneat dominus, & sumptus utiliter facti, fructus ab eo ante querelam commissi motam perceptos excedant: tamen deterioris conditionis est, quam simplex possessor, imò quam malæ fidei possessor, cui hujusmodi impensarum deductio, vel etiam repetitio conceditur, ut plenè probavi contra communem *suprà* §. 1. *gloss.* 5. *num.* 87. Et ratio * differentiæ est, propter delictum, & perseverantem ingratitudinem vassalli ingrati, cujus respectu non censetur patronus locupletari cum jactura aliena, sed jure suo uti & exigere jus commissi sibi debitum. Unde istud modificandum est respectu vassalli, qui patronum non aliter offensum per errorem abnegavit in judicio: deinde per probationes convictus fuit, & feudum amisit, quia si interim, puta lite pendente ædificia feudalia fulserit, vel collapsa refecerit, habet hos sumptus, quatenus res manet melior effecta, & patronus locupletatur; & potest repetere, sicut in simplici, vel etiam malæ fidei possessore, ut diximus in *dicta gloss.* 5. *num.* 87. & 88. Secundo casu, quando illa augmentatio facta est per hæredem, vel alium successorem vassalli, tunc eadem ratio & repetitio hujusmodi sumptuum fieri debet, prout & in quovis possessore dictum est, sive iste successor sciverit ingratitudinem à prædecessore commissam, sive non: nec hujusmodi sumptus compensabuntur cum fructibus ab eodem feudo, ante litem super commisso motam perceptis, quos lucratur: quia non censetur in mora, nec est in mala fide, sed justè, & tanquam verus dominus fruitur, donec patronus voluntatem suam declaraverit, & petierit feudum jure commissi sibi adjudicari, per notata *suprà eodem quæst.* 8.

* Vassallus ingratus deterioris est conditionis quā malæ fidei possessor.

* Subfeuda & census utrū com-

119. Vicesimo primo quæro, habens feudum à quo subfeuda * & census dependent, acquisivit jure retractus feudalis, seu commissi, vel aliàs

constat quod acceptavit commissionem feudi ipso jure factam, & quod à tali acceptione non discessit, sed illa utendo, de novo concessit, nec est recedendum à forma, & proprietate verborum novæ concessionis ex quo conformis est, & veritati, & materiæ subjectæ, *l. ille aut ille. §. cum in verbis. ff. de lega.* 3. *l.* 3. *C. de lib. præteri. vel exhared.* Aut vero vassallus non erat privatus ipso jure, sed tantum privandus, & sententia declaratoria, seu privativa non intervenerat: & tunc verborum forma non congruit veritati negotii subjecti, quia materia subjecta tendit ad continuationem ejusdem fidei, ex quo non erat amissum, sed adhuc durabat: verba autem tendunt ad constitutionem novi feudi.

*Materiæ subjectæ cedunt verba.

124. Et hic in dubio puto materiæ * subjectæ, & qualitati negotii inserviendum, & tribuendum magis quàm verborum formulæ, *argumento l. si uno. in princ. ff. locati l. insulam. ff. de præscript. verb. cum vulg.* Hinc ait Bal. *in c. ad hac. col. fi. de postul. prælat.* si materia dictat unum expressè, & verbo contrarium, non credam simplici verbo. Bal. in *l. sed & si quis. § quæsitum. col. fi. ff. si quis cautio.* Et hoc nisi ex præfationibus, novitate & mutatione pactorum, juxta Bal. & alios in *d. §. insuper. per no. in l. jus civile. ff. de justi. & jur.* aut aliis clausulis hujus novæ infeudationis, appareret clare de repudiatione expressa, vel implicita feudi antiqui, & omnis juris præcedentium investiturarum, & de animo novum feudum inducendi: quod fieri potest hoc casu etiam in præjudicium agnatorum, & illis non vocatis, ex quo patrono acquisitum erat jus commissi, & revocationis feudi, *c.* 1. *in fi. quæ fuit prima cauf. benef. amitt.* Unde vassallus non sponte, sed coacte, metu ne secundum legis feudalis dispositionem cogeretur, & privaretur, censetur renunciasse, & abdicasse feudum, *argum. l. novissime. ff. quod falso. tuto. Auth.*

* An refutatio vassalli noceat agnatis.

125. Unde quamvis alias * renunciatio, seu abdicatio feudi antiqui facta per vassallum, non noceat agnatis, quin mortuo refutante, & ejus descendentibus debeant admitti, *cap.* 1. *§. hoc quoque de success. feud.* & ibi Baldus & Alvar. in *cap.* 1. *§. fi. conclusi.* 37. *quæ fuit pri. causa benef. amitt. gloss.* Bal. & omnes in *cap.* 1. *de aliena. feud. pater. in usib. feud.* Jacob. de S. Georg. in *tract. feud. in verb. & unus. ex dict. vassal. refut. fen. col.* 3. Verum est in voluntaria, & spontanea renunciatione, sed non in necessaria, & debita, ut hic.

* Verba mista.

126. Tertium membrum, quando patronus procedit per viam communem, & * mistam, puta remittimus, & de novo concedimus, & si non erat feudum commissum ipso jure, clarum est perseverare idem feudum. Idem dico, si erat ipso jure commissum, vel etiam sententia lata, sed nondum realiter executa. Et ratio, quia illa verba, & de novo concedimus, intelliguntur quatenus, & inquantum opus est. Sed hoc neutro casu necessaria est nova concessio, quum sufficiat simplex remissio, tum in dubio judicandum est pro conservatione, seu recuperatione prioris status, & formæ rei, *argum. d. l. si usus § pactus ne peteret. ff. de pactis.* Hinc patet decisio quæstionis, quam formant doctores *in c. unico. col.* 1. *de vassal. decrep. æta.* quando vassallus commisit feloniam per quam privatus est, vel debet privari, & dominus dicit, remittimus tibi culpam, restituimus feudum, & de novo concedimus. An dicatur novum feudum, vel antiquum quale prius erat? Et And. Iser. ibid. col. 2. vult debere attendi mentem domini, quæ potest colligi ex verbis præambulis, vel sequentibus, & in hoc bene dicit. Sed ubi alias non constat de mente, dicit esse novum feudum: quia verba de novo concedimus quæ sunt posteriora derogant prioribus, *l. si mihi. & tibi. §. fi. ff. de lega.* 1. *l. pacta novissima. C. de pact.* Et in hoc ultimo reprehenditur à Mart. Laud. & Præpos. *ibi col. fi.* ubi tenent manere in dubio feudum antiquum, & bene per prædicta. Quando autem patronus esset princeps, qui vassallo gratiam fecerat cum restitutione in integrum: tunc non esset dubium manere idem feudum, quia restitutio * omnia reponit in pristinum statum, *l. quod si minor. §. restitutio. ff. de minorib. l. fi. C. de senten. pass.* Franc. Cur. senior. *consil.* 49. *col.* 63. Tamen in terminis dictorum usuum feud. si vassallus propter delictum damnatus esset, publicatis bonis, & sic feudum lege feudi acquisitum agnatis, tunc princeps restituendo damnatum, non indicta causa, sed ea probata, & per sententiam diffinitivam, non posset de potestate ordinaria, nec intelligitur derogare juri agnatis quæsito ex lege feudali, maneret tamen feudum antiquum. sed non reverteretur hoc casu ad restitutum, quia agnati non tam habent jus ex condemnatione, quam ex lege feudali.

* An restitutio in integrum noceat agnatis.

127. Sed dicet aliquis, quorsum hujusmodi inquisitio ad interpretationem consuetudinis, quum in patria consuetudinaria non attendatur differentia feudi novi paterni, vel antiqui, sed indistincte (modo non sit feudum quod lege contractus, & non successionis deferatur) potest de eo disponi a vassallo, & in extraneum transferri, sicut patrimonialia bona? Respondeo. Etiam apud nos utilis est, ad cognoscendum an debeat judicari adhuc esse proprium, vel antiquum hæredium. An vero de conquæstu, quia in quibus casibus dictum est manere feudum antiquum, intelligendum est qualitatem hæredii antiqui non esse mutatam, sed remanere quantum ad effectum successionis, & dispositionis testamentariæ, & retractus proximitatis, & alios effectus introductos a consuetudine in illis bonis quæ propria vocantur. Ubi autem diximus non manere feudum antiquum, sed effici novum, debet etiam intelligi desiisse qualitatem antiqui hæredii, & in novum conquæstuum mutatam esse, & hujusmodi feudum omnino jure conquæstuum, regulari debere. Sed hic emergit quæstio. An vassallus sola libera, & spontanea refutatione, & nova infeudatione patroni, possit immutare qualitatem propriorum, & efficere conquæstum in præjudicium hæredum paternorum, vel maternorum, vel retractus proximitatis ex futura forte præmeditata venditione? Sed quia ista nimium excedunt materiam hujus §. dicemus infrà §. 147. 179.

128. Vicesimo-nono quæro, Utrum solus * prælatus possit feloniam remittere vassallo ecclesiæ? Breviter dico, quod si administratio juris patronatus, sive renovatio investituræ hujus feudi non spectat ad solum prælatum, sed ad eum simul cum capitulo, tunc solus non potest feloniam remittere, sicut solus non potest solo prælati nomine investire, & hoc non habet dubium. Si vero administratio spectat ad solum prælatum, * solus potest remittere, & præjudicare in perpetuum ecclesiæ, & successoribus pro hac vice. Et ita decidit Bal. in *c.* 1. *in princ. collat.* 3. *versic. quare, numquid solus. de his qui feud. dare. poss.* ita Alvar. in *c.* 1. *§. denique. collat.* 2. *num.* 7. *quæ fuit prima. cau. benef. amitt.* Sic in simili decidit Specul. *in t.* 1. *de locat. § nunc aliqua. qu.* 26. quod solus prælatus etiam ecclesiæ collegiatæ potest recipiendo solutionem remittere caducitatem emphyteusis, quod est intelligendum quando alias solus prælatus habet administrationem, & solus solutionem recipere, & efficacem apocham dare potest, & ita latè tenet Joan. de Imol. *in c. potuit. char.* 7. *de loca.* ubi optimam dat rationem, quia aliud est concedere de novo, in quo agitur de alienando, & amittendo, & requiritur consensus capituli, etiam in spectantibus ad mensam prælati. Aliud nolle concessum sive semel alienatum habere pro commisso, sive devoluto, & reverso, quia hic agitur de jure acquirendo, in quo prælatus, & quivis alius administrator potest præjudicare domino. Et ibi sequitur Cardin. Florent. & Panorm. *col. fin.* Franc. Aret.

* Prælatus utrum solus possit feloniam remittere.

* Prælatus præjudicat ecclesiæ in jure commissi.

consil. 89. *placet mihi collat. fi.* Et hanc opinionem in emphyteusi puto verissimam, quamvis Barbatias in *d. c. potuit. col.* 11. eam impugnare nitatur, & etiam dissentiat Firmia. in tract. *de episcopo lib.* 4. *par.* 4. *qu.* 13.

129. Imò etiam simplex vicarius, vel procurator habens mandatum ad recipiendum solutionem, si postea contingat emphyteutam cecidisse à jure suo, per non solutionem canonis, potest nihilominus recipiendo solutionem ipso jure remittere commissum, & præjudicare in hoc ecclesiæ, ut decidit Philipp Cor. *consilio* 187. *trita & vulgata, collat. fi. lib.* 1. Ubi tamen * limitat, nisi prius ille vicarius fecisset actum contrarium, approbando, & acceptando commissum, puta si alii renovasset emphyteusim, deinde solutionem reciperat à veteri emphyteuta, non enim censetur, nec potest eum semel reprobatum approbare post jus ecclesiæ, vel tertio quæsitum.

* Fal. si commissum tantum sit acceptatū.

130. Adverte tamen, quod hæc ultima loquuntur in remissione commissi incursi per solam negligentiam non solventis, quæ non cadit in delictum. Sed quæstio nostra loquitur etiam in commisso incurso per delictum punibile, & gravem injuriam implicans: sed sic est, quod * solus prælatus non potest remittere injuriam factam ecclesiæ, sive communiter factam prælato, & ecclesiæ, ut tenet gloss. in *c. cum desideres. in ver. quam offendit*, & ibi Joan. And. in *not.* Panorm. Feli. de *sent. excommunica.* Unde Jac. de S. Georg. *in tract. feud. in verb. dictique vasall. promis. non committ. felon. col.* 14. *vers. quidam episcopus*, distinguit. Aut felonia, sive injuria respicit solam personam ipsius prælati, & tunc solus potest remittere: si tamen nolit remittere, potest prosequi commissum, & acquirere feudum ecclesiæ suæ. Aut respicit nedum prælatum, sed etiam totam ecclesiam, & tunc solus non potest remittere, quia solus non potest renunciare juribus quæsitis ecclesiæ, *c. accidentibus de privileg.* Idem tenet Francisc. in *tract. feud. in* 1. *part.* 2. *part. qu.* 27. Zasi. in *epito. feud. par.* 10. Et hanc partem puto veram, & ita debere limitari dictam opinionem Bal. & Alvar. qui etiam ita sentire videntur, dum allegant Joan. And. in *d. c. cum desideres.* Et * odio ingrati, qui non est dignus venia, æquum esse puto debere ita subdistingui in commissis, quæ fiunt ratione delicti, vel facti accedentis delicto, & injuriæ, puta atrocis percussionis, vel abnegationis patroni, sive commissum fiat ipso jure, sive non. Secus in commisso, quod incurritur per simplicem omissionem, & negligentiam, puta non solvendo canonem, tunc enim sto simpliciter in præfata opinione Joan. de Imol.

* Solus prælatus non remittit injuriā ecclesiæ.

* Solutio.

131. Præfatam tamen subdistinctionem limitat Jacob. in loco præallegato, nisi expediret ecclesiæ habere pacem cum illo vassallo, & tunc possit remittere, quamvis principaliter ipsa ecclesia sit offensa, & placet, quemadmodum etiam simplex tutor potest donare, vel pacem, & remissionem facere, quando pupillo expedit, *argum. l. cum in plures. §. fi. cum l seq. ff. de administrat. tuto.* Innoc. Joan. And. in *c. grandi. de supple. negl. præla. in* 6. Bal. in *rubr. de Treug. & pace. ad fi.* Panorm. in *consil.* 45. *satis videtur. lib.* 1. Bal. Jas. Phil. Deci. in *l. pactum curatoris. C. de pact.*

132. Sed modò quæritur, quando dicatur injuria respicere personam prælati tantum, vel etiam ecclesiam? Respondeo. Si vassallus insurgat in prælatum, etiam in castris, & locis ecclesiæ eum obsidendo, si tamen odio solius prælati, puto injuriam principaliter respicere prælatum, & ab eo remitti posse, etiam in præjudicium ecclesiæ, quæ non est passa injuriam, nec offensam, nisi in consequentiam, & ita in specie sentit Paul. *consil.* 46. *viso & examinato. num.* 2. *lib.* 2. Si vero animo destruendi ecclesiam, vel eam spoliandi, & privandi omnibus bonis, tunc felonia principaliter, saltem æque principaliter respicit ecclesiam veram patronam. Unde sicut non potest solus prælatus remittere satisfactionem talis delicti, & injuriæ: sic nec commissum feudi inde dependens. Idem si vassallus in judicio abnegaverit prælatum ratione ecclesiæ suæ esse patronum, quia tunc ipsa magis ecclesia est abnegata: unde non potest prælatus remittere, & investire negatorem, & hoc nisi probationes ecclesiæ de ipso patronatu essent dubiæ, quemadmodum alias tutor posset transigere, & remittere, *l. præses provinciæ. C. de transact.*

133. Sed quid si in judicio * abnegaverit actorem in patronum, ex eo quod negaret eum esse verum & canonicum prælatum ecclesiæ, non tamen negabat, imò fatebatur ecclesiam esse veram patronam? Respondeo non est locus dispositioni hujus §. etiamsi convictus fuerit vassallus scienter & malitiose abnegasse prælatum. Ratio, quia non abnegavit, imo recognovit patronum, seu patronam: sed tantum negavit hunc esse prælatum, seu procuratorem, aut administratorem legitimum veræ patronæ, de quo non loquitur hic §. nec ullus textus in toto libro feudorum, unde pœna non debet extendi. Non igitur perdet feudum, negans prælatum esse prælatum, & recusans ei fidelitatem facere, sed perdet fructus à tempore prehensionis ex defectu hominis donec ei fidelitatem fecerit.

*Abnegatio judicialis prælati, tantū indūcit commissum.

134. Juxta prædicta quæro, Vassallus offendit personam prælati, vel alias feudum cecidit in commissum remissibile à prælato, prælatus renovavit investituram cum hac clausula, * salvo, & reservato jure ecclesiæ, postea eandem rem alii concessit, vel aliter vult revocare, an possit? Videtur quod sic propter dictam clausulam reservatoriam. Contrarium decidit Bal. & bene, in *c. qua in ecclesiarum, collat.* 7. *in fi. versi. quare: dixit episcopus de constitu.* quia protestatio est contraria facto. Adde, quia generalis clausula salvo jure, nunquam refertur ad ea quæ specialiter seu expresse continentur in dispositione, sed solum ad alia non cogitata. Unde si investitor sciebat commissum illud, non obstante dicta clausula perpetuo fuit remissum, secus si ignorabat. Adde notata infrà §. 10.

*Clausulà salvo jure.

135. Tricesimo, * Certum est quod feudum cadens in commissum propter feloniam factam prælato, non acquiritur ipsi prælato, sed ecclesiæ, nedum si injuria facta sit contemplatione, & odio ecclesiæ, sed etiam si sit facta prælato contemplatione ipsius personæ prælati tantum, dummodo offendens sciverit illum esse patronum suum, ratione ecclesiæ suæ: quoniam ipsa ecclesia est vera patrona, vel domina directa, & sic illi acquiritur, & directo ejus dominio consolidatur feudum ingrati vassalli, qui satis est ingratus erga eam dum prælatum sponsum ejus, *c. quia propter. de electio. c. quanto c. licet de translat. episcop.* non est veritus tam enormiter offendere. Et quamvis alias quæcunque offensa commissa in personam tutoris, vel procuratoris patroni, vel usufructuarii feudi dominantis (quibus quandoque prælatus æquiparatur) non faciat feudum committi, nisi principaliter fieret contemplatione, & animo injuriandi patronum, *argumento. l. item apud Labeonem. ad fi. ff. de injur. instit. eo. tit. §. sed si libero.* tamen in prælato non requiritur quòd injuria fiat principaliter in despectum ecclesiæ patronæ, quia prælatus est plus quàm tutor, vel usufructuarius, quia in ipso est ecclesia. *c. scire debes.* 7. *qu.* 1. & eam tanquam sponsus repræsentat, & vicem domini, capitis, & patroni gerit, *c. cum non liceat. de præscript.* Sed dubium est, an feudum taliter acquisitum ecclesiæ, teneatur ponere extra manus suas & alii infeudare? Videtur quod non, quasi non censeatur nova acquisitio, sed recuperatio, & reversio

* Feudum commissum Ecclesiæ utrum ipsa Ecclesia cogatur ponere extra manus suas.

sio ad originem suam, & priorem statum ex causa antiqua concessionis feudi, *l. si unus. §. pactus ne peteret. ff. de pact. l. fin. ff. si ex noxa. cau. aga.* quo non obstante dicendum teneri ponere extra manus suas, sicut & feuda à vassallo vendita, quæ jure & potestate feudali retinet, & ad mensam suam, & dominium directum adjicit, in quo est eadem ratio per ea, quæ late deduxi suprà §. 20. *gloss.* 1. *num.* 2. *& seq.* Nec minus obtinet ecclesia recuperationem injuriæ, quia ingratum vassallum privat, & spoliat, & feudum alii grato vendere, & infeudare potest. Quod est limitandum, nisi istud feudum fuisset de domanio feudi dominantis ecclesiæ amortizato, deinde ab ea de novo infeudato, *per notata in d. gl.* 1.

*Maritus an possit remittere feloniam.

136. Tricesimo-primo quæro, Quid si felonia, vel negatio fiat* marito patronæ, an remittere possit? Respondeo breviter disputatione omissa, si vassallus abneget illum in patronum non tanquam patronæ maritum, sed tanquam ipsum nomine ejus proprio, sive quasi non sit maritus patronæ, sive quasi non habeat administrationem propriorum uxoris, non est locus commisso, sive in judicio, sive extra judicium fiat negatio. Unde si in judicio fateatur feudum moveri à patrona sua, sed negat actorem esse illius maritum, vel habere potestatem prehendendi, & investituras recipiendi, non amittet feudum, sed fructus, donec justa prehensio durabit. Si simpliciter in patronum abneget actorem agentem in qualitate mariti, vel ad causam uxoris, satis patrona ipsa abnegatur, & actor concludere poterit ad commissum, & obtinere, ut in simili suprà *eod. qu.* 29. Si autem vassallus aliam feloniam committat nedum in personam patronæ, de quo non esset dubium, sed etiamsi in personam ejus mariti, nedum si principaliter in odium & injuriam patronæ, sed etiam si specialiter & duntaxat personali odio, & inimicitia mariti, feudum amittit, quia satis patronam suam offendit in eo quòd non veretur sponsum ejus tam graviter offendere. *Fac. l.* 1. *circa medium. ff. de injur.* Et quamvis maritus non sit proprie patronus, sicut nec dominus propriorum uxoris, quemadmodum etiam dignitas quam vir participat ex persona uxoris, non est dignitas personalis, sed dicitur dignitas competens in consequentiam, juxta notata Bar. & aliorum, in *l. si Augusta. ff. de leg.* 2. tamen satis est, quod maritus tanquam caput uxoris pro domino, & patrono habeatur; & quod ei in ea qualitate debeatur obsequium clientelare, & debeat jurari fidelitas. Et sic vassallus perinde amittit feudum offendendo maritum patronæ, ac si patronam ipsam offenderet.

137. Quod intelligendum est dummodò offendens sciat, vel scire debeat esse verum, & justum maritum patronæ, & sub hac ratione illi deberi reverentiam, & obsequium clientelare. Secus, si probabiliter ignoraret. Ita etiam limitandum est quod diximus *suprà eod. qu.* 29. feudum cadere in commissum, etiamsi offensa solam personam prælati respiciat, ut procedat quando offendens sciebat: secus si probabiliter ignorabat offensum esse prælatum ecclesiæ patronæ suæ. Item hæc debent limitari si prælatus, vel maritus culpa sua dedisset causam illi personali inimicitiæ & offensę, per ea quæ tradit Zasius in *epito. feud. parte* 10. *conclusio* 4. *fallent.* 2. ubi videas, quia aliena non transcribo. Amplia tamen prædicta, sive vassallus esset jam investitus à novo prælato, sive à novo marito, sive non, dummodo non ignoraverit, ut* dictum est.

*An maritus possit remittere noxam.

138. An autem* maritus possit remittere feloniam, dicendum, quod licet damna, & interesse, & mulctam pecuniariam indistinctè remittere possit, ut diximus infrà §. 113. tamen satisfactionem personalem & emendam honorabilem, ut vocant, contumeliæ uxoris remittere non potest, ut ibi dixi. Et pariter si felonia in solum maritum commissa sit, poterit ipse re integra, (id est, ante acceptatum commissum, per notata *suprà eod. num.* 118.) remittere jus commissi, etiam in præjudicium uxoris. Si vero felonia illata sit personæ uxoris, vel ipsi marito, aut suis, etiam in contumeliam, vel odium uxoris, non poterit etiam re integra remittere, quia potest uxor ad animum revocare, & illi propriè acquiritur actio, vel ejus commissi, quod respicit propria immobilia uxoris, & sic non potest à viro, sine ejus consensu remitti, per notata infrà §. 108. Quando autem felonia solam personam mariti respicit, non puto desiisse rem esse* integram ex eo solo quòd maritus apud se solum ad animum revocavit, & vassallum privari, & puniri voluit, unde si non sit ad ulteriora processum, poterit maritus (& idem intelligo in prælato) veniam dare vassallo, eique injuriam remittere, & consequenter commissum pro hac vice, etiam in præjudicium uxoris vel ecclesiæ, cui non censetur præjudicari, quum nondum esset acquisito radicata, sed tunc demum desinit res esse integra, cum maritus, vel prælatus alii feudum concessit, vel ad declarationem commissi agere cœpit, vel ad alium exteriorem actum devenit, qui non possit fieri sine electione & acceptatione juris commissi. Acceptatio autem expressa non potest fieri, nisi expresso, vel implicito nomine uxoris, vel ecclesiæ, ad quam spectat proprietas, & acquisitio juris commissi, & sic non possunt amplius pœnitere maritus, vel prælatus, post jus eorum ministerio alii principaliter acquisitum: nec potest amplius remitti à marito, sicut nec alia quævis actio competens ad immobile, procedens ex parte uxoris, quamvis enim injuria collata sit in personam mariti tantum, tamen si est atrox; committitur feudum ipsi patronæ, non proprie propter offensam mariti, sed propter offensam patronæ, quæ censetur læsa per enormem injuriam marito suo scienter illatam à vassallo. Plus dico, quòd posset esse tam atrox injuria, puta membrorum mutilatio, vel lethalia vulnera, quod per se absque eo, quod maritus revocaret ad animum, spectaret ad affectum, & injuriam patronæ; Ita quod statim illi acquireretur jus commissi, quod non posset etiam incontinenti per offensum forte morientem remitti in præjudicium uxoris. Et idem puto in prę'ato, respectu ecclesiæ.

*Quando res dicatur integra.

139. Sic & emphyteutæ rerum dependentium à patrimonio uxoris, si per tres annos non solverint, potest maritus recipiendo solutionem purgare, & remittere commissum. Sed si semel illud acceptaverit, sive agendo in judicio ad declarationem commissi, sive alii concedendo, non potest amplius remittere, quia proprietas illius juris, vel actionis fuit uxori quæsita. Et in simili decidit Philipp. Corn. *in consil.* 187. *tuta est. in fi. lib.* 1. quod vicarius re quidem integra potest remittere commissum emphyteusis, sed non re non integra, quod est postquam tanquam vicarius ut sic, nomine & ad commodum ecclesiæ commissum acceptavit. Et nota quod sicut dictum est in quæstione præcedenti, ita hic feudum avocatum ab integro efficitur proprium uxoris, & ejus directo dominio consolidatur, vel illi soli acquiritur, & non incidit, nec computatur inter conquæstus, nec ejus æstimatio. Nec potest sine consensu uxoris annis majoris alii concedi, vel infeudari per maritum, etiam casu quo offensa ejus tantum personam concerneret, quia virtus effectiva commissi, & revocationis feudi oritur à proprio patrimonio uxoris, & ad illud revertitur. Et istud ampliatur, nedum si res quæ cecidit in commissum de facto incorporetur feudo dominanti, & in catalogo feudi, tanquam pars integralis, & æquè principalis feudi, recognoscatur à patrono superiori: sed etiam si maritus teneret rem commissam seorsum, quia quamvis nondum sit unita in idem corpus,

est tamen acquisita dominio solius directæ dominiæ, ut infrà *eodem quæstio. fin. in fin.*

140. Tricesimo secundo. Pone pupillo successione matris, vel ascendentium maternorum obvenisse multa nobilia feuda, à quibus vassalli dependent; & patrem pupilli filiifamilias habere legitimam administrationem, vel custodiam nobilem, & fructus suos facere; de *quo infrà* §. 96. Modo si pater tanquam legitimus administrator, vel custos, manum injiciat feudo moventi à propriis filiis, & vassallus abneget, satis ex prædictis constat quid super hoc dicendum. Sed an ex capite gravis offensæ in hunc patrem commissæ, sit locus commisso? Respondeo. Constat ex prædictis, quod sic, si sit illata contemplatione, & odio filii vel patronatus. Sed dubium est, si solo personali odio patris in illum sit injuste commissa. Et videtur non esse locum huic §. quia proprie non est illata injuria patrono, nec in despectum patroni, quoniam offensus non est patronus, sed tantum tutor patroni, & usufructuarius feudi dominantis, quorum neutrum sufficit. Certum est enim, quòd hic textus, & similiter in dictis feudorum loquens de patrono offenso, non habet locum in ejus tutore, & multo minus in fructuario, qui proprietarium non repræsentat, nisi forte in contumeliam patroni principaliter factum sit. Alioquin, quum agatur de injuria certæ personæ, non potest fieri extensio ad aliam. Nec obstat quòd tutori jurari debet, ut suprà §. 32. *quæst.* 4. quia non ipsi, sed pupillo. Sic in proposito, quamvis vassalli jurent, & teneantur jurare in manu patris, tamen non jurant ei, sive in ejus verba, sed filio, & in verba filii: sicut quando jurant tutori, procuratori, vel fructuario, recipienti nomine domini. Advertte, quia hic tria concurrunt in offenso. Primum, quod est pater qui censetur eadem persona. *l. fi. C. de impuber. & alien. substit.* Et * cujus injuria spectat ad effectum filii. *l. 1. ff. de injur. l. 1. ad fi. ff. de liber. caus.* Et sic, si atrox injuria illata sit patri, videtur illata filio. Et ita sentit in simili. Franc. Rip. *in repet. l. fi. C. de revocan. donatio. quæst.* 18. *ad fi.* revocandam donationem propter atrocem injuriam illatam uxori, vel filio donatoris, non ex eo capite, quod donatarius intulerit impias manus in donatorem, sed ex capite atrocis injuriæ donatori factæ in persona ei conjunctissima, & istud est primum, & potissimum. Secundum, & tertium sunt, quod est tutor, vel habens administrationem plus quàm tutor & usufructuarius. Sed hæc duo parum faciunt, & quum non habeam textum in toto jure scripto, nec in dictis usibus feudorum, nec in nostris consuetudinibus, per quem sit cautum exhæredationem, vel revocationem donationis, ex hac causa fieri posse, ego non extendam hanc dispositionem non pœnalem hujus §. *vel d. cap. 1. quib. mod. feud. amitt.* extra terminos, sed relinquam in dispositione juris communis, ut aliter tanquam delictum commune puniatur offensa, salvo quod si injuria patri illata sit talis & tam atrox, quod in enormem contumeliam ipsius filii redundet, & offendens sciverit esse patrem patroni sui, puto locum esse commisso, etiamsi forte offensus omnem injuriam remitteret, per notata in *quæst. præcedenti. num.* 123. *in fi.* puta si vassallus patrem patroni fallis delationibus ad injustam & ignominiosam mortem adegerit. Reliqua exempla studiosis, & prudentum judicum arbitrio relinquo.

* Injuria patris spectata ad effectum filij.

Si patronus nō fuit in vita cōquestus, utrum ejus hæres possit conqueri. 141. Tricesimo-tertio quæro, Quid * si patronus offensus, non fuerit in vita conquestus, sed eo mortuo hæres vult revocare feudum, an possit? Conclusio est, quod non, *argum. leg. prima. l. his. solis. l. finali C. de revocanda donatione. cap. fin. de donatio.* ubi in simili denegatur revocatio donationis hæredi donatoris offensi, dummodo tamen patronus vel donator sciverint, & habuerint spatium conquerendi, & omnes gloss. & doctores: quare non immorabor in allegationibus supervacaneis. Sed si cupis, vide late Francisc. Ripa in *repet. d. l. fi. quæst.* 61. And. Tiraquell. in *repet. l. si unquam. eod. tit. in versic. susceperit liberos num.* 174. Hæc conclusio secundum Bal. in *l. imperialem.* §. *insuper collat. fi.* fallit si vassallus fuisset privatus ipso jure, quia tunc injuria traxit secum executionem. Et exemplificat in duobus casibus. Primo, quando alienavit, & tradidit domino irrequisito. Secundo, generaliter, quando in infeudatione esset appositum pactum, quod commissa felonia feudum amitteretur ipso jure, quia tunc transiret in hæredem, etiam querela non reparata. Et sequuntur ibi in *collat.* 2. Alvarot. & Præpos. Jacob. de S. Georg. in *investit. feud. in verb. dictique vassall. promis. non committ. felo. col.* 13. *versic. limitabis.* Et idem sentit Zasi. in *epito. feud. part.* 10. Hanc tamen fallentiam reprobat Francis. in *tract. feud. in* 4. *parte col. fi.*

142. Advertte, quia dico quòd hæc fallentia in primo casu non est verissima in terminis dictorum usuum feudalium, scilicet in casu alienationis, & eam sequuntur, in hoc casu loquendo, Cardin. Panorm. *in cap. fi. de donat.* Pau. in *l. omnimodo collat.* 2. *C. de inoffic. testam.* & moveor, quia hic est continua & successiva * contraventio, cum semper maneat de facto alienatum. Unde sufficit, quod patronus non approbaverit contractum, vel acquirentem in vassallum. Unde hac ratione cessante, puta si vassallus post alienationem, & traditionem recuperaverit feudum, quamvis ipso jure non evitet commissum semel incursum: tamen si dominus sciverit & alienationem, & traditionem, & recuperationem, & sciens vassallum non inquietaverit, puto hoc casu locum esse regulæ, & non procedere fallentiam Baldi & sequacium. In secundo autem casu licet eam sequatur Francisc. Aret. *consil.* 14. *Viso & diligenter in fi.* tamen eam falsam puto, quia quantumcumque vassallus per aliquam ingratitudinem cadat à feudo, etiam ipso jure, intelligitur si tamen dominus voluerit, ut tenet idem Bald. sibi contrarius, in *l. fi. C. de revoca. dona.* contra Bald. etiam tenet Imol. & bene in *c. fi. col.* 13. *de donat.* Etiam amplio conclusionem nostram, ut procedat, sive vassallus fuerit citra judicium privatus ipso facto, sive privandus. Si enim patronus sciverit, & habuerit spatium, & opportunitatem querelandi, & nihilominus tacuerit, & sciens passus sit vassallum ingratum frui ut prius, tunc censetur non revocasse ingratitudinem ad animum, vel remisisse. Ideo non transmittitur ad hæredem jus revocandi feudum, sicut nec actio ad reparationem, vel æstimationem injuriæ. Et ita tenent omnes scribentes, in *d.* §. *insuper in cap.* 1. §. 1. *quib. mod. feud. amitt.* Alex. in *l. rei judicatæ. col.* 2. *ff. sol. matrim.* Jacob. de S. Georg. in *d. versi. dictique. vassal. promis. col.* 12. Item fallit excipiendo ut in *qu. seq.*

*Contraventio successiva.

143. Tricesimo-quarto quæro, Quid in casu converso, si patronus non prædecessit, seu vassallus; An patronus possit feudum auferre ab * hærede ingrati? Breviter idem concludo, quod in quæstione præcedenti, quòd non, dummodo in vita vassalli habuerit & scientiam & spatium sufficiens ad conquerendum, & nihilominus passus fuerit vassallum quiete possidere usque ad ejus mortem, & ita tenent gloss. in *l. fi. C. de revocand. donat. in cap. fi. de donat.* & omnes doctores in locis præfatis. Et bene, quia hic est eadem, imò fortior ratio, ex eo maximè quod hæres vassalli qui ignorat factum, & nescit qui sint vel ubi sint testes, non potest à communiter accidentibus æque se defendere, & justificare, sicut potuisset defunctus si fuisset inquietatus. Decisionem tamen præcedentis

*Hæredi ingrati utrum possit feudum auferri.

præcedentis hujus quæstionis limita singulariter ut procedat agente patrono, vel ejus hærede, ad revocationem feudi. Secus è converso, si vassallus vel ejus hæres agerent & patronus vel ejus heres se defenderent, quia possunt indistinctè excipere de ingratitudine. Quod est sane intelligendum in casibus sequentibus.

144. Primo, quando vassallus, vel ejus hæres agunt ad traditionem, & primam investituram feudi quæ nunquam præcesserat, putà quia tantum fuerat factus contractus infeudationis, & nunc dum vassallus, vel ejus hæres agit ad implementum offerens clientelam subire, excipitur quod ingratitudinem commisit post contractum, & non est dubium quin possit excipi etiam ab hærede, & contra hæredem, sicut in simili indistinctè potest excipi quando donator nunquam tradidit, & nunc agitur ad traditionem, ut tradunt Petr. de Anchar. in *dicto cap. fin.* & ibi Barbatias *col. 12. de donat.* Francisc. in 4. *part. in feuda. in fin.* Idem dico si feudum sit antiquum, sed post noxam vel feloniam admissam patronus injecit manum feudo, & nihil aliud fecit, quia etiam post mortem vassalli ingrati poterit retinere feudum ad manum suam, & contra hæredem vassalli jura offerentem, & manus levationem, investituram petentem, excipere de ingratitudine, & petere declarari cecidisse in commissum, quamvis de hoc non fuerit locutus in vita vassalli, quia satis est quòd non fuit passus ingratum vassallum possidere, sed illico manu injecta feudum occupavit. Tunc enim si vassallus confidebat de innocentia, debebat prosequi restitutionem feudi, prout verisimiliter fecisset si fuisset innocens. Idem puto eadem ratione, si primo feudum prehensum fuerit a patrono ob aliam causam, puta propter mutationem præcedentem, vel defectum catalogi, deinde vassallus feloniam committat in patronum. Tunc enim si semper patronus, vel sui commissarii possideant, & fruantur nomine patroni, cessat illa tacita caducitatis remissio, quæ alterutro ante querelam motam moriente præsumitur, & sic non potest per hanc viam deperire jus excipiendi, vel petendi commissum: sed bene potest per præscriptionem triginta annorum, nisi dominus incipiat etiam jure commissi possidere, vel retinere feudum, quo facto licet commissum de se non possit perire lapsu temporis, tamen perire potest illius probatio. Ideo patronus sibi consulere debet secundum notata *supra eadem quæst. 10. num. 50.* Alioquin quandocumque vassallo, vel ejus hærede investituram petente, & justa offerente, si dominus excipiat de ingratitudine & commisso, nisi in continenti, vel infra brevem terminum probare, & liquidare possit, feudum interim mancipabitur vassallo per provisionem, sine præjudicio jurium patroni, ut expressim tenent Bald. Alvarot. Præposit. & omnes in *d. §. insuper* Jacob. *in investit. feud. in versic. delique investit. promitt. non committ. felon. collat. 15. versicul. sed pone.* Zasi. *in epito. feud. part. 10.* Secus autem esset si vassallus aliquo sufficienti spatio domino sciente post ingratitudinem quietè possedisset, deinde patronus manum injecerit feudo, non tamen prætextu commissi, sed propter jura ordinaria feudi, & mere tanquam dominus feudalis, puta ob dinumeramentum non traditum, vel ex defectu hominis & jurium, ob supervenientem aperturam, quoniam hujusmodi prehensio, & possessio patroni, magis accedit conservationi, quam resolutioni feudi: non tamen inducit ipso facto remissionem commissi, etiamsi fiat a sciente commissum, sed non impedit tacitam illam commissi remissionem, quæ per alterutrius mortem ante querelam motam præsumitur, nisi patronus incipiat jure commissi retinere hoc declarando, vel ex hac causa levationem manus recusando vassallo, ut diximus suprà *eadem num. quadragesimoseptimo.*

* Ingratum vassallum per ignorantem in fidem recipiens non remisisse ei ingratitudinem videatur.

145. Tricesimo quinto, Quid si patronus * ignoranter in fidem admiserit, & investierit vassallum, qui ingratitudinem adversus eum commiserat? Si enim scienter non esset dubium remissam esse feloniam. Respondeo, Non præjudicari patrono in jure petendi commissum adjudicari per viam actionis. *per regulam l. mater decedens. ff. de inoffic. testam.* & in materia feudali tradunt feudistæ. in *cap. 1. quo tempor. mill. in usibus feud.* Sed in hoc præjudicatur quod non potest incipere nec procedere via prehensionis, nisi à tempore novissimæ investituræ, quæ præcedentes aperturas clausit, si supervenerit nova apertura. Et quod supra dixi, scienter investientem sibi perpetuo præjudicare. Amplia etiam si in investitura apponeretur clausula, salvo jure nostro, quia per hanc clausulam non intelligitur reservari aliquid repugnans investituræ, & negotio in quo apponitur, quamvis contrarium in hoc, & male tenuerit Jacobus de S. Georg. in *investitur. feudor. in verb. qui investit. præstit. jura. fide. collat. 10. versicul. primum membrum.* Necessaria igitur esset expressa, & specifica reservatio juris commissi, & privationis feudi prætensi à patrono, quod puto sufficere, & validam esse, nec ipsam investituram propter hoc vitiari, quamvis videatur repugnare, quia censebitur hoc casu renovatio investituræ provisionaliter facta, eo quod feudum non erat ipso jure commissum, & quod privatio requirebat altiorem indaginem.

146. Sed quæro, hac * protestatione specificè apposita, utrum semper possit agi ad declarationem commissi? Videtur quod sic. Tum quia per hoc videtur vassallus interpellari, saltem in mala fide constitui, & sic quod etiam triginta annis non possit præscribere. *cap. vigilanti. de præscriptio.* Tum quia non videtur possessionem feudi percepisse, nisi in hac qualitate, & sub hoc onere sub quo est investitus. Contrarium puto, quod hujusmodi protestatio non impediat præscribi jus commissi triginta annis, ad illud præscribendum, neque alia bona fides, neque possessio requiritur, quum sit actio personalis & pœnalis, per ea quæ scripsi *infrà tit. 4. in rub.* Fortius dico, quod nec hujusmodi protestatio præscriptionem commissi cœptam interrumpit: quoniam investitus illa non fatetur esse veram, & licet consentiat eam apponi, tamen tacitè videtur in oppositum protestari, & hoc important verba *salvo, vel sine præjudicio*, quæ intelliguntur si & quatenus protestatum subsistit, & de jure fieri debet, vel non.

* Clausula *salvo jure* impedit præscriptionem.

147. Tricesimo-sexto quæro, An hujusmodi negatio, vel alia noxa, aut ingratitudo factum vel culpa noceat, nedum ingrato, sed etiam ejus * filiis, vel aliis quibuscumque hæredibus? Hic latissimè aperitur campus, de quo per Bartol. in *l. eum qui. ff. de interdic. & relegat.* per omnes feudistas in *cap. 1. si vassall. feudo privet. cui defer. in usibus feudor.* Jacob. in *investit. in versicul. delique vassalli. promis. non committ. felon. versicul. videamus nunc usque ad fin. per 5. col.* Francisc. in *5. parte feudo.* apud quos plene invenies, reliquos prope infinitos locos omitto. Et disputatione omissa breviter & clare concludendo perstringam. Primo, quid sit secundum dictos usus feudorum. Secundo, quid secundum nostras consuetudines. Quantum ad primum, quia feuda non regulantur more patrimonialium, sed speciali jure & non possunt alienari in extraneum, nec per contractum, nec per delictum, unde nunquam confiscantur in extraneum, etiam principem, ut per Bartol. & omnes in *l. fin. finita §. si de vectigalibus. ff. de damn. infect.* unde aut est feudum * novum, & indistinctè delictum, imò quævis commissio feudi, sive per delictum in dominum, vel aliud commissum, vel per aliam quamcumque causam, puta spontaneam resignationem, supprimit feudum, & facit illud perpetuo reverti ad patronum, excluso vassallo, & omnibuscumque successoribus suis, vel causam habentibus, quorum jura resolvuntur. *cap. 1. §. fin. ubi omnes scribentes, quæ fuit prima caus. benefic. amitt. cap. 1. §. rursus. quibus modis feudum amitt.*

* An delictum patris denegantis dominium noceat filiis.

* Feudum novum.

148. Aut vero est feudum * paternum, vel antiquum. Et tunc, aut amittitur per delictum, seu feloniam

* Feudum paternum.

commissam in patronum, & ad eum perpetuo revertitur, etiam in præjudicium filiorum delinquentis, vel agnatorum, tanquam sub illa conditione concessum, ut in casum feloniæ redeat ad dominum in ultionem injuriæ. *d.* §. *fin.* Fallit si delinquens colludat cum patrono ad exclusionem agnatorum, vel culpa patroni vassallus incideret in casu commissi. Jacob. Ardizo. in *tit. quibus mod. feud. amitt. sub rubri. si vassall. excogit. culp.* Alvarot. in §. *fin. conclus.* 6. Aut amittitur propter delictum commissum in alium, quam in patronum, & tunc transit ad agnatos proximiores si qui sint, excluso in hunc eventum patrono, & in omnem eventum exclusis filiis, & descendentibus vassalli. Ista & præcedens conclusio in quantum concernit exclusionem descendentium, fallit si delictum fiat per patrem qui nihil adhuc habet in feudo, utpote avo vivente, quia delinquente sublato de medio, ejus delictum non nocet nepoti immediatè succedenti avo, & hoc est indubitatum, & tradit Bart. in *d. l. eum qui.* Bald. in *l. duodecim tabul. C. de leg. hæredi.* Salic. in *l.* 2. *C. de libert. & eor. liberis.* Aut vero amittitur illicita alienatione, vel ob non petitam investituram. Et tunc idem, quod quando per delictum in alium commissum, ut per Alvarot. in *d.* §. *fin.* Sed hæc procedunt in feudo hæreditario, sive simpliciter concesso, quod hæreditarium in dubio intelligitur. Si autem sit feudum * conventionale, quod lege contractus deferatur ad filios, aut certas generationes, vel personas, tunc indistinctè quodcumque delictum, vel quævis culpa non nocet, nisi committenti, & ad vitam ejus dumtaxat, quo mortuo liberum, & integrum jus devolvitur ad sequentem, vel sequentes in gradu vocatos per contractum infeudationis, & venientes jure proprio. Joan. Andr. in *add. ad Specul. de feudo.* §. *fin. versic.* 1. Andr. Isern. & alii in *d. col. si vassal. feud. priva.* Jacob. in *investit. in verb. dicti que vassal. promis. non commit. felo. colum.* 16. & 18. Curtius Senior. *cons.* 48. *num.* 48. Curtius Junior. *consilio* 78. 142. & 155.

* Feudum conventionale.

149. Quantum ad secundum, secundùm nostras consuetudines promptius est expedire, quia apud nos feuda patrimoniorum jure reguntur, nec sunt affecta patronis, ut non possint in alium transferri, nec ut eis committantur resolutis oneribus impositis à vassallis, nec curatur an sint antiqua, vel nova ex parte patroni, nec etiam ex parte vassallorum, nisi quoad tria dumtaxat: videlicet quantum ad dispositionem testamentariam, successiones ab intestato, & jus retractus proximitatis, in quibus est quædam differentia * inter propria, sive antiqua, & conquæstus, sive nova feuda: nova inquam respectu novæ acquisitionis vassalli, licet de se sint antiquissima, respectu primæ infeudationis, de qua ad præsens non curatur. Unde dicendum, quod si committatur feudum propter negationem, vel aliam noxam vassalli, revertitur in perpetuum ad patronum. Si vero vassallus incidat in aliud delictum commune, remanet feudum vassallo, vel hæredibus suis, nisi bona delinquentis confiscentur, quia tunc etiam feudum confiscatur sine præjudicio jurium patroni, ut sæpe dictum est. Et sic feudum nunquam revertitur in proprietate, sive perpetuo ad patronum, nisi ratione ingratitudinis in eum commissæ à vassallo, vel nisi ratione acquisitionis, si quam faciat sine jure, & potestate feudali; ut quando vendit pro pretio, sive aliàs spontaneo contractu tanquam privatus. Et adhuc non revertitur, nisi cum oneribus impositis à vassallis, sicut quando alienatur in extraneum. Unde si forte vassallus moriatur ab intestato, nullis parentibus, nullis liberis relictis, deficiente etiam omni successione agnatorum, vel cognatorum patronus non succedet in feudo. Et quamvis possit illud post quadraginta dies ab obitu prehendere ex defectu hominis, & fructus suos facere. *juxta* §. 1. *suprà eodem.* tamen non potest sibi consolidare, nec unire mensæ suæ, sed devolvetur feudum, & acquiretur ei ad quem bona vacantia spectant, puta ad habentem merum imperium in loco, vel * ad fiscum, ut diximus infrà §. 169. quamvis Pet. Jacob. in *tit. de caus. ex quibus vassal. quantum est de jure scrip. debe. amitt. feud. col.* 2. teneat etiam in hoc regno consolidari patrono excluso fisco, & malè. Et hæc in feudo hæreditario, quia si lege contractus deferatur, quicquid agat vassallus, sive contrahendo, sive delinquendo, non operatur, nisi pro tempore suo, sed eo mortuo, feudum liberum devolvitur ad sequentem vel sequentes in gradu, salvo nisi peccaretur in non obsequendo legi contractus, prout latiùs dicemus infrà §. 161. in pulchra quæstione donationis factæ alicui ad certa onera, ita ut post ejus obitum spectet ad antiquiorem filium.

*Differentia hæreditiorum & conquæstuum.

* Feuda transeunt fiscum.

150. Tricesimo-septimo, liquet ex prædictis feudum nedum abnegatione, *ut hic*, sed etiam aliis causis ingratitudinis amitti. An igitur amittatur apud nos, ex * omnibus causis quæ habentur per diversos titulos in usibus feudorum compilatis per Obertum? Respondeo, Non: quia non omnes sunt receptæ in usum. Et in eo quod consuetudo nostra non exprimit, potius recurrendum est ad jus commune scriptum quam ad dictos alienos, & locales usus, ut dictum est suprà in rubric. ad finem, quod etiam expressim firmat Petrus Jacob in dicto *titul. de caus. ex quibus vassal. quantum est de jure scrip. in princip. & cap.* 2. & 6. Ubi dicit quod judex non debet recipere causas amittendi feudum quæ sunt in dicto libro feudorum.

* Feuda non amittuntur in Gallia ex omnibus causis quæ continentur libris feudorum.

Quæro igitur, nunquid apud nos feudum debeat amitti, saltem ex omnibus causis ingratitudinis contentis in * corpore juris, ex quibus liberi possunt exhæredari à parentibus quæ sunt quatuordecim, in *Authent. ut cum de appel. cognosci.* §. *causas autem collat.* 8. sive ex quibus parentes exhæredari possunt à liberis, quæ sunt septem *in d. Authent.* §. *has autem esse decernimus*: sive ex quibus frater potest exhæredari, & excludi etiam turpi persona instituta, quæ sunt tres in *Authent. de nupt.* §. *ingratitudinem cap.* 4. sive ex quibus donatio revocatur, quæ sunt quinque in *l. fin. C. de revocand. donat.* Sive ex quibus repudium mitti potest viro, vel uxori, quæ habentur in *l. consensu. C. de repu.* Et videtur quod sic, & ita transeunt & tenent omnes feudistæ *in tit. quæ fuit prima caus. bene amit.* §. *prædictis.* Sed nimis indigestè loquuntur, quia major pars dictarum causarum non rectè adaptatur inter clientem & patronum, imò nec ipse idem Obertus in *d.* §. *prædictis* voluit dicere feudum posse revocari ex omni causa, ex qua filius aut parens potest exhæredari, aut matrimonium dissolvi, aut donatio revocari, sed dicit, quod subtiliter perscrutando dictas causas, & alias similes, vel majores, colligi potest, ex quibus causis ingratitudinis feudum debeat, & possit revocari, & verum dicit.

* Feuda non amittuntur ex omnibus causis ingratitudinis jure civili comprehensis.

151. Et penitus rem ipsam perpendendo, dico quod solæ illæ * quinque causæ scriptæ in *dicta. l. fin. C. de revocand. donatio.* rectè conveniunt, & eamdem conformem rationem habent ad revocationem feudi quod est beneficium. Et sic non est dubium, quin ex qualibet illarum revocari possit, & concludo feudum non posse revocari, nisi ex una ex dictis quinque causis, vel quæ ad unam ex illis reducitur. Prima, sunt atroces injuriæ in donatorem, vel patronum factæ, in qua comprehenditur violatio uxoris, aut filiæ, aut sororis virginis in domo manentis. Secunda, manuum impiarum in personam donatoris, vel patroni illatio. Tertia, si grave damnum in omnibus, seu majori parte bonorum donatoris, vel patroni inferat, idque ex insidiis, scilicet animo, & consilio malevolo spoliandi, & deprædandi benefactorem. Quarta, si illi vitæ periculum intulerit, quod ego intelligo similiter ex insidiis, sive maligno animo. Quinta, si conventiones, & pacta in donatione, vel infeudatione apposita minime implere voluerit; ad quam reducitur causa abnegationis patroni in hoc §. expressa, & de reliquis omnibus ingratitudinis cau-

* Quinque causæ revocandæ donationis.

sis in jure contentis non est curandum, tanquam in alia & diversa materia scriptis, nisi quatenus ad præcedentes, vel aliquam ex eis reducuntur. Tres enim causæ
* Causæ exhæredationis. * exhæredationis in linea collaterali, in *l. d. ingratitudinem. in Authent. de nupt. conveniunt.* & reducuntur ad quatuor primas. *d. l. fin.*

152. Causæ autem quatuordecim exhæredationis liberorum pro majori parte disconveniunt, videlicet quarta, & octava cum omnibus sequentibus. Tantum restant quinque, quæ possunt, sed non omnino seu æqualiter adaptari, & reduci ad primas causas. *d. l. fin.* Tres enim primæ causæ exhæredandi filium quæ sunt, si manus impias intulerit, si gravem, & inhonestam injuriam commiserit in parentes, si eos in criminalibus causis, quæ non sunt adversus principem, vel rempublicam accusaverit, reducuntur ad duas primas *d. l. fin.* Sed tamen non æqualiter, quia levior injuria, vel injectio manus, sufficit tam ad exhæredandum filium tanquam ingratum, quam ad revocandum donationem ab extraneo: in quo gravior circumstantia facti requiritur, quoniam cæteris patibus longe* gravior est injuria à filio illata, quam ab alio, etiam beneficiario nostro, de quo bene meriti sumus. Quarta autem causa dictæ exhæredationis, si filius fuerit maleficus, vel cum maleficis versatur, impertinens est ad revocationem donationis, vel commissionem feudi erga patronum, qui per hoc non injuriatur, nec ad ejus affectum, & æstimationem, vel infamiam æque spectat integritas & status vassalli, sicut filii ad patrem. *l. 1. ad fin. ff. de liberali caus.* Unde si vassallus maleficii damnetur, feudum non applicatur patrono, sed sicut cætera bona confiscantur ad onus jurium feudalium, sic & à donatario ob eamdem causam, vel similem, non revocantur donata, sed transeunt in fiscum damnatione secuta.

* Gravior est injuria facta à filio, quam à beneficiario.

153. Et nota quod hic* maleficus recipitur, non pro malefactore in genere, sed propriè & pro eo qui incantationes, vel magicas artes perniciosè exercet. Et hoc magiam accipiendo impropriè, quia ut primus apud Latinos docuit absolutissimus ille Philosophus Joann. Picus Mirandulanus *in apologia in princip. & super conclusio. 5.* propriè Magia est naturalis philosophiæ absoluta consummatio. Estque μαγεία non Græca propriè, sed Persica vox. Et μάγος seu magus, nec Græcum est, nec Latinum, sed Persicum vocabulum, sapientemque significat. Qui enim apud veteres Gallos Druidæ, sive Druida, apud Hebræos prophetæ, vel cabalistæ, apud Indos gymnosophistæ, apud Ægyptios sacerdotes, apud Græcos, philosophi, apud Persas, & Chaldæos magi vocabantur. Ut etiam scripsit Ludovic. Cælius *lection. antiq. lib. 5. cap. 42.* propriè magia est altior, sanctiorque philosophia, de quo Plato *in Alcibiade* testatur, non aliud sibi videri Zoroastris Magiam, quam divinorum scientiam atque cultum, qua imbuuntur Persarum regum filii, ut ad mundanæ (id est divinæ & universalis) reipublicæ imaginem suam & ipsi rempublicam administrare, distribuereque condiscerent. Hinc M. Tullius in divinationibus scribit neminem apud Persas regio potiri fastigio, qui prius magicam non imbiberit scientiam, hæc naturalium consensum, quem significantissimè Græci συμπάθειαν (id est simultaneum affectum, seu convenientiam vocant) indagine scrupulosa dum rimatur exploratius in sparsas mundo potestates rerum alioqui quasi illecebratas, atque in naturæ quodammodo sanctuarium reconditas in apertum ita producit, ut per illecebras mutuas, quæ Magorum ἴυγγες nuncupantur, & cognationem quamdam miracula consurgant maxime mira. Lege latius, si vacat apud Cæl. Aliter autē (ἀλλὰ καταχρηστικῶς & ignoratione genuinæ significationis) vulgo accipitur, pro infami illa incantationis arte, immundorum spirituum commerciis inauspicata. Fit enim (ut inquit *Aurel. Augustinus in lib. 1. de doctrin. Christia. & habetur 26. quæst. 2. cap illud in fin.*) mediante quadam pestifera societate hominum & dæmonum,

* Maleficus.

*Magia propriè.

* Magia impropriè.

velut pacto infidelis, & dolosæ amicitiæ constituto cum dæmonibus, quorum opera & portentosis execrandisque illusionibus constat. Et hæc à Græcis vocatur κακοτεχνία sive κακομαγεία & ut inquit Picus γοητεία. Maleficus autem sive incantator γόης ὁ κακότεχνος καὶ κακουργός. Et hi vocantur malefici propter gravitatem malitiæ & perfidiæ, & ob facinorum magnitudinem, ut inquit textus *l. nemo aruspicum de malefic.* Unde non immerito in *l. fin. eo. tit.* dicuntur communis salutis hostes, & in *l. & si excepta. eo. tit.* vocantur humani generis inimici. De his etiam habetur in *cap. fin. 33. quæst. 1.* Si vacat plenius, vide per S. Thom. Aquinatem in *2. 2. quæst. 62. & 93.* Et in summa contra Gentil. *lib. 3. cap. 1 & 2.* & nuncupatim per Joan. Sprenger in *malleolo.* Si legere vis horrendum maleficium Aureliis, anno 1500. detectum, vide epistolas magni Erasmi *lib. 10. epist. 1.* ubi ad finem rectè scribit hujusmodi portenta non esse simplicia crimina, sed ex superstitione, impietate, idololatria, sacrilegio, tanquam variis ex monstris conflata. Quinta autem causa dictæ exhæredationis si vitæ insidiatus fuerit, est eadem cum quarta *d. l. fin.* Sexta autem reducitur ad primam causam *d. l. fin.* de qua dicam *infra eodem. quæst. seq.* Septima item ad primam vel quartam dictæ *l. fin.* Octava autem, si filius noluerit (cum poterat) fide jubere pro parente incluso, vel detento propter debita, hæc non sufficit ad feudum amittendum secundum quod dicam *infra eodem quæst. 39.*

154. Nona autem si testamentum fuerit impeditum, impertinens est ad revocationem donationis inter vivos certæ rei vel feudi: quamvis esset pertinens ad recationem donationis causa mortis, vel donationis generalis inter vivos, habentis tractum ad mortem: puta donationis bonorum præsentium & futurorum, vel eorum quæ supererunt tempore mortis, excepto eo, quod testandi causa reservatum est, vel etiam in donatione certæ rei, ad onus testamentum donatoris implendi, secundum ea quæ plene deduximus infra textu §. 93. *gloss. fin. in vers. personnes capables.* Similiter in materia nostra impertinens est, & decima illa causa si contra voluntatem parentum filius arenarius factus sit. Dedecoratio enim vitæ alicujus non spectat ad donatorem, vel patronum ejus, sicut ad parentem: nec ad privationem acquisitorum beneficiorum, sicut ad indignitatem quærendorum. Et pariter impertinens est causa undecima, si filia infra viginti quinque annos fornicata fuerit, Duodecima autem, & decimatertia, de neglecto parente furioso, vel non redempto à captivitate, non sufficiunt in materia nostra, *ut in d. quæst.* 36. Decima quarta autem, de hæresi, seu * deviatione a fide orthodoxa, impertinens est sicut & de quarta dictum est. Ex quibus etiam patet qualiter, & quantum conveniant, vel disconveniant septem causæ exhæredationis parentum.

* De deviatione à fide.

Idem etiam dico de omnibus causis quæ in dictis libris feudorum, & plene per feudistas tractantur, quod quatenus reducuntur ad aliquam ex quinque causis. *d. l. fin.* vel uni ex eis in qualitate, & gravitate facti, & paritate rationis conveniunt, possunt à nobis usurpari pro noxa, seu felonia sufficienti ad commissionem, seu amissionem feudi, & non alias. Modo his inventione, & labore nostro velut jactis fundamentis facile est discernere quid juris in singulis causis, quas glomeratim enarrant omnes feudistæ in lecturis & tractatibus vel summis (ut vocant) & præcipue Francisc. qui cæteris copiosior est in 4. *part. feud.* ubi quadraginta & unam causas enumerat, quas partim superfluum, partim nimis prolixum esset discutere, & sigillatim examinare, quare brevi hoc compendio resolvere malui.

155. Tricesimo-octavo, circa remissionem factam in *quæst. præcedenti*, super 6. causa exhæredationis liberorum. Certum est quod si filius novercæ vel concubinæ patris sui se immisceat, potest exhæredari. An pariter possit donatio vel feudum revocari, si donatarius, vel vassallus violaverit uxorem, vel concubinam

mus esset hæres in hoc feudo sed in gradu remoto, puta si patronus decederet relicto fratre uterino, vel patrueli, sed non ex latere unde feudum procedit, quare feudum devolvitur ad conjunctum ex illo latere, licet remotiorem in gradu, non committitur feudum, licet vassallus polluat viduam defuncti patroni, etiam infra annum luctus. Tum quia novus patronus est multum remotus in gradu consanguinitatis à defuncto, & sic non ita ad ejus contumeliam spectat illa injuria, tum quia propriè non est hæres defuncti per obitum inhonorati, sed proximior in gradu, est verus universalis hæres, ut clare probavi infra §. 150. Tum quia etiam si vassallus occideret illum proximum hæredem, feudum non committeretur huic novo patrono: igitur multominus si vassallus violet dictam viduam etiam infra annum luctus, quia non est locus commisso nisi atrox injuria fiat ipsi patrono, vel atrociter redundet ad injuriam & contumeliam ejus qui tempore delicti patronus est, & scitur esse patronus. Conclusionem principalem sic ampliatam limito primo, in concubina vel pedissequa. Secundo secundum prædicta. Tertio, ut procedat in sciente esse uxorem, sponsam, matrem, vel nurum, aut sororem patroni: secus in ignorante, nisi esset crassa & supina ignorantia, ut per omnes doctores in *d. cap.* 1. *quibus mod. feud. amitt.* Quarto fallit in patrono consentiente illi ingratitudini. Cætera hanc quæstionem concernentia vide in locis præallegatis.

*Vassallus alimenta patrono suo non præstans eaque denegans utrum ex eo feudo privandus sit?

160. Tricesimo-nono quæro, Utrum vassallus teneatur alere patronum inopem, & ex defectu præstandi alimenta privetur feudo? Videtur quod sic, saltem quod cogi possit vassallus, secundum reditus feudi suppeditare alimenta, & ita tenet Dy. Bart. in *l. alimenta. §. imperator. ff. de libe. agnos.* Bald. in *l.* 1. *§ sed scimus. C. de latina liber. toll.* Joan. Fab. & alii *§. sed & si quis cum parente col.* 1. *instit. de actio.* Franc. Aret. in *l. si quis non quasi in princ. ff. de acqui. vel amitt. hered.* Joan. Bapt. de Caccialup. *in repet. col.* 1. *in* 15. *concord. de feud. cogni.* Matt. de Afflict. in *decis. Neap.* 265. *vers.* 29. ubi enumerat 34. onera vassallorum, sed fundatur arguendo à remotis, puta à libertis ad vassallos, quod argumentum non concludit, *ut suprà eod. §.* 2. *gloss.* 4. *num.* 36. Fortius & proximius argumentum quod ex ea causa donatarius donatione privaretur, ut tenet gloss. in *l. fin. in ver. voluerit, C. de revoc. donat.* quam doctores communiter sequuntur: sed dictum est in quæstionibus præcedentibus ingratitudinem quæ sufficit ad revocationem donationis, sufficere ad revocationem feudi. Et quamvis hoc non sit jure cautum in donatario, ut inquit gl. in *condemnatione. Digestis de regulis jur.* tamen non constat, quod ex causis similibus vel gravioribus expressis in *d. l. fin.* potest æque donatio revocari: sed gravius videtur alimenta denegare, quàm injuriosa verba aut verbera inferre. *l. vel negare. ff. de liber. agnos. cap. pasce.* 86. *distinct.* Super hoc distingunt Alber. in *d. l. in condemnatione.* Petr. de Anch. Imol. Paul. & Barbatias in *cap. fin. de donatio.* inter donatarium omnium bonorum, ut teneatur alere, & donatarium rei singularis, vel modicæ, ut non teneatur: sed non placet mihi illa distinctio, & dico quod nedum in donatione rei singularis & magnæ, sed etiam mediocris, nedum si immediatè propter illam donationem donator factus sit inops: sed etiam si postea sine culpa sua, casu quodam inciderit in inopiam, teneri donatarium gratiam referre, & quod aiunt ἀντιπελαργεῖν, non quod præcisè teneatur ad omnia alimenta, si res donata non sufficiat: sed pro modo liberalitatis impensæ, nedum pro rata fructuum, ut vult Sali. in *d. l. fin.* sed (etiam si non sufficiant) pro rata æstimationis rei donatæ. Ita ut in hunc eventum sufficiat donationem non remanere damnosam donatario. Cæterum non puto ferendum quod inofficiosus donatarius maneat in lucro: & liberalis donator extremam egestatem patiatur: unde puto etiam ad æstimationis ratam (si opus sit) veniendum, nedum quando senex donavit, ut inquit Franc. Ripa. in repeti. *d. l. fin. quæst.* 49. *ad fin.* sed etiam si donatio facta sit à juvene: quia utrobique video eamdem esse rationem & causam rependendi officii, & antidotalem obligationē ad effectum deducendi.

161. Non tamen continuo idem puto in vassallo, sed concurrere eadem vel æquali ratione. Si enim sit primus patronus author feudi, qui liberaliter & gratis prædia propria in feudum concesserit, puto absque dubio idem observandum quod in donatore secundum prædicta: secus si accepto pretio ad onera feudalia rem concesserit, & sic nullam fere liberalitatem exercuit, & si ultra onera prædicta accederet onus alimentandi, damnosa esset receptio feudi. Item secus in feudis antiquis quorum moderni patroni non sunt authores, & à quibus vassalli propriè non liberalitatem, sed debitum recipiunt. Et ita in effectu tenent Jacob. Ardiz. in sum. *quibus modis feud. amitt. sub an vassall. tenea. domi. egen. alere.* Joan. Rayn. Alvarot. Præpos. in *cap.* 1. *§. licet si de feud. defunct. controver. sit inter domi. & agnat.* Francisc. in 4. *part. feudor. col.* 2. *num.* 9. Illud autem certum est quod non tenetur vassallus solvere creditoribus patroni, nec eum pro debitis incarceratum liberare, nisi forte credita propter vassallum essent contracta, ut tradunt Alvarot. Præpos. in *d. § licet.* Zasi. in *epito. feud. part.* 7. tenetur tamen secundum dictos usus feudorum saltem operam suam, non pecuniam exhibere pro liberatione patroni à carcere. *cap.* 1. *§. Item si delator. qua fuit prima caus. benefic. amitt.* Francisc. in 4. *part. feudo. in* 36. *causa.* Sed non observatur quod ad hoc cogi possit, nec quòd feudum amittat si non fecerit.

162. Quadragesimo quæro, Certum est quod si vassallus malo & infideli animo (secus enim si in justa defensione) manus impias injecerit in personam patroni, vel ejus vitæ insidiatus fuerit, quod debet perdere feudum, & omne jus quod habet in eo. nedum si hoc fecerit post investituram acceptam & sacramentum fidelitatis præstitum: sed etiam ante omnem renovationem investituræ, quia eo ipso quod habet vel scit sibi competere feudum, obligatus est ad omnia capitula fidelitatis, ac si actualiter jurasset, ut not. suprà §. 2. *gloss.* 4. *in princ.* Sed quid si quis offendat patronum, antequam aliquod jus habeat in feudo, pone gravem offensam factam à filio vassalli innocentis? Videretur feudum committi in casum, quo postea filius succedat in feudo. Ratio quia non est incapax feudi, sed indignus ratione delicti commissi in personam domini feudi. Et sic videtur quod capiat feudum, & quod patronus ab eo auferat & sibi applicet, nisi ille indignus abstineat à successione, ut in simili notatur in *l.* 1. *ff. de jur. fisc. l. unica. C. de his qui se defendunt. lib.* 10. Sed breviter respondeo non esse locum commisso etiam mortuo vassallo, & postquam filius offensor successerit & adeptus fuerit feudum: sed solum poterit puniri tam civiliter quàm criminaliter sicut alias de quovis delicto communi. Ratio, quia non fuit delictum commissum à vassallo, nec in patronum, quod est formaliter requisitum, antequam oriatur jus commissi ex aliquo facto vel delicto. Benè verum est quod si filius seu novus vassallus nondum satisfecerit patrono de injuria vel delicto ante feudum adeptum commisso, non tenetur patronus eum in fidem admittere, nisi competenti satisfactione præmissa. Et ita fuit statutum per Feder. in *l. imperialem. §. insuper. de prohib. feud. alien. per Feder.* quamvis diversæ antea essent opiniones, ut patet in *capit.* 1. *§.* 1. *de capit. qui curi. vendi. in usibus feud.* Sed dices: dicta lex non ligat nos, quum igitur istud delictum ex hypothesi nihil habeat commune cum feudo & fœdere clientelari, juribusque feudalibus, non potest impedire, quin oblatio fidelitatis & jurium feudalium sit valida, & quin ex tunc prehensio feudalis debeat cessare, vel si facta sit impediri ne fieri possit, quamvis non fuerit oblata nec præstita satisfactio dicti delicti: quum patronus non possit injicere manum feudo, nec prehensum retinere pro aliis juribus

ad hoc ut eidem pœnæ subjiciatur. Debet tamen scire aut scire debere qualitatem & circumstantiam facti causantem, vel excludentem, aggravantem, vel elevantem, aut aliter alterantem delictum in se. Hoc enim est de ratione formali, sive ut theologorum nostrorum more loquar, de esse ratione delicti, & hoc cessante, non est, vel non tale est delictum, excluditur enim voluntas, qua sublata de medio, omnis actus est indifferens. *l. fœdissimam* & ibi Bald. C. *ad leg. Jul. de adult.* & ut inquit Bald. in *l. de quibus col. 4. de legibus.* Voluntas est actio intellectus cognoscentis, unde nemo dicitur velle quod in mente non cogitavit. *l. Labeo ff. de suppellect. legat.* Unde voluntas * format & distinguit omnes actus hominum, nedum in contractibus, *l. nos omnis. ff. si cert. pet.* vel in testamentis, *l. 3. de reb. dub.* vel in judiciis, *l. 2. ff. de judic.* sed etiam in delictis, *l. verum. 2. l. qui injuriæ ff. de furtis.* hinc ait gloss. Matth 12. cap. quantum intendis tantum agis. Feudum autem non committitur patrono propter quodcumque crimen: sed demum propter feloniam & ingratitudinem à vassallo in patronum commissam. Sed offendens patronum quem ignorat esse talem, non committit crimen feloniæ & ingratitudinis clientelaris, quia non intendit ingratus esse, nec patronum offendere, quum neque id sciat neque cogitet.

*Voluntas format & distinguit omnes actus.

167. Nec obstat quod etiam errans in corpore delinquit in personam offensam, cui actio ex delicto acquiritur, *l. scientiam. §. sed si defendendi. ff. ad l. Aquil. l. aut qui aliter. §. si quis dum. ff. quod vi aut clam. l. falsus. §. qui alienum. ff. de fur. l. cum. qui. § si injuria. ff. de injur.* Igitur multo fortius certus de corpore, & solum errans in qualitate, ut in *l. doli verbum. § si quis dolo. ff. de ser. cor.* imo etiam propter qualitatem rei quam delinquens ignorat augetur delictum & pœna: ut in *l. vulgaris. § si quis est. ff. de furtis,* quia respondeo quod error in corpore vel in qualitate subjecti circa quod delinquitur, non excusat delinquentem à delicto communi intento & commisso per eum: sed bene excusat à delicto vel aggravatione delicti quod non cogitavit nec intendit. Unde si quis virginem vel matronam ancillari veste amictam ignorans appellaverit, minus peccat; quia non intendit virginis vel matronæ pudicitiam attentare, nec tenetur injuriatum. *l. item apud Labeonem. § si quis virgines,* ubi Alberic. *ff. de injur.* Sed si virginem Luciam attentaverit, quam putabat esse Semproniam virginem, nihilominus Luciæ injuriarum tenebitur. *d. l. cum qui. § si injuria. ff. de injur.* Similiter si quis militem vel magnatem, offenderit probabiliter ignorans esse talem, non tenebitur tanquam de milite, vel magnate: sed tanquam de quovis privato offenso, ut per gloss. Alberic. Bartol. Bald. Ang. in *l. si quis ignorans. ff. locati.* Et violentas manus injiciens in *clericum laico habitu vestitum, non incidit in canonem, nec punietur tanquam de clerico, sed tanquam de laico offenso, ut per gloss. & doctores in *d. l. si quis ignorans, & in l. si quæ per calumniam. C. de episcop. & cleric.* textus in *cap. si vero aliquis, ubi gloss. & canonistæ de sent. excomm.* Si vero percutiat Titium clericum quem putat esse Sempronium clericum, cui soli inimicus erat, puto incidisse in canonem, propter malam voluntatem cum opere subsecuto. Hujusmodi enim ignorantia, non excludit ab actu illicito: neque rationem voluntarii, neque rationem contemptus sive malitiæ, neque affectum vel effectum mali operis minuit, sed est delictum ejusdem speciei & geminantis cum intento. Ideo puto eadem pœna cum criminali plectendum.

* An percutiēs clericū ignoranter, incidat in canonem.

167. Unde si quis dolo volens occidere Titium, occideret Sempronium quem putabat esse Titium, dico lege Cornelia de sicariis eum esse damnandum, ut sentit Bart. in *l. respiciendum si delinquunt. in fin. ff. de pœnis,* quamvis Ang. ibi in contrarium teneat quod ille occisor non censeatur in dolo, sed solum in culpa respectu occisi, & sic quod non debet puniri corporaliter, sed extra ordinem arbitrio judicis, *& seq.* Floria. in *d. l. scientiam. §. sed si defendendi. ff. ad leg. Aquil.* Jason. in *l. 1. col. 3. num. 18. ff. de leg.* Franc. Rip. in *repet. d. l. fin. 21. ad fin.* (malè obstrepens Bart.) *C. de revoc. donat.* Quod ego semper falsum & irrationabile judicavi, nedum inspecta dispositione juris quo punitur conatus, *l. is qui cum telo. C. ad leg. Iul. de sicar. si quis non dicam rapere. C. de episc. & cleric.* Sed etiam inspectis statutis & consuetudine generali, secundum quam non punitur delictum, saltem plene, nisi consummatum, de quo cum certis limitationibus tractabimus *infrà* §. 198. quia delictum in hac ultima illatione, nedum fuit attentatum, sed etiam consummatum, idque dolose, & animo illicite hominem occidendi, secus si tantum intendat percutere alium quem percutere poterat, quia tunc non tenetur de dolo, nec de delicto criminaliter, sed solum civiliter ad emendationem damni si quod illatum sit, *d. l. scientiam. §. sed si defendendi,* & si nullum damnum sit, non tenetur nec etiam injuriarum, quia nullum habuit animum ad injuriam, *l. si cum servo meo. ff. de injur.* Ex quibus patet in casu quæstionis nostræ non esse locum commisso, sed solum debet offensor sicut alius de delicto communi puniri pro modo culpæ, juxta *l. respiciendum in princ. ff. de pœnis.*

168. Et ita quod offendens patronum, vel adulterans ejus uxorem, non amittit feudum jure commissi & legis feudalis, nisi sciat esse patronum vel uxorem patroni, vel nisi sit in crassa & supina ignorantia, tenent doctores in *cap. 1. in princ. quibus mod. feud. amitt. gloss.* Bald. & alii in *cap. unico. hic potest esse tit. quibus mod. feud. amitt. in usibus feud.* quamvis aliàs tanquam de delicto communi possit puniri, & feudum per confiscationem secundum mores nostros amitti, & devolvi ad eum ad quem spectat confiscatio, & idem in simili dicendum in revocationem donationis ex *l. fin. C. de revocand. donat.*

Et hæc nostra investigatio non est modici effectus: quid enim si vassallus bene sciebat Titium esse patronum suum, volens tamen alium percutere, casu præter intentionem occidit Titium, an sit locus commisso feudi? Dicendum per prædicta quòd non, quia noluit nec cogitavit patronum offendere, nec feloniam adversus eum committere. Et ita in simili decidit Franc. Rip. in *d. l. fin. quæst. 21.* de * donatario qui in alium tendens percussit donatorem, & bene dicit: salvo, quod malè insurgit adversus doctrinam Bart. super pœna percussoris, ex delicto communi in quo dicendum est ut suprà. Sed quid si vassallus duos habeat patronos, & unum tantum ex eis offenderit? Respondeo pro parte illius tantum, seu quæ ab eo movetur committi feudum, quoniam pœna non debet excedere delictum, per notata in simili in *cap. 1. de vassall. qui contra constit. Lothar. feud. ali. & suprà* §. 20. *gloss. 5. num. 7.*

* Ignorantet percutiens donatorem non amittit donationem.

169. Sed quid si ratione duorum feudorum, duos habet patronos, & unum volens percutere, casu vel errore occidit alterum: an & quod feudum cadat in commissum? Et certum est per prædicta quod non committitur feudum movens ab occiso, ex quo præter intentionem, & non per feloniam & ingratitudinem eum occidit: quamvis lege Aquilia teneatur ad omnem civilem reparationem hæredibus occisi, ex quo dabat operam rei illicitæ. Sed numquid jure commissi amittat feudum quod tenet ab alio patrono, quem volebat offendere? Et satis videtur ingratus ex quo deliberavit eum occidere, & devenit usque ad actum propinquum? Dicendum tamen puto juxta notata per *gloss. & doctores in cap. 1. §. porro quæ fuit prima caus. benef. amitt. & cap. 1. §. si voluerit. de cap. qui cur. vendi.* quod si subitaneo motu hoc fecerit, non committitur feudum: sed nisi gratiam obtineat à principe, utrumque feudum cum omnibus ejus bonis confiscabitur propter homicidium: si vero prius insidiatus fuerit vitæ superstitis patroni, sed non potuit eum occidere, feudum, quia ab eo

movetur, ei committitur, ex eo quod laboravit & insidiatus fuit ad eum occidendum: & sic satis consummata & perfecta fuit ingratitudo, etiam citra homicidium ipsius patroni.

170. Et adverte ad id, quod scripsit Franc. Ripa. in *d. l. fin. quaest.* 25. ubi dicit non sufficere donatarium * tentasse, & molitum esse grave damnum inferre bonis donatoris, nisi etiam damnum illatum sit: nec vitae periculum intulisse, nisi cum effectu: hoc enim falsum mihi videtur, & in utroque puto sufficere donatarium dolose laborasse ad gravem & injustam jacturam inferendam donatori, vel quod ei insidias mortis praeparavit: quamvis non potuerit damnum vel mortem inferre, & si de hoc convincatur, satis de magna ingratitudine esse convictum, & donatione privandum, quod sentit Panorm. in *cap. fin. collat.* 1. *de donat.* Et idem puto in vassallo.

* Ad amissionē feudi vel donationis sufficit conatus.

171. Ultimo adverte in quaestione nostra, quod oportet probabilem ignorantiam probari ex parte vassalli, quoniam ex quo feudum possidet, praesumitur ejus conditionem & quis sit patronus scire, *juxta l. quisquis. C. de rescind. vend.* saltem tenebitur scire & inquirere. Unde non puto * quod sit admissibilis ad probandum ignorantiam per juramentum, dato etiam quod sit novus haeres extraneus, & nondum fuerit inquietatus à patrono pro juribus feudi: quod est intelligendum, nisi cum hoc esset recens possessor, & qui prius non habuit, & verisimiliter intra tam breve tempus habere non potuit notitiam instrumentorum, rerum & jurium haereditatis. Caeterum ignorantia nunquam probatur per juramentum, ubi praesumptio est contra jurare volentem, ut notatur per gloss. Jacob. de Bell. And. de Iser. Alvarot. in *cap.* 1. *de controv. inter dom. emphyt. in usibus feud.* per Bartol. in *leg. inter omnes.* §. *recte ad fin. ff. de fur. in l. quemadmodum. in fin.* 1. *col. de agric. & censi. lib.* 11. C. Jas. in §. *sed istae. col.* 18. *num. instit. de actio.* unde debet aliter probare, puta ex eo quod ipse vel praedecessor tanquam rem allodialem vel censualem acquisivit, vel possedit: vel tanquam rem ab alio moventem, vel quod est communis opinio, alium esse patronum. Et haec in delictis in quibus durius est agendum contra malemeritum, *l. bona fides. ff. depositi.* Secus in simplici negatione extra judicium, vel in judicio incidenter: tunc enim puto ignorantiam allegantis simplici juramento probari posse. Sed quid si mutatio contingit ex parte patroni, & antiquus vassallus offendit novum patronum ignorans esse talem? Certum est quod ignorantia excusat à commisso, licet non à delicto communi per praedicta: sed utrum probetur juramento vassalli? Puto quod sic, si sit pro eo praesumptio, ut quia novus patronus erat extraneus, singularis successor, vel haeres a latere remotus, & adhuc incognitus in loco: aliàs secùs, juxta notata in *cap. quosdam. & cap. sequent. de praesumptio. per scribentes in l. is potest. ff. de acquir. vel amit. haeredit.* Non tamen intelligo, quod testetur juramento vassalli in vim juramenti, in casu in quo de homicidio doloso, vel alio infami facinore convictus esset, quia esset inhabilis ad testificandum & jurandum, per notata Bald. in *rub. de controv. investit. in usibus feud. in l. qui accusare. col.* 1 *ver. advertatis. C. de edend. per omnes scribentes in l. in bona fidei, C. de jurejur. & in l. admonendi. ff. eo tit.* sed solum in vim praesumptionis ignorantiae, ex circumstantiis facti & personarum resultantis.

* Ad ignorantia probetur juramento.

172. Quadragesimo secundo quaero, haereditas vassalli * devoluta est Titio proximiori habili ad succedendum... Titius graviter offendit patronum, ita quod sufficeret ad amissionem feudi, postea abstinet ab haereditate, posterior in gradu adit patronum petens investiri. patronus vero recusat & petit sibi adjudicari jure commissi? Breviter; respondeo, quod non potest nisi probet Titium se gessisse pro haerede, nec potest allegare Titium in fraudem commissi abstinere: quia Titius non censetur in alium transferre, sed non acquirere, *l. qui autem. ff. quae in fraud. credit.* Nec obstat quod ipso jure erat saisitus, *ut infra* §. 132. quia hoc esset verum si gereret vel gessisset pro haerede, secus si abstineat, ut ibi dixi. Praeterea pendente lite, debet posterior gerens se pro haerede vel per provisionem investiri secundum dicta in praecedentibus.

* Haeres mediante ingratitudinem adversus dominum committens, & non feudum repudiant, nihil nocent proximo agnato succedere volenti.

Sed quid si patronus probet Titium se gessisse pro haerede post offensam? Respondeo, sufficit si sit praesumptio Titium scivisse vel scire debuisse secundum notata in *fin. quaest. praecedentis*, feuda videlicet esse in haereditate, eamque ad se devolutam & offensum esse patronum: ex hoc enim colligitur quod tempore offensae scivit. Et quamvis nondum expresse se gessisset pro haerede, tamen satis est quod in habitu erat vassallus: & quod aditio sequens retrotrahitur, & sic (cessante probabili ignorantia nexus clientelaris) locus est commisso. Nec prodest abstentio sequens aditionem & noxam per textum in *l. ei qui solvendo. ff. de haeredit. instit. cum similibus.* Nec etiam prodest vassallo ingrato restitui in integrum adversus aditionem haereditatis, sive illa aditio praecesserit noxam, sive secuta fuerit, quia nihilominus jus commissi semel acquisitum manet. Quum enim sit acquisitum patrono aliunde quam ex aditione haereditatis, non resolvitur per in integrum restitutionem adversus aditionem per dictum vassallum, quantumcumque aliàs ex justa causa impetratam, *per notata suprà* §. 22. *quaest.* 6. *num.* 37. Facit quod per restitutionem adversus haereditatis aditionem, non revocantur medio tempore gesta. *l. in integrum ff. de minoribus, l. quotiens. ff. de acquirend. vel amitten. haered. l. ex contractu ff. de re judi. l. si non expedierit.* §. 1. *ff. de bon. autho. judic. possid.* An autem possit major restitui adversus aditionem haereditatis, dixi infra §. 130.

* Haereditatis aditio trahitur retro.

173. Sed quid si offendens sit haeres sub beneficio inventarii dumtaxat? Et prima facie videretur quod ejus factum non noceat creditoribus haereditariis, sicut nec negatio vel alia offensa curatoris bonorum vel haereditatis jacentis, quasi haeres sub beneficio inventarii curatori vel depositario (usque ad concurrentiam debitorum) aequiparetur. Sed hoc non obstante, dicendum per negationem vel ingratitudinem talis haeredis feudum cadere in commissum, quia ut plene tractabimus infrà §. 150. haeres sub beneficio inventarii est verus haeres, quamvis sub certis modificationibus de quibus ibi, & est verus dominus rerum haereditariarum, & verus vassallus. Et sic etiam in praejudicium creditorum (videlicet chirographariorum, non autem hypothecariorum & habentium jus in re) potest delinquendo committere feudum. Tenetur tamen de suo, si opus sit, replere inventarium, usque ad valorem aestimationem feudi culpa sui commissi, ut creditoribus etiam chirographariis satisfiat. Sed quid si haeres non sit solvendo de suo nec de haereditario, utrum saltem in subsidium creditores chirographarii habeant recursum in feudum commissum? Videretur quod sic, per id quod diximus infrà §. 150. donationem ab hujusmodi haerede factam, à creditoribus chirographariis revocari in subsidium: igitur eodem casu quo iste haeres est prohibitus in effectu alienare per contractum & non favore suo, sed favore alterius, eodem casu videtur prohibitus alienare per delictum, *juxta not. supra eodem. quaest.* 14. *num.* 65. Contrarium puto, quia haeres sub * beneficio inventarii, non magis prohibetur nec impeditur alienare quam haeres simpliciter, licet in subsidium & in casum donationis locus sit revocatoriae, sive donatarius sciverit donatorem esse solvendo sive non. *l. qui autem.* §. *similique modo. ff. quae in fraud. cred. l. pen. C. de revoc. his quae in fraud. credit.* Sed actio revocatoria non potest habere locum contra patronum jure feudali feudum sibi commissum occupantem, quia solum quod sibi debetur & quod suum est recepit, & in eo cessat revocatoria. Textus in

* An haeres per beneficium inventarii possit alienare.

d. l.

d.l.qui autem.§.apud Labeonem. An autem superveniente hærede simplici, qui hæredem per beneficium inventarii excludit, resolvatur commissum feudi hæreditarii quod tempore medio culpa ejus qui per inventarium hæres erat, contingit? pendet ab ardua illa quæstione: An medio tempore per hujusmodi hæredem gesta resolvantur vel non: de qua plene infrà §.150.ubi remitto, quia non expedit materias de propriis locis transferre. Adverte tamen ad id, quod dixi culpa vel delicto hæredis per inventarium feudum committi etiam in præjudicium creditorum: ut not. limitetur nisi ante noxam admissam hujusmodi hæres petendo à judice ordinario homologationem beneficii inventarii à principe impetrati, caverit (ut moris est) de faciendo creditoribus usque ad vires inventarii sub hypotheca omnium bonorum: quia ex tunc chirographarii efficiuntur hypothecarii, & sic non potest amplius dictus hæres committere feudum nisi sub onere hypothecæ, per not. *suprà ead. qu.*

*Legatarius feudi offendens patronum, utrum amittat feudum.

174. Quadragesimotertio quæro, Quid in legatario* feudi scienter offendente patronum? Respondeo, si ante obitum testatoris, clarum est quod non potest committere feudum quum nullum jus habeat, sed est dicendum sicut suprà *eo. qu.* 40. Si autem post mortem testatoris, aut legatum est purum & dies cessit, & legatarius hoc sciens offendit, dico locum esse commisso in præjudicium legatarii, etiam ex offensa facta ante acceptationem & traditionem legati. Ratio, quia acceptatio sequens retrotrahitur ad diem obitus testatoris, per notata in *l. proinde. ff. si cert. peta. junctis notatis* infrà §. 131. Et sic censetur offensor fuisse vassallus tempore delicti, quia in legatis dominium transit recta via per jura vulga. & dictum est *suprà §. trigesimotertio. qu.37.num.* 109. Nec obstat quod ante traditionem non est plene dominus de jure gentium, ut notatur per doctores in *l. certi condictio. in princip. ff. si certum petatur,* quia imo habet omne dominium, quamvis de jure speciali, & tenetur & scit se teneri ad fidelitatem præstandam patrono: igitur eum offendendo amittit feudum, seu omne quod in eo habet: non etiam per offensam hæredis, aut alterius feudum committi posset, nisi in casu repudiationis legati, Si vero legatarius repudiaverit (quod potest etiam post offensam, dummodo nulla præcesserit acceptatio,) evanescit commissum, quia fingitur* nunquam fuisse legatum, *l. legatarius. §. 1. l. si tibi homo. §. cum servus. ff. de lega.* 1. Et consequenter remanet legatum hæredi, non ex repudiatione, sed hæreditario jure, & sic non potest esse locus commisso, nec ex hujusmodi simplici repudiatione præsumitur fraus, *ut in d. l. qui autem & in quæst. præced.* Si autem legatum esset in diem vel sub conditione adhuc pendente, tunc offensa legatarii quum adhuc non sit vassallus, nec astrictus fidelitati, non potest dici felonia sive ingratitudo clientelaris, nec facit feudum committi, nec amittit jus offendentis, & locum habebunt ea quæ suprà *eod. qu.* 40.

*Repudiatio legati trahitur retro.

175. Noxa autem hæredis ante diem legati cedentem, faceret committi feudum in prejudicium hæredis duntaxat, & sub onere legati vel fideicommissi, *l. fi. in fi. C. commun. de lega.* per not. suprà *eod. qu.* 17. *cum seq.* Et pariter negatio vel ingratitudo ejus qui feudum sub pacto de retrovendendo emit, non nocet venditori vel ejus hæredi, quia illi nedum simplex jus ad rem & personalis actio competit, sed etiam actio in rem scripta & jus in re, ut late probavimus defendendo opinionem Paul. contra Alex. infrà §. 184. & tetigi in breviario meo consiliorum Alex. *consi.* 10. *lib.* 1. Et sic venditor vel ejus hæres (dummodo non participaverit delictum nec aliàs circa hoc fuerit in culpa) poterit à patrono jure commissi possidente redimere, & tenebitur patronus recepto redemptionis pretio illum investire nullo utili jure feudali ratione redemptionis exacto. Sed si quintum denarium ratione ejusdem venditionis non fuerit ab initio solutum, poterit tunc patronus illud exigere juxta not. suprà §. 33. *q.* 3. & infrà §. 51. *q.* 4. Sed quid si post noxam ab emptore commissam, venditor prævenerit patronum redimendo ab eodem emptore? Respondeo: nihilominus potest patronus exigere illud pretium ab emptore intra tempus intra quod potest agi ad declarationem commissi: nec obstat quod in particularibus ut hic, pretium non succedit loco rei. *l. venditor ex hæredi. §. quod si rem. ff. de hæred. vel actio. vend.* & in feudis est textus in *c.* 1. *si vassall. de benef. si de feud. defunct. conten. sit inter do. & agna.* quia hoc est verum quantum ad hoc ut pretium habeatur pro feudo, quod esse non potest, quamvis id opinatus sit Joa. And. in *addi. specul. titu. de feud. in rub. qu. fin.* quem merito reprobant Bald. *in c.* 1. *de feud. non habente pro nat. feud. in usib. feud.* Fran. Areti. *consi.* 14. *viso & examinato. col.* 2. Jas. & Alciat. in *l. si eum servum. ff. si cert. peta.* Sed quantum ad hoc, ne quis indebite lucretur ex re aliena alteri debita, pretium bene succedit loco rei in subsidium etiam in singularibus, *l. si ipsa res. ff. de eo quod met. caus. & notant doctores in d. l. si eum servum.* Sed ingratitudinem committens statim obligatur condictione ex hac lege ad feudi restitutionem. Ex quibus infero notabilem declarationem ad illud quod diximus supra *eo. qu.* 10. *num.* 144. & 145. juri commissi longo tempore præscribi per singularem successorem justo titulo & bona fide: quia verum est respectu ipsius feudi & tertii possessoris: non autem respectu ingrati, quin ab eo quandiu vivit (& nisi aliter tacite vel expresse commissum vel noxa remissa sit) possit prædium quod inde recepit extorqueri per not. in *d. l. si eum servum,* quod diligenter nota.

176. Quadragesimoquarto, Vidimus suprà *eo. qu.* 21. de felonia venditoris vel donatoris: sed quid de offensa facta per* emptorem vel donatarium? Breviter respondeo. Si ante omnem traditionem veram vel fictam, non est noxa feudalis, (quandiu enim prior dominus vassallus manet, non competit alii etiam certam & firmam spem habenti, dominium, nec jus, non nomen vassalli) *l. si ut certo. §. si duobus. ff. commodati. l.* 3. *ex contra. ff. de acquir. vel amitt. poss.* Secus post traditionem etiam fictam tantum. Et hoc nisi constaret quod emptor vel donatarius habens facultatem, dominium & possessionem feudi prehendendi, subsisteret animo prius offendendi patronum, deinde assumeret possessionem feudi, quia in ejus præjudicium censetur retro possidere, ex quo fraude ad hoc ordinata per eum stetit quominus possideret, *c. pro possessore. de reg. jur. in* 6. *cum vulg.* Idem dicendum è converso ex parte venditoris, qui feudum vendidit sub pacto de retrovendendo usque ad annos, & tradit saltem per fictam traditionem, puta conducendo ab emptore, quia si offendat patronum, deinde statim redimat feudum, puto alienationem ex brevitate temporis satis præsumi fictam vel simulatam in fraudem præmeditatæ feloniæ, & commisso locum esse si causa inimicitiæ vel offensæ sit antiqua: secus si appareret offensa ex nova causa, vel ex inopinato supervenisse. Sed quid si sibi conscius metuens commissum non reducat, sed sinat labi tempus redemptionis? Utrum patronus possit prætendere aliquod commissum, vel saltem præveniendo ante tempus redimendi lapsum petere sibi jure commissi adjudicari jus redimendi competens offenso? Videtur quod sic, quasi hæc actio competens ad feudum sit pars feudi, vel sicut feudum ad quod competit judicetur, juxta notata in *l. à Divo Pio. §. in venditione. ff. de re. jud.* Contrarium puto, dummodo emptor nullam fraudem participaverit, quia in istis pœnalibus strictè & propriè termini capiendi sunt. Unde habens actionem ad feudum, non censetur habere feudum nec esse vassallus, sed requiritur quod vere habeat feudum & vassallus sit, tum patronus habet emptorem verum vassallum, ex cujus felonia committi possit, & sic venditori tanquam extraneo non congruit jus nec titulus vassalli, nec ratio feloniæ & commissi. Secus si probaretur etiam donatarium vel empto-

*Emptor vel donatarius feudi dominum offendens utrum feudum amittat.

rem collusisse & fraudem participasse in damnum patroni.

* Amissio feudi utrũ locum habeat in feudo quod lege contractus gradatim defertur.

177. Quadragesimo quinto quæro, quid in feudo quod * lege contractus defertur, puta concesso Titio, filiis & nepotibus de quo tactum est *supra eodem qu.* 36. *in fin.* Pone vivo patre filium graviter offendisse patronum: utrum amittat jus suum? Videretur quod non, quia vivo patre nullo modo est vassallus, quamvis habeat certum & formatum jus in re, sed solus pater vassallus est: ergo solum ex ejus capite feudum committi potest, & non ex capite filii, cui non adaptatur ratio feloniæ, sicut nec jus & nomen vassalli, & non debet fieri extensio in his pœnalibus. Unde sufficere videtur quod notatur in *l. imperialem*, §. *insuper. de prohib. feud. alien. per Federic. & supra eodem*, *qu.* 40. In contrarium: quia iste casus longe differt à præcedentibus quæstionibus in quibus legatarius emptor vel donatarius vassalli nullum jus, nullam causam, nullum adhuc beneficium accepit à patrono. Hic autem filius habet jus firmum & formatum in feudo, & illud habet non à patre vel alio vassallo: sed ex liberalitate seu beneficio patroni, qui hunc filium in concessione & sua investitura comprehendi voluit. Et sic est vassallus in spe certa, ex lege & dispositione ipsius infeudationis. Pro resolutione dico, quod non debet amittere feudum ex capite noxæ feudalis, quum nondum sit vassallus: sed ex *l. fin. C. de revocand. dona.* tanquam ingratus in beneficum & liberalem donatorem, habet enim locum *d. l. fin.* etiam in donatione ob causam, quatenus causa non excludit liberalitatem, ut patet in *d. l. fin. ibi, vel quasdam conventiones.* Facit quod not. Philip. Cor. in *consil.* 45. *licet in hoc lib.* 4. donatorem ob causam esse in eo quod causam excedit, propriam & simplicem donationem: & quæ deducta sunt supra §. 13. *gloss.* 5. *q.* 12. & vide plenissimè si vacat per do. And. Tiraq. in *repet. l. si unquam in ver. donatione largitis*, *vers. Secunda declaratio. num.* 68. *cum seq.*

178. Unde puto distinguendum. Aut patronus gratis & liberaliter concessit, aut ex debita remuneratione, vel mediante pretio. Primo casu locus est *d. l. fin.* quia verum est quod donationem fecit, & liberalitatem exercuit in eos & singulos sive simul, sive ordine successivo in donatione à se vocatos & comprehensos: & tunc si quis ex illis graviter & scienter offendat, labitur in vitium ingratitudinis & incidit in *d. l. fin.* & amittit jus suum dumtaxat. Unde, si offendens erat in ordine suo, & possidebat feudum in totum vel in parte, feudum vel pars redit ad patronum, tanquam ad donatorem durante vita ingrati dumtaxat. Sed quid si donatio seu concessio sit facta cum clausula & *eorum cuilibet*, vel simili: ita quod est locus juri accrescendi etiam inter plures quibus primum sit concessio, numquid portio offensoris accrescat consorti innocenti? Breviter dico quod non, quia ista reversio vel revocatio specialiter fit in vindictam injuriæ & ingratitudinis, & censetur excepta à generali clausula juris accrescendi. Si * autem offendens adhuc habebat alium ante se & tunc solum spem suam committit, & adjudicabitur patrono libere fovendum omne jus quod devolvetur ad ingratum tempore ingrati. Secundo casu, quum propriè patronus non exercuerit liberalitatem, non habebit locum dispositio *d. l. fin.* Et sic cum non remaneant nisi stricta onera feudalia, puto non esse locum commisso feudali propter delictum ejus qui nondum habet, sed tantum sperat feudum etiam spe ornata, nedum si illa spes habeatur ex dispositione vassalli, qui legatum, donationem gradualem & substitutionem fecit: sed etiam si ex dispositione patroni. Et his breviter dictis, & quæ non invenies alibi distincta, quamplurimæ illæ quæstiones decidi possunt.

* Jus commissi fortius est jure accrescendi.

179. Quadragesimo sexto quæro, an vassallus recognoscens * feudum ab alio quam à vero patrono, debeat amittere feudum? Et si quidem ignoranter, certum est quod non, sicut & in negante extra judicium: sed dubium est quando scienter: & videtur quod sic, quum manifestè faciat actum ingratitudinis, utpotè à vero patrono id auferendo propter quod fuit concessum beneficium, qua non est alia justior causa feudi amittendi. *cap.* 1. §. *sed non est alia, quæ fuit prim. caus. benef. amitt. in usibus feud.* & maximè si spontè & non coactè alium recognoscat. & ita sentit Paul. *consil.* 369. *viso & examinato. num.* 2. *lib.* 2. *& ita cavetur consuetud. Senonensi. eod. titul.* §. 188. & idem sentit *consuetudo Nivernensis eod. tit.* §. 66. *juncto* §. 68. *in fin.* Sed quamvis hoc sit in se rationabile, tamen ubi consuetudo non exprimit ut hic, non servatur tantus rigor: sed satis est quod vassallus vero patrono prosequente jus suum, non abneget illum in patronum. Hinc etiam si vassallus agnoverit feudum moveri à vero patrono, satisfacit huic §. & dato quod postea falsum sive diminutum tradat catalogum, & in ejus discussione neget quædam prædia vel jura esse de isto feudo, & consequenter moveri ab eodem patrono vel ei deberi: quamvis si dolosè faciat, mereatur res occultatas vel negatas amittere, ut disponit consuetudo Nivernensis in *d.* §. 68. *in fin.* tamen apud nos non amittit, ex quo recognoscit corpus feudi: & consuetudo nostra de rebus singularibus non disponit; sed patronus res negatas vel controversas tenebit ad manum suam ex defectu catalogi, ut diximus suprà §. 10. & ita observatur. Quod ego limito nisi vassallus contendens certa prædia non esse de feudo, & volens pendente lite frui, expressim abnegaverit dominum in patronum, ratione illorum prædiorum, & sic eorum provisionem obtinuerit: ut in §. *seq.* tunc enim in illis erit locus commisso, cui vassallus abnegando & litem super hoc contestando se subjecerat. Adde notata *supra eod. in princ. num.* 6. Item quod dixi scienter recognoscentem ab alio non amittere feudum, limito singulariter ut non procedat in feudis & vassallis propriè * ligiis, ut in castris, Ducatibus, Comitatibus, & aliis quæ immediatè à supremo rege nostro in feuda ligia, nullius fidelitate excepta moventur: in his enim puto feudum ipso jure committi regi, si homo ejus ligius scienter ab alio, saltem extero & non subdito regis, recognoscat, & hoc propter insignem perfidiam & offensam supremi principis & reipublicæ cujus majestas & dignitas læditur & imminuitur ab homine ligio.

* Recognoscens feudum ab alio quàm patrono, utrum feudum amittat.

* Ligius vassallus plus astringitur quam non ligius.

180. Quadragesimo septimo quæro, Quid si vassallus feudo * abutatur notabiliter deteriorando? Omnes doctores tenent sufficientem esse causam ad privationem feudi, ut Bald. & omnes in *l. Federicus*, §. *quicumque advocatitiam*, *per illum textum de pace tenen. & ejus vio. in usibus feud.* practic. Papi. *in lib. quo agit. ad revoc. feud. in gloss. nec superstitibus in causa* 29. Jacob. *de invest. in versicul. dictique vassalli pro non committ. felon. col.* 9. *in causa.* 12. Francisc. in 4. *part. feud. causa.* 12. *& in cons.* 137. *col.* 1. Jas. in *prælud. feud. num.* 68. *& in consilio.* 17. *col.* 1. *lib.* 1. Matth. de Afflict. in *decis. Neapol.* 265. *versic.* 11. Zasi. in *epitom. part.* 10. *conclu.* 8. Et adducunt similia de emphyteuta qui abutendo & deteriorando perdit emphyteusim. *Authent. qui rem.* ubi per Bald. Paul. Jas. C. *de sacros. eccles. ubi idem tenent in usufructuario, quod etiam probat.* Alexand. Jas. in *l. devortio.* § *si fundum*, *ff. soluto matrimonio.* Sed ista similia benè quadrant in feudo temporali, puta ad certas generationes concesso: sed non æquè in feudo perpetuo, maximè apud nos ubi feuda sunt patrimonia nostra. Unde videtur licere abuti, sicut & re propria. *l. sed & si lege.* §. *consuluit. &* §. *seq. l. si quid possessor.* §. *sicut*, *ff. de petit. hæred.* Sed hæc ultima jura non loquuntur nisi de fructibus vel simplici negligentia. Unde etiam apud nos veram puto decisionem doctorum, non licere vassallo destruere aut aliud committere in magnũ & perpetuum detrimentum & vastationem feudi, interest enim patronorum, & prohibere possunt: nec caret dolo & crimine deterioratio quæ non fit ad aliud quam

* Abutens feudo vassallus utrũ feudo privetur.

ad nocendum & perdendum, more populatoris, & potest esse talis & tanta, ut patronus ad commissionem feudi contra non recipientem & non reparantem concludere possit, & causa cognita adjudicari debeat. Et maximè ubi agitur de jurisdictione, in qua versantur damnum & interesse publicum & etiam agitur de omnium subditorum damno & oppressione, quæ ad superioris contumeliam & onus pertinet. Hinc domini locorum habentes in illis propriam jurisdictionem infeudatam à rege, propter nimium excessum & abusum, privari possunt per ea quæ tradit Bald. & alii, *in d. §. qui advocatitiam.* Innoc. Joan. Andr. Gemy. Phil. in *c. 2. de re jud. in 6.* & per hæc limitari debet quod Petr. Cyn. Alber. Bald. Paul. in *Authent. statuimus, C. de episcop. & cleric.* dicunt de Comite * Flandrensi, qui denegavit justitiam facere subditis, unde habuerunt recursum Parisiis ad regem Francorum, quod propterea non debebat privari jurisdictione, sed solum puniri arbitrio regis, & sequitur Jacob. in *investit. in versic. Marchion. qu. pen.* at procedat nisi sit abusus intolerabilis, & non aliter commode reparabilis, quam per exemptionem subditorum & reductionem ad primitivam & naturalem jurisdictionem regis.

* Comes Flandrensis

181. Quadragesimo octavo, quid si ipsemet patronus * injustè deneget investituram vassallo, vel neget eum vassallum, prætendens fortè totum esse de suo domanio, an privetur directo dominio & superioritate feudali? Omnes feudistæ in *cap. 1. in princ. quæ fuit pri. caus. benef. amitt.* & ubique tenent quod sic, prout etiam non est dubium in terminis usuum feudalium in quibus loquuntur. ut in *c. 1. in fin. de forma fide l. in ca. unico. qualit. dom. propri. feud. privetur in usib. feud.* & sequent. Guido. Pap. *in Decis. Delphi.* 168. Sed apud nos non observatur, ut etiam tactum est *supra § 2. glos. 4 nu. 22. & seq.* Non tamen negaverim quin si fortè tam enormis & atrox offensa patroni inveniatur in personam innocentis clientis, possit causa cognita cliens eximi, & manere vassallus immediatus superioris patroni.

* Patronus denegans investiturã utrum privetur feudo.

181. Quadragesimo nono quæro, utrum vassallus ingratus non puniatur in * alio quam in amissione feudi? Respondeo. Aut agitur de simplici abnegatione, & non punitur in alio, quia hujusmodi culpa, etiam si propter scientiam & dolum cadat in genus delicti privati, puta mendacii cum injuria & ingratitudine, tamen * non egreditur fines negotii feudalis, & sic non meretur in alio puniri quam in amissione feudi, in quo & quatenus delictum est, *l. rescriptum, ff. de his quibus ut indign. l. ex facto. §. Julianus,* & ibi Alex. Jas. *col. 1. ff. de vulga. & pupill. cap. quæsivit in fin. de his quæ fi. à maio. parte cap.* Idem eadem ratione quando agitur de deterioratione not. supra eodem *quæst.* 47. Aut vero agitur de alia offensa cadente in atroces injurias & delictum punibile: & tunc dico quod ultra amissionem feudi poterit pro modo delicti criminaliter puniri, juxta *l. respiciendum, ff. de pœn.* quin etiam civiliter, si tanta sit injuria vel offensa quod amissio feudi fortè utilis ad reparationem & satisfactionem condignam non sufficiat, quod prudentum judicum arbitrio relinquo.

* Ingratus vassallus utrum etiã in alio sit puniendus quam in feudo amittendo.
* Pœna delicto commensuranda.

183. Ultimo & quinquagesimo pro complementō materiæ hujus §. quæro, utrum feudum quod * confiscatur, vel aliter amittitur, dicatur consolidari, & cui & in qua qualitate consolidetur? Hæc quæstio multas & quotidianas comprehendit.

* Feudum confiscatur an cui & quomodo dicatur cõsolidari.

Et primo notandum est quod in verbis finalibus hujus textus confiscatio * large & improprie accipitur, & stat pro commisso: propriè autem & strictè est publicatio omnium vel partis bonorum vel certarum rerum, & devolutio ad fiscum, vel eum cui princeps jus confiscationis concessit. Soli enim supremo principi superiorem non recognoscenti competit fiscus, & jus confiscationis, ut not. glos. Bart. Luc. de Pen. Joan. de Plat. in *rub. C. de jur. fisc.* Textus in *l. C. de bon. vacan. lib. 10.* Bald. in *l. 1. C. de hered. vel actio. vendi. in l. 1 col. fin. C. de hered. instit. & in rub. C. de pri. fisc.* Princeps tamen in hoc regno concessit unum de juribus suis fiscalibus, videlicet jus bonorum vacantium & publicatorum, seu propter crimen confiscatorum, dominis quibus concessit & infeudavit merum imperium seu altam justitiã in regno suo, ut infrà §. 160. Ubi de ratione & effectu hujusmodi concessionis diximus, & probavimus tam merum imperium, quam jus confiscationis originaliter esse, & emanasse de fisco regio, & sacro domanio regis & ejus coronæ. Unde nomen semper retinuit, licet propriè & strictè loquendo non dicantur confiscari, nisi quæ applicantur principi, qui solus habet fiscum.

184. Fiscus * enim & res fiscales, propriè sunt, & dicuntur in jure, bona & jura quæ spectant ad principem in quantum princeps, quod nos vocamus domanium regium, cujus proprietas spectat ad majestatem & coronam regiam, & non ad personam organicam principis. Unde nullo modo possunt alienari & expropriari à corona etiam per principem, ut latè deducit Luc. de Pen. in *l. quicumque per 4. col. de omni agro deser. lib. 11. & in l. 2. ad fin. de jur. reip. lib. 11. & in l. contra publican. col. 5. de re mil. lib. 10.* ¶. Cætera autem bona & jura quæ spectant aliunde quam ratione coronæ & domanii regalis, vocantur in jure res privatæ sive patrimonium privatum principis, ut est textus in *l. bene a Zenone. §. sed sancimus, C. de quad. præscript.* Ubi apertè fit hæc differentia inter duplex * patrimonium principis, scilicet fiscale & privatum, ut tradit Petrus Perticus doctor Gallus, in *rub. pro he. inst. nu. 13. vers. Unde respondeo,* quem sequitur Cyn. in *l. procurator. C. de eden.* Ex quibus patet quod licet domini habentes merum imperium infeudatum à rege, habeant jus confiscationis in suo territorio, non tamen habent propriè fiscum, & eorum respectu non dicitur confiscatio propriè, sed symbolicè retento originis nomine. Et magis remotè & impropriè sumitur verbum confiscare in hoc textu, quoniam refertur ad jus commissi feudalis, propter noxam à vassallo commissam, & competit cuilibet vel privato domino feudali.

* Fiscus.
* Duplex patrimonium principis.

185. Modo ad resolutionem quæstionis nostræ distinguo quatuor * membra, quandoque enim feudum finitur, quandoque confiscatur: quandoque committitur: quandoque mediante voluntaria alienatione vassalli per patronum acquiritur.

* Quadruplex distinctio.

Primum * est, quando feudum ad certa tempora vel generationes concessum fuit, quę expirant, & tunc quasi naturaliter velut moriatur redit ad patronum, non per modũ transmissionis alicujus juris vassali: sed per modum meræ privationis, negationis, & annihilationis feudi & vassalli. Secus est in aliis tribus membris, in quibus patronus succedit per modum cujusdam transmissionis juris in se a vassallo. Hinc est quod in hoc primo membro, reversio fit sine aliquo onere imposito per vassallũ, vel præscripto contra eum, nihil enim potuit per vassallum disponi, nihil contra eum præscribi, nisi ad milites juris ipsius vassalli, quod erat de se & naturaliter temporale & resolubile. Unde hoc casu propriè verificatur regula *l. lex vectigali. ff. de pigno.* quod resoluto jure datoris resolvitur jus acceptoris; ad quod *l. is cui via. in fin. ff. quemadm. ser. amitta. & §. rursus quib. mod. feud. amitta. cap. 1. §. quid ergo. de invest. de re ali. fac. cap. 1. §. præterea. d. cap. Conrad. in usibus feud.* Et maximè quando resolutio fit ex natura rei, & ex necessitate causæ veteris & intrinsecæ, & sine voluntate & facto jus amittentis, ut hic, juxta ea quæ tradunt Bart. in *l. in diem, ff. de aqu. plu. arcend.* Bart. Bald. Angel. in *l. si ex duobus. §. idem Marcellus, ff. de in diem addict.* Secus est in aliis tribus membris, ut statim dicetur.

* Finiri feudum quando dicatur.

186. Et in casu hujus primi membri quæro primo, utrum reversio fiat ipso jure? Breviter dico quod sic, quia privatio & annihilatio, vel non fit, vel si fit (ut dictum est) necessario trahit secum executionem, & consequenter ipso jure fit consolidatio feudi, nec est dubium respectu ipsius fidelitatis & dominii utilis seu proprietatis more nostro loquendo. Sed dubitari potest

utrum sit idem respectu possessionis naturalis quam habebat vassallus? Et videtur quod non, quia possessio * est facti, & propter nullitatem actus à jure introductam non cessat nec infirmatur, *l.1. §. si vis uxori. ff. de acquir. vel amit. possess.* Unde in simili decidit Bald. in *tract. de pac. constant. in ver. pactiones in fin.* quod licet dominium utile censuarii, aliquo casu ipso jure revertatur ad dominium directum, tamen quoad possessionem nullus perdit donec ejiciatur foras. Sic & in usufructuario decidit gloss. quam doctores ibi seq. in *cap. licet episcopus, in versi. te non vocato, de praben. in 6.* quod finito usufructu non potest à quasi possessione expelli, sed contra eum agendum est negatoria vel ex cautione de re restituenda, *ut ff. si usufruct. peta. l. uti frui in fin. princip. de usufruct. & quemadmodm, l.1. §. habet autem,* & similiter in emphyteusi sentiunt doctores in *l.2. C. de jur. emphyt. & in cap. potuit. de locato.* quod emphyteuta non amittat ipso jure possessionem, quamvis ipso jure amiserit emphyteusim, dum quærunt an possit propria authoritate domini à possessione expelli. Et ita quod emphyteuta non cadat ipso jure à possessione naturali, licet cadat ipso jure ab emphyteusi, decidit expressim Bald. *in add. ad Specul. tit. de loca. col. 5.* dicit textus in *l. in rebus ad fin. ff. de procurat.* quod qui precario ad certum tempus rogavit, adhuc finito tempore possidet.

* Possessio est facto.

187. Quibus non obstantibus dicendum, dum feudum * vel emphyteusis naturali suo fine hoc modo finitur, nedum dominium utile, sed etiam possessionem naturalem resolvi, redire & consolidari ipso jure dominio directo, & possessioni civili. Ratio, quia dominium utile & naturalis possessio hoc casu subalternantur directo dominio, & civili possessioni, & non fuerunt translata nisi limitatim usque ad certum tempus, quo pendente vassallus vel emphyteuta non possidet nisi sub hac qualitate & conditione hujus limitatæ concessionis. Unde ea finita necesse est quod desinat possidere, nisi aliter possessionem interverteret, quod non est præsumendum. Et ita in feudo quando solo temporis cursu finitur, decidit Bald. in *cap. quæ in ecclesiarum, col. 7. de const. & in l. 1. qu. 49. ff. de rer. divi.* Ubi dicit quod finito feudo, statim civilis possessio domini trahit ad se naturalem. Idem decidit in re concessa sub censu ad vitam in *cap. cum venissent. col. 2. de restit. spolia.* Et sequitur Andr. Barba. in *cap. ex part. de feud.* Idem tenet Jas. in *feudo & emphyteusi. in l. clam possidere, §. qui ad nundinas in fin. ff. de acquir. vel amitt. possess.* Francisc. in *4. par. feud. col. 57.* Non obstat primum, quia verum est quod nullitas contractus non impedit transferri & retineri possessionem, quam quis accepit ut semper possideat sine alia limitatione: hic autem recipiens non intendit accipere nec retinere possessionem ultra tempus concessionis. Non obstat quod voluit Bald. in *d. §. pactiones, & in addi. ad Specul.* quia ne sibiipsi sit contrarius debet intelligi, non quando census vel emphyteusis naturali fine suo finitur, sed cum aliàs per culpam vel delictum amittitur.

* Finito feudo finitur & possessio.

1[illegible]. Non obstat gloss. in *d. c. licet episcopus.* quia est falsa & erronea per prædicta, & contrarium videlicet quod morte * fructuarii ipso facto finiatur, & civili consolidetur possessio naturalis quam habebat fructuarius, decidit Bart. in repet. *l. si arrogator collat. num. 14. ff. de adoptio.* & in terminis donationis factæ retento usufructu, quod per mortem donatoris extinguatur possessio naturalis, sicut & usufructus, tenet Bald. *in consil. 257. dicta tenuta lib. 4.* Et quod statutum vel consuetudo de continuanda possessione in hæredem, non habeat locum in possessione naturali usufructuarii, decidit Joan. de Imol. *in consil. 16. viso casu. ca. 2.* Rapha. Cuma. *consil. 173.* Galvanus *in fin.* Jas. *consil. 152. lib. 4. & est veritas. ut etiam dixi infra §. 64. qu. 15.* Non obstat *d. l. in rebus*, quia facit pro sententia nostra: ibi enim dicitur eum qui rogavit precario ad certum tempus, finito tempore adhuc possidere, ita demum si dominus patiatur: & quod si hoc concedat, & prorogget ante primum tempus finitum, censetur eadem possessio, & idem precarium continuari. Si vero post primum tempus, finitum est novum precarium, & nova possessio, ut in dicta *l. in rebus, cum l. sequent. ff. de preca.* Ex quibus patet quod possessio precaria ipso jure finitur & ad concedentem revertitur, dum precarium ipsum finitur. Unde si * precarium conceditur ad voluntatem vel beneplacitum concedentis, sicut per mortem concedentis extinguitur, ut tradit Decius in *l. contractus, numer. 10. ff. de regul. jur.* ita extingui puto possessionem precariam, quemadmodum resoluto pignore resolvitur precarium super eo appositum, & possessio precaria. Textus *est in l. si debitor. de preca.* Unde non est alienum à jure, si idem sit in possessione beneficiaria sive feudataria, emphyteutica, & simili.

* Idem in usufructu.

* Idem in precaria possessione.

189. Secundo circa idem primum membrum quæro: Utrum hujusmodi reversio seu consolidatio fiat in * eadem qualitate, in qua consistit & reperitur feudum dominans, vel dominium directum, ad quod feudum vel emphyteusis finita revertitur? Et videtur quod non, per id quod notat Joan. Faber. *instit. de leg. §. si qui.* Ubi decidit quod illa quæ consolidantur, non videntur acquisita illo jure seu titulo, quo res quibus consolidantur tenebantur, imò censentur alia à proprietate, & ideo tanquam alia judicanda sunt, & de per se, & allegat. *l. Mævius, §. fundo, ff. de legat. 2.* Et idem tenet Aug. Aret. in *d. §. si cui, per l. non quacumque, §. fundus.* Ubi etiam Jason idem sentit. *ff. de leg. 1.* hinc decidit Joan. Faber in *d. §. si cui*, quod attento, quod per consuetudinem Franciæ, de qua in *cap. ex parte*, habet mulier dimidiam partem in rebus emptis vel acquisitis per virum: si vir habeat quædam feuda antiqua sibi propria antequam matrimonium contraheret: & sic mulier nihil potest capere in illis, quum non sint de conquæstu: tamen si postea constante matrimonio, aliqua subfeuda vel prædia à propriis viri dependentia consolidentur, & redeant ad virum tanquam dominum directum quacumque de causa; uxor in ipsis sic consolidatis habeat dimidiam partem: quia non censentur propria nec antiqua, sicut feudum dominans cui consolidantur, nec recipiunt vel retinent ejus qualitatem, sed per se judicanda sunt tanquam noviter quæsita, sive jure conquæstuum. Et ista dicta aliter non dirigendo, imò errorem exaggerando sequuntur Nicol. Boër. in *consuet. Bituri. tit. de consuet. matrim. & dom. §. 2.* Chassan. in *consuetud. Burgund. tit. 4. §. 2. gloss. 72. col. 2.* & reperio quod idem tenuit Joan. Lupi. in *repet. rub. de donat. inter vir. & uxor. 38. col. 2. in fin.* Et eodem errore decidit Nicol. Boër. in *consuetud. Bitur. tit. de consuet. feud. & cen. §. 5. col. fin.* quod si vassallus acquisivit partem subfeudi, quæ dependebat à suo feudo, quod tenet à superiori patrono, qui petit rachatum pro parte retro feudi acquisiti: vassallus autem dicat se non teneri, quia feudum suum tenet à dicto patrono, & partem subfeudi acquisivit, quæ movebatur ab eodem vassallo ad causam dicti feudi, ex quo modo unita erat cum dicto feudo. Nihilominus decidit ibi Boërius deberi relevium, quia inquit post Fabr. & Aret. illa quæ consolidantur non videntur acquisita eodem jure vel titulo: sed censentur alia à proprietate rei cui consolidantur.

* Consolidata an sortiantur eamdem naturam.

190. Sed * multum hallucinantur, quia quandocumque consolidatio fit ex natura rei & ex necessitate causæ antiquæ, & inexistentis rei consolidatæ, & rei cui fit consolidatio, consolidatum censetur, & ipso jure efficitur ejusdem juris, qualitatis, & conditionis cum re cui consolidatur & unitur, ut latè probavi in alia quæst. suprà §. 3. *gloss. 1. qu. 4. num. 39. & qu. 5. 46.* ubi videas, non repeto: non enim hoc casu dicitur nova acquisitio, sed recuperatio & reversio rei ad suam originem & ad primitivum statum. Hinc appositissimè decidunt Anth. Butr. & Panorm. in *c. cum venissent. in ult. no. per illum text. de rest. spol.* quod si habens pos-

* Solatio.

sessionem civilem, ingrediatur naturalem vacantem priore concessione finita: non dicitur de novo acquirere rem vel possessionem, sed potius continuare antiquam & civilem. Unde si esset statutum quòd pro possessione noviter acquisita solvatur gabella, tamen hoc casu nulla debebitur gabella, ut tenent Soci. & Jas. in *l. possideri §. Nerva. ff. de acqu. vel amitt. possess.* Hinc etiam in simili decidit Baldus in *cons. incip. factum tale. quod est consil. 9. lib. 3.* secundum veterem impressionem, quod quando feudum ipso jure, puta in casu alienationis cadit in commissum, revertitur ipso jure: nec requiritur retraditio possessionis neque sententia, quia jus directi dominii semper est in permanenti ex vi attractiva, & quod proprie non est novum dominium sed consolidatio. Quia dominium directum habet vim directi & utilis: sicut cùm finitur emphyteusis, vel usufructus, vel cùm res revertitur ad mulierem soluto matrimonio. *l. in rebus. C. de jur. dot.*

191. Et sic concludo, quòd si viro vel uxori competant quædam feuda ante matrimonium acquisita, & constante matrimonio quædam subfeuda vel emphyteutica prædia inde dependentia, revertantur ad directum dominum propter finitam concessionem, vel etiam ratione commissi, ex vi juris antiqui inhærentis feudo dominanti, non cadunt in conquæstum, sed omnino efficiuntur propria ejus ad quem spectat locus dominans, & ejusdem qualitatis & conditionis cum re cui consolidantur. Et ut diximus *supra §. 1. gloss. 1. quæst. 4.* hujusmodi consolidata non sunt in fructu, nec in novo conquæstu: sed dumtaxat fructus rerum consolidatarum excidentes constante matrimonio, cadunt in communitatem conjugum. Aut enim inspicimus formam & modum acquisitionis, & non est conquæstus, nec nova acquisitio: sed recuperatio & consolidatio. Aut inspicimus causam, jus & actionem, cujus virtute fit & adjudicatur hujusmodi consolidatio, & illa indubitanter est antiquum & proprium jus, non enim cœpit competere de novo, sed competebat domino loci dominantis ante contractum matrimonium. Et è diverso, si fundus dominans sit de communi conquæstu, quæcumque inde dependentia constante matrimonio consolidantur, erunt de communi conquæstu, & eamdem naturam & qualitatem sortientur. Falsum est etiam, & contra omnem rationem & consuetudinem, quod scripsit Boerius deberi rachatum vel laudimium superiori patrono quando vassallus acquirit subfeuda vel eorum partem, quoniam hujusmodi jura nunquam debentur nisi dominis immediatis, ut patet per omnes consuetudines hujus regni, & aliquid diximus *suprà §. 20. gloss. 1. quæst. 12. & §. 33. qu. 13.* Non obstat *d. l. Mævius §. fundo. nec d. §. cum legatus. nec dicta l. non quæcunque §. fundus.* quia non tendunt ad scopum, nec ex illis aliquod argumentum pertinens colligi potest. Ibi enim dicitur quòd fundo alieno legato, si ante diem cedentem legatarius redimat proprietatem deducto usufructu, deinde usufructus finiatur, & consolidetur, postea cedat dies legati, poterit legatarius petere feudum ex legato, sed non consequetur integrum legatum, sive solidam æstimationem fundi, sed solum illud quod sibi abest, ex eo quod proprietatem redemit, & sic de æstimatione rei solvenda legatario, deducetur æstimatio ususfructus, quia legatarius non emit usumfructum, sed accrevit: & sic (quasi ex causa lucrativa habuerit) eatenus non debet iterum habere ex legato, quod est alia causa lucrativa, & duæ hujusmodi causæ non concurrunt circa idem. *l. omnes. ff. de actio. & oblig. §. si res insti. de legat.* Ex quibus patet quod ibi ususfructus consolidatus non consideratur seorsum & per se, ex eo quod sit res separata & proprio distincta jure judicetur, quoniam vere non est amplius aliquid per se, quum sit, & maneat consolidatus causæ suæ: sed consideratur quod prius fuit, ad hoc ne solvatur totius legati æstimatio legatario, sed solum id quod sibi adest, & ne legatarius bis circa idem lucretur. Ubicumque igitur cessat necessitas evitandi concursum duarum causarum lucrativarum, cessant & verba & mens dictorum jurium & similium. In legibus autem appendendis & inducendis, primum animadvertendum est, qua mente quodque dicatur: alioquin non est argumentatio, sed verborum captatio inanis. *l. 1. ff. ad exhib. l. scire oportet. §. aliud. ff. de excus. tut. l. scire leges. ff. de legibus.*

192. Et quod conclusimus ea quæ sive naturali fine concessionis temporalis, sive jure commissi consolidantur, eamdem sortiri naturam & qualitatem propriorum vel conquæstus, cum re cui fit consolidatio; Amprio primo, nedum respectu societatis & communitatis viri vel uxoris, ut dictum est, sed etiam respectu dispositionis testamentariæ, successionis ab intestato, & retractus proximitatis: & generaliter ubicumque de nostra consuetudine ratio & distractio habetur propriorum sive hærediorum & conquæstuum, vel acquæstuum. Unde infero, quod si quis habet fundum antiquum, a quo dependent subfeuda vel vectigalia prædia ad tempus vel certas generationes, sive ab ipso, sive à prædecessoribus suis concessa, quæ finita concessione redeunt, quamvis inter vivos possit de illis in totum libere disponere, tamen in testamento vel codicillis non poterit ultra quintam partem, sicut nec de reliquis propriis, infrà §. 62. & 93. Et si decedat sine liberis, illa quæ sic durante ejus vita accesserunt, devolvuntur una cum hæredio principali ad hæredes propriorum, nec in illis accessionibus aliquid capient hæredes conquæstuum. Censentur enim per successionem prædecessorum virtualiter obvenisse, ex quo dominium directum utilis attractivum, & virtus & actio, vi cujus hujusmodi accessiones revocantur, obvenit à prædecessoribus & eorum successione, ut plenius diximus infra §. 147. & si quis hujusmodi accessiones vendat, cadunt in retractum erga propinquos ex latere unde processit hæredium à quo movebantur, ut tractatur infrà §. 174. Quinetiam cadunt in doarium si feudum principale doario subsit: subest enim cum suis pertinentiis, ut dixi infrà §. 136. Sive accedant vivo marito, sive post ejus obitum, quia sicut accessio fit proprietario quoad proprietatem, ita fructuario quoad usumfructum, prout etiam late dictum est suprà §. 1. *gloss. 1. quæst. 4.*

193. Sed pone: aliquis * vendidit hæredium suum, in quo alius habet usumfructum: venditione perfecta, & dominio translato contingit morte fructuarii usumfructum interire & consolidari proprietati, deinde propinquus venditoris intentat retractum, utrum emptor possit deducere usumfructum vel ejus æstimationem? Si præfatorum doctorum sententia suprà *eodem num. 175.* esset vera, sequeretur quod sic, quia deberet ususfructus considerari per se, & sic non invenitur emptus, nec titulo emptoris acquisitus: igitur non debet comprehendi in retractu, quia actio retractus non competit nisi ad id quod est venditum, & quatenus est venditio dumtaxat. Sed contrarium est dicendum, & idem in retractu feudali, vel conventionali, quia proprietas fuit empta cum omnibus juribus & pertinentiis suis, & sic cum illo jure consolidationis ususfructus: præterea omne commodum contractus & emptionis debet transferri ad retrahentem, tanquam loco emptoris subrogatum, ut tactum est suprà §. 20. *gloss. 5. num. 9. & gloss. 8. num. 5. & plenius infra §. 147.*

* Emptor proprietatis an possit contra retrahentem deducere usumfructum.

194. Secus si ususfructus non fuisset natura sua finitus, sed redemptus per emptorem, quia tunc deberet ei restitui, ad vitam tamen ipsius nuper usufructuarii, qui usumfructum vendidit dumtaxat per *l. necessario §. fin. de pericu. & commo. rei vendit.* Sicut

in simili dictum est quando usufructuarius emit proprietatem, quæ postea vel à patrono vel à consanguineo retrahitur, suprà §. 20. *gloss.* 5. *quæst.* 6. *num.* 35. Tamen inter hæc duo ultima est differentia in alio, quia usufructuario qui emit proprietatem, præcise restituendus est usufructus à retrahente, nec tenetur æstimationem usufructus recipere, quod non est perpetuum in emptore proprietatis, qui postea redemit usumfructum: sed distinguendum est ut dixi in *dicto* §. 147. Si enim emit ab eodem qui vendiderat retento usufructu, puto censeri factum in fraudem, & locum esse retractui totius utriusque pretio refuso, ut etiam notatur suprà §. 20. *gloss.* 2. *quæst.* 15. Si autem emit ab alio, subdistinguendum est inter extinctionem usufructus & consolidationem casualem vel naturalem & inter emptionem commoditatis, vivente adhuc eo qui habebat usumfructum.

195. Amplio secundo, nedum si hujusmodi accessiones de facto uniantur & incorporentur feudo principali à quo movebantur: sed etiam si non incorporentur, prout non tenetur dominus ad quem facta est reversio eas incorporare nisi velit, sed potest seorsum per se velut in priore statu & qualitate subfeudi vel rei censuariæ possidere, ut deduxi *suprà* §. 20. *gloss.* 1. *quæst.* 13. Sed

* Consolidatio quid sit propriè. tunc * propriè & strictè loquendo, non dicuntur consolidari. Est enim consolidatio, quando usufructus dominium utile penitus extinguitur, & fit reductio ad unicum plenum dominium tanquam priori minus principali jure absorpto, & confusione extincto, sive illud jus minus principale vel subordinatum naturali suo fine terminetur, sive per accidens, quocumque modo resolvatur textus in paragrapho fi. ibi quæ res consolidatio appelletur. *instit. de usufruct.* Quando autem tempore feudum, vel emphyteusis naturaliter finitur, ipso quidem jure acquiritur domino directo immediato, ut dictum est. Tamen, quia si dominus velit per se subsistere, & possideri potest, non consolidatur, non incorporatur ipso jure, sed demum si dominus velit, & de facto uniat, & incorporet mensæ feudi principalis æque principaliter, & in eadem qualitate uniformi. Unde eo ipso quod hujusmodi accessiones naturaliter revertuntur ad dominum, virtute directi dominii, & juris dominici, efficiuntur proprium, vel conquæstus, sicut illud directum dominium, vel jus dominicum erat de proprio, vel conquæstu domini: & quantum ad hoc sortiuntur eamdem naturam, & qualitatem, sed non continuo efficitur de subfeudo feudum, vel de emphyteusi, censuale feudum, sive pars homogenea, & æque principalis feudi dominantis, nisi subsequatur incorporatio. Unde antequam fiat, remanet quantum ad hoc, & qualitatis, & juris diversitas. Unde in successionibus tam directis, quàm collateralibus, tam respectu juris primogenituræ, quàm ad exclusionem fœminarum in eodem gradu, censualia prædia ad dominum feudalem immediatum reversa, non censentur feudalia, sed censualia, ut prius, nisi prout distinximus infrà §. 122. ad quem remitto: jam enim sentio me nimium extra materiam quæstionis & §. nostri efferri. Sed dum radicitùs examinantur usque adeo colligatæ inveniuntur, vel prima facie disparatæ materiæ, ut vix una sine altera perfectè intelligi, aut explicari possit.

* Confiscari feudum quando dicatur. 196. Venio ad secundum membrorum, quando feudum * confiscatur. Et hic assumo confiscationem pro bonorum publicatione, & secundum communem, & frequentiorem modum loquendi. Verbum confiscatio non usurpatur, nisi pro publicatione quæ damnatis infligitur propter delictum. Tamen hic generaliter accipio per omni publicatione, quia quantum ad effectum de quo quæritur. non est differentia qua via feudum ad fiscum, vel habentem merum im-

* Confiscatio triplex. perium in loco deferatur. Est autem * triplex via, vel modus. Primus, in vassallo damnato propter delictum cum confiscatione bonorum. Secundus, in vassallo decedente sine hæredibus, ex eo quòd non supersint agnati, vel cognati, & tunc dicuntur propriè bona vacantia. Tertius, quando moritur incapax hæredum. Quantum ad primum & secundum, certum est, quod in hoc regno feudalia non deferuntur ad patronos, sed sicut cætera patrimonialia devolvuntur in statu suo, & cum omnibus oneribus, & qualitatibus suis ad habentem merum imperium, ut in loco sæpe dictum est, & plenius infrà §. 169. ubi diximus, quod si is ad quem devolvatur feudum, sit superior, & mediatus patronus feudi, tenetur (etiam si esset rex Franciæ) ponere extra manus suas, ne patrono immediato præjudicetur. Quantum ad tertium, hoc contingit dupliciter. Primo eo quod vassallus est exterus, & alienigena, qui acquisivit bona in regno, non enim exteri admittentur ad ejus successionem, sed solus rex succederet, vel fiscus regius cujus est peculiare jus, quod * Albinatum vocant, sumpto etymo ab alibi nato, de quo tractamus *infrà* §. 169. *ubi remnto.* * Jus Albinatus.

197. Secundo, eo quod vassallus est illegitimis natalibus ortus, qui tamen non prohibetur acquirere, nec de acquisitis inter vivos, & in testamento jure legati disponere. Sed non habet hæredem, nec ex testamento, nec ab intestato prout nec aliis succedit, excepto si habeat filios, vel descendentes legitimos, qui illi succedunt, prout & illis succedere potest, ut infrà §. 186. vel nisi sit legitimatus secundum ea quæ diximus suprà §. 13. *gloss.* 1. *qu.* 8. *& latius infra* §. 122. Alioquin quandoque fiscus, quandoque habens merum imperium in loco succedit pro consuetudine loci, ut dictum est in *d.* §. 169. Omni tamen casu idem est effectus, quantum ad ea de quibus hic disputatur, videlicet quod feudum cum oneribus & qualitatibus suis devolvitur, & à quocumque acceptante relevium debetur patrono, ut dictum est suprà §. 33. *qu. fi.* Et non censetur jure propriorum, vel hærediorum illi ad quem defertur, sed jure acquæstus. Unde quamvis Baro decedens sine liberis, deferat baroniam à prædecessoribus obventam, ad hæredes ex illo latere attinentes: tamen quæcumque bona etiam immobilia, etiam feudalia * jure confiscationis, vel alterius publicationis obventa, tanquam noviter acquisita, deferuntur ad quoscumque proximiores (masculis excludentibus fœminas respectu feudalium in eodem gradu) qui in immobilibus, & acquæstis succedunt. Et de illis sicut de propriis acquisitis poterit dictus Baro. per testamentum in totum disponere. Et in illis ejus vidua non capiet doarium consuetudinarium. * Confiscata jure acquæstorum censentur.

198. Sic etiam videmus in domanio domini nostri regis, quod est inalienabile, & extra commercium privatorum, quoniam non est principis, sed majestatis suæ & reipublicæ. Tamen * feuda, subfeuda, & alia quæcumque immobilia ab eodem domanio dependentia, quæ ad regem jure confiscationis, vel commissi deferuntur, possunt libere per eum alienari, & in perpetuum concedi, nec requiritur homologatio supremi senatus Parisiorum, sed sufficit homologatio præfectorum ærario, & ratiociniis principis: quoniam hujusmodi accessiones, & obventiones, licet dependerent, & moverentur à domanio Regio, & per confiscationem, vel commissum factæ sint principis, & sint in ejus dominio, tamen non sunt de domanio antequam domanio incorporentur: ideo possunt per principem alienari, ut pulchrè decidit And. in *l. imperialem.* §. *præterea Ducatus. col. penult. de prohib. feud. alien. per Feder.* sic in simili constitutio regni Siciliæ, *incip. constitutionem.* quæ est Federici 2. *sub. titu. de revoc. feud. lib.* 3. prohibens omnimodam alienationem, vel hypothecam feudorum, permittit Baronibus, & aliis excanditias, ut vocant, hoc est hujusmodi obventiones per confiscationem, vel * Confiscata regi non sunt de domanio.

vel jure commissi excidentes locare, hoc est etiam in perpetuum concedere, ut ibi tradit gloss. & And. Iser. in *c. 1. in princ. collat. 2. de his qui feud. dare poss. in usib. feud.* Matth. de Afflict. super *d. Constitutionem.*

199. In hujusmodi tamen obventionibus non comprehenduntur terræ * appanagii, quoniam illæ sunt pars domanii Regis, concessi per modum provisionis filiis masculis regum, & masculis descendentibus ex eis. Unde nunquam proprie confiscantur, nec confiscari possunt, sed finita linea masculina, ipso jure finitur, & resolvitur appanagium, & dictæ terræ ipso facto consolidantur, & reuniuntur domanio absque alia incorporatione, quia vere nunquam exierunt, nec separatæ sunt à domanio. Unde finita concessione, seu provisione temporali, non potest princeps alii concedere, nisi in similem causam masculis liberis regum. Fœminæ enim & descendentes ex eis sunt incapaces, ut est notorium, nec est hic ulterius de his disputandi locus.

*Appanagii terra.

200. Venio ad tertium, Quando feudum * committitur, quod est propter negationem, vel ingratitudinem commissam à vassallo in patronum. Et certum est, quod soli patrono acquiritur in ultionem injuriæ, *cap. 1. §. denique. quæ fuit prima causa benef. amitt.* Sed quæro, utrum assumat qualitatem propriorum? Videtur quòd sic, si feudum dominans sit à prædecessoribus obventum, quia per sententiam privativam, vel declarativam, quæ privationem implicat, resolvitur dominium utile, & omne jus vassalli, & consolidatur directo, & videtur potius reversio ad causam antiquam, quàm nova acquisitio. Igitur non est de genere acquæstuum vel conquæstuum, per notata Soci. Jas. in *l. 3. §. Nerva. ff. de acquiren. vel amitt. possess.* post Antho. Panorm. in *c. cum venissent. de restitu. spoli.* Contrarium puto, quia feudum antea erat verum patrimonium vassalli, & de se perpetuum, & non finitur de se, sed per accidens amittitur, & * censetur nova acquisitio in pœnam ingratitudinis, & sic velut ex causa lucrativa *juxta l. apud Celsum. §. authoris. juncta gloss. ibi in ver. noxæ. ff. de except. doli.* Bart. in *l. Mævius. §. duobus. col. pen. ff. de lega. 2.* Bald. in *tracta. statu. in vers. bannitus.* Alex. in *l. cum mulier. in fi. 2. col. ff. solut. matrim.* Nec etiam tenetur patronus feudum sibi commissum incorporare mensæ feudi dominantis, sed potest seorsum tenere, ut in membro sequenti: vel alii dare etiam in testamento, aliàs in eo succedunt hæredes conquæstuum. Nec obstat, quòd acquiritur patrono in vim potestatis, & juris feudalis, quod est jus antiquum inexistens feudo dominanti, & simul à prædecessoribus obventum, & sic quod debet imitari qualitatem causæ per quam acquiritur: quia esset verum si ex illa sola causa acquireretur, ut in primo membro, quando concessio temporalis lapsu suo finitur, tunc enim nullo modo est nova acquisitio, sed simplex reversio ad primordialem statum, qualitatem & naturam, sine aliquo alio onere imposito per dominos utiles. At hic feudum fuerat in perpetuum alienatum, & nunc non sola potestate feudali recuperatur, sed mediante causa extrinseca de novo superveniente, scilicet ingratitudine vassalli, propter quam meretur feudum amittere, & eo privatur, & transfertur in patronum. Nec est verum dicere, quod hujusmodi feudum obvenerit patrono per successionem prædecessorum. Sed imò per novam, & supervenientem culpam, & privationem vassalli, & sic est nova acquisitio, & velut lucrativa. Inde est etiam quod non revertitur, nisi cum suis oneribus à vassallo prius impositis, ut dictum est. Ex quibus etiam liquet, quod si patronus vendat feudum sibi adjudicatum per commissum, non erit locus retractui proximitatis, nec etiam retractui feudali, quia superior patronus nihil habet facere in hoc feudo, ex quo nondum fuit incorporatum feudo principali, quod etiam non est apertum.

*Committi feudum quando dicatur.

* Commissa jure lucrativorum & conquæstuum censentur.

201. Nec obstat, quod quando subfeudum dependens à propriis uxoris, per feloniam commissam in personam viri committitur, non efficitur soli uxori proprium, ut dictum est supra eodem, quæstione 31. in fine, quia quod nos vulgo vocamus proprium, * dupliciter accipitur, uno & principali modo pro obventis ex successione prædecessorum, & ita accipio in hac quæstione. Alio & incidenti modo pro omnibus quæ non cadunt in societatem bonorum, quæ est inter virum & uxorem, sed manent alteri propria, quamvis aliàs sint de acquæstu, & ita accipitur in dicta quæstione 31. Non enim omnis nova acquisitio communicatur inter virum & uxorem; sed solum ea quæ fit constante matrimonio, & non dependet à jure jam alterutri eorum ante matrimonium quæsito. Unde si domus donata fuerit alteri ante contractum matrimonium, traditio verò post contractum matrimonium fiat, non tamen efficitur communis, sed propria illi cui erat debita, ut diximus infrà §. 110. Verum est quod maritus pendente matrimonio habebit administrationem, sive quasi dominium rerum commissarum, & faciet fructus suos, sicut & in reliquo patrimonio uxoris, quemadmodum late diximus suprà §. 1. *gloss. 1. quæst. 4. & 5.* quod commissa cedunt proprietario quoad proprietatem, & fructuario, quoad usumfructum.

*Proprium duplex acceptio.

202. Nec obstat, quod per hoc videretur fructuarium nihil debere habere in commissis adjudicatis proprietario ratione feloniæ in eum commissæ: quoniam solus est offensus, & non fructuarius, & sic solus debet habere commodum in ultionem injuriæ suæ, quia sententiam nostram intelligimus, non in usufructu limitato specificè ad certa particularia prædia, sed consistente in feudo dominanti, & ejus pertinentiis: & consequenter fructuarius debet habere usumfructum commissorum, quia jus commissi est de pertinentiis rei fructuariæ. Et hoc procedit etiam in doario, quia ut scripsi *infrà* §. 136. illa verba *tient & possede*, quæ sunt in dicto §. non excludunt pertinentias, nec ea quæ postea obveniunt, quarum civilis possessio erat penes maritum tempore contracti matrimonii, ut ibi plenius dixi. Sed interim adverte, ne perfunctoriè legendo decipiaris, ad istud quod dico: Commissa cedere usufructuario, & doario, ad modum & tempus ususfructus, & doarii. Ut sane intelligas de commissis contingentibus durante usufructu, vel doario. Secus de commissis quæ ante obvenerunt, sive ex causa præterita, quia nisi prius fuerint nedum exacta, sed etiam incorporata feudo, in quo constituitur ususfructus, vel doarium, sunt velut proprietas separata, & non cadunt in usumfructum, vel doarium, sicut nec fructus vel obventiones temporis præteriti.

203. Venio ad quartum membrum, quando feudum * acquiritur patrono per contractum. Idem si per testamentum puta jure legati. Idem si jure successionis, ut si sit proximior hæres vassalli. Et breviter est dicendum, quod semper acquiritur ei cum onere, *per not. supra* §. 13. *gloss. 5. quæst. 6.* Et si perveniat ad eum jure successivo, efficitur proprium sive in qualitate prædiorum antiquorum. Si * vero aliàs quàm per successionem, dico indistinctè, quod non sortitur naturam propriorum, sed acquæstuum sive noviter acquisitorum, ita quod non suberit retractui proximitatis si vendatur, & poterit in totum legari in testamento, aliàs spectabit ad hæredes conquæstuum, sive acquæstuum, per ea quæ scripsi infrà §. 145. Amplio etiam in feudo quod pervenit ad patronum jure retractus feudalis. Non obstat quod diximus suprà §. 20. *gloss. 1. quæst. 5.* quia verum est quod feudum jure feudali retractum à marito ad causam uxoris à qua movebatur, non efficitur commune, nec de conquæstu inter eos: imo efficitur

* Adquiri feudum patrono per contractum, vel testamentum, quando dicatur.

*Differentia inter acquæstum & conquæstum.

proprium uxoris hoc respectu, tamen in se est acquæstus uxoris, & defertur ad hæredes conquæstuum uxoris, ad onus refundendi marito dimidiam partem pretii, & sumptum acquisitionis. Ex his sub una quæstione expeditam habes summariè, & analyticè copiosam materiam, quam separatim suis quibusque locis supra allegatis fusius sine superflua repetitione discussam invenies.

§. XLIV.

ET apres que le vassal aura avoué le seigneur feodal, ledit seigneur & vassal communiqueront l'un à l'autre leurs adveus, denombremens & titres, de la teneur dudit fief, qu'ils ont par devers eux, & s'en purgeront per serment, s'ils en sont requis, & est tenu le vassal satisfaire le premier.

* §. XLV.

* Hic articulus in antiqua consuetudine fuit 1.

SI le Seigneur a mis le fief qu'il dit estre mouvant de luy en sa main par faute d'homme, & le vassal le desavouë, ou denie à seigneur, iceluy vassal doit avoir provision, & jouïr dudit fief pendant le procez.

SUMMARIA §. XLV.

1. *Patronus via* prehensoria *procedens, pendente lite fruitur, secus si via actionis.*
   Differentia inter levationem manus, & simplicem provisionem.
2. *Prehensio in casu oppositionis non mutatur in actionem, sed actio accumulatur.*
3. *Præfecti libellorum supplicum habent jurisdictionem limitatam ad personales & possessorias actiones.*
   Tamen de jure directi dominii cognoscere possunt ad finem prehensionis, vel commissi feudalis.
4. *Ad fundandam jurisdictionem titulus actionis inspicitur & non media concludendi.*
   Sententia lata super prehensione feudali, quandoque præjudicat petitorio.
5. *Q. 1. Quid si patronus abnegatur ratione Comitatus, & agnoscitur ratione Ducatus?*
6. *Ratio provisionis hujus §. non est periculum commissi, sed defectus fundamenti potestatis prehensoriæ.*
   Debet tamen negotium fieri à persona legitima, & quæ committere possit.
7. *Quid si patronus pendente lite alienet Ducatum?*
8. *Etiam post litem contestatam ante publicata testimonia auctorem laudare licet.*
9. *Vassallus à tempore noxæ admissæ, nullum onus potest imponere feudo in præjudicium commissi.*
10. *Q. 2. Vassallus qui abnegavit, non tenetur præstare cautionem pendente lite.*
11. *Q. 3. Ab antiqua practica non est recedendum.*
12. *Resolutio quomodo intelligendum illud,* qu'il faut advouër *ou* desadvouër.
13. *Non est obviandum absurdo per aliud absurdum.*
14. *Opponens prehensioni feudali non tenetur abnegare, vel agnoscere si permittat actorem frui pendente lite.*
15. *Possessio, vel quasi, non relevat ab onere probandi dominium, vel servitutem, cujus principaliter est quæstio.*
16. *Superioritas feudalis est magis proprietas, quàm servitus.*
17. *Q. 4. An sententia lata contra vassallum, noceat vero patrono?*
18. *Novus intellectus* l. sæpe §. scientibus. ff. de re judicata.
19. *Defenditur litera Pisana.*
20. *Sententia lata contra creditorem de proprietate rei sive agentem, sive defendentem, non nocet debitori quamvis scienti, contra omnes.*
21. *Decisiva ratio.*
22. *Resolutio an sententia lata contra vassallum*

vassallum noceat patrono, vel contra.

23. *Sententia lata in vassallum non nocet patrono prætendenti aliud jus in feudo ultra jus ordinarium feudale.*

24. *Sententia lata contra fructuarium non nocet domino, etiam scienti, contra Bartolum, Paulum.*

25. *Sententia lata, vel executio facta contra colonum, non nocet domino.*

26. *Fructuarius non est procurator domini, unde non censetur dominus ei mandare eo ipso quod scit, & patitur eum nomine suo agere.*

27. *Vassallus, emphyteuta, aut similes, tenentur nominare dominum in judicio, quando de utili eorum jure dumtaxat agitur.*

28. *Sententia lata contra subditos super jure superioritatis, non nocet superiori, & idem è converso.*

29. *Potest quis per alium, quod non potest per se.*

30. *Sententia lata contra emptorem, nocet venditori scienti & habenti facultatem redimendi.*

* An lite pendente patronus possidere debeat?

NOTA, quòd quamvis* pendente lite inter patronum & clientem, debeat cliens interim manere in possessione. *c. 1. si de investit. int. domi. & vassall. ocrta. c. 1. in princip. si de feud. defuncti cont. si inter dom. & agn.* Et ibi Alvarot. Præpos. *in usib. feud.* Bar. Joan. de Plat. in *l. litibus alii. C. de agri. & censi. lib.* 11.

1. Hoc est verum, quando patronus procedit via actionis. Secus, si via manus injectionis, quia tunc pendente lite tenet manus dominica, & possidet patronus. Et hoc est quod practici dicunt, patronum non teneri litigare, nisi saisitum, & manu plena. Et ita generaliter observatur in hoc regno. Fallit in consuetudine Bituricensi, *eod. tit.* §. 20. ubi vassallo pendente oppositione sua, & lite, restituitur feudum cum fructibus, nisi rex sit patronus & prehensor. Sed illud est locale, ideo non cōputabo inter fallentias regulæ nostræ. Fallit igitur primo in casu §. nostri quando vassallus abnegat prehensorem in patronum. Fallit secundo, quando plures de patronatu contendunt, ut *infra* §. 60. Fallit tertio & quarto, ut suprà §. 1. *gloss.* 4. *quæst.* 4. *num.* 31. *& seq.* non repeto. Et nota quod in his limitationibus (excepta secunda) non fit proprie levatio manus vassallo, quoniam illa non potest invito patrono concedi per judicem vassallo, vel possessori opponenti, nisi in sententia diffinitiva, patrono, & actore plenè audito, & causa cognita: sed bene pendente lite, & oppositione in casibus fallentibus conceditur provisionalis possessio, sive levatio manus per provisionem dumtaxat. Non autem pura & simplex, quia per hanc provisionem non tollitur, nec revocatur manus injectio, sed tantum suspenditur in eventum litis. Et interim semper concludit patronus ad hoc, ut sua manus injectio declaretur valida & justa, sive adjiciat conclusionem adjudicationis feudi in commissum, sive non. Et si vincat, condemnabitur vassallus ad restitutionem fructuum à tempore prehensionis acceptorum: & intelligo omnium fructuum etiam percipiendorum, sive aliàs vassallus fuerit in bona fide, siue non. Et hoc operatur virtus prehensionis, & restitutionis rei prehensæ in casum victoriæ.

2. Quod enim practici dicunt *prehensionem oppositione recepta mutari in actionem*, non est verum mutatione seu novatione propria, & extinctiva, sed accumulatoria & respectu modi procedendi, sive instructionis instantiæ, quia oppositione recepta additur actio, & deinceps per modum actionis ordinariæ lis instruitur, non tamen ab apprehensione, & conclusionibus ad eam pertinentibus disceditur. Hinc est quòd quamvis de proprietate juris feudalis, & directi dominii principaliter disputetur, ut quando vassallus se opponit, non ex eo quod præcedentibus induciis conventionalibus vel legalibus, vel post fidelitatem factam, vel debitè oblatam, prehensio indebite facta sit, quo casu de jure, vel debito personali, & non de jure reali agitur. Sed ex eo se opponit quod res prehensa non sit feudalis, sed alaudialis vel censuaria, vel ex eo quod prehensor non sit verus patronus, & ab eo feudum non moveatur, & sic incipit principaliter, & propter se disputari de proprietate, & jure reali.

3. Tamen Præfecti libellorum supplicum, quos dominos* requestarum palatii vocamus, poterunt cognoscere, & diffinire, quamvis constitutionibus regiis eorum jurisdictio ad personales, & possessorias actiones limitata sit, & improrogabilis ad alias, etiam communi & expresso consensu partium, ex constitut. *Ludo.* 12. *anno* 1499. § 42. *&* 43. quoniam ex quo inchoatum est ab injectione manus propter defectum fidei, & jurium debitorum, & oppositione secuta judicium cœptum est à justificatione, & impugnatione manus injectionis, principium litis est in actione personali semel radicatum & fundatum, videlicet in condictione ex moribus vel legibus feudalibus, quæ permittunt patrono condicere, & simul ab executione incipiendo prehendere feudum, donec fidelitas exhibita, & jura utilia soluta sint. Unde quantumcumque abnegetur patronus, & in controversiam deducatur ipsum jus feudalitatis, & directi dominii; tamen actio, seu qualitas agendi semel intentata, non mutatur, nec variatur. Unde domini requestarum cognoscere possunt, & secundum acta, & probata diffiniendo, vel infringere prehensionem, & reum absolvere ab omni commisso, & jure directi dominii & servitute feudali prætensi per actorem, cum expensis, damnis & interesse: vel confirmando prehensionem, declarare feudum moveri ab actore, & etiam jura commissi illi adjudicare, cum expensis, & fructibus à die prehensionis.

*Præfecti libellorum supplicum.

4. Et generaliter ubicumque principium sive titulus actionis est personalis, quantumcumque media controversiæ sint realia, & de jure reali, præfati domini requestarum cognoscunt, ut à septemdecim annis vidi, & plures hujusmodi libellos confeci. Idem in manus injectione propter censum non solutum, quando reus non allegat solutionem, quo casu non esset dubium, sed negat rem esse censualem, vel moveri censualiter ab actore, quod procedit etiamsi reus alium laudaverit, qui suscipiendo causam, & defensionem pro reo, prætendat se esse verum dominum directum feudalem, vel censualem, quem fonciarium vocant; & inter ipsum, & actorem incipiat principaliter agitari judicium super jure directi domini, nihilominus manet & perseverat qualitas ab initio semel causæ impressa, prehensionis, & præstationis debitorum jurium, quæ personalis est, & sic tota instantia censetur personalis, ad hoc ut domini reque-

* Sententia dominorū Requestarum quandoque absorbet petitorium.

starum cognoscere possint etiam cum effectu, * ut eorum sententia præjudicet, & jus faciat in vero petitorio, si forte postea intentaretur coram ordinariis judicibus (& hoc dummodò de proprietate, vel jure directi dominii plene cognitum fuerit, aliàs non, ut per notata infra §. 113.) Sic etiam cognoscunt de actione hypothecaria, dûmodo non intentetur sola per se: sed simul, & accessoriè cum personali, etiam ratione reditus perpetui, vel census, & sic de multis aliis in simili, quæ omitto ne nimis excedam. Potest etiam via prehensionis omissa agi ad præstationem fidelitatis & jurium, vel solutionem census contra quemvis possessorem rei, quam actor prætendit à se feudaliter, vel censualiter moveri. Et erit & manebit actio, & instantia personalis etiam alio tanquam domino feudali, vel censuali laudato & suscipiente causam rei possessoris secundum prædicta. Secus, si quis agere inciperet, ad hoc ut declararetur verus dominus directus feudalis, vel censualis certi feudi, utque super eo sibi adjudicaretur omne jus feudale, vel censuale. Hic enim titulus, & principium actionis, est mere reale; & consequenter domini requestarum nullo modo etiam consensu partium cognoscere possint. Nec est iste ultimus modus agendi necessarius, nisi quum verus dominus illum solùm vult in jus vocare & prosequi, qui possessionem, vel quasi, juris & dominii feudalis, vel censualis super alienis vassallis, vel censuariis usurpavit, & de facto obtinet, quoniam ille non potest possessorio, nec personali judicio à vero domino conconveniri.

5. Modo propius ad materiam hujus §. quæro primo, Patronus est Dux & Comes (& idem similiter adaptatis terminis, si sit dominus duorum castrorum vel locorum) & tanquam Comes manum injicit feudo ex defectu hominis: Vassallus negat eum esse patronum * ratione Comitatus, fatetur tamen, & agnoscere paratus est ratione Ducatus, utrum sit locus provisioni hujus §. Videretur quòd non, quia hic textus loquitur in vassallo, qui simpliciter negat prehensorem esse patronum, & sese periculo commissi exponit. Sed hoc casu non negat, imò fatetur esse patronum. Tum per hujusmodi negationem non se exponit periculo commissi, etiamsi convincatur negatio falsa, per notata in §. *præcedenti quæst.* 1. Igitur videtur, quod non debeat habere commodum provisionis feudi pendente lite, contra communem feudorum regulam, & in damnum patroni, qui regulariter non tenetur admittere negationem ad finem provisionis faciendæ, nisi illa solemnis sit, & sufficiens ad commissum inducendum si negans convincatur, ut vulgo ferunt pragmatici. Quibus non obstantibus dicendum locum esse dispositioni hujus §. argumento ab inductione, seu sufficienti partium enumeratione. Sive enim consideremus Ducatum, patronus nihil hoc respectu prætendit in feudo, sive consideremus Comitatum, patronus hoc respectu abnegatur. Et sic non potest amplius feudum retinere, nec ejus provisionem impedire tanquam Comes & multo minus tanquam Dux. Nec obstat quod hic §. loquitur simpliciter, & sic in simplici, & absoluta negatione, quia patronus respectu qualitatis, in qua patronatum prætendit, & ad quem se restringit, simpliciter abnegatur, & sic satis dicitur esse simplex, & absoluta negatio ad effectum hujus §. Imò hic §. loquitur generaliter in negatione. Unde non obstat, quod ex hac negatione non potest sequi commissum, quia textus hoc non requirit, sed generaliter disponit.

* Vassallus negās qualitatem unā domini utrum feudū amittat.

6. Tum * vera ratio provisionis feudi in casu negationis faciendæ, non est periculum commissi, cui negator subjicitur, nec hic textus in hoc fundatur: sed vera ratio est, quia per hujusmodi negationem deficit, sive potius suspenditur fundamentum patroni, qualitas & virtus in qua fundatur vigor, & potestas prehensionis feudalis, inde consequens est effectum prehensionis feudalis interim debere suspendi. Et hoc est quod vult, & intendit hic §. hæc autem ipsissima ratio punctualiter quadrat in præsenti quæstione, quia patronus non prætendit aliud fundamentum prehensionis suæ, quàm se esse patronum ratione Comitatus, sed istud negatur, & controvertitur. Igitur pendente lite super hac negatione, & controversia, cessare debet, vel potius suspendi dicta prehensio, per provisionalem relaxationem feudi. Non enim posset feudum retineri ex eo, quod patronus agnoscitur in patronum ratione sui Ducatus. Tum quia patronus non vult hoc acceptare, sed expressè contradicit: & si vellet, adhuc minus locus esset retentioni feudi, quia hoc respectu vassallus justa plene offert. Et sic non obstat istud dictum quorumdam pragmaticorum, quia verum est, quòd negatio non est admissibilis ad effectum hujus §. nisi rite fiat, & à legitima persona. Sed non sequitur quod necessario secum trahere debeat periculum commissi, ubi alia ratio commissum impedit, ut hic, licet raro accidat subesse hunc casum, & rationem commissi impediendi.

* Vera ratio hujus §.

7. Sed juxta hæc quæro (& hoc magis spectat ad materiam §. præcedentis.) Quid si eodem themate retento, patronus videns hujusmodi negationem, alienet Ducatum suum retento Comitatu, utrum sit locus commisso? Videtur quod sic, quia negatio semper actu permanet, & sic tempore convictionis negationis & sententiæ, invenitur patronus omni respectu, & ratione rei, & ratione personæ abnegatus, & nullo modo agnitus. Pro resolutione sic distinguo. Aut vassallus scivit hujusmodi alienationem Ducatus, aut ignoravit. Primo casu subdistinguendum est, an alienatio acta sit ante, vel paulo post litem contestatam, an vero negotio non integro. Et ut clarius & brevius procedatur, sit conclusio. Si patronus post hujusmodi negationem alienavit Ducatum, ante litem contestatam super negatione, impugnatione, & defensione prehensionis, & commisso, & nihilominus super his perstiterit, & litem contestatus fuerit vassallus sciens alienationem Ducatus, locus erit commisso negatione convicta, sibi enim vassallus debet imputare, quod non interpellaverit novum Ducem, & eo patronatum prætendente, usus non fuerit beneficio manus supremæ infra *eo.* §. 42. vel eo contemnente, vel nolente patronatum hujus feudi prætendere, quod tam audax fuerit, vel solus adversum Comitem, & verum patronum constiterit, eumque abnegaverit, quia etiamsi novus Dux cum vassallo se adjunxisset, prætendens eumdem patronatum, si tamen vassallus non fuerit usus beneficio *d.* §. 42. vel etiamsi usus fuerit, sed non contentus in lite perstiterit, & Comitem in patronum abnegaverit, amittit feudum, quod convictione secuta declarabitur cecidisse in commissum, & Comiti adjudicabitur. No. in praxi.

8. Ampliatur hæc conclusio, nedum si alienatio Ducatus facta sit, & ad notitiam vassalli pervenerit ante litem contestatam, sed etiamsi facta etiam post litem contestatam, dummodo facta sit, & pervenerit ad notitiam vassalli tempore debito, & idoneo ad interpellandum, & requirendum novum Ducem, puta nedum ante conclusionem in causa, sed etiam ante attestationes factas, vel publicatas juxta notata in *l. si rem quam. in fi. ff. de evictio.* quia tunc est quod juste imputetur vassallo scienter perseveranti in negatione, & videtur de novo voluntariè negare, quia adhuc integrum est sibi aliter providere. Secus si alienatio Ducatus etiam dudum facta pervenerit ad notitiam tempore incongruo, & re non integra: quia tunc puto, quod vassallus per simplicem perseverantiam in lite, non censetur de novo negare, nec novam culpam committere, aut veterem aggravare. Unde cum de novo non mereatur puniri, nec ex veteri negatione qualis erat, & qualis remanet, id meritus sit, puto non debere locum esse commisso. Secundo casu, quan-

do vassallus semper ignoravit alienationem clarum est per prædicta locum non esse commisso, sed solum confirmationi prehensionis, & restitutioni fructuum, & impensarum litis à die prehensionis. Unde si patronus pendente lite alienans Ducatum, quem suum ab initio dicebat, velit inducere vassallum in periculum commissi, debet statu litis integro declarare se nihil amplius juris habere in Ducatum, & in quem alienaverit, ut vassallus sibi consulere possit, & ne clandestina fraude circumveniatur, dum tutum se putat oblationibus factis patrono tanquam Duci ratione Ducatus. Sed adverte in quantum dixi per negatorem locum non esse commisso, quando idem patronus agnoscitur ratione alterius loci, ut tunc demum procedat quando uterque locus à patrono nomine proprio possidebatur. Sed si nomine diversarum dignitatum, quarum est administrator, & non dominus, vel si ratione diversarum personarum, quarum est tutor, vel curator, secundum notata in §. *præcedenti. num. 1. in fi.* ubi remitto.

9. Nota ulterius in textu quod istud verbum, *joüir*, id est, possidere, & frui, debet intelligi de simplici possessione, & perceptione fructuum, & commodorum, non autem etiam de facultate hypothecandi, vel alienandi, quæ largo modo dicitur in fructu. *l. fructus est. & l. fi. ff. de usur.* quia vassallus qui abnegavit patronum, & mancipationem feudi per provisionem nulla fidelitate, nullis juribus feudalibus factis, vel oblatis obtinuit, nihil facere potest nec disponere in præjudicium patroni, & restitutionis feudi, & fructuum in eventum commissi adjudicandi. Unde commisso adjudicato, & executo quicquid interea vassallus fecerit, resolvitur ipso jure. Et hoc casu optimè quadrat, & verificatur regula, * resoluto jure datoris, resolvitur jus acceptoris, quemadmodum diximus in *quæst. fi. §. præcedenti in feudo temporali.* Hic enim est eadem imo fortior ratio, quia negatione facta (& idem de alia noxa) statim feudum est resolubile volente patrono. Et quamvis actualiter non resolvatur nisi per sententiam, & ejus executionem, tamen resolutio hujusmodi trahitur retro ad tempus negationis, seu feloniæ commissæ. Et sic omnes alienationes, & hypothecæ, vel locationes ab illo tempore factæ per vassallum expirant. Quid igitur si lite diu perseverante vassallus constituit reditum, vel aliam servitutem super feudo, cuidam bona fide acquirenti, & possidenti per decem annos inter præsentes. Utrum præscripserit adversus patronum? Respondeo, non, quia statim valuit in præjudicium constituentis, sed resolubiliter in eventum commissi adjudicandi: quo eveniente nedum jus, sed etiam possessio, vel quasi, dicti reditus, vel servitutis ipso jure finitur, & extinguitur, per notata in §. *præcedenti. num. 173.*

* Declaratio cõmissi retro trahitur ad tempus noxæ.

10. Modo pro pleniori intellectu materiæ hujus §. Quæro secundo, utrum in casu hujus §. abnegator debeat * cautionem dare fructuum restituendorum in casum quo succumbat? Breviter respondeo, non, quia constat quod erat possessor, & omnis præsumptio quæ faciebat pro actore prehensore, sublata est per hujusmodi negationem. Et sic non tenetur reus, & possessor pro redintegratione sua dare aliquam cautionem actori, qui non habet intentionem fundatam in aliquo. Poterit tamen petere actor inhibere reo, ne ædificia, vel alta nemora dejiciat, & ne aliter utatur, quàm per modum boni patrisfamilias, & ita decerni debet à judice, per notata in *l. 1. ff. de peti. hæred.* Sed etiam dico, quod si lis diu negligentia actoris protrahatur, poterit reus petere interdictum istud, seu prohibitionem levari aut modificari, prout ex justa causa seu indigentia rei fieri & relaxari debet, ut in simili plenius dixi infrà §. 103. Et quod dixi de cautione seu satisdatione fructuum non præstanda, limito, nisi post sententiam reus appellans incipiat fructus dissipare, tunc enim tenetur satisdare, vel res sequestrabitur. *l. Imperatores. ff. de appel. nota. in l. Imperator. ff. ad Trebell.* Et idem eadem æquitate puta in prima instantia ante sententiam, sed post intentionem patroni fundatam, ita quod verisimiliter apparet eum victoriam reportaturum, & ideo reus qui non est solvendo incipiat dissipare fructus, argumento eorum quæ ex parte patroni recordor dixisse *supra §. 2. gloss. 4. qu. 4.*

* An vassallus abnegans teneatur ad cautionem.

11. Tertio quæro, Utrum verum sit illud quod pragmatici per manus tradunt. *Qu'il faut advoüer ou desadvoüer*, hoc est patronum esse agnoscendum vel abnegandum? Videtur quod sic, quia * ab antiqua practica non est recedendum, inquit Bal. in *l. illud usitatissimum. ff. de excu. tut. adde l. si quis donaturus, in fi. ff. de usufruct.* Et est ratio, quia communis observantia tanquam lex servari debet, & minime mutanda sunt quæ certam interpretationem semper habuerunt. *l. si de interpretatione. l. minime. ff. de legi.* Et sic argumentatur Bal. in *c. 1. de feud. sine culp. non amitt. in usib. feud.* dicens, & ita servat practica, quæ est vera intellectrix legum. Et secundum Bald. *in repe. l. Æmilius. col. 9.* leges in scholis deglutiuntur, sed in palatio digeruntur, quia practica est scientia digestiva, & dicit Bal. in *c. ex tenore de test.* tunc leges sapiunt quando practicantur, & tunc fructus velut ex arbore colliguntur.

* Ab antiqua practica non est recedendũ.

12. Pro * brevi resolutione distinguo: Aut agitur de feudo per provisionem recuperando, aut vero solum de procedendo in lite ad finem recuperandi feudum demum post diffinitivam sententiam. Primo casu verum est illud dictum, textus est hic, fere in toto regno similis est consuetudo. Et ita procedit & debet intelligi illud dictum, quia nisi reus abneget vel agnoscat patronum & justa faciat, patronus semper fruetur feudo pendente lite, & non audietur reus petens provisionem, nisi in aliqua de fallentiis supradictis. Secundo casu, si reus nolit petere provisionem feudi, sed velit actore interim possidente, instare ut verificetur & jus dicatur super validitate & justitia prehensionis & oppositionis: & videtur esse difficultas, quia nunquam quod sciam practicatum fuit, patronum posse compelli à reo solo ad procedendum & subeundum judicium, non præcedente aliqua abnegatione vel agnitione. Sæpe enim difficile est probare jus patronatus & dependentias feudales, & omnes fere patroni (nisi authenticis documentis valde communiti) controversiam patronatus & jurium peterent, & essent quotidie in periculo amittendi patronatum, & restituendi feudum cum fructibus, impensis, damnis & interesse, ex defectu plenæ probationis, quod est absurdum. Ad quod restringendum consuetudo seu communis practica induxisse videtur necessitatem agnoscendi vel abnegandi sub periculo commissi, ut metu pœnæ retraherentur vassalli ab indevotione & ingratitudine erga patronos.

* Il faut advoüer ou desadvoüer.

13. Sed certe non est bonum hoc modo, * restringere unum absurdum, ut aliud inducatur, prout patet. Pone Titio forte ex successione obvenisse terram alaudialem, prout communiter esse solet sub præfectura Trecensi: Vicinus autem habendi & dominandi cupidus, statim jure feudali manum suam injiciat, prætendens se patronum: ecce quod Titius cogetur pendente lite carere re sua, imo quod gravius in perpetuum, nisi agnoscat vel abneget vicinum in patronum. Si autem agnoscat, facit sibi promptum, perpetuum, & irreparabile præjudicium, dum francum suum alaudium subjicit servituti. Si vero inficiatur, recuperabit quidem terram ad modicum tempus, sed sub periculo eam in perpetuum amittendi, si vicinus se esse patronum probaverit.

* Non est absurdo per aliud absurdum obviandũ.

14. * Resolvendo dico hoc casu non teneri Titium agnoscere, vel abnegare, sed permittendo interim actorem possidere sub cautione tamen fructuum, vel adpositis idoneis commissariis in casu à me tacto suprà §. 1. *gloss. 4. num. 32.* potest instare & ad.

* Solutio.

missibilis est ad prosequendum litem & decisionem negotii per sententiam diffinitivam, & ad hoc afferendum probationes ex parte sua, & cogendum actorem ut infrà legitimas dilationes, & juxta consuetudinem & stylum fori doceat de jure suo. Et tunc dico quod si quidem actor probaverit, res declarabitur ei subjecta in conditione feudali, & reus tenebitur antequam eam recuperet, subire fidem actoris, obsequia & jura feudalia præstare, fructus autem futuri donec hoc præstitum fuerit una cum præteritis simpliciter cedent lucro actoris. Si vero non probaverit de jure patronatus & directo dominio, reus autem probaverit rem esse alaudialem, absolvetur à conclusionibus actoris remota prehensione, cum restitutione rei, fructuum, impensarum, damnorum & interesse. Si vero ex neutra parte probatum fuerit de proprietate directi dominii, tunc si appareat actorem vel ex unica recognitione esse in possessione vel quasi, superioritatis feudalis, conservabitur in ea in eadem instantia, quomodo vel solius possessionis probatio, quandiu defectu juris non probatur, sufficit ad justificandum prehensionem, & omnem alium actum feudalem exercendum. Et sic non relaxabitur terra reo nisi actorem agnoscat in patronum: & adhuc eo usque fructus omnes amittet. Aut vero non apparet nec de jure nec de possessione actoris, & si lite contestata & delationibus ad probandum habitis nihil præstiterit, absolvetur reus ab omni jure prætenso per actorem, cum annullatione prehensionis restitutionis rei & fructuum, impensarum, damnorum & interesse, per notata in *Authent. qui semel, §. quomodo. & quand. jud.*

15. Nec ei quod diximus, constito de simplici possessione actoris, cum in illa conservandum, obstat quod * possessio non probat dominium, nec relevat ab onere probandi, sive non transfert onus probandi in adversarium, quando de dominio principaliter agitur, & maxime ex parte actoris ut hic, ut notant Bar. & omnes in *l. quidam in fi. ff. de condit. inst.* Bar. Paul. Alex. Jas. in *l. si prius ff. de oper. no. nuncia. per doctores in l. Titia. ff. solut. matrim.* Domin. de S. Gemin. *in c. cum persona.* & ibi Philipp. Franc. *col. pen. de privileg. in 6.* Nec etiam quasi possessio servitutis, ut not. in præfatis locis. Unde si agens confessoria, vel conventus negatoria, solam quasi possessionem servitutis probaverit, succumbet, & possessionem cum jure prætenso amittet, & res declarabitur libera ex præsumptione juris communis, *l. altius. C. de servit. & aqua.* & ita notatur in *l. uti frui. ff. si usufruct. pet. in l. sicuti. §. si quæretatur. ff. si serv. vend.* tradit Bar. in *l. 1. §. hoc interdicto. ff. de iti. actuque priva.* Cæpol. *in tracta. de servit. rustic. prædio. ca. 1. collat. 6.* Igitur idem dicendum videtur in hujusmodi prehensione ejus qui in feudo alieno prætendit superioritatem feudalem quæ est quædam servitus, ut dictum est suprà §. 1. *gloss. 5. in princip. & clarius in gloss. 6.* & maxime in locis in quibus viget præsumptio, quod quælibet res sit alaudialis & libera, nisi de contrario doceatur, ut de consuetudine Treten. §. 51.

*Possessio non probat dominium.

16. Quia respondetur primo, quod superioritas feudalis est magis proprietas & directum dominium, quàm servitus: unde immediatus dominus feudalis, nedum habet directum & utile dominium & quasi possessionem actualem & naturalem juris exerciti & proprietatis feudalis: sed etiam directum dominium & civilem possessionem ipsius feudi: ideo potest rem ad limites possessionis suæ retinere: & non potest expelli, nec spoliari, nisi de pleno jure, saltem de plena possessione contradicentis appareat, quod intelligo dummodo illa possessio sit bona fide habita, & non recenter sine causa, & per errorem simplicis possessoris usurpata, nec aliter vitiosa. Alioquin condici posset, ut plene dicam infra *tit. 3. & 4.* (non enim quæcumque occurrunt hic discutienda sunt.) Non obstat præfatum dictum pragmaticorum, quia debet intelligi in primo casu distinctionis nostræ dumtaxat, in quo solo practicatum fuit, & non in secundo in quo nunquam fuit usitatum, nec esset practicandum. Et secundum prædicta debent consuetudines illo dicto conformes modificari. Et ad ita distinguendum summa (ut puta) & evidenti æquitate (quæ mihi in hoc opere puppis & prora est) motus sum. Nonnulla alia concernentia materiam hujus §. *vide infrà §. 60.* cujus materia huic §. affinis est.

Quarto, pro complemento hujus materiæ & præcedentis §. Quæro, Utrum sententia * lata contra vassallum in favorem alterius præcedentis se patronum, noceat vero patrono scienti? Quod ut clarius liqueat, pone feudum moveri à Titio: Caius autem prætendens a se moveri, manum suam injecit, vassallus se opposuit, & non curavit vocare Titium verum patronum, sed abnegavit Caium in patronum, & provisionem feudi obtinuit: tandem Caius produxit documenta de patronatu à se prætenso.

*Sententia in vassallū lata, utrum noceat patrono.

17. Et quia reus non probavit de contrario, nec apparebat alius patronus, per sententiam diffinitivam feudum declaratum fuit moveri à Caio, eique jure commissi propter præfatam abnegationem adjudicatum. Et sententia confirmata fuit, vel aliter transivit in rem judicatam: utrum præjudicet & jus faciat contra Titium? Et videtur esse distinguendum. Aut Titius scivit & passus est litem agi, & in ea principaliter disputari de ipso directo dominio patroni & jure feudali & dominico, & sibi præjudicavit & consequenter amisit jus suum: aut vero ignoravit, vel sciens impeditus adesse non potuit, & sibi non præjudicavit, sed conservatur jus suum integrum, per textum in *l. sæpe. ff. de re jud.* Et adverte quia feudistæ in *d. c. 1. §. si vassallus. 3. si de feud. defunct. cont. si inter dom. & agnat.* ubi principaliter habetur materia, an sententia lata contra vassallum noceat patrono, *& in c. 1. §. 1. de invest. de ali. fac. & in c. unico. de contro. inter vassal. & alium de benefic.* ubi etiam tractant, & in summis non aperte tangunt casum, quamvis sit potior & principalior: omnes tamen satis aperte sentiunt in terminis quæstionis nostræ servandam distinctionem *d. l. sæpe.* sive de præjudicio veri patroni, sive de præjudicio agnatorum agatur. Et ita sub verbo forte, vult Ulda. Zasi. in *epito. feud. par. 9.* & sine verbo forte idem Zasi. præcise decidit in *d. l. sæpe, in lect. sua. super tit. de re jud.* quæ his scriptis pervenit ad manus meas.

18. Sed quicquid omnes scribentes adusque dixerint, non puto dictæ * *l. sæpe in §. sed scientibus.* locum esse in terminis nostris, quoniam dictus §. loquitur de tribus concurrentibus. Primo, quando res vendicatur, & principaliter de dominio rei declarando & adjudicando agitur. Patet manifeste in illo textu, ubi per tres vices & semper in singulis exemplis, dicitur agi vel defendi de proprietate rei. Secundo, quando lis infertur ab authore vel in authorem, tanquam à domino vel in dominum & contradictorem legitimum agentem vel defendentem. Tertio, quando is qui causam habet, scit & patitur hujusmodi litem principaliter agi ab authore suo, vel contra authorem suum. Tunc enim ei præjudicat res contra authorem judicata, & non alias, cum habeat jus ante sententiam & litem motam. *l. si superatus. ff. de pign.* & cum odiosum sit rem inter alios actam alii non vocato & inaudito præjudicare, dictus §. *sed scientibus*, debet strictum & limitatim accipi in terminis suis, & dummodo interveniant & verificentur omnia contenta in dicto §. quæ sunt illa tria requisita. Alioquin standum est regulæ quæ habetur in princip. *dictæ l. sæpe.* & alibi fere in toto jure. Et ita nove *dictam l. sæpe.* intellexi post multa super hoc olim in collectaneis meis studio meo privato deducta, quæ ne nimium hujus instituti metas excedam, omitto. Et quod hæc nostra inter-

*Novus intellectus *l. sæpe ff. de re jud.*

pretatio conformetur veræ literæ *d. l. sæpe.* statim dicetur: & quod conformetur rationi & sit æquissima, hanc unam & specificam do rationem, quia quando lis agitur cum vero & legitimo contradictore, vel cum eo qui facto & permissione jus habentis, pro vero & legitimo contradictore se gerit: nil est quod imputetur adversario bona fide litiganti & jure suo patefacto causa plenè cognita vincenti, si non vocaverit tacentem & dissimulantem, qui jus habere ignoratur. Sed è diverso, est quod justè imputetur habenti jus, & voluntariè tacenti qui præsumitur collusisse cum victo, tanquam persona interposita ad experiendum eventum, & eludendum effectum judicii: ideo æquum est illi scienti, & non sine suspicione fraudis tacenti, præjudicare rem judicatam contra eum qui ejus facto & permissione, legitimi contradictoris personam gessit & habuit, ut in præfatis & similibus exemplis. Secus in aliis, ubi hæc ratio cessat.

19. Et ut ostendamus interpretationem nostram veræ literæ *d. l.* conformem: non obstat quod illi repugnare videtur primum exemplum positum in *d. §. sed scientibus*, videlicet de debitore & vero domino, qui scit creditorem experiri de proprietate pignoris: & intelligunt omnes ferè scribentes per illum textum quod sententia absolutoria lata contra creditorem agentem hypothecaria, contra alium prætendentem dominium, qui ex eo quod ipse & non debitor esset verus dominus, absolutus est, noceat petitorio & dominio ipso debitori, qui scivit judicium agitari. Et idem volunt, si creditor conventus ab illo rei vendicatione succubuerit: quia dico quod utrumque dictum est falsum, & alienum a vera litera & sententia dictæ legis cujus vera litera * est Pisana, sive textus ipse originalis & archetypi pandectarum, quam habuit Pileus, & refert ibi gloss. videlicet in creditore sciente & patiente debitorem experiri de proprietate pignoris: nec est vera, sed subdititia communis & vulgata litera quæ loquitur è converso, videlicet in debitore experiri patiente creditorem de proprietate pignoris, quam communem literam tanquam falsam, erroneam & incongruam textui, dictæ l. quæ semper & perpetuo loquitur in judicio proprietatis gesto cum priori domino, reprobat Alex. in repet. *d. l. sæpe. super gloss. in verb. prohibere. col.* 36. 37. *&* 38. ubi post multa concludit, quod secundum veram Pisanam literam sententia contra debitorem lata, præjudicat creditori, non autem è contra, quia hoc non reperitur jure cautum. Et sic sumus in regula, cum non reperiatur iste casus exceptus ab ea. Et in hoc sto cum Alex. quicquid omnes doctores utriusque juris scripserint in *d. l. sæpe, & in cap. pen. de re jud. & alibi.* & quicquid novissime Zasim. *in sua eleganti lectura d. l.* dicat præfatæ communi literæ esse conformem textum * Noricum, videlicet nuper Bavariæ impressum, quem dicunt ex archetypo Florentino desumptum: sed (meo judicio) Pileo, Accur. cæterisque antecessoribus de veritate literæ magis est credendum. Quod si Alex. in hac sua conclusione perstitisset, facilè verum, stabilem, & æquabilem sensum dictæ l. paucis invenisset, quem in multiloquio præfatæ suæ repetitionis (dum in cæteris) citra subdititium exemplum creditoris agentis & debitoris patientis (Bartholo & aliis assentitur) in multis amisit, prout in collectaneis meis latè deduxi.

* Litera Pisana.

* Textus Noricus.

20. Veritas est igitur, quod si creditor agens hypothecaria, quæstionem proprietatis ingrediatur & succumbat, non nocet debitori etiam scienti, ut sibi firmavit Alexand. per multas rationes, & potissimum quia in hypothecaria non deducitur dominium principaliter, sed solum incidenter. Sed * ultra Alex. idem esse dico, si creditor judicium principale reivendicationis ab alio illatum susceperit, & sciente debitore victus fuerit, quicquid in *d. l. sæpe* post communem sententiam de creditore temerario, præsumptuoso, & improvido litem dominii ingresso scripserit Zasi. vir eruditissimus, qui tam docte & concinne dictam d. l. interpretatus est, ut nemo unquam melius communem sequendo literam: sed quia ex communi litera sequitur absurdum & durum, & à practica, & communi observatione nostra alienum, videlicet judicium actum super dominio incidenter deducto per creditorem, qui non est legitimus contradictor, noceat vero domino, maximè cum adversarius sciret alium quam creditorem esse legitimum contradictorem dominii controversi, nedum congruum, sed etiam necessarium, duxi Pisanam, ut æquiorem & justiorem literam sequi: hinc *supra* §. 20. *gloss. 1. q. 5. & latius infra* §. 113. *dixi* sententiam in concernentibus propriis uxoris contra maritum latam, non nocere uxori, etiam scienti: in quo secundum communem sententiam contrarium dicendum esset. Itaque concludo, quod ad hoc ut locus sit exceptioni, de qua in *d. §. sed scientibus*, requiritur concursus illorum trium quæ dixi, & habentur in eodem textu, alioquin standum regulæ.

* Contra omnes.

21. Et ultra seriem & tenorem dicti textus summa moveor æquitate, * quoniam quando lis agitur cum vero & legitimo contradictore, ut in primo exemplo dicti §. vel cum eo qui erat dominus, & adhuc reputatur, & litigat tanquam verus & legitimus contradictor, sciente & tacente eo qui ab illo causam & jus habet, ut in duobus aliis exemplis dict. §. & idem in similibus: nihil est quod imputetur extraneo litigatori, qui putavit judicium agi cum legitimo contradictore, & non potuit, nec debuit aliquid divinare de successoribus & causam habentibus adversarii: sed est quod justè imputari possit causam habenti, qui scivit & tacuit, ex quo etiam nonnulla suspicio oritur quod colluserit cum authore suo, ad experiendum eventum litis, & eludendum effectum futuri judicii, nisi prosperè cedat, ad quæ inconvenientia & fraudes evitandas, justissimum fuit statuere, rem contra authorem & principalem, bona fide & ex patefacta veritate (hoc est non ex contumacia, vel consensu partis, vel occulta fraude, sed ex veris & justis probationibus) judicatam nocere causam, licet antiquiorem lite prætendenti, si sciverit & passus fuerit hujusmodi controversiam agi. Sed non est eadem, imò multum diversa ratio in casu converso, puta simplici creditore agente, vel convento, vel quando colonus, fructuarius, aut superficiarius, emphyteuta, & vassallus agunt, vel conveniuntur & ipsum jus domini absentis in judicium & controversiam deducunt, sive principaliter sive incidenter. Ex quibus latissima æquitatis & veritatis via aperta est, ad infinitas hujusmodi quæstiones facile, & ex bono & æquo decidendas, semotis velut errorum & dissidiorum confertissimis spinis adhucusque scribentium. Et sic in quæstione proposita negativè concludendum est.

* Acquitatis ratio.

22. Et * generaliter an sententia lata contra vassallum faciat jus adversus patronum, sufficit hoc breviculum. Aut agitur de jure patronii, & non facit jus: aut de jure vassalli tantum, & facit jus non subdistinguendo in primo membro secundum nos, nec in secundo secundum omnes, an patronus sciverit litem agi, & jus suum deduci, vel non. Et idem dico è converso de sententia lata contra patronum, quod non est aliud dicere in effectu, quam simpliciter alteri non præjudicare judicium latum contra alterum: sed solum in jure ejus contra quem latum est. Hinc est quod si vassallus in rei vendicatione, vel judicio dominii utilis (quam proprietatem communi hujus regni loquendi modo vocamus) ab alio victus fuerit, non potest patronus amplius prætendere jura releviorum, vel commissum feudi, nec cætera jura feudalia ex persona victi, sive ex contractibus, vel mutationibus, seu offensis ex ejus parte in futurum procedentibus: sed solum ex persona, sive ex parte victoris quem tenetur investire, & de cætero pro vero vassallo habere. Nec in hoc fit præjudicium patrono, quia non agitur

* Resolutio.

de juribus suis, quæ remanent in statu suo uniformi. Quid autem sit de releviis & similibus juribus temporis præcedentis, dictum est supra §. 33. q. præstari debere à possessore ex ejus persona pro tempore suo. Et in quantum ibi diximus victorem non debere relevium quasi ex mutatione facta per adventum suum, quoniam non est mutatio, sed recuperatio, limitandum est nisi patronus probare velit de fraude & collusione ad eum frustrandum juribus suis, prætextu simulatæ litis, & contradictorii judicii; non enim esset admissibilis si simpliciter impugnare vellet sententiam & revocare in controversiam victum fuisse verum vassallum, ut tactum est *supra* §. 33. *qu.* 5. *num.* 24. quoniam ex quo sententia de jure vassallagii, sive utilis dominii, est lata cum causæ cognitione, contra legitimum contradictorem, qui habebat liberam potestatem litigandi & disponendi de jure suo in judicio & extra, facit jus contra eos qui non habent interesse, nisi casuale, & in consequentiam facit jus contra patronum respectu relevii, si quod prætenderet ex hac ultima mutatione, quoniam hoc respectu non habet interesse nisi momentaneum, casuale & consecutivum: ut in simili in materia. *l. de unoquoque, ff. de re judic. dixi infra* §. 93. ubi remitto, ne hic sim prolixior.

23. Secus esset si majus aliud & perpetuum haberet præjudicium: puta si monasterio esset feudum adjudicatum, tanquam contentum in feudis amortizatis monasterii, ab eodem patrono dependentibus. Tunc enim puto quod non tenetur stare rei contra vassallum suum judicatæ, nec monasterium investire, sed de integro quæstionem dominii utilis sive vassallagii repetere. Et idem dicendum puto in simili, si patronus habeat interesse in jure commissi: unde si prætendat feudum commissum negatione, vel felonia Titii, qui paulo post in vendicatione feudi, vel utilis dominii victus est à Caio, cui adjudicatum est feudum, tanquam vero & antiquo vassallo & domino utili, etiam ex causa præcedente negationem vel feloniam Titii, puto hujusmodi sententiam non præjudicare patrono, nisi fortè ad præsumptionem qualemqualem, juxta gloss. in *l. à sententia, ff. de appell.* Ideo de integro de refricare potest quæstionem utilis dominii & vassallagii. Et si probaverit Titius qui victus est, verum fuisse vassallum tempore negationis vel offensæ, obtinebit feudum jure commissi ex persona Titii, non obstante dicta sententia etiam sciente patrono, sed non citato lata. Idem dico, si feudum fuerit concessum Titio ad vitam ejus & filiorum usque ad secundam vel tertiam generationem, deinde Titius superetur, & evincatur a Caio, quia dico hoc quod judicium nullo modo nocebit patrono, feudumque finietur, & ad eum revertetur inspecto tempore vitæ, vel generationis Caii. In his enim omnibus casibus & similibus, patronus habet perpetuum notabile & æquè principale præjudicium. Et sic non præjudicat illi sententia nisi in judicio intervenerit, nec erat solus vassallus legitimus contradictor quantum ad plenum jus feudi, ut in simili habet textus *d. l. sæpe. in versi. nam & si libertus.* quem Zasi. ibi rejecta gloss. & communi sententia rectè interpretatur, ut procedat demum patrono interveniente in judicio, prout textus apertè loquitur: secus eo sciente tantum, & in hoc sto cum Zasio. Sed inquantum hanc solam rationem esse dicit, quia patronus prohibere non poterat libertum de jure sui liberti, scilicet experiri, dico quod non est hæc sola ratio, sed potiores sunt illæ rationes, quæ opponuntur illis tribus requisitis in exceptione dicti §. sed scientibus secundum novum intellectum nostrum, videlicet quia principaliter non disputatur de jure patronatus patroni, sed solum incidenter. Et quia in quantum adversarius experitur contra hunc se asserentem libertum alterius, scit se assertorem non esse solum legitimum contradictorem super jure patronatus in se ab extraneo prætenso, ideo curare debuit etiam illum in jus vocari.

24. Ex quibus etiam patet, quantum à veritate aberraverint scribentes in *d. l. sæpe.* extendentes *d.* §. *sed scientibus* ad simplicem usufructuarium. * Quod enim Bart. ibi *q.* 4. distinguit inter fructuarium agentem & defendentem, ut primo casu sententia contra eum lata præjudicet domino etiam in proprietate, secundo casu, non irrationabilis est hujusmodi distinctio. Et subvertitur in utroque membro per rationem, quam tradit idem Bart. in secundo casu dicens, quod dominus possidet civiliter per seipsum: & non ministerio fructuarii. Quare Paul. ibi dum Bartolum reprehendens, dicit utroque casu domino præjudicari, deterius erravit: nec obstat *l. in fin. ff. de oper. novi nuntia.* Ubi fructuarius procuratorio nomine domini nuntiare potest novum opus, quia respondeo, quod hoc in his tantum procedit, quæ sunt utilia domino & proprietati, in quibus censetur, quasi procurator: non tamen est propriè procurator, nec generalis nec specialis, & nullo modo in his quæ tendunt ad præjudicium, ut ibi per Alexand. & alios. & diximus *supra* §. *primo. glossa prima, numero undecimo.* Et ut velut oculis subjiciam, distinguam casus singulos. Aut enim agit, vel defendit fructuarius solo nomine suo tanquam fructuarius, & principaliter super jure ususfructus; non autem super proprietate, nisi incidenter, & tunc clarum est nullomodo præjudicari domino, quum judicium non sit principaliter in tantum super proprietate, & jure, de cujus præjudicio nunc quæritur, prout secundum clarum nostrum intellectum requirit textus in *d.* §. *sed scientibus.* Et alioquin nondum regula posita *in princip. d. l. sæpe.* sed etiam reliquæ juris regulæ ostenderentur. Aut vero fructuarius principaliter litigat super dominio, aut rei vendicatione intentata, & tunc aut nomine suo litigat contendens se dominum: & tunc clarum est, quod non agit, vel defendit tanquam fructuarius, sed tanquam quivis extraneus prætendens se dominum, & sic nullo modo præjudicat vero domino, maximè cum dominus civiliter per seipsum possideat. *l. peregre.* §. *quibus. ff. de acqu. vel amitt. poss.*

*Sententia lata contra fructuariū, non nocet domino etiā scienti.

25. Ubi tamen nunc recordor Joan. de Imol. limitando Bart. *ibi. per d. l. sæpe.* (adeo semel admissus error latè serpit) scripsisse * sententiam latam contra simplicem colonum, qui dominum non nominavit in judicio, præjudicare domino si fuerit sciens in proprietate rei, quod est falsum & nullo jure relatum, imò contra jus. Patet per textum *in leg. 2. C. ubi in rem actio.* ubi dicitur, quod etiam domino, qui nominatus fuit, deinde in judicium vocatus, non nocet judicium contra colonum, vel similem cœptum, nisi quantum ad amissionem possessionis. Et si non fuerit nominatus, nec vocatus, nedum judicium, imò etiam executio realis facta contra colonum, vel similem, qui etiam tanquam dominus litigarit, non præjudicat novo domino, etiam alias scienti, nec in petitorio, nec in possessorio, ut post Innoc. in *cap. quoniam frequenter. ut lit. non contesta.* firmat Bart. in *d. l. 2. col. 2. ad fin.* & ibi Soly. in *cap. 1. versi. primo favore actoris. & cap. 4. quæst. 6. C. ubi in rem actio.* Verum est quod colonus victus ad litis æstimationem victori tenebitur, sicut is qui se liti obtulit, *l. 4. in princ. ff. de re judic.*

*Sententia lata contra colonum non nocet domino.

26. Aut vero (ut è diverticulo redeamus in viam) fructuarius agit, vel defendit in rei vendicatione, non tanquam dominus, sed tanquam domini procurator: & tunc si non allegaverit aliud mandatum, quam illud quod resultat ex usufructu, non sufficit. & seipsum adversarius decipit scienter litigans cum illegitimo contradictore, idque scienter omisso legitimo contradictore. Aut vero expressum, & speciale mandatum allegavit, & tunc nisi doceat non nocet domino, sed victori tenetur ad litis æstimationem tanquam falsus procurator, per notata *in dict. l. 4. in princ. ff. de re judic.* Propriè enim fructuarius non est procurator domini. Et sic etiam si sciente domino fines fructuarii excedat: non præjudicat, nec extenditur * mandatum quod non

*Mandatū quod non est nec potest extendi,

est, nec est locus gloss. & theoriæ doctorum *in cap. cum olim de offic. deleg.* Jam plura scripsi quam à principio hujus §. destinassem, sed aliter commodè nequit hic locus, & nova nostra interpretatio intelligi, & confirmari.

27. Et multo plura hujusmodi à me noviter discussa habeo in regestis meis, quæ infra locis opportunis promam. Et ad id quod dixi sententiam contra vassallum latam in favorem alterius prætendentis se patronum, & super juribus patronatus, non nocere vero patrono etiam scienti, optimè facit, quod Joan. Fab. Bar. Bald. & omnes in *d. l. 2. C. ubi in rem actio.* notant vassallum, emphyteutam, & similes, conventos super eorum jure, & dominio utili tantum, non teneri nominare dominum in judicio. Si vero conveniantur super dominio directo, vel jure feudali, aut dominico, tunc demum tenentur nominare dominum, per quæ manifestè sentiunt doctores quod habent legitimam personam standi in judicio, quando de eorum utili jure dumtaxat agitur: non autem quando & de jure dominii directi: quia tunc non sunt legitimi contradictores, & sic sententia contra eos lata, nullo modo præjudicat dominis directis, nisi fortè quantum ad aliqualem præsumptionem, ut ibi notant doctores. Et adhuc quod præfati doctores dicunt emphyteutam, aut vassallum esse per se legitimum contradictorem, ubi de jure vassalli, aut emphyteutæ tantum agitur, debet limitari, ut procedat in feudo, vel emphyteusi perpetuis, ut quando actor est ejusdem conditionis, alias secus, prout diximus *suprà eodem num.* 23. de monasterio agente, vel in feudo, aut emphyteusi temporali, quia tunc etiam respectu dominii utilis, non facit jus contra directum dominum, sententia lata contra emphyteutam, aut vassallum temporalem, vel qui ceciderat in commissum.

28. Ad quæ etiam optimè faciunt quod Inno. Panorm. in *cap. vaditis. de præscr.* Panorm. Fely. in *c. cum super. de re judic.* Panorm. *consil. 3. nitar in præsenti col. 8. & 9. lib 2. & consil. 89. col. fin. lib. 1.* volunt quod sententia* lata contra subditum, quæ transivit in rem judicatam, etiam domino sciente, & patiente, etiam in juribus superioritatis, & dominicis, non nocet, nec obest vero domino, & superiori, nec in possessorio, nec in petitorio. Et è converso lata contra dominum super juribus superioritatis, & subjectionis, non nocet subjectis etiam scientibus, & patientibus non citatis, quia utrorumque æquè principaliter interest: quod ultimum est verum, quando dominus non habet potestatem alienandi subditos sine eorum consensu: alias secus, quia esset dicendum, sicut diximus, quando sententia fertur contra vassallum super jure suo utilis dominii dumtaxat.

* Sententia lata contra subditos an noceat superiori, vel contra.

29. Ex prædictis patet, quod vassallus qui non laudato authore abnegavit actorem in patronum, & passus est sententiam commissi, quæ transivit in rem judicatam, quamvis ex capite suo nullum habeat remediũ, tamen ex persona domini veri patroni consequi potest, ut in pristinum statum reponatur, si patronus appareat, & probato jure suo obtineat victum sibi adjudicari in verum vassallum, quod verus patronus facere poterit, licet sciverit præcedens judicium, & imputet sibi victor, quod non fecit in jus vocari illum, quem reus patronum esse asserebat. Sed quid, si reus nihil allegavit de alio patrono, & fortè contendebat se tenere in alaudium? Adhuc idem puto, quia vassallus non habet, nec legale, nec conventionale, nec expressum, nec tacitum mandatum, nec alias legitimam personam ad deducendum in judicio jura patroni sui in illius præjudicium, nec in his est legitimus contradictor, sed solum respectu juris sui, & præjudicii dumtaxat.

Secus, si Titius fortè sub pacto de retrovendendo vendiderit feudum suum dominans Seio, quia assistens vassal'o moventi ab eodem feudo dominanti, vel causam pro eo suscipiens, adversus Caium prætendentem se patronum succubuit, & causa plenè cognita jus feudale, & patronatus adjudicatum fuit Caio. quoniam hujusmodi sententia si in rem judicatam transiverit, præjudicabit Titio, quamvis citatus non fuerit, si probetur eum scivisse, & cessante impedimento permisisse litem agi: Amplio, sive Titius prætendat venditionem à se factam ab initio nullam, sive medio facultatis redimendi, aut alias resolutam. Et est ratio, quia Seius tempore litis, & sententiæ, erat verus patronus, & dominus, & possessor feudi dominantis, & solus legitimus contradictor, saltem facto Titii pro vero, & solo legitimo contradictore publicè reputabatur, & sic agebat etiam in judicio, idque etiam authore Titio, & eo sciente & patiente, ad quem res erat reversura, vel qui eam repetere poterat. Nec obstat, quod non omnino congruunt exempla *d. §. sed scientibus.* quæ loquuntur quando causam habens scienter passus est litigare authorem suum. Hic autem sumus in casu converso, videlicet in quo author passus est successorem litigare, & sic deficere videtur secundum de tribus requisitis *supra eo. num.* 18. quia respondeo, quod præcipuum, & formale dicti secundi requisiti est, quod is qui agit, vel convenitur, sit legitimus contradictor juris controversi. Quòd autem sit author vel causam habens tertii præjudicium patientis, magis est ex accidenti, quam ex ratione decisiva, cujus cardo, & scopus est ad evitandum fraudes & illusiones rerum rite & rectè judicatarum contra legitimos contradictores, mussitantibus, & forte præcogitata fraude tacentibus authoribus, qui scientes jus suum deduci in judicio, & interesse habentes dissimulant jus, vel interesse se habere, ut eventum judicii experiantur, & bona fide litigantem post laboriosam, & justam victoriam ad initium alterius petitionis redigant. Et hæc pro nunc super hoc §. dicta sufficiant.

30. Quinto quæro, Vassallus refractarius postquam redintegrata manu domini quam spoliaverat, ad causas oppositionis admissus allegavit nunc esse alaudium, nunc ab alio vel in censum, vel in feudum moveri. Tandem quarto anno plane abnegavit, utrum debeat fructus præteritos, id est jam collectos, à domino recipere? Breviter in hac specie dico quòd non: hæc enim consuetudo per verba præsentis temporis loquitur ibi, *doit avoir provision & joüir dudit fief pendant le procès*, ergo non retro. Et alioquin frustratio carens periculo commissi non esset impunita, contra *l. ult. in fin. de re judica. l. in fideicommisso in fin. de usuris.* Non ergo perpetuum est cessante frustratione. Si ergo vassallus aliquot menses deliberavit, tandem abnegat prehensorem circiter infrà annum, debet etiam fructus dicti anni recipere: nemo enim præcipitanter urgeri debet, & crebrius tam in jure quàm in praxi, non debet minus spatium anno dari; & sic abnegatio sequens infrà annum trahitur retro. Secus si post plures annos, quia tunc provisio non dabitur nisi ex tunc pro pendentibus & futuris fructibus: non autem pro jam collectis qui cum damnis & interesse finem litis expectabunt.

Si tamen prehensor non sit solvendo vel alias suspectus, debet satisdare de fructibus illis præteritis restituendis, vel opponenti satisdanti restituentur, *argum. l. postquam §. Imperat ibi*, vel si non caveat in adversarium transferre possessionẽ debere ut legati seu fideicõmissi nomine caveat. de quo dixi inf. §. 52. *gloss. 1. num. 22. and seq.* Si vero possessor morbo, captivitate, vel absentia impeditus, non potuit rebus suis superesse, & post duos vel plures annos a prehensione durante suo impedimẽto facta ut mox potuit, saltem infra annum quo commode potuit revisere prædia sua interim à me domino occupata usurpatorem abnegavit: debet provisionem habere, non solum de præsenti & futuro, sed etiam de præterito, & sic etiam perceptos fructus recipere etiam sine cautione, cum non fuerit in mora notabili damnis & interesse reservatis in fine litis. Et quatenus dixi hanc provisionem ad præterita non extendi, intelligendum quatenus res non est integra ut quia prehensor fru-

ctus penes se exegit & recepit. Secus si nondum percepit, etiam si colonos possessoris commissarios deputavit, quia post abnegationem manus habet ligatas; nec potest percipere quod non exegit per se vel per merè suos, nomine suo solo deturbato possessore fruentes.

*Iniquitas balliæ.

* §. XLVI.

* Hic articulus olim fuit 31.

ITEM le gardien d'aucuns enfans mineurs, faisant les fruits siens, est tenu de payer droit de relief, pour les heritages feodaux appartenans à iceux mineurs.

* Hic articulus 46. per novam consuetudinem est reformatus in hunc modum.

LE gardien noble ou bourgeois n'est tenu payer droit de relief pour les heritages feodaux appartenans aux mineurs desquels il est gardien, mais il est tenu les en acquiter, s'il en est dû du chef desdits mineurs.

SUMMARIA §. XLVI.

1. *Custodia minorum de nostra consuetudine non datur nisi parentibus, quod est juri & rationi conforme.*
   Præsumitur parentes consulere liberis.
2. *Iniquitas custodiæ lateralis quam bailliam vocant.*
3. *Custodia duplex. Nobilis, & Paganica.*
4. *Q. 1. Onus relevii in casu hujus §. ratione caret.*
5. *Q. 2. Custodia extenditur ad bona pupilli quocumque titulo obvenientia.*
6. *Q. 3. Si feudum ex collaterali successione obveniat pupillo, cujus deinde acceptatur custodia, debetur duplex relevium.*
7. 8. *Q. 4. Non debetur relevium ex capite custodiæ ratione feudorum illa pendente obvenientium pupillo.*
9. *Q. 5. Quid si custodi dentur induciæ citra mentionem relevii?*
10. *Q. 6. Vassallus non tenetur nec personaliter, nec hypothecariè, nec aliter solvere relevium debitum à custode suo.*
11. *Quid si pendente prehensione custodia finiatur?*
12. *Q. 7. Custos non tenetur ad fidelitatis sacramentum.*
13. *Q. 8. Non habet locum hic §. in parente, aliunde quam jure hujus custodiæ consuetudinariæ habente administrationem & usumfructum.*

NOTANTER in primis verbis summarii dixi parens.

*Custodiæ æquitas.

1. Quia hujusmodi custodia, * de qua infrà *titul.* 8. & *titul.* 9. non conceditur, nisi parenti ascendenti secundum consuetudinem nostram, quamvis passim secundum alias consuetudines, in linea collaterali usque ad secundum, vel tertium gradum, locus sit hujusmodi custodiæ quæ in parentibus vulgo vocatur, *garde*, & eam habens *le gardien*; & in collateralibus vocatur, *le bail*, & eam habens, *le baillistre*. Et hujusmodi custodia, seu potestas parentum administrandi cum lucro fructuum, satis est rationabilis, & accedens dispositioni juris, in *l. cum oportet. & l. fin. C. de bon. quæ liber.* Nec est præsumendum, parentes aliud consilium quàm liberis optimum assumere, *juxta leg. nec in ea, ff. ad leg. Iul. de adult.* & naturalem erga filios charitatem, quibus ex voto omnia parent. *l. nam & si parentibus, ff. de inofficios. testam. l. l. scripto. ff. unde lib.* nec potest filius meliorem invenire amicum quam patrem, *gloss. 2. in l. quidam cum filiumfamilias, per illum text. ff. de hered. instit. ubi in summario* ita not. Aug. De filio qui plus de amico quam de patre cofidit, non confidas. Nullus enim affectus paternum vincit. *l. cum furiosus, in princ. C. de cura. furio.* nisi fortè novercalibus delinimentis instigationibusve corrumpatur. *l. non est consentiendum, ff. de inoffic. testam.* cui malo consuetudo nostra congruentissimum opponens antidotum, statuit infrà §. 99. §. 101. dictam custodiam expirare per transitum ad secunda vota.

2. Sed quod hujusmodi custodia seu baillia* habeat locum in linea collaterali, valde durum est & iniquum, & ut de se apparet, & crebrior experientia demonstrat, nihil aliud est quam deprædatio pupillorum & orphanorum, quos lex divina & naturalis, & omnis lex humana rectè posita, jubet ab omni injuria & jactura protegi & defendi. Quæ igitur ratio? Quæ Jurisprudentia? Quod boni prudentisque viri judicium (quam normam legum esse vult Philosophus) ab æquo & bono fluere censuerit consuetudinem statuentem, ut pupillo patre, matre cæterisque ascendentibus orbato, statim jus sit qualicumque proximiori agnato, & hæreditatem fortè pupilli speranti, omnia bona à parentibus pupillo derelicta, titulo balliæ possidere, fructusque lucrari, & suos facere, donec pupillus ætatem fortè majorem assequatur, atque adeo ut nec moriens pater vel fideli amico tutore deputato obviare possit, & indemnitati pupillorum suorum consulere? Quare cum in reductione harum consuetudinum (quæ omnium prior & celebrior fuit) hujusmodi consuetudo balliæ collateralium & omne ejus vestigium penitus oblitum sit, & è membranis communi totius consessus decreto deletum, ut patet infrà in processu verbali super hoc §. sæpè miratus sum, cur non confidentes in reductionibus cæterarum consuetudinum, tam sanctum Parisiorum exemplum, in hac præsertim pupillis tam debita naturali justitia imitati sint: non tamen negaverim quin aliquando proximior cognatus, occasione sumpta quòd a redditione fructuum & rationum liber est, longe fœlicius dignitatem & commoda pupilli promoveat, sed hujus rara sunt

* Balliæ iniquitas.

sunt exempla. Leges autem condendæ sunt habito respectu ad id quod frequenter contingit. *l. jura constitutionum, l. nam ad ea. l. neque leges. ff. de legibus.*

3. Secundo notantur, hoc jus appellavi custodiam consuetudinariam, quæ * duplex est, scilicet nobilis & paganica, quia hujusmodi custos non est tutor nec curator, ut patet infrà § 99. §. 101. *in fin.* Nec etiam est dominus, quia tenetur inventarium facere bonorum tanquam alienorum & ea restituere, ut infrà §. 102. nec etiam est propriè usufructuarius, quum teneatur ad alimenta & onera nedum realia, sed etiam personalia pupilli vel minoris. Et habet minus juris & commodi quàm fructuarius, & minus authoritatis & potestatis quàm simplex tutor, ut per multa declaravi in *d.* §. 99. Et non potest melius æquiparari quàm custodi temporali facienti fructus suos pro custodia, certisque oneribus à consuetudine impositis. Et sic effectu inspecto, & allusione verborum consuetudinis, non potest congruentiori quàm custodis appellatione nuncupari.

* Custodia duplex.

4. Sed quæro igitur quæ sit ratio, cur hujusmodi custos debeat solvere relevium feudorum, idque ratione hujus custodiæ dumtaxat, quoniam solvitur non obstante quod feuda obvenerint pupillo ex successione directa? Plane (ut verum ubique amo & quantum licet sequor) respondeo nullam bonam esse rationem, quia quantumcumque custos acceptet & exerceat hujusmodi custodiam, feuda pupilli nullomodo aperiuntur nec mutant manum, nec transfertur eorum dominium, imo nec quasi dominium, imò nec naturalis quidem possessio, quia licet alias fructuarius nomine suo naturaliter possideat secundum crebriorem & veriorem sententiam: quamvis non parum multi & præcipui inter juris professores nominis oppositum teneant, videlicet usumfructuarium nullomodo neque civiliter neque naturaliter possidere, quod non est hic discutiendi locus, & remitto ad notata in *l. naturaliter. in princ. ff. de acquir. vel amitt. possess.* & dicam infra si opus sit loco opportuno: tamen hujusmodi custos, nec naturaliter quidem possidet, sed tantum retinet, ut probavi in *d.* §. 99. Ex supervenientia autem fructuarii clarum est nullum relevium deberi, igitur multominus pendendum est ex supervenientia custodis. Tum hujusmodi custos nullam fidelitatem, nullum obsequium clientelare debet patronis pupilli, nec potest in illorum fidem se conferre nisi prout tutor, administrator, aut quilibet extraneus procurator vel gestor, si tale patronus obsequium per alium velit admittere. Cæterum, non tenetur nisi ad concessionem induciarum, quas fateor hujusmodi custodes pupillorum nomine à patronis petere posse, ut infrà §. 82. Et sic nec ex parte pupilli, nec ex parte patroni, nec ex parte custodis vel feudi, variatur feudum, fidelitas, vel qualitas investituræ, propter supervenientiam custodis. Quorsum igitur præstatio relevii? Tum consuetudo nostra justissimè restrinxit jus hujusmodi custodiæ ad solos parentes, exclusis in perpetuum omnibus collateralibus: imo etiam parentes ipsos exclusit, si ad secunda convolarint vota, ex quo manifeste apparet hujusmodi custodiam a consuetudine nostra introductam, & servatam intuitu naturalis affectus, quem parentes habent ad commoda liberorum. Ad quid igitur eos gravavit relevio, quo ipsi magis in effectu gravantur liberi? Tum pleræque consuetudines ut consuetudo Carnotensis §. 107. & §. 145. Meldensis §. 174. consuetudo de Lorriz. §. 33. & 36. & plures aliæ statuunt, nullum relevium deberi à custode, sive ascendenti, sive collaterali, ut mirum sit in consuetudine Aurelianensis quæ consuetudini de Lorriz affinis esse solet, adeo in hoc absurdè & ineptè scriptum & toleratum esse, relevium deberi propter solam supervenientiam & deputationem tutorum vel curatorum: & sic alioquin debitas fidelitatis inducias emi, & a patrono, *ut eodem tit.* §. 31. & 34. in consuetud. Aurelian. Et breviter, hujusmodi relevium est magis contra rationem per errorem introductum, quàm illud de quo suprà §. 35. quamvis non ita forte videatur odiosum, nullo igitur modo extendi, sed potius quantum fieri potest restringi debet. Cæterum etsi perquam durum, quia scriptum, servandum. *l. quod non ratione. ff. de legibus. l. prospexit. ff. qui & a quibus.* Et forte ideo non fuit illud correctum in illo celebri consessu reductionis harum consuetudinum, quod nobiles facile postulationi ecclesiasticorum & plebeiorum acquieverunt, ut custodia collateralium penitus exolesceret, & aboleretur de contextu hujus §. & totius consuetudinis, quare eadem facilitate residuum hujus §. utcumque insolitum, fuit eis relictum, ut satis innuit series processus verbalis super hoc §.

5. Secundo quæro utrum hujusmodi * custodia extendatur ad alia feuda, quàm ad ea quæ obvenerunt pupillo ex linea directa? Respondeo: hæc quæstio concernit materiam §. 99. Et ibi, ut videbis, dixi ad omnia (intra tamen territorium) extendi, quocumque titulo sive successionis lateralis, aut collateralis, sive legati, aut donationis, ad pupillum pertineant. Imò nedum ad ea quæ pertinent pupillo tempore custodiæ delatæ vel agnitæ & acceptatæ in judicio; sed etiam ad omnia quæ post acceptatam custodiam obveniunt quocumque titulo vel modo, quia consuetudo non distinguit, salva tamen modificatione & limitatione quam ibi dedi. Et sicut custos habet generalem administrationem omnium bonorũ, quæ spectant & incipiunt spectare ad minorem tempore minoris ætatis, ita eorum fructus suos facit.

* Custodia ad quæ feuda extendatur.

6. Tertio ad materiam §. nostri quæro, impuberi obvenit successio matris & feudum maternum, deinde obvenit successio avunculi & feudum avunculi, postea pater acceptavit custodiam, sive nobilem, sive paganicam. Certum est quod ex capite successionis maternæ nullum debetur relevium, & quod ex capite successionis avunculi debetur relevium de feudo quod fuit avunculi, quia est successio collateralis. Sed modo quæritur superveniente custode utrum debeatur iterum relevium omnium feudorum pupilli? Et videtur quod non debeatur, nisi unicũ de omnibus feudis etiam successione collaterali obventis, & quod hujusmodi relevium non debeat in aliquo duplari, sed quantum fieri potest, ut odiosum & irrationabile restringi. Et certe hoc est æquum, quia oppositum est durum & non exigendum a generoso patrono, sed ab illiberali & sordido, & qui rigorem benignitati præferat. Tamen de rigore scripturæ hujus §. debetur unum relevium omnium feudorum spectantium ad pupillum tempore acceptatæ custodiæ. Unde ratione feudi materni, debetur relevium semel ab isto custode, & ratione feudi avunculi debetur bis, videlicet semel ex capite pupilli qui successit avunculo in linea collaterali, & iterum ex capite custodiæ supervenientis, & idem in similibus. Et tenetur custos utrumque releviũ ex solvere; quia sunt onere realia. Et utraque custodia conceditur ad onus exonerandi prædia ab hujusmodi debitis, §. 99. §. 101.

7. Quartò quæro: Pone post mortem matris, & custodiam acceptatam a patre, obvenire pupillo successionem & feuda avunculi materni, vel quædam alia feuda ex donatione vel legato. Certum est ex capite successionis avitæ nullum deberi relevium, sed bene ex capite successionis avunculi, & donationis vel legati & hujusmodi relevia semper debere solvi, & ut ita loquar, acquitari per custodem, sive sit nobilis, sive paganus. Sed quæritur, numquid ex capite custodiæ debeantur interim alia relevia omnium feudorum de novo obvenientium pupillo, sive per successionem directam & hoc respectu semel: sive alio modo, & hoc respectu bis? Videtur quod sic per notata in quæstione præcedenti. Tum alioquin sequeretur custodem sive gardianum facere fructus suos alicujus feudi pupilli, jure gardiæ sive custodiæ, puta in feudo post custodiam acceptatam acquisito pupillo ex supervenienti successione avi materni, & tamen nullum inde pendere relevium domino feudali. quod videtur contra generalem & indefinitam literam hujus §. qui non distinguit, sive feuda per-

tineant ad minorem tempore custodiæ acceptatæ, sive post durante custodia pertinere incipiant. Et ita esset dicendum si vel micam aliquam rationis haberet hic § Sed quia sine ratione per errorem irrepsit, implicatam habet causam & proclivitatem restrictionis. Et sic vel* levis occasio sufficit ad restringendum. Et satis est quod vel in aliquo operetur. Itaque restringo hunc §. ut procedat in feudis pertinentibus ad pupillum, vel minorem tempore supervenientis & acceptatæ custodiæ dumtaxat, & non habeat locum in feudis quocumque titulo supervenientibus & acquisitis pupillo vel minori durante custodia, & post eam acceptatam in judicio, ut infrà §. 102.

* Satis est hunc paragraph. in modico operari.

8. Et ratio differentiæ assignari potest, quia quando supervenit jus custodiæ, & feuda minoris in custodiam transeunt, & juri custodiæ subjiciuntur, censentur quædam (locutione crassa, sed re levissima & tenuissima) mutatio manus fieri, quasi feuda transeant de manu minoris ad jus, manum & potestatem custodis facientis fructus suos. Et sic ratione hujus mutationis, cùm non fiat per modum successionis directæ debeantur relevia patrono. Hæc autem ratio & imaginaria mutatio cessat prorsus & non adaptatur in feudis, quæ tempore acceptatæ custodiæ non spectab.nt ad minorem, sed ea durante acquiruntur, quoniam hujusmodi feuda statim in puncto acquisitionis cadunt in jus custodiæ, ita ut nullum sit dare medium inter acquisitionem proprietatis quæ fit minori, & acquisitionem juris fruendi quæ fit custodi. Faciunt not. in *simili* suprà §. 35. Et sic quamvis ex vi & forma verborum hujus §. in oppositum contendi possit: tamen intuitu æquitatis, & ut odium hujus relevii postquam in aliquo vel plus justo operatur, in reliquo quantum fieri potest restringatur, concludo, quod in feudis postea obvenientibus, nullum debetur relevium ex capite custodiæ, sed solum ex capite acquisitionis, si non sit de casibus exceptis suprà §. 33. quemadmodum & in simili æquè odiosa dispositione, dictum est supra §. 35. quod dum mulier nubit, censetur quædam crassa mutatio fieri feudorum tunc ad mulierem pertinentium, de manu mulieris in manum mariti: & sic ex hoc capite debetur novuum relevium: sed non debetur ex hoc capite ratione feudorum quæ post contractum matrimonium acquiruntur soli uxori in proprietatem, quia eodem puncto cadunt in administrationem & usumfructum mariti: & sic hoc respectu nulla mutatio manus fit a muliere in virum, quia non sunt nec reperiuntur in manu mulieris, tunc cum jus fruendi acquiritur marito. Et hanc limitationem nota, tanquam novum & justum & æquabile temperamentum duritiei horum §§.

9. Quinto quæro. Pone patrem uxore mortua filii pupilli custodiam nobilem vel paganicam acceptasse, & feudis maternis filii frui: patronus inducias præstandæ fidei patri in qualitate custodis concessit, nihil dicens, forte inadvertens de relevio: Utrum & qua via possit relevium petere? Respondeo non esse amissum relevium, quia via actionis à patre tanquam custode peti potest. Et ad hoc tenetur pater ratione dictæ custodiæ personaliter & proprio nomine condictione ex lege per hunc §. sed non potest patronus manum injicere feudo, obstantibus induciis quæ fidei æquipollent quamdiu durant.

10. Sexto quæro, quid si postea filio majore annis viginti facto, & finitis custodia & induciis, patronus feudum prehendat, filius autem simplicem fidelitatem offerat: Patronus autem nolit admittere, nisi etiam filius relevium a patre ratione dictæ custodiæ debitum offerat & solvat? Et videtur patronum rectè instare per ea quæ diximus suprà §. 1. *gloss. fin.* feudum detineri posse cum effectu lucri fructuum propter debita antiqua, quando medio tempore non fuit clausa apertura prout hic per simplices inducias nō fuit clausa, sed tantū suspensa. Contrarium puto, & dico dictam oblationem sufficientem fuisse, & ab eo tempore injustam fuisse prehensionem, fructusque debere vassallo restitui cum damnis & interesse si fuit impeditus frui. Ratio, quia filius vassallus nullomodo, nec personaliter nec realiter est obligatus ad solutionem dicti relevii, quum non debetur ex capite vel facto vassalli vel prædecessoris sui, nec ex natura regulari feudorum, sed exorbitanter ratione custodiæ habitæ per patrem. Et cum hæc consuetudo non dicat alium teneri ad solutionem relevii, quā ipsum gardianum vel custodem, nec aliter feudum aut vassallum* afficiat, non debet in hoc odioso, & exorbitandi articulo extendi: sed magis in strictis suis terminis restringi. Itaque dico vassallum non teneri, nec posse etiam via actionis compelli, nec feudum ipsum esse propter hoc affectum vel hypothecatum: sed solum custodem ipsum personaliter teneri. Agat igitur patronus cum Geminiano. Amplio illud, etiamsi patronus nullas fidei inducias concesserit custodi, nec aliquid cum eo gesserit quia semper est eadem ratio. Bene fateor quod quamdiu custodia durat, si custos nolit solvere relevium, potest patronus custodi recusare inducias, & prehenso feudo fructus sine deductione relevii lucrari, & suos facere, quos custos lucraturus erat, prout recordor tetigisse suprà §. 41. *ad fin.*

* Feudum non esse affectum propter relevium custodis.

11. Sed quid si ob contumaciam custodis perseverante hujusmodi prehensione, custodia finiatur sive morte custodis sive per secundas ejus nuptias, sive repudiatione custodiæ, sive morte pupilli vassalli, sive per ætatem legitimam vassalli, aut aliis quibuscumque modis: de quibus diximus infrà §. 99. Respondeo, feudum non potest amplius retineri prætextu dicti relevii ex capite custodiæ debiti, nec amplius ligat prehensio feudalis, nisi ex defectu fidelitatis retento eodem themate de filio, & feudis maternis, ita quodammodo tenetur patronus dictum relevium via actionis petere à custode vel ejus hærede. Si tamen alia debeantur relevia vel jura ex veris mutationibus feudi non clausis: horum respectu prehensio ligat, & deberet offerri à vassallo vel ejus tutore vel hærede.

12. Septimo quæro, utrum hujusmodi custos sive gardianus teneatur præstare fidelitatem, & homagium patrono? Videtur quod sic, quia tenetur ad solvendū releviū quod est gravius, & de quo minus videbatur interesse, igitur multo fortius tenetur ad fidelitatem jurandam. *Authent. multo magis. C. de sacros. eccl. cum vulg.* Contrariū dico, quia aut dicendū, quod debeat illam *præstare nomine pupilli vel minoris, & hoc non, quia patronus tenetur ei vel ejus tutori aut cuicūque administratori, dare inducias usque ad idoneam ætatē. Et si recuset dare, ipso jure supplentur, ut dictū est sup. §. 41. Aut dicendū quod deberet eā præstare nomine suo, sive in qualitate, & nomine custodis, & ratione gardiæ dumtaxat. Et non est legitima persona, quia non est vassallus nec dominus feudi, unde non tenetur, nec potest cogi sicut nec usufructuarius. Non tamen nego, quin eam offerre possit si velit, & quin patronus possit si velit admittere, prout in simili diximus infrà §. 55. *gloss.* 3. sed tunc diligenter distinguendum & advertendum est, quod aut dictus custos fuit admissus nomine suo, & pro jure & tempore suo tantum, & ratione custodiæ sive gardiæ dumtaxat, & hujusmodi admissio in fidem non prodest proprietario sive minori, nec eū exonerat quin dum fuerit ætatis idoneæ, teneatur fidelitatem præstare, alioquin prehensionem feudalem & amissionem fructuum pati potest, ut in simili in *d.* §. 55. *gloss.* 3. Aut vero dictus custos in fidem admissus est nomine minoris, sive tanquam ejus administrator, & non fuit actus limitatus ad jus & tempus custodiæ. Et prodest minori, eumque exonerat, ita quod non tenetur etiam major factus fidelitatem renovare, nec poterit ejus feudum ex defectu hominis prehendi, ut in simili dixi suprà §. 41. *in fin.*

* Custos non tenetur ad fidelitatis sacramenta.

13. Ultimo de potestate gardiani sive custodis, & quomodo potest in hac qualitate prehensione feudali uti, investituras renovare, & alia simplicem administrationem concernentia: nullam autem habeat authoritatem nec potestatem in res quæ ministerium & solemnitatem

juris desiderant, vide infra titulo octavo & titulo nono. Sed quid si pater aut mater non habeant, nec acceptaverint hujusmodi gardiam, sive gardiam consuetudinariam, sed aliunde, puta ex dispositione juris, ut in patre in locis ubi servatur, *d. l. cum oportet.* vel ex dispositione hominis, ut in matre relicta domina & massaria juxta, *gloss. & doctores in Authent. hoc locum. C. §. mulier secund. nupt.* in locis ubi uxori relinquere licet, vel quando in tractatu matrimonii hoc est conventum, quod supervivens habebit administrationem & usumfructum bonorum: Utrum debeatur relevium? dico omnino quod non, quia nullo pacto debet odiositas hujus §. extra terminos suos extendi, sed potius quantum fieri potest restringi.

---

*Hic articulus in antiqua consuetudine fuit, 33.

* §. XLVII.

ITEM, droict de relief est de la revenuë du fief d'un an, ou le dit de preud'hommes ou une somme pour une fois offerte de la part du vassal, au choix & eslection du seigneur feodal.

Verum hic articulus per novam consuetudinem ita mutatus est.

* §. XLVII.

DROICT de relief est le revenu du fief d'un an, ou le dire de preud'hommes, ou une somme pour une fois offerte de la part du vassal, au choix & eslection du seigneur feodal.

XLVIII.

S'IL y a bois taillis, estangs, saulsaye & autres choses semblables, qui ne se coupent ou perçoivent par chacun an, les fruits se prennent pour portion du temps qu'ils ont accoustumé estre pris, coupez ou perçeus encores qu'ils soient coupez ou perçeus ou non en ladite année, les frais déduits sur lesdits fruicts.

XLIX.

ET commence la dite année au jour des offres acceptées, ou valablement faites par le vassal, jusques à pareil jour l'an revolu, & ne se faict qu'une seule cueillette d une sorte de fruits.

SUMMARIA §. XLVII.

1. *Jura releviorum & laudimiorum sunt de patrimonio dominorum directorū.*
2. *Nec sunt propriè servitutes.*
3. *Non tamen veniunt appellatione domanii.*
4. *Usufructuarius domanii nihil habet in releviis, laudimiis & juribus dominicalibus.*

GLOSS. I. IN VERBO

Droicts de relief.

VErbum, Jus relevii. Brevis ero quia satis superius tractatum est, ut in §. 33. *& in* §. 35. & in no. 1. ubi de ethymo, & qualitate relevii, quod est de se odiosum & stricti juris, non repeto.

1. Et hic non immerito jus appellatur, quia est jus utile competens patrono ratione directi sui dominii. Et hujusmodi jura sunt, & censentur de patrimonio dominorum directorum: quemadmodum feuda vel censualia prædia, respectu dominii utilia sunt patrimonia vassallorum, imò multo magis, quia hujusmodi jura & similia, ut laudimia, sunt subrogata loco patrimonii infeudati vel in censum concessi, & censentur pars pristini dominii feudi. *l. talem in fin.* ubi Bald. Joan. de Imol. *ff. de hered. insti.* hinc dicit Bald. in *l.* 3. *C. de fideicommiss.* quod jus patronatus est imago veteris dominii, & sequitur ibi Philipp. Cor. dicens quod proportionatur seu respectum habet ad vetus dominium. Et horum jurium est dare proprietatem & possessionem vel quasi, tali dominio seu proprietati correspondentem, unde pro his competit nedum petitorium personale contra obligatos & debitores ad solvendum: sed & petitorium reale, & possessorium judicium contra extraneum usurpatorem vel turbatorem, prout latius has actiones distinxi *infrà tit.* 3. *in rub.* Et sic ista jura non sunt propriè & merè servitutes, quæ non sunt ex bonis nec extra bona, ut inquit textus *in l.* 1. *ff. de usufruct. lega.* quia ut sæpè tam de honorificis quam de utilibus hujusmodi juribus diximus, magis sunt & consistunt in proprietate quam in servitute, & verè & propriè dicuntur esse in bonis & patrimonio, unde super his etiam cadit usufructus, *ut supra* §. 1. *quæst.* 2.

2. Cave tamen, quia non dicuntur de * domanio, nec veniunt appellatione domanii, quia secundum communem usum loquendi appellatione dominii ea tantum continentur & intelliguntur, quæ in solo consistunt, & quorum dominus per manus suas, vel colonorum ad modicum tempus colentium possessionem & fruitionem dominii habet. Unde si usufructus domanii certæ terræ esset relictus, non veniret perceptio & commoditas releviorum, censuum, vel laudimiorum, imò etiam non venirent fructus subfeudi a dicta terra dependentis, ex defectu clientis prehensi, quia licet quamdiu durat hujusmodi prehensio censeatur quasi caducum & reversum, non tamen est de domanio, ex quo non est incorporatum mensæ domini, & ex quo dominus non possidet nec fruitur jure & quali

* Domanii appellatione quid veniat?

tate dominii absolute, sed tantum jure & qualitate domini, feudalis, & sic dominii superioris, quod inferius dominium saltem habitu præsupponit. Et per hæc sunt limitanda quæ de usufructuariis diximus suprà §. 1. *gloss.* 1. & §. 20. *gloss.* 1. ut non procedant in usufructu limitato ad domanialia: quia tunc nihil habet fructuarius in his juribus dominicalibus & similibus. Et per hæc aliàs respondi, viduam cui pro doario præfixo in tractatu matrimonii cautum erat, quod frueretur & gauderet ad vitam domanio certæ terræ, nihil habere in hujusmodi juribus: sed ea remanere libera hæredi & proprietario, quia communis usus loquendi in omni dispositione amplianda vel restringenda prædominatur. *l. Labeo. ff. de supellect. legat. cum vulgat.*

SUMMARIA GLOSS. II.

1. Cujus anni fructus debeant accipi pro relevio?

2. Venditio vel alia dispositio fructuum intelligitur de primis.

Clausula generalis non inclusa in certo capitulo refertur ad omnia.

3. In relevio debent inspici fructus anni præsentis, vel immediate sequentis optionem, nec potest patronus fructus alterius anni eligere.

4. Patronus non potest variare circa idem relevium.

5. Hic §. non habet locum in feudis habentibus Redtum uniformem & invariabilem.

GLOSS. II. IN VERBO

Le revenu du fief d'un an.

SUper verb. reditus feudi unius anni. Notanter dicitur feudi, quia quæcumque non sunt de feudo, de quo relevando, sive de cujus relevio agitur, deducuntur, puta jurisdictio aliunde acquisita: fundi vicini uniti feudo tanquam fundo, sola destinatione vassalli patrisfamilias ante incorporationem in conditionem & qualitatem feudalem, cum recognitione & acceptione patroni, de quo plene dictum est *suprà* §. 1. *gloss.* 5. verbum autem reditus quoscumque fructus aut obventiones à feudo, vel jure & ratione jurium ejus provenientes intra integrum unum annum complectitur, quorum specialis locus est in §. *seq.*

1. Quæro cujus anni fructus spectent ad patronum: An illius anni quo apertum est feudum, vel anni immediate sequentis: An vero anni immediate sequentis oblationes justas & integras factas per vassallum: An vero illius anni quem eligere voluerit patronus? Et ut clarius liqueat, pone vassallo sine liberis mortuo, hæredem collateralem per decem aut viginti annos quiete possedisse non adito patrono: tandem illum adit offerens jura & investiri petens. Patronus autem pro relevio eligit fructus unius integri anni, & pro anno certo, vult eligere fertiliorem omnium præcedentium annorum: Vassallus autem contra, dicit intelligi de anno proximè futuro. Quid juris? Et primo videretur debere inspici præteritum primum annum quo feudum apertum est, & mutavit manum in collateralem hæredem, quia ex tunc statim cessit & venit dies obligationis relevii per ea quæ latè diximus *suprà* §. 1. *gloss.* 1. *quæst.* 2. & 3. ubi si pendente usufructu feudi dominantis & pertinentiarũ, subfeudum aperiatur & mutet manum, statim jus relevii cedit & acquiritur fructuario, unde quamvis mox & ante exactum vel petitum relevium finiatur usufructus, non tamen spectat illud relevium ad proprietarium, sed ad nuper fructuarium, vel ejus hæredes.

2. Igitur pariter videntur cedere * fructus anni incipientis ab apertura & mutatione feudi, & non alterius anni, per id quod not. Bald. Ang. Imol. Alexand. & latè Jas. in *l. divortio. §. quod in anno. ff. solut. matrim.* quod siquis vendiderit vel donaverit fructus anni, intelligitur de primis dumtaxat fructibus, nec fit supplementum ex futuris. *per l. boves. §. hoc sermone. ff. de verb. sign. l. dotis promissio. ff. de jur. dot.* Ad hoc quod not. Bart. & alii in *l. inter stipulantem §. sacram. ff. de verb. oblig. per l. si debitor §. verisimile. l. cum certus. C. de vi. tir. ole. legat.* Secundo videtur debere inspici annum immediatè sequentem justas: oblationes vassalli, saltem quando vassallus medio tempore non fuit inquietatus à patrono, & sic non fuit in mora, quia tandiu licitè frui potest, quandiu patronus patitur, *ut infrà* §. 61. imò videtur quod si patronus justas oblationes noluerit admittere, & sic in mora constitutus fuerit, quod inspici debeat annus sterilior & deterior totius temporis lapsi pendente mora patroni, per notata in *l. unum. ff. si cert. pet.* Tertio in oppositum videtur electionem esse patroni, & quod sicut potest eligere quale relevium voluerit, ita si pro relevio eligat fructus unius anni, possit eligere cujus anni fructus habere voluerit à tempore feudi aperti & mutati, & relevii cum jure optandi acquisiti. Patet in hoc textus in fin. ubi ponitur clausula generalis & indefinita, non in certo capitulo inclusa electionem & optionem esse patroni: ergo refertur ad omnia præcedentia, sive in principio, sive in medio, sive in fine. juxta not. in *l. 3. §. 1. ff. de lib. & post. in cap. secundo requiris. de appell. in l. petens. C. de pact.* Sed in principio hujus §. in prima electionis particula, fit mentio de fructibus unius anni, nec dicitur de quo anno, igitur intelligitur de anno à patrono eligendo, per generalem electionis clausulam, in fin. §. hujus positam.

3. His breviter velut ad aperienda quæstionis puncta prælibatis, resolvo nulli præcedentium opinionum locum esse: sed debere inspici annum præsentem si est integer vel immediate sequentem acceptationem, oblationem & electionem redituum unius anni pro relevio factam à patrono. Et adverte, quia loquor nedum de electione vera & expressâ, sed etiam de electione tacita & interpretativa, de qua dicemus *infrà eodem gloss. fin.* Conclusio nostra probatur primo in hoc §. rectè & subtiliter perpendendo ejus verba, quia hic dicuntur duo: Primo, quod relevium consistit in uno ex tribus. Secundo quod electio unius eorum est patroni: non * ergo dicit textus quod patronus possit eligere quod, quale vel quantum voluerit pro relevio, sed solum tribus alternativè propositis & oblatis, quod unum ex eis quantum est & quale reperitur, potest eligere. Si igitur eligat reditum anni, non rursus eliget quem annorum voluerit, quia consummatum est jus eligendi per electionem reditus anni simpliciter, & sic intelligitur de anno tunc præsenti & incipienti. Alioquin duplex esset electio quod hæc consuetudo non intendit. Probatur secundo per seriem textus in §.

*Depositio fructuũ intelligitur de proximo anno.

* Patronus non potest eligere fructus certi anni.

seq. & infra §. 57. Ex quibus satis apparet hunc textum intelligi de fructibus & reditibus anni immediatè sequentis optionem, & ita observatur.

4. Et nota quod in eodem feudo & eadem apertura, non potest patronus eligere relevium partim in fructibus, puta semestribus, partim in summa dimidia, nec aliter variare, sed bene respectu diversorum feudorum, imò etiam respectu ejusdem feudi, si plurium mutationum relevia debeantur, quia respectu unius mutationis poterit eligere fructus anni, & respectu alterius dictum proborum, vel pro singulis mutationibus tot singulos annos immediate sequentes, ut dictum est supra §. 2. *gloss.* 4. *quæst.* 6. *num.* 47.

5. Antequam ad sequentem gloss. procedam, quæro utrum hic §. habeat locum etiam in feudis incorporalibus? Respondeo. Clarum est quod sic, si reditum habent incertū, ut est jurisdictio: idem si certum, sed non omni respectu, ut feudum consistens in reditu vel pensitatione perpetua decem doliorum vini, vel decem modiorum frumenti quolibet anno, quoniam æstimatio incerta est & variabilis. Si autem reditus sit omni respectu certus, liquidus & invariabilis, ut reditus centum librarum annuarum infeudatus: Tunc dico non esse locum dispositioni hujus §. circa triplicitatem & electionem relevii: sed debetur unicum uniforme relevium, videlicet pensio unius anni. Et sic dum vassallus fecit oblationes suas, non tenetur servare nec exprimere formam hujus §. sed satis est offerre pensionem unius anni pro relevio. Ratio, quia constat hoc esse debitum, & non posse plus nec aliud peti, quoniam hoc casu cessant & verba & mens hujus §. De mente constat ex quo reditus est omni respectu liquidus: Et quoad verba, apparet ea non convenire in hujusmodi feudo, quia manifeste loquuuntur in feudo habente reditum incertum, & non liquidum. Igitur in aliis cessat dispositio, juxta gloss. & Bartol. in *l. mancipia. in ver. ad vocandum. C. de ser. fugi* Cæterum quomodo universi fructus veniant in genere suo, ad ratam tamen unius anni respectu quantitatis limitentur, vide *in* §. *seq.*

SUMMARIA GLOSS. III.

1. Oblatio vassalli posteriori mora absorbetur.
2. Generalis oblatio jurium feudalium non valet.
3. Istud dictum proborum non indiget homologatione.
4. Reductio ad arbitrium boni viri, perpetua est vel temporalis, secundum naturam materiæ subjectæ.
5. 6. Quanta læsio requiritur, ut sit locus reductioni.
7. Utrum æstimatores debeant jurare.
8. Æstimatores publici præcisè coguntur, non privati.
9. Arbitratores discordes non possunt eligere tertium, nisi data eis potestate à partibus, nec requiritur expressio certæ personæ, nisi in veris arbitris.
10. Nec requiritur ætas viginti annorum, nisi in veris arbitris.
11. Discussio §. si plures in l. diem proferre ff. de arbitr. & c. 1. eod. in 6.
12. Nova resolutio, an majori summæ insit minor.
13. Dupliciter accipi potest plures arbitros in minorem summam consentire.
14. Confutatur gl. fin. in fin. cap. 1. de arbitris in 6.
15. §. si plures tanquam exorbitans in strictis terminis suis restringi debet. Et nullo modo servatur in hoc regno Franciæ.
16. Utrum isti probi viri possint arbitrari præstandum pro relevio, aliud à pecunia & fructibus feudi?
17. Non possunt arbitrari præstandum jugerum terræ, vel reditū aut jus annuū.
18. Quæ sit recta ratio hujus arbitramenti?

GLOSS. III. IN VERBO

Le dict de preud'hommes.

IN verb. proborum arbitramentum.

1. Si patrono non placeat eligere reditum unius anni, ex eo forte quod non vacat intendere collectioni vel locationi fructuum unius anni, vel quod non vult adeo onerosus esse vassallo, vel quod prompta pecunia vel subsidio indiget, nec tamen contentetur summa (ut solet esse exigua) oblata per vassallum, tunc negotium committunt arbitramento seu æstimationi bonorum & prudentum virorum, & quod illi arbitrati fuerint tenetur vassallus pendere patrono. Alioquin si feudum sit prehensum, patronus continuabit frui in damnum vassalli, sine deductione relevii: vel si nondum erat prehensum, poterit justè a patrono prehendi cum mero lucro fructuum, nec protegent vassallum oblationes suæ quantumcumque plenæ & solemnes, quia posteriori mora absorbentur. *l. illud. ff. de peri. & commo. rei vend. cum vulg.* Non enim prorsus resolvitur: sed magis suspenditur prehensio feudalis jam facta per sequentes oblationes justas, nisi secuto effectu, & patrono satisfactum sit, ut dicemus *infrà* §. 45. Hic posset latè deduci materia arbitratorum, sed remitto ad notata per Bart. & omnes *in l. societatem* §. *arbitrorum. ff. pro socio. in l. si quis arbitratur. ff. de verb. oblig. in l fin. C. de contrah. empt. & vendi.* per Imol. & canonistas in *cap. quinta vallis. de jurejurand.* Et solum tangam quæ usum & praxim hujus consuetudinis concernunt.

2. Et primo circa formam oblationis vassallus novus debet offerre fidelitatem, & pro relevio proventum unius anni, vel quantum boni viri arbitrabuntur, vel certam summam, puta decem libras ad electionem patroni, secundum formam hujus §. Alioquin oblatio jurium debitorum in genere non valeret, ut dicemus infrà §. 45. & effectus erit quod ex tunc si feudum jam prehensum sit, cessabit effectus prehensionis, non tamen emancipabitur feudum donec patrono satisfactum fuerit. Si autem patronus forte prehensionem apparentem antevertat vassallum justa hac oblatione, non poterit

fieri prehensio, donec per sequentem moram vassalli absorpta sit oblationis diligentia. Si autem patronus eligat proventum feudi unius anni, videbitur de effectu in §. seq. Si autem patronus eligat quid à probis viris arbitrabitur.

3. Tunc non est dubium quod communi consensu possunt patronus & cliens consentire in unum, cujus dicto stare tenebuntur. Quod si nolint convenire in unum, duo assumentur, alter à patrono, alter à vassallo nominandus, quorum concordi dicto tenebuntur stare.* nec opus erit aliqua forma homologationis, quæ in sententiis arbitrorum practicari solet, de quo scripsimus infrà §. 167. quum non sint arbitri compromissarii, sed meri arbitratores extra judicium: & etiam non indigeat patronus confiscatione judiciali dicti arbitramenti, ad hoc ut illud faciat exequi contra vassallum, cumque cogat quod justum est solvere, quum promptiorem & utiliorem viam habeat patronus, feudum jure feudali exequendo, & fructus lucrando sine deductione contentorum in arbitramento, donec vassallus paruerit & solverit cum effectu.

*An dictū probatum debeat homologari.

4. Et hoc nisi præfati arbitratores inique arbitrati fuerint: tunc enim gravatus potest via exceptionis aut officio judicis petere reductionem ad arbitrium boni viri, *argum. l. si libertus. ff. de oper. libert. l. hac venditio. in princ. ff. de contrah. empt. l. in personam §. generaliter. ff. de reg. jur. cum similibus.* Quod procedit sive scienter sive ignoranter, vel etiam bona fide nimium excesserint vel defecerint: quoniam istud arbitrium confertur expresse sub qualitate proborum virorum, & sic de se tacitam importat conditionem, si rectè & æquabiliter arbitrentur, quemadmodum boni & prudentes viri facerent, per ea quæ notat Bald. in *extravag. ad reprimendum. in vers. videbitur quomodo in cri. læsa majest. pro eod.* per Bartol. & omnes in *l. 1. ff. de leg. 2. canonistæ in cap. si pro debilitate. de offic. de leg.* Lanfran. de Oria. *in tract. de arbit. col. 6.* per Jas. in *l. si sic legatum. in princ ff. de lega. 1.* Et hujusmodi reductio (nisi aliud arbitramentum ex postfacto & ex certa scientia sit approbatum) perpetuo* durat, quemadmodum & jus vel actio super qua interponitur, per notata Bartol. in *d. §. arbitrorum num. 14.* Innoc. & communiter Canoni. *in d. cap. quinta vallis.* Socin. in *consilio 220. viso compromisso. collat. 5. lib. 2.*

*An reductio ad arbitrium boni viri sit perpetua.

5. Sed ulterius breviter & decisivè procedendo quæro, quando dicantur iniquè æstimasse vel arbitrasse? Respondet Bart. in *d. §. arbitrorum. num. 17.* quando est excessus in sexta parte. *per l. unde si Nerva, cum l. seq. ff. pro socio.* & sequuntur communiter doctores in *locis præfatis*, & Lanfranc. de Oria. in *tract. de arbitr. part. ultim. quæst. 14.* Raph. Cuma. in *consil. 50. stante statuto civitatis.* & alii infiniti & est communis fere omnium sententia. Et confirmatur per id quod modo diximus, hujusmodi arbitramentum tanquam in bonos & prudentes esse collatum. Et sic videtur quod nullam, saltem notabilem debeat recipere iniquitatem. Quibus non obstantibus in præsenti quæstione & materia hujus §. breviter dico, quod ex parte vassalli, inique arbitrantur si plus æstimant quam verisimiliter tempore arbitramenti ascendere possit reditus integri anni totius feudi, ita quod plus gravatur vassallus, quam si patronus eligeret proventus anni. Et tunc debet reduci ad summam, ad quam probabiliter secundum mediocritatem & communem æstimationem, & non secundum quod quantiplurimi ascenderent fructus totius integri anni. Ex parte veri patroni, dico esse arbitrarium, arbitrio judicis ad quem recurrere licet tanquam ad virum legis* præsumptione bonum. *l. 2. C. de offic. judic. l. continuus. §. cum ita. ff. de verb. oblig. l. vir bonus. ff. jud. sol.* non tamen reprobo sed approbo communem sententiam, regulariter, & maximè in materia divisionum, ut plenè dixi infrà §. 147.

*Præsumitur pro judicio.

6. Sed in hac materia alia ratio pactum reformat, quoniam istud arbitramentum nullomodo debet excedere proventum anni. *per l. 1.* & ibi Bart. *ff. de reb. dub.* Sed potest & debet mediari inter proventus anni, & summam exiguam à vassallo oblatam. Et sic quantum ad excessum habet determinatos limites, ex vi & natura primæ partis alternative, ut non debeat excedere, nec magis gravare, quam electio proventuum anni, quemadmodum eadem ratione, quantum ad defectum habet præfixos limites, ut non debeat minus, imò plus habita ratione proventuum feudi æstimari quam summa a vassallo oblata. Igitur si arbitrentur inter valorem redituum, & quantitatem summæ oblatæ, certum est quod nullus potest esse excessus ex parte vassalli. Imò etiamsi præcise tantum arbitrentur solvendum quantum omnes reditus anni ascenderent, non puto vassallum posse conqueri. Si vero minus arbitrentur, quàm vassallus sub certa summa obtulerit, juste conqueri potest patronus, nisi forte vassallus per errorem nimis obtulisset, & pœnituisset ab errore, quod facere potest, utpote re integra, & ex quo summa illa non fuit acceptata. Si vero arbitrentur juxta summam semel oblatam a vassallo, si illa summa fuerit proportionabilis, & parum distans à justo valore proventuum anni, puto etiam bene arbitratum, nec posse patronum queri quod non fuerit factum augmentum non necessarium. Si vero arbitrentur ultra summam semel oblatam, sed adhuc notabiliter minus justo valore proventuum anni: tunc si quidem minus dimidia proventuum, habita deductione sumptuum, & interusurii temporis & periculi fructuum, omnino puto patronum conqueri posse, & petere suppleri usque ad verisimilem proportionem valoris fructuum sub prædicta deductione. Si vero non sit defectus nisi infra dimidiam, non puto temere admittendam querelam, nisi forte appareat de dolo, vel aliàs de manifesto defectu & valde notabili, puta tertiæ vel quartæ partis in magnis feudis, nec puto in hac parte defectum etiam apparentem solius sextæ partis admittendum, ad quod facit quòd natura feudorum est ut erga vassallos potius benignitas quam exactus rigor exerceri debeat, ut per Bald. in *consil. 429. quidam notabilis lib. 1.*

7. An* autem isti æstimatores debeant jurare? Videtur quod sic, per textus in *l. hac edictali. §. his illud. verb. mobilium vero. & ibi* Joan. Fab. Bald. Salic. *C. de secund. nupt. in Authent. de non alien. §. quod autem col. 2.* tradit Bart. in *l. 1. §. 1. ff. de vent. inspic. in l. Theopompus. ff. de dot. prale.* Luc. de Penna in *l. 1. C. de navicula. lib. 11.* Respondeo. Aut assumuntur in judicio quod redditur in invitos, & debent jurare. Ita loquitur textus in *d. §. his illud.* & Bart. in *d. l. Theopompus. col. 2.* Ubi plus dicit, quod si certæ personæ ad hoc assumantur à judice de consensu partium, sive aliàs sint ab eis approbatæ, non requiritur quod jurent parte præsente vel citata. Ad quod pulchrè Jas. *consil. 200. Tria subtiliter col. 3. lib. 2.* Aut vero extra judicium assumuntur communi consensu partium, & nullum requiritur juramentum, nulla forma, nisi forte à partibus præfigatur, quia tunc servari debet, & non excedi. *l. quid tamen. l. non distinguemus. §. de officio. ff. de arbit.* Debent tamen simul convenientes communicato consilio & deliberatione hujusmodi æstimationem facere, quoniam alter ab altero instrui, vel in sententiam trahi potest. *l. si intres. cum l. seq. ff. de arbit.*

*Utrum æstimatores debeant jurare.

8. Quid si æstimatores nominati nolint negotium suscipere vel præmoriantur? Respondeo absque dubio ab eorum personis receditur, & alii nominandi sunt, cùm præcedat contractus & obligatio perfecta, per notata gloss. & doctorum in *l. fin. C. de contrah. empt. in l. 1. ff. de lega. 2.* Quòd si suscepto negotio intempestivè recusaverint, tenentur ad interesse, nisi propter culpam partium, vel ex justa superveniente causa recusent, juxta notata in simili. in *l. si mandavero. in fin. cum l. seq. ff. mandati.* Non autem præcise cogi possunt ad factum, quum non sint arbitrati. Et sic cessat

ceſſat *l. item ſi unus. ff. de arbitr.* nec aliàs ſunt publicæ perſonæ. Secus ſi publici æſtimatores eſſent ad hoc nominati, quia præcisè cogi poſſent à judice per notata Bartoli in *l. 1. §. cura carnis. ff. de offic. præfect. urbi in l. 1. §. 1. ff. de nav. campo. ſtabula. in l. 1. ff. furt. adver. nav.* Bald. Salic. Paul. Alexand. in *l. invitus. C. de procurato.*

9. Si autem diſcordaverint, non poſſunt eligere tertium: ſed hoc ſpectat ad partes, vel ad judicem, ſicut non poſſunt alium loco ſuo ſubrogare quum electa ſit induſtria. Et hoc niſi à partibus data ſit eis poteſtas tertium aſſumendi, quod valet etiam ſi non ſit actum de certa perſona, quamvis * aliud ſit in veris arbitris *d. l. item ſi unus. §. ſi in duos.* ubi non valet compromiſſum in duos, cum poteſtate eligendi tertium quem voluerunt in caſum diſcordiæ: ſed debet exprimi certa perſona, quia hoc locum habet in veris arbitris: ſecus in arbitratoribus, ut eſt textus juncta gloſſ. & ibi Panorm. in *cap. penult. de arbitr.* Ludovic. Roman. in *ſingul.* 163. tu habes.

*Differentia inter arbitros & arbitratores.

10. Sed numquid poteſt nominatus à vaſſallo recuſari per patronum, vel reprobari ratione imperitiæ aut ſuſpicionis & è diverſo? Reſpondeo, ſic, quia debet fieri æſtimatio a peritis, in hoc textu, *in Authent. de non alien. §. quod autem. ibi, diffiniatur ab architectis. collat.* 2. & non ſuſpectis, & de arbitrio, textus in *l. non diſtinguemus. §. cum quidam. ff. de arbitr.* Et idem puto in mero arbitratore, quicquid ſcripſerit Bapt. de ſancto Blaſio *in tract. de arbitr. & arbitra. quæſt.* 40. Et niſi de idoneis conveniant, judex eligat, ut notat Bart. in *l. creditores ad fin. C. de pign.* Bart. in *l. 2. col. fin.* & ibi Salic. *col. pen. C. de reſcind. empt. & vend.* Angel. in *d. §. quod autem.* & latè Partha. de Cre. in *repet. d. l. 2. col.* 65. Conſentientibus autem partibus in unum, vel plures arbitratores vel æſtimatores, non curatur an ſint majores vel minores viginti annis, quia *l. fin. C. de arbitr. & l. cum lege ff. eod. titu.* non habent locum in arbitratore, ut ibi per doctores & Bapt. de ſancto Blaſio in tractat. *de arbitr. & arbitra. quæſt. 6. & 9.*

11. Quid ſi convenerint in tres, & unus arbitratur ſolvendum pro relevio trecentum, alius ducentum, tertius centum? Averte quod non videtur hic eſſe quæſtio, quum ſint textus aperti in ſimili in *l. diem proferre. §. ſi plures. ff. de arb. in cap. 1. eod. in 6.* ubi expreſsè dicitur ſtandum dicto minoris quantitatis. Et licet illi textus loquantur in veris arbitris, tamen eadem eſt ratio in arbitratoribus. Patet, quia hanc ſolam rationem reddunt illi textus, quod in minorem ſummam omnes conſenſerunt, quoniam in majori ſumma minor ineſt: & ſic qui vult majorem ſummam præſtari, implicet minorem præſtandam eſſe. Et ita pariter in arbitro & arbitratore ſcribit Lanfran. de Oria. *in tract. de arbitris, collat. 22. quæſt.* 12. Sed vero (licet audacter) dicam quod ſentio: magna eſt æquivocationis fallacia, in vulgato illo dicto quod in majori ſumma minor ineſt, in quo explicando doctores anxiè torquentur, & multis & variis modo diſtinctionibus, modo ampliationibus, & fallentiis involvuntur in *l. 1. §. ſi ſtipulandi. ff. de verb. oblig. & alibi.* Ego autem in miſcellaneis meis, rem ipſam penitius privato ſtudio ſpeculatus, ſic breviter explicavi.

12. Dum quæritur, An majori ſummæ minor inſit? Reſpondeo: Dupliciter * hoc conſiderari poteſt, Primo naturaliter ſive phyſicaliter. Secundo intentionaliter ſive civiliter, ſeu quantum ad diſpoſitiones hominum, quæ ſecundum intentionem regulantur. Primo modo notum eſt ad ſenſum poſita majori quantitate minorem illi neceſſario ineſſe: ſicut in majori numero ineſt minor, ut apud Logicos in prædicamento quantitatis, & apud Arithmeticos & Geometras, ſicut & apud Jureconſultos pars ineſt toto, ſive in toto integrali, *ut in l. ſi quis cum totum. in princ. ff. de except. rei judic.* ſive in toto quantitativo, *ut in l. cum furti. ff. de in lit. jurand.* ſive in toto quotitativo, *ut in l. qui quartam in princip. ibi quartam ineſſe dimidiæ. ff. de lega.* 1. Et hoc in poſitivis ſeu affirmativis orationibus: ſed in negativis, nihil infertur vel negatur de minori quantitate vel ſumma. Secundo modo, tunc demum minor pars ineſt majori, quando intentio diſponentis æquè vel multo fortius adaptatur & convenit minori. Sed quando intentio eſt limitata ad majorem quantitatem, ita quod in minori ſeorſum vel per ſe tantum manente non conſentitur, tunc minor ſumma ineſt majori, quoniam diſpoſitio hominis de majori ſumma, hoc caſu non verificatur nec ſuſtinetur in minori, imò ab illa deficit. Et iſtud apertiſſimè probatur in *l. ſi decem. ff. locati.* Ubi ſi dominus locet feudum ſuum decem æſtimanti ſe quinque conducere, nihil agitur: ſed ſi dominus æſtimet locare pro quinque, conductor autem putet ſe decem conducere, valet locatio pro quinque. Et ratio primi dicti eſt, quia dominus non erat minoris locaturus, & intentio ſua erat limitata ad majorem quantitatem, ita quod non contentabatur minori, & non poteſt ſubſiſtere locatio in minori quantitate, ſed deficit deficiente conſenſu, & reſiſtente intentione. Ratio ſecundi dicti eſt, quoniam conductor æque ſeu multo fortius erat conſenſurus in quinque, & ſic ſubſiſtit locatio in quinque, quia in minori ſumma utriuſque partis intentio vere concurrit. Et ita debet intelligi *l. 1. §. ſi ſtipulanti. ff. de verb. obligat.* ut procedat in ſtipulatore non habente intentionem limitatam ad majorem ſummam, ſed qui etiam minorem ſummam accepturus erat, ut in eo qui donationem vel precarium ſtipulatur, quod etiam ibi vult Bart. Et hæc noſtra reſolutio procedit, ſive verba & oratio proferantur affirmative, ut in prædictis: ſive negative, ut in exemplo *l. ſi voluntate. C. de reſcind. empt.* ubi in tractatu emptionis & venditionis, ſi venditor dicat ſe non addicturum pro centum, implicat quod nec pro nonaginta novem vel alia minori ſumma: ſi vero emptor dicat ſe non daturum centum, non ſequitur quin minoris emere velit. Et ſic negatio majoris ſummæ, modo negat, modo non negat minorem ſummam pro intentione loquentis.

*Nova reſolutio, an majori ſummæ inſit minor.

11. Et hic eſt brevis intellectus & concordia dictorum jurium. Modo videamus an dicta noſtra conveniant ſententiæ J. C. Juliani, quam ſequitur Ulpianus in dicta *l. diem proferre §. ſi plures ff. de arbit.* & Boniſac. 8. *in cap. 1. de arbit. in 6.* Et certe cum arbitri non ſeorſum, ſed in communi debeant arbitrari: Tum ut alter ab altero informetur, certiuſque & ſolidius collatione rationum ſit judicium. Tum ut alter ſi commodè fieri poſſit, alterum in ſententiam trahat, juxta *l. ſi in res. ff. de arbit.* Si ſimul corpore convenientes non poſſint animo coire in eamdem æqualem ſummam, ſed unus in quindecim, alius in decem, tertius in quinque condemnet, & unuſquiſque eorum in propria ſententia perſiſtat, nec aliter velint invicem cedere aut accedere, certum eſt quod non ſunt concordes, quicquid aduſque ſcriptum ſit, ſed diſcordes. Præterea non committuntur arbitris niſi negotia controverſa, & in quibus compromittentes de toto debito, vel quantitate ſummæ debitæ principaliter diſſentiunt, & prætendens majorem ſummam non contentatur minori, ſed ab ea diſſentit. Cùm igitur ſententia arbitrorum referatur ad concluſiones partium, ille arbiter qui majorem ſummam præſtandam arbitratur, non conſentit in minori, quia de ea non contentatur, quod patet: Tum quia perſiſtit in ſententia, & non vult cedere minus arbitranti: Tum quia ſententia ſua refertur ad libellum ſeu concluſionem partis majorem ſummam petentis, quæ non vult conſentire nec contentari in minori. Ex quibus liquidò apparet quòd intentio & ſententia arbitri majorem ſummam arbitrantis, eſt limitata ad illam majorem ſummam, ita quod in minori ſumma per ſe tantum ſumpta non conſentit, ſed ab ea diſſentit. Qui igitur ſtare poteſt illud dictum Juliani, in minorem ſummam omnes cõſentire? Reſpondeo in eo dicto magnam eſſe

* Consensus formalis vel secundum quid.

æquivocationem. Eodem enim themate retento,* dupliciter dici potest omnes in minorem summam consentire. Primo modo, simpliciter, formaliter & uniformiter. Secundo modo, secundum quid & præsuppositivè: & hoc secundo dumtaxat modo intelligitur, illud dictum Juliani. Sed primo modo impossibile est intelligi, quia arbitrantes majores summas dissentiunt formaliter à minore summa, quia nolunt illa contentari: sed bene præsupponunt ad minus hanc minorem summam omnino deberi, & præstandam esse, & hoc respectu in illa consentiunt, & consequenter omnes, quia verum est omnes velle quinque ad minus præstari. Consentiunt igitur omnes in quinque, sed secundum quid & difformiter, quia unus tantum formaliter & limitatim in quinque dumtaxat. Alii autem in hac limitatione repugnantes, volunt majores summas præstari, & sic proprie & formaliter loquendo, omnes dissentiunt, quod etiam clare probatur primo ex textu in *l. si ita stipulatus fuero hanc summam ff. de verbor. oblig.* Ubi stipulatus hæc centum, non stipulatur minus, quia in minorem summam per se non consentit, & si minor reperiatur summa, non valet stipulatio.

14. Secundo ex communi & vera sententia gloss. & doctorum Angel. Aret. Jas. in *d. l. 1. §. si stipulandi, ff. de verb. oblig.* quod ubicumque loquens de majori summa exprimit vel protestatur quod non vult minorem contineri, non continetur. Idem Paul. Rom. Alexand. Jas. in *l. inter pares ff. de re jud.* ubi ita limitant illum textum & *d. §. si plures & d. cap. 1. de arbit. in 6.* ubi idem tenet Philip. Franc. hinc Bald. in *cons. incip. & si præmittere in fin. quod est consil. 155. lib. 1. secundum veterem impressionem & cons. 287. lib. 2. secundum novam.* dicit quod *d. §. si plures in fin.* non habet locum & non valet sententia arbitrorum tanquam discordium, & non valentium reduci ad concordiam si vel ex aliqua conjectura vel differentia appareat arbitros nolle concordare, & cedere invicem ad minorem vel aliam certam summam. Et hæc est ipsissima veritas & naturalis justitia. Et sic manifestè est * falsa opinio gloss. fin. *in fin. in d. cap. 1. in de arbit.* quæ voluit dictam protestationem non valere, & malè, quamvis eam sequatur ibi Gemi. Lanfran. de Oria. *in tract. de arbit. col. 23. quæst. 12.* Andr. Alciat. in *l. detestatio. col. 5. ff. de verb. signif. & in l. 1. §. si stipulandi num. 22. de verb. oblig.* Sed (ut prædixi) satis apparet ex modo procedendi & sententiandi arbitrorum, quod nolunt consentire in minori summa per se, & illud quod persistunt singuli in propria sententia, æquipollet expressæ protestationi quod nolunt cedere nec consentire in sententiam alterius etiam de minori summa. Verum est quod cùm duo condemnant in decem, unus in quinque, prævalet absque dubio sententia duorum, tanquam majoris partis formaliter in eamdem summam & sententiam consentientis, ut etiam rectè declarat textus in *d. cap. 1. de arbit. in 6.* quod non est dicendum quando unus in decem, alius in quindecim, tertius in quinque: quia duo primi non conveniunt propriè & formaliter in decem, ex quo alter eorum ascendit ad quindecim, & non contentatur de decem: & sic ambo simpliciter discordant, & non concordant simpliciter etiam in decem. Et eadem ratione dicendum est (& est veritas) quod omnes formaliter & simpliciter non consentiunt in quinque, sed tantum secundum quid, ut dixi.

* Reprobatur gloss. fin. in fin. c. 1. de arbitr. in 6.

15. Ex quibus patet literam dicti §. *si plures*, in fine impropriam esse, exorbitantem, & merè positivam, & nullo modo extendendam, sed magis limitandam, prout Bald. in *l. 1. in princ. C. de senten. quæ sine certa quant. & in d. consil. eam limitat.* Et expressim in terminis quæstionis nostræ, quod dictus § *si plures in fin.* solum habeat locum in veris arbitris litis decisivis in quibus loquitur, & non in arbitratoribus, vel arbitris assumptis super declaratione pretii vel mercedis, in quibus loquimur, decidit Bald. in *d. l. si decem. per illum text. ff. locati.* imò magis per rationem & justitiam naturalem: & sequitur Philipp. Franc. in *d. cap. 1. col. 2. in fin. de arbit. in 6.* idem etiam quod non habeat locum in arbitratoribus seu æstimationibus variè referentibus, & quod non stetur minori summæ, decidit Salic. *in l. hac edictali. §. his illud. C. de secund. nupt.* Et sic concludo quod si hujusmodi arbitratores vel similes difformiter arbitrati sint: non valet eorum arbitramentum, etiam in minori summa, nec in ea videntur concordare prout nec in veritate concordant, sed singuli à singulis dissentiunt per prædicta. Et ita etiam de jure scripto dicendum esset etiam in veris arbitris, nisi etiam posita litera * *d. §. si plures in fin.* quæ ideo non servatur apud nos, quia dictis legibus non subdimur in quantum positis, sed in quantum rationabilibus, & in usum receptis, ut dixi supra in proœmio *gloss. 1.* Unde apud Francos, sententia etiam à veris arbitris judicialiter procedentibus, vel etiam à pluribus judicibus lata, qualis recitatur in *d. § si plures. in fin. & in dicto cap. 1. de arbitr. in 2. respons.* esset ipso facto nulla tanquam à discordibus lata. Potuissem hac ultima brevi conclusione quod sentio exprimere, sed in rebus novis, aut silendum est, aut apertæ rationes adducendæ sunt *juxta l. pen. ff. de const. princ.* Fusius tractavi in collectaneis meis, sed quam brevius potui, perstrinxi. Et hæc nota tanquam novè à nobis discussa.

* Dictus §. si plures, non servatur in hoc regno.

16. Ulterius quæro, utrum isti boni viri possint arbitrari certos equos patrono præstandos, vel operas, aut aliud quam pecuniam? Et videretur, quod non possint aliud præstandum arbitrari, quam de fructibus aut reditibus feudi, aut summam pecuniæ, juxta conditionem & qualitatem cæterarum specierum alternative in ho: §. conjunctarum, *argumento l. 1. de rebus dub.* Breviter dico quod si fuerint assumpti ad quantitatem summæ, vel fructuum, vel alterius generis taxandum, non debent egredi formam & limites mandati. *l. diligentes. ff. manda l. non distinguemus. §. de officio. ff. de arbitr.* Si verò nihil fuerit eis præfixum, sed simpliciter assumpti sunt ad arbitrandum dictum proborum, de quo in hoc §. dico quod hoc importat quid, quale & quantum debeat esse istud dictum arbitrorum electorum à patrono. Et sic nedum habent potestatem arbitrandi super quantitate, sed etiam super qualitate, & quidditate. Nedum igitur arbitrari possunt certam summam præstandam, sed etiam certos fructus aridos vel liquidos, puta decem vel centum dolia vel modios vini vel frumenti secundum qualitatem feudi: vel partim pecuniam, partim fructus, vel etiam tot equos, aut aliud, dummodo personis vassalli & patroni conveniat. Debent enim tanquam boni & prudentes viri arbitrari, habita ratione dignitatis & qualitatis feudi servientis, & personarum. Alioquin licebit non parere, & reductionem ad arbitrium boni viri petere.

17. Quid si arbitrentur jugerum terræ præstandum, vel reditum annuum? Puto non valere arbitramentum, tanquam transcendens ad res * alterius generis, quàm super quo deputati sunt. Ex natura enim relevii (quod non cadit in præstatione immobilium) non censentur deputati nisi super certa summa, fructibus aut aliis mobilibus, personis deputantium congruentibus, & super solutione semel facienda. Unde puto, quod non possunt arbitrari operas facti successivi, nec ad hoc obligare vassallum loco relevii, quoniam verisimiliter illud tanquam nimis remotum non fuit cogitatum, quamvis in summa vel resolvenda, possint unam vel plures dilationes non multum incommodas apponere.

* Arbitrii transcendens ad res alterius generis non valet.

18. Debent autem in æstimatione sua habere rationem nedum fructuum ordinariorum & domanii feudi, sed etiam subfeudorum, & censuum, & quantum jura dominicalia, & similes obventiones probabiliter valent in anno. Et ad hunc finem puto patronum justè postulare posse, ut vassallus exhibeat chartas & instrumenta locationum & redituum feudi istis arbitratoribus, ut melius arbitrari possint. *argum. §. seq.* Si autem vassallus

lus teneat in manu sua subfeuda vel censualia prædia à feudo dependentia, non aliter unita, non debet haberi ratio ad fructus horum, sed solum ad commoda quæ pro rata unius anni provenire possent ex juribus dominicalibus. Et pariter si vassallus de facto infeudaverit, vel in censum, vel reditum concesserit partem feudi sui sine consensu & approbatione patroni, debent fructus rerum concessarum æquè considerari, ac si remansissent in domanio feudi, prout respectu patroni semper remanserunt & remanent, *ut infra* §. 51. *&* 55.

SUMMARIA GLOSS. IV.

1. *Verbum summa.*
   Formaliter fit, quod melius fit.
2. *Non modicitas summæ, sed, nugatio vitiat oblationes.*
3. *Sat est hanc summam verbaliter offerri.*
4. *An sufficit compensare? Respondeo, si modo compensatio de certo & liquido offeratur.*

GLOSS. IV. IN VERBO

Une somme pour une fois.

* Verbum summa.

1. SUPER versiculum * summa semel solvenda, puta decem vel centum libræ, vel tot aurei. Istud enim verbum, summa, intelligitur de pecunia in nummis secundum propriam suam & communem significationem. Quandoque tamen ex vi relationis & mente loquentis impropriatur, ut comprehendat nedum pecuniam numeratam, sed etiam cæteras res corporales & immobiles, ut in *l. quisquis, ff. de legat.* 3. Si tamen fortè vassallus nullam offerret summam in pecunia numerata, sed loco summæ offerret gemmam, vas aureum, equum insignem, vel aliam speciem congruentem patrono, & ei utiliorem, puto validam esse oblationem, quia qui pinguius adimplet, dicitur adimplere in forma specifica. Et * forma mandati dicitur observari, quando mandatum pinguius adimpletur, textus in *l. si quis mihi bona. §. sed si mandavit, ibi, quod si ex parte jussit, potest, ex asse adire*, ubi Bal. Imol. *not. ff. de acquir. vel amit. hered.* Alexand. Jason. in *l. puberem, C. de jure delib.* Alex. Jas. in *l.* 1. §. *si stipulanti. ff. de verb. oblig.*

* Formaliter fit, quod melius fit.

2. Cæterum cum hujusmodi summa hic non taxetur, est in arbitrio vassalli. Unde non vitiantur oblationes, etiam si * modicam summam, vix quadragesimam partem redituum unius anni feudi ascendentem offerat: quod intelligo dummodo non sit omnino contemptibilis, unde si loco summæ offerret quadrantem, vel solidum Turonensem, puto oblationes vitiari, & posse contemni à patrono cum effectu prehendendi feudum, vel prehenso fruendi, etiam si cætera, puta reditus annui, & arbitramentum proborum expressè oblata essent: quoniam satisfaciendum est honori debito patrono, & formæ hujus consuetudinis, quæ respectu summæ non impletur vili nummulo oblato, esset enim nugatoria oblatio *Argumento l. si quis conduxerit, ff. locati. l. si quis ante. ff. de acquir. vel amitt. poss.* Ubi locatio facta uno nummo (quod intelligo de vili) nulla est, quoniam unus nummus non facit mercedem, pretium, nec summam, sed eorum est principium, sicut unitas non est numerus, sed principium numeri. Imò etiam plures nummi in * minima summa, propter nimiam disproportionem nugationi proximam non sufficerent secundum Bald. in *d. l. si quis conduxerit.* Facit quod parum & nihil æquiparantur, *instit. ad leg. Fal. in princip. ibi nullo aut modico lucro. cap. licet causam §. quanquam ver. nulla vel modica. de proba.* Bald. in *rub. an mutus vel imperfec. in usib. feud.* Quibusdam in locis summa hujusmodi ad marcham argenti taxatur. in aliis (quod utilius est) taxatum est quid & quantum debeat arbitrari & solvi pro relevio, ut in consuetudine Carnotensi §. 12. *&* 13.

* Offerens modicum aut moderatum vassallus audiendus.

* Parum & nihil æquiparantur.

3. Quæro, utrum ista summa semel solvenda debeat realiter * offerri per vassallum cum nummis paratis & exhibitis? Videretur quod sic, quia procedit ab æstimatione vassalli, qui certus & paratus accedere debet. Contrarium puto in terminis consuetudinis nostræ, quia nondum certus est vassallus, utrum trium electurus sit patronus. Et sic sufficit verbalis oblatio quantum ad vim oblationis in se. Quædam autem consuetudines requirunt reales nummorum oblationes, ut Carnotensis, sua quæque suo loco servabitur.

* Offerri num debeat hæc summa.

4. Item quæro, utrum loco hujus summæ possit offerre patrono compensationem seu liberationem alicujus summæ pecuniariæ debitæ à patrono eidem vassallo? Videtur quod sic, quia qui compensat, solvit & compensando impletur conditio de dando vel solvendo. *Textus in l. Julianus ait. ff. de condit. & demonstr. in l. si peculium. §. 1. ff. de statulib.* Igitur multo plus est quam verbaliter offerre. In contrarium, quia per hanc consuetudinem requiritur oblatio certæ summæ ex parte vassalli solvendæ, si fortè patronus eam eligat, & parendum est consuetudini in forma specifica. Nec obstat quod compensatio admittitur, ubi requiritur impleri in forma specifica. *d. l. Julianus ait.* quia hoc est verum regulariter, etiam ad evitandum perjurium, ut not. per *cap. ad nostram.* 1. *de jurejurand.* per Bartol. Angel. Raph. Cuma. in *l. amplius, ff. rem ratam haberi.* Sed hic alia ratio reformat, quia hujusmodi oblatio jure feudali debetur in recognitionem dominii directi, & est velut quidam census reverentiæ. argumento notato per Bald. in *l.* 1. *col.* 1. *versi. & hæc est differentia. ff. de rer. divis.*

5. Unde non admittitur ulla compensatio, cum alio quocumque debito, etiam ad evitationem pœnæ vel commissi, ut contra communem probavi, *infra tit. seq.* §. 77. Fateor tamen, quod si vassallus alternativè offerat certam summam solvere, vel eam * compensare, non vitiatur, imò magis justificatur oblatio. Resolvendo tamen dico, quod si offerat certam summam, quam offert compensare super eo quod sibi debetur à patrono, si debitum est liquidum, valida est oblatio per *d. l. Julianus ait & similes.* Tum quia patronus non debet mero rigore, nec verborum captatione uti erga vassallos. Non obstat quod scripsi in *d.* §. 77. quia illud procedit ad limitationem ejus quod scribunt doctores in *l. si constat. C. depositi.* compensationem ipso jure fieri ad pœnam evitandam: quia hæc limitatio non procedit in commisso vel pœna quæ incurritur ex contemptu domini directi, propter imparitatem terminorum: sed ubi compensatio objicitur ab homine, tunc habetur

* Compensationi circa jure dominicalia an sit locus.

pro solutione, etiam in juribus dominicalibus: quia oblatio compensationis cum implicita solutione, importat omnimodam & æquè perfectam recognitionem domini directi.

SUMMARIA GLOSS. V.

1. Duplex electio: expressa & interpretativa.

2. Patrono negligente transfertur electio in vassallum.

Una consuetudo recipit suppletionem & declarationem ab aliis.

3. An patronus post electionem variare possit?

4. Ad quem spectat fructus relevii, spectat ejus electio.

GLOSS. V. IN VERBO

Au choix & election du Seigneur.

IN verbo ad optionem & electionem patroni.

1. Duplex est hujusmodi electio, quædam expressa, & fit per declarationem patroni declarantis se acceptare summam vel proventum anni vel arbitramentum proborum. Quædam * tacita & interpretativa. Et hæc fit quando ante oblationes vassalli feudum jam erat prehensum, deinde oblationes admissæ sunt à patrono, sive habitæ pro factis. Exinde per annum integrum patronus fructus & oblationes feudi percepit ut prius, non facta nec aliter declarata electione: tunc enim fructus anni immediate sequentis dictas oblationes imputantur in relevium. Et censetur patronus illius anni proventus pro relevio elegisse. Et ita in dubio interpretandum est in meliorem partem & quæ vitio caret. *l. in ambigua. ff. de legibus*, *l. quoties idem sermo. ff. de reg. jur. cum vulg.* non autem præsumendum est quod patronus obsequiosum vassallum frustrari aut damnificare voluerit, *l. merito. ff. pro socio.* Secus si oblationes ritè factæ fuerint ante prehensionem, deinde patronus manum injecerit feudo ex defectu hominis & jurium, quia hujusmodi prehensio nulla est, nec habet vim electionis fructuum proximi anni pro relevio: tanquam nulla & injusta retractanda est cum fructibus damni & interesse, salvo jure patroni in debita electione & perceptione relevii. Sed de consuetudine Carnotensi §. 13. patronus post justas oblationes infrà quadraginta dies feudum prehendens, amittit relevium, ut patet rectè perpendendo literam *d.* §. 13. quod intelligendum est in patrono habente notitiam dictarum oblationum, ne pœna ligat ignorantem *c. 2. de const.* Alio modo non fieri posset tacita electio, quando patronus nec ante nec post oblationes attigit feudum, sed auditis oblationibus vassalli tacuit. Et vassallus exinde per annum integrum feudum vacuum dimisit: tunc enim secundum consuetudinem Aureliarum §. 16. & de Lorriz. §. 15. liberatus est à relevio, & imputatur patrono quod aliter non elegit, & quod per annum fructus vacantis feudi non collegit. Sed illud locale est, nec hic aut ubi non est similis consuetudo, servabitur.

Electio tacita.

2. Sed si feudum non sit prehensum, & vassallus justa domino offerat, requirendus est patronus, ut eligat intra competens tempus, aliàs electio transferatur in vassallum, quod per judicem ordinabitur, juxta notata per Bartol. & doctores in *l. eum qui certarum, ff. de verb. obligat.* Alioquin quantumvis oblationes factæ & admissæ sint, si nihil aliud actum sit, remanet patrono liberum jus petendi & eligendi relevium usque ad triginta annos. Modo certum est instante vassallo tempus præfigendum patrono infrà quod eligere debeat, *argumento l. mancipiorum, ff. de optione legat.* imò in tantum quod si infrà illud tempus non eligat, electio transferatur in vassallum *per l. 1. ff. de solut.* ut in simili decidunt Bar. Paul. in *d. l. eum qui certarum*, §. 1. *ff. de verb. oblig.* Sed quæritur, quantum sit illud tempus. Respondeo, arbitrarium, quia ab hac consuetudine non determinatur, igitur, ut per *reg. l. 1. ff. de jur. de lib. cap. de causis. de offic. delegat.* puto tamen arbitrandum esse tempus quadraginta dierum, vel circa, *per l. non possunt, ff. de legibus.* quia consuetudo nostra ferè in cæteris in materia feudali præfigit tempus quadraginta dierum, ut suprà §. 4. 5. 13. *& infra* §. 44. *&* 47. & nominatim ad hanc electionem cæteræ consuetudines communiter simile tempus præfigunt, ut Carnotensis §. 11. Aurelianensis §. 14. de Lorriz §. 13. in his autem quæ dependent à statutis vel consuetudinibus, potest pro simplici suppletione vel declaratione (non autem pro nova & principali dispositione) recurri ad ea quæ frequenter & æquabiliter disponuntur in simili à cæteris hujus regni consuetudinibus, tanquam tacitè subintellecta, licet non scripta in consuetudine, quæ interpretationem, declarationem vel supplementum requirit, secundum ea quæ dixi suprà in *proœm. gloss. 1.*

3. Sed quid si patronus elegerit, deinde * variare velit, an possit? Videtur quod sic, re integra & antequam cœperit exigere, cum habeat electionem à lege. *d. l. eum qui certarum.* §. 1. Resp. si nec adhuc vassallus sciverit, vel sciens (si alius pro eo) non acceptaverit vel approbaverit, quamvis improbare non possit hujusmodi electionem, patronus variare poterit, quum omnia etiam ex parte vassalli integra sint, sed quamprimum electio fuerit à vassallo approbata vel acceptata, non puto ulterius patronum variare posse, propter vim taciti pacti de cæteris non petendis ex unius acceptatione resultantis.

Eligens an variare possit.

4. Ultimo quæro, Quid si alius habeat usumfructum feudi dominantis simpliciter, & non limitatum ad dominicalia? Respondeo, ad hunc & non ad patronum spectat hujusmodi electio, quoniam est pars jurium utilium. jura autem dominicalia spectant ad fructuarium etiam proprio nomine, ut satis deductum est *supra* §. 1. *gloss.* 1. *quæst.* 1. 2. *&* 3. Imo etiam cuilibet cedi possunt à patrono, & tunc cessionarius nomine suo jure cesso nedum tanquam procurator domini, poterit hujusmodi electionem facere per notata *supra* §. 1. *gloss.* 3.

* §. L.

*Hic articulus olim fuit 34.

LE seigneur feodal qui a choisi pour son droit de relief le revenu d'un an du fief mouvant de luy, peut, si bon luy semble, prendre iceluy revenu : & est le vassal tenu de luy communiquer les papiers de ses receptes, ou luy en extraire la declaration sur iceux papiers aux dépens du seigneur.

SUMMARIA §. L.

1. *In quibus conveniunt patronus & fructuarius.*
   Verba, reditus, proventus, obventio, generalissima.
2. *In quibus differunt patronus & fructuarius.*
3. *Patronus, qui tanquam talis etiam jure simplicis relevii fruitur feudo, potest actus dominicales exercere in subfeuda: secus si tanquam privatus fruatur.*
4. *Q. 1. Patronus jure simplicis relevii fruens feudo, lucratur relevium vel commodum subfeudi, quantumcumque magnum & rarum.*
   In quo genere fructuum habeat locum divisio pro rata temporis.
5. *Q. 2. Patronus jure simplicis relevii fruens, non potest jure proprio retrahere subfeuda vendita.*
6. *Nec etiam procuratorio nomine vassalli sui, nisi doceat.*
7. *Vassallus potest jure feudi retrahere subfeudum etiam invito patrono, qui jure simplicis relevii fruitur feudo.*
8. *Q. 3. Utrum patronus jure relevii fruens possit interim expellere vassallum à manerio seu habitatione propria?*
9. *Q. 4. An patronus debeat vassallum extraneo præferre in venditione vel locatione fructuum feudi.*
10. *Patroni est electio accipere libros redituales vel eorum exemplum.*
11. *Ejus est electio ad quem verba diriguntur.*
12. *Præfertur interpretatio æquabilior per quam utrique parti melius consulitur.*

HIc §. duo disponit. Primò, quod patronus electis proventibus anni, potest eos per manus suas percipere si velit, vel mercedem à colono debitam accipere, ut infrà §. 58. Secundo, quod si eligat per manus suas frui, tenetur vassallus communicare omnes chartas redituum : & si patronus petat sibi tradi declarationem omnium redituum feudi, tenetur vassallus hoc facere & fideliter à chartis & libris suis transcribere, impensis tamen patroni.

1. Quantum ad primum: Patronus quamvis pro hoc anno non sit usufructuarius propriè, tamen in multis fructuario * comparatur. Unde quemadmodum ad habentem unius anni usumfructum feudi servientis, spectant omnes fructus reditus & quæcumque obventiones illius anni *l. usufructu legato. ff. de usufructu.* ita & ad patronum: qui etiam subfeudum & censualium prædiorum feudi commoda & jura illo anno obvenientia habebit, quod satis ostendit hic textus in ver. *revenu*, id est, * reditus, cujus appellatio est generalior quàm fructus, ut tradit Specul. in *tit. de loca.* §. 1. *adde glo. pen. in cap. generali, de elect. in 6. gloss. pen. in clemen.* 1. *de reb. eccles. non alien.* & ibi Card. in 4. *not.* & dicunt Paul. de Laza. Card. in *clem.* 1. *& in princ. de excess. prælat.* quod verbum reditus omnes proventus includit. Verbum autem * proventus est generalissimum secundum Innoc. in *cap. pastoralis de dona.* idem de verbo * obventiones. Panorm. in *cap. ad audientiam. de eccles. ædif.* Et quemadmodum fructuarius debet uti secundum modum boni patrisfamilias *l. item si fundi. ff. de usufruct.* ita & patronus. Et quemadmodum fructuarius tenetur ad sumptus culturæ & quærendorum fructuum, & ad tributa, stipendia, & onera pro tempore, ita & patronus *l. hactenus, ff. de usufruct. l. quaro. ff. de usufruct. legat.*. & sicut fructuarius per manus suas fruitur, ita & patronus.

* Paritas patroni & fructuarii.

* Verbum reditus.

* Proventus.

* Obventiones.

2. Fallit, seu potius * declaratur, primo in quantum dixi de oneribus, si essent onera imposita à solo vassallo & prædecessoribus suis, quia nisi sint infeudata, & approbata à patrono, non tenetur ea solvere, nec super fructibus deducere: quoniam jus patroni est antiquius, & in ejus præjudicium nihil potuit fieri per vassallum. Hinc patronus debebit habere universos fructus prædiorum feudi, à solo vassallo in subfeudum vel censuum concessorum, & cæteris paribus idem est in fructuario, cui non præjudicant quæcumque gesta per proprietarium post usumfructum constitutum, *l. is qui fundum, ff. de usufruct. lega.* Fallit secundo, quia licet fructuarius faciat omnes fructus suos qui tempore debito colliguntur pendente usufructu non habita ratione ad ratam temporis & durationem usufructus, *l. si pendentes, l. defuncta. ff. de usufruct.* Et idem est in patrono jure prehensionis feudi apertè fruente. Tamen secus est quando patronus jure relevii fruitur, quia habet fruitionem limitatam & taxatam ad reditus, & proventus unius anni, & sic effectus relevii non potest excedere fructus & obventiones unius anni, prout in simili notat & distinguit. Feder. de Senis in cons. 110. *Martinus tenementum.* & diximus suprà §. 1. *gloss.* 8. *num.* 23. *&* 25. Fallit tertio, quia licet fructuarius tenea-

* Disparitas patroni & fructuarii.

tur cavere de utendo arbitrio boni viri & restituendo, *l. 1. & per tot. ff. quemadmodum usufruct. caveat.* tamen patronus non tenetur ad aliquam hujusmodi cautionem. Fallit quarto, quia quamvis usufructuarius non possit nomine proprio prehendere subfeuda, investire, & cæteros actus dominicales exercere, *ut suprà §. 1 gloss. 1. qu. 1.* tamen patronus hoc potest, nec indiget accommodatione procuratorii nominis vassalli sui, sufficit enim jus suum directum: ad quod optimè facit textus in *l. si hæres. in princ. ibi, sufficiunt directæ actiones. ff. ad Trebellian.*

3. Sed adverte quòd istud non est dubium; quando patronus fruitur feudo prehenso ex defectu hominis, *ut infra §. 54.* Sed quando fruitur feudo non jure prehensionis feudalis ex defectu hominis, sed jure relevii, aliud videtur, prout est alia ratio: quia neque feudum est apertum, nec quasi commissum, nec patronus fruitur tanquam dominus, sed tanquam quivis cui debentur fructus unius anni, nec patronus est verus dominus feudalis subvassallorum, sed ipse vassallus. Saltem videtur distinguendum: Aut feudum prius fuit prehensum, deinde factis oblationibus patronus elegit adhuc uno anno frui, differendo levationem manus & investituram usque ad finem percepti relevii, ut tunc procedat fallentia, quia prehensio feudalis nondum est sublata: sed quando non fuit manus injecta præveniente vassallo & justa offerente, vel quando ab initio oblationum manus est levata & vassallus in fidem admissus, deinde patronus fructus capit simplici jure relevii, non videtur posse locum esse huic quartæ fallentiæ per prædicta. Tamen dicendum est locum esse, quia patronus hoc casu non capit fructus nec fruitur jure particulari, vel tanquam extraneus, quomodo faceret si reditus vel ususfructus feudi esset ei legatus, venditus vel donatus à vassallo: sed fruitur jure relevii & sic jure feudali & dominico, quamvis citra prehensionem. Et concurrentibus dominio directo, & commodo sive usufructu dominii utilis, idque jure feudi, & ad causam domini, directi, puto quod omnes actus dominicales nomine proprio exercere possit pro perceptione fructuum & redituum sibi debitorum. Non tamen simpliciter, sed in qualitate domini superioris & directi, jure relevii feudo medio fruentis prout in simili diximus *suprà §. 1. gloss. 4. qu. 2. ad fin.* dominum jure prehensionis fruentem hanc qualitatem debere apponere: pinguior tamen & efficacior est qualitas feudi aperti, quam relevii, quia sub prehensione etiam modici temporis, patronus lucrabitur omnes & multorum annorum fructus tunc maturos: sed sub relevio solum pro rata unius anni.

4. Ad majorem intelligentiam quæro primo. Pone feudum non fuisse prehensum, & fortè etiam novum vassallum à patrono investitum salvo jure relevii, pro quo elegit proventus anni, & pendente hoc anno contigit amplissimum subfeudum mutare manum donatione, vel venditione grandi pretio facta. Utrum spectet ad patronum superiorem integrum relevium vel quintum denarium subfeudi? Et videretur quod non, quia fortè excedit in quadruplo, vel decuplo proventus anni ipsius feudi: tum raro accidere solet tanta obventio, & mutatio talis subfeudi, ut potius dici possit obventio plurium annorum quam unius anni: & sic videretur fienda divisio pro rata temporis habita ratione ad æstimationem horum commodorum, quæ solet fieri in genere, quemadmodum dictum est in §. præcedenti gloss. 5. de arbitramento proborum: qui debent habere rationem commodorum & dominicalium jurium in subfeuda vel censualia prædia feudi, & æstimare quantum valere possent pro rata unius anni, inspecto quantum verisimiliter per singulas quadragenas vel quinquagenas annorum valere possit. Contrarium est dicendum, quia totum hujusmodi relevium vel quintum, est velut fructus, qui eodem anno relevii, imò eodem momento & seminatur, & nascitur, & cedit sive civiliter & acquiritur: & sic integraliter spectat ad eum ad quem tunc spectant fructus feudi, etiam si solum ad eum spectent pro rata temporis. Unde spectarent ad colonum qui fructus & obventiones unius anni conduxit. Est enim advertendum quod relevium subfeudi, licet respectu subfeudi sit proventus unius anni: tamen respectu superioris patroni, vel cujusvis ad quem pro tempore spectant fructus feudi, est fructus momentaneus, & qui momento cedit & acquiritur per notata *suprà §. 1. gloss. 1. quæst. 2. & 3.* Quod autem not. in *3. l. divortio. in princip. & §. quod in anno & suprà §. 1. gloss. 8. num. 23.* de fructibus dividendis pro rata temporis, procedit in fructibus quæ successivo tempore crescunt, nascuntur & producuntur; non autem in his quæ momento accidunt, quales etiam sunt mulctæ & condemnationes in jurisdictione feudali. Et hoc singulariter nota, quia non invenies alibi.

5. Secundo eodem themate in casu venditionis subfeudi retento: Quæro, Utrum iste superior patronus possit* uti retractu feudali subfeudi, tempore relevii durantis venditi? Videtur quod sic, quia simplex fructuarius hoc potest procuratorio nomine domini, ut diximus *suprà §. 13. gloss. 1. qu. 2.* Igitur superior patronus nomine suo poterit, quia in juribus dominicalibus potest proprio nomine, in qualitate tamen superioris domini fructuarius potest procuratorio nomine, ut suprà eodem dictum est. Contrarium est dicendum, quod nomine suo & in qualitate propria retrahere non potest, quia non fruitur feudo ex defectu hominis, sed solum jure relevii, & sic non habetur plenè pro domino feudi, sed pro eo ad quem spectat jus percipiendi fructus in re aliena pro rata unius anni tantum, ut in principi hujus §. sed respectu ejus qui non est dominus, illud jus retractus non est in fructu, ut diximus suprà §. 20. *gloss. 1. qu. 10. & gloss. 2. num. 34.* Secus quando superior patronus virtute prehensionis ex defectu hominis fruitur: quia tunc pro vero domino feudi prehensi habetur, & potest retractu feudali uti in subfeuda, ut dicemus *infra §. 55. gloss. fin. qu. 9.*

* Dominus utrum possit retractu uti subfeudi, tempore relevii durantis venditi

6. Sed quæro, numquid in terminis quæstionis nostræ possit patronus saltem procuratorio nomine vassalli sui, immediati domini, retrahere & ejus mensæ unire? Videtur omnino dicendum quod sic, quum hoc possit simplex fructuarius, ut in *dict. §. 20. gloss. prima, quæstione 2.* Patronus autem superior etiam jure simplicis relevii fruens feudo, plus juris & potestatis habet quàm fructuarius, ut in principio hujus §. Contrarium tamen dico, quia propter brevitatem temporis limitati, non censetur ad hoc habere aliquod mandatum vel quasi, ideo docere debet de mandato domini immediati, alioquin non tenetur emptor subfeudi illud pro pretio dimittere huic patrono superiori. Nec obstat quod potest facere conditionem feudi vel vassalli meliorem, quia fortè non esset melior sed deterior. Tum satis est quod hujusmodi patronus non habet per se jus retractus, ut dictum est. Tum subvassallus non debet erga duos in solidum eorum proprio nomine hujusmodi oneri retractus subjici: quia esset servitutem feudalem sine ejus facto multiplicare & immutare, quod fieri non debet. *l. 2. §. & harum, ff. de verbor. obligat.* Et alioquin sequeretur quod si hujusmodi patronus subfeudum invito emptore retraxisset, deinde vassallus nolit illud habere, nec pretium patrono reddere, apparebit retractus inefficacia, quia patronus præcisè tenebitur hujusmodi subfeudum ponere extra manum suam, juxta notata *suprà §. 20. gloss. 4. numer. 3.* & remanebit præfatus emptor indigere re sua frustratus, & quod dixi in hujusmodi patrono, idem puto in eo cui fructus vel etiam ususfructus ad unum annum vel modicum tempus dumtaxat esset venditus vel concessus, & adhuc si haberet usumfructum & administrationem ad longum tempus, posset emptor excipere de contraria voluntate domini immediati per notata in *d. qu. 2. num. 37.*

7. Item juxta hæc quæro, numquid in terminis hujus quæstionis 2. vassallus possit jure retractus etiam invito superiori domino uti? Respondeo, sic, quia est verus patronus immediatus actu & habitu, nec potest prohiberi jure suo uti per superiorem dominum, qui non tenet feudum prehensum ex defectu hominis, sed solum jure relevii fructus percipit, jus autem retractus non est in fructu, quia respicit proprietatem & unionem mensæ directi domini immediati. Verû est quod non fit præjudicium superiori habenti jus fructuum, quia retrahens debet ei quintum pretii & eadem jura utilia solvere, quæ debebantur ab emptore, ut in simili dixi in *d.* §. 20. *qu.* 4. Et nota quod quamvis dominus superior ultra relevium vel quintum pretii durante anno suo sibi acquisitum, haberet etiam fructus subfeudi ex defectu hominis & jurium prehensi durante eodem anno, tamen nihil habebit in fructibus subfeudi jure feudali retenti à vassallo, sed solum habebit quintum pretii, per notata in simili in *d. qu.* 2. *in fin.*

8. Tertio quæro, Utrum patronus qui proventus anni elegit, possit pendente illo anno expellere * colonos vassalli ab habitatione rustica & ipsum vassallum ejusque familiam à domo urbana sive prætoria? Videretur quod sic, quia per manus suas frui debet, igitur & areas, horrea feudi, & cætera loca rustica occupare potest pro colligendis & disponendis fructibus suis, tum quum domus prætoria & omnia ædificia sint de feudo, igitur occupari possunt & inhabitari à patrono & suis illo anno, quia habitatio domus est in ejus fructu. *l. domum. Cod. de rei vendic. l. prædiorum. ff. de usur.* Hinc est quod in Ducatu Britanniæ quando Comitatus, Baronia vel Castellania movens à Ducatu, cadit in rachatum, sive quando aperitur & relevium debetur, competit Duci jus percipiendi per manus suas vel officialium suorum, & suos faciendi fructus omnes unius anni, & jus habendi claves & custodiam omnium castrorum & arcium sive vulgo fortalitiorum loci aperti, & ibi jurisdictionem nomine suo exercendi durante eodem anno, ratione relevii debiti, ut vidi per multa exempla solemniter sumpta ab originalibus quæ in urbe Nanetensi asservantur. Et hoc quidem justum est in locis munitis, quia propter interesse publicum magis spectant ad curam & sollicitudinem principis: in feudis autem privatorum id mihi semper visum est durum & contra mentem nostræ consuetudinis, quæ solum attribuit patrono reditus feudi unius anni, in quo summopere notandum est, quod non attribuit ei verum usumfructum, nec est usufructuarius, sed propriè est sicut is cui reditus alicujus fundi debetur: hic autem non habet usumfructum, nec potest dominum à domo & habitatione expellere: sed satis est ei præstari fructus quos paterfamilias percipere & redigere solet ex fundo. Textus est *in l. fundi Trebatiani. ff. de usufruct. lega.* & quamvis in patrono hoc addatur, quod possit eosdem fructus per manus suas percipere, ut probatur in hoc textu, ibi, *peut prendre*, id est, potest capere, & clarius infra §. 17. ubi colonum expellit: tamen non est fructuarius, quamvis aliàs vassallus patrono suo legare possit feudi usumfructum, sed hoc non intendit nostra consuetudo, sed reditus duntaxat patrono attribuere, quos bonus paterfamiliàs posset & solitus est colligere & redigere ex feudo. Quare * dicebam quod si feudum consistat in domo unica, quod tunc indistinctè etiam si non esset solita locari, debeat æstimari quantum communiter in anno locari possit: si vero consistat in multis prædiis fructum afferentibus & una domo, non ad locationem, sed solum ad habitationem patrisfamilias destinata: dicebam non debere haberi rationem habitationis domus, in æstimatione redituum feudi & relevii, & omnino quod vassallus à propria habitatione non poterat expelli: tamen cum forte in publicis causarum actionibus * supremi hujus senatus, hujusmodi controversia deducta fuisset, per arestum in promptu latum in fine Decembris anno Domini sesquimillesimo tricesimo septimo, decisum fuit quod vassallus non teneretur exire de urbana sive solita habitatione, sive ut vocant, manerio feudi: sed quod (præter cæteros fructus prædiorum & feudi) respectu domus penderetur patrono jure relevii moderata merces, quantum secundum communem æstimationem in anno locari posset, & ita velut media via electa, justè decretum est & servandum, aliud esset durante prehensione feudi ex defectu hominis, ut suprà *eod.* §. *gloss.* 5. *num.* 13.

* Dominus qui fructus anni elegit, utrû possit expellere colonos vassalli?

* Sententia probabilis.

* Sententia præjudicata.

9. Quarto quæro. Patronus vult alii locare * vel vendere fructus & proventus feudi unius anni, quod absque dubio potest etiam in actionibus & plus offerenti addicere, utrum vassallus eamdem conditionem offerens debeat præferri extraneo licitatori? Videretur quod non, quia per illum extraneum colonum vel emptorem videtur patronus frui & uti. *l. non utitur. & l. seq. ff. de usufruct.* Contrarium puto, quia cùm sit dominus utilis etiam respectu patroni, potius illi quàm extraneo vendi aut locari debent, per notata Bar. Luc. de Pe. Jo. de Pla. in *l.* 1. *C. de metall. lib.* 11. Alex. apud Bar. in *l. dudum. C. de contrah. empt.* & quæ dicam infrà §. 39. Secus si patronus ex defectu hominis frueretur feudo aperto, quia (licet non soleant tantum rigorem servare) non teneretur feudum vel ejus fructus locare vassallo indevoto & negligenti obsequia clientelaria subire, & ob id ignoto à patrono, cujus respectu non habetur hoc casu pro vassallo vel domino utili, sed solum pro extraneo, & hoc nisi ad damnum & incommodum vassalli, puta si graviter offenderet patronum vel eum abnegaret, quia ei committeret feudum. Infinitas alias quæstiones super speciebus & materia redituum & proventuum hic inserere potuissem, sed nunquam esset finis, satisfactum puto explicando ea quæ concernunt consuetudinem nostram.

* Vassallus utrum excludere possit locatorem & emptorem fructuum?

10. Sed circa secundum responsum §. nostri, quæro in cujus electione sit, patroni vel vassalli, dare vel accipere libros reditua les, vel redituum declarationem ab illis transumptam? Et prima facie videtur dicendum electionem esse vassalli, duplici ratione. Prima quia vassallus est debitor, & sic sumus in regula, debitoris esse electionem in alternativis, *l. plerumque. in fin. ff. de jur. dot. cum vulgar.* prout finis hujus §. alternative loquitur, & non disponit cujus sit electio, igitur relinquitur in jure communi, *l. si cum dotem in princ. ff. solut. matr.* Nec obstat quod in §. præcedenti & regulariter in juribus feudalibus, electio est patroni: tum quia ibi consuetudo specialiter hoc disponit, & sic in aliis non idem sentit, quia æque faciliter expressisset, si idem voluisset, *l. unica* §. *si vero, C. de cadu. toll. c. ad audientiam. de decimis.* Tum quia ibi verba diriguntur ad patronum.

11. Secunda ratio, quia hic * verba sunt relata ad vassallum, & ad eum expresse diriguntur, & sic ejus debet esse electio, quia etiam in materia favorabili, & in qua electio est honorati. Fallit, si verba dirigantur ad gravatum, quia tunc ejus est electio, Textus in *l. si ita* §. *fin. ff. de lega.* 2. *not. gloss.* & ibi Bar. Paul. in *l. Lucia Titio. ff. de lega.* 2. Sed non obstantibus, puto & hic electionem esse patroni, & moveor ex tacita mente consuetudinis, & ex alia regula juris in interpretatione legum & statutorum, quod in dubio debet assumi interpretatio æquior & æquabilior, & quæ magis congruit, & per quam utrique parti melius & æquabilius consulitur. *L. in ambigua. ff. de legib. l. quoties idem sermo. ff. de reg. jur. l.* 1. & ibi Paul. *ff. si quis cautio.* & not. Lancel. Deci. in *l. omnes populi. ff. de insti. & jur.* Nunc * autem si vassalli esset electio, sequeretur quod etiam dato quod sua non interesset communicare & tradere patrono dictos libros durante illo anno: tamen posset denegare, & adhuc gravare patronum impensæ transcriptionis, quod

* Ejus est electio ad quê verba diriguntur.

* Interpretatio æquabilior.

est inconveniens & inæquale, cui obveniatur si intelligamus, prout intelligi debet, esse electionem patroni, quia aut patronus elegit habere dictos libros redituales penes se durante illo tempore, & debet habere & fideliter custodire suo periculo, & finito anno integros & illæsos cum additione receptæ illius anni restituere. Quod si patronus nolit subire onus & periculum custodiæ: tunc potest petere à vassallo redituum omnium declarationem à dictis libris fideliter extractam sibi dari, quod tunc impensis patroni fieri debebit, & hunc puto verum esse & germanum sensum hujus §.

* §. * LI.

* Hic articulus in antiqua consuetudine fuit 35.

ITEM, le vassal ne peut *desmembrer* son fief au prejudice & sans le consentement de son seigneur.

Hic articulus sic fuit postea ita mutatus.

LE vassal ne peut desmembrer son fief au prejudice & sans le consentement de son seigneur, bien se peut joüer & disposer & faire son profit des heritages, rentes ou cens estans dudit fief, sans payer profit au seigneur dominant, pourveu que l'alienation n'excede les deux tiers, & qu'il en retienne la foy entiere, & quelque droit seigneurial & domanial sur ce qu'il aliene.

SUMMARIA §. LI.

1. *Quid sit* dismembratio *feudi & quotuplex.*
2. *Q.* 1. *Unus solus ex convassallis potest alios provocare & cogere* ad divisionem *feudi.*
Et potest feudum inter convassallos dividi per regiones & loca irrequisito etiam patrono.
3. *Dummodo remaneat unus & idem titulus ejusdem feudi.*
4. *Q.* 2. *In dubio nunquam censetur facta sectio feudalitatis.*
Simplex renovatio non disponit.
5. *Feudum cui nova qualitas additur, non censetur novum, nisi respectu qualitatis additæ dumtaxat.*
6. *Q* 3. *Hæredes vassalli licet possint inter se* dividere & assignare mansiones feudi, *non tamen possunt inter se dividere & assignare subfeuda.*
7. *Quomodo accipiendum secundogenitos concurrere cum primogenito in juribus subvassallorum.*
8. *Feuda non debent capite minui etiam per principem.*
Usus imperitorum non facit jus.
9. Q. 4. *De vassallo* recognoscente feudum ab alio.
Quid si quis rem suam alaudialem recognoscat in feudum ab alio.
Licet possessio vel quasi, non transferatur per erroneam recognitionem: tamen non transfertur per præstationem & solutionem jurium etiam erroneam.
10. *Simplex recognitio non disponit, sed probat, sicut confessio inter eosdem.*
11. *An communi consensu patroni vel vassalli possit res feudalis effici censualis vel è contra?*
12. *Vassallus recognoscens ab alio & jura ei præstans, non præjudicat vero patrono ignoranti, nec in proprietate, nec in possessione vel quasi.*
In quærenda quasi possessione alicujus juris, non requiritur scientia & patientia simplicis domini, sed possessoris vel quasi.
13. *Cogens alienos subditos ad abjurandum priorem dominum & sibi obtemperandum, nullum jus, nullam possessionem acquirit.*
Subditi non posident, sed posidentur.
14. *Vassallus & fructuarius non possunt privare dominum possessione sua, nec per actus fictos aut verbales, nec per actus reales.*
15. *Patiens præscribi censetur alienare.*
16. Q. 5. *Vassallus potest* subinfeudare.
Feuda decimarum apud nos sicut cætera feuda regulantur.
17. *Emphyteuta potest facere subalternum emphyteutam.*
18. *Consuetudo nostra in effectu, conformatur antiquis usibus feudorum, quantum ad subinfeudationem.*
19. *Subinfeudatio non tenet respectu superioris patroni.*

20. *Fallit*

20. *Fallit secundum usus feudorum, nisi in casum commissi subvassallus paratus sit servire superiori patrono.*
21. *Sublimita si feudum committatur propter ingratitudinem vassalli, quia omnino resolvitur subinfeudatio, secundum dictos usus feudorum, contra Francisc.*
Novus intellectus parag. 1. in fi. per quos fiat investitura.
22. *Subinfeudatio non prejudicat agnatis vel substitutis.*
23. *Nec superiori patrono.*
24. *Sed investitus recursum habet contra subinfeudantem.*
25. *Quid de cæteris consuetudinibus?*
26. *Quomodo accipiendum illud,* sic volo, sic jubeo, *tuncque tenaciter verbis inhærendum.*
Interpretatio certæ consuetudinis Alverniæ.
Judices acribodicæi.
27. Q. 6. *Thema multiplex.*
28. *Patronus non potest dividere concessionem vassalli.*
Non obstante processu petitorio vel rescissorio, potest actor petere contractum & reo possidente interim observari.
Patronus non potest præscribere contra vassallum.
29. Q. 7. *Quid si vassallus subinfeudet feudum vel partem mediante summa pecuniæ?*
Quomodo vassallus obviare potest juribus patroni?
30. *Refert an pars feudi vendatur aut donetur: an vero in feudum vel censum concedatur.*
31. *Nulla jura debentur de subinfeudatione vel concessione in censum, etiam mediante pecunia factis.*
32. *Patronus non potest dismembrare feudum dominans vel ejus jura in præjudicium vassallorum.*
33. *Patronus vendens feudum dominans potest retinere jura releviorum ad vitam.*

*Qui hujus §. partem hodie facit.

HIc §. magnam qræ se fert obscuritatem, similiter & § *eod.** infrà 41. quorum materiæ ad invicem permiscentur, & non potest recte alter intelligi sine altero. Et novitius olim multum super eorum intellectu laboravi, sed modo utrumque Deo duce clarum & perspicuum reddam. Et gratia faciliotis intelligentiæ nolui mutare in summatio, nec mutabo in discursu verba textus.

1. Et dico primo, quod dismembratio nihil aliud est quam separatio totius corporis feudi à capite, vel membrorum seu partium feudi à capite suo, vel ab invicem sive à corpore feudi. Et hîc caput feudi voco feudum dominans, corpus feudi voco totum ipsum complexum feudale, quod sub nomine unius feudi tenetur & recognoscitur, & habet partes æque principales, ut sunt fundi domanii: & partes subalternas, ut sunt subfeuda censualia, & vectigalia prædia à feudo dependentia. Unde * triplex est dismembratio, quædam à capite: quædam à corpore: quædam à capite & corpore simul.

*Triplex dismẽbratio.

* Prima est, quando totum ipsum feudum recognoscitur ab alio, & sic separari attentatur a capite suo dominanti. * Secunda est, quando de uno feudo fiunt duo vel plura feuda, ab eodem tamen veteri patrono semper recognoscenda, hic enim nihil separatur a capite dominante, sed tantum corporis sive feudi membra, seu partes integrales separantur ab invicem, & transeunt in alia corpora vel feuda. Tertia * est, quando pars feudi tanquam feudum separatum recognoscitur ab alio: tunc enim illa pars primum separatur à corpore feudi: deinde separatur à capite dominanti, vel separari attentatur. Sub his tribus speciebus continentur singulæ dismembrationes prohibitæ, prout hic prohibetur eas fieri in damnum patroni non consentientis. Modo penetrando fluctus æquoris hujus materiæ,

*Dismembratio à capite quid?
*Dismembratio à corpore, quid?
* Dismembratio à capite & corpore simul, quid?

2. Quæro primo, tres cohæredes vel legatarii, vel emptores ejusdem feudi, sive cum societate, sive sine societate communes, diviserunt in invicem feudum per regiones æquis portionibus, utrum valida & rata sit hujusmodi divisio? Et primo frustratoria videtur hæc quæstio, quum sit casus in *l. imperialem §. præterea ducatus, de prohib. feud. alien. per Feder. in usib. feud.* ubi dicitur quod feudum dummodo non sit de regalibus & exceptis, libere & sine domini consensu dividi potest inter consortes mutuo eorum consensu, & quamvis Panorm. in *consil.* 82. *quanquam in his dubiis, col. pen. ver. ego tamen notanter lib.* 1. tenuerit omnium convassallorum consensum & concordiam requiri, ad hoc ut feudum etiam inferius dividi possit, & quod non sufficiat unum ex eis provocare ad divisionem, imo quod uno eis dissentiente fieri non possit, per textum in *d. §. præterea, ibi si consortes voluerint.* & sequitur Felin. in *c. quæ in ecclesiarum, collat. penult. de constitut.* Hippol. de Marsil. in *singul.* 9. Alberi. Pœn. in *consil.* 66. *col.* 2. tamen in contrarium est veritas, etiam in terminis dictorum usuum feudalium quod uno ex vassallis provocante, possit etiam aliis invitis etiam sine consensu domini divisio fieri per *d. §. præterea.* Nec obstat dicta clausula, si consortes voluerint, quia ex ea non debet inferri argumentum a contrario sensu contra jus commune & ita decidit & respondet Alexand. in *consil.* 7. *in consultatione, consilio* 25. *attentis narratis, collat.* 3. *libro quinto.* Socy. *consil.* 228. *in quæst. collat.* 2. *lib.* 2. Francisc. Cur. senior. *consil.* 68. *per tres collat.* Jas. in *l. stipulationes non dividuntur col.* 18. Francisc. in *tract. feud. part.* 1. 3. 4. & *par.* 4. *num.* 125. Philip. Deci. in *ca. providentiam, collat.* 5. *in fin. de offic. deleg.* & apud nos expeditum est dividi posse absque eo quod patronus aliqua relevia vel alia jura utilia petere possit etiam in feudis Vulquecini, ut plenè diximus *supra* §. 33. *qu.* 17. In contrarium tamen videtur hic textus, saltem quando agitur de divisione fienda non alternis vici-

bus & per tempora, ſed per loca & regiones, hoc enim fieri non poteſt niſi pars à parte ſeparetur & dividatur realiter & ad oculum, & ſic corpus feudi diſmembratur in ſecunda ſpecie, quia membra ſeparantur à corpore & ab invicem, quod videtur prohibitum ſaltem, ſine conſenſu domini per generalitatem hujus textus.

*Fieri poteſt diviſio feudorum, ſed non feudi.

3. Reſpondeo. Aut * diviſio fit hoc modo, quod quælibet pars dividens ſit feudum per ſe, & ſic titulus feudi dividitur, & non poteſt fieri ſine conſenſu patroni, quia eſſet diſmembrare feudum in ſecunda ſpecie, & de uno facere plura, & hoc nullomodo ſpectat ad vaſſallos, ſed ſolum ſpectat ad patronum, cujus deſtinatione ab initio tempore primæ infeudationis feudum conſtituitur: ſed ex poſt facto ſpectat ad patronum & vaſſallos ſimul, & ſine eorum communi conſenſu non poteſt fieri ſectio vel diviſio feudi in plura feuda. Aut vero diviſio fit ſalva ratione ejuſdem feudi, & hæc inter convaſſallos citra conſenſum patroni, imò etiam eo invito eſt permiſſa. Poſſunt igitur vaſſalli libere dividere feudum, ſeu verius fundos & res feudi inter ſe, remanente ſemper uno feudo & una fidelitate, ſive unico titulo ejuſdem feudi, & hoc non eſt contra hunc textum, quia nulla fit ſectio feudalitatis: ſed non poſſunt dividere feudum ipſum in plura feuda, & hoc eſt quod diximus ſuprà §.2. *gloſſ.* 4. *num.* 32. quod vaſſalli invito patrono poſſunt dividere fundum, & non feudum, & quod poſſunt ſinguli pro portionibus ſuis juſta offerre, & inveſtiri tanquam de parte quota vel integrali unius feudi, ſed non tanquam de feudo ſeparato. Ad unam etiam feudalitatem, & unum catalogum præſtandum cogi poſſunt, niſi patronus ſeparationi & ſectioni feudi authoretur.

4. Secundo quæro. Quando dicitur patronus conſentire & authorari ſectioni feudi? Reſpondeo non eo ipſo quod unum ex vaſſallis recipit in fidem pro portione ſua feudi pro diviſo: quia eo ipſo quod recipitur tanquam de parte feudi, præſupponitur & conſervatur unitas ejuſdem feudi conſiſtentis in pluribus portionibus diviſis ab invicem reſpectu loci, ſed non reſpectu tituli, qualitatis & unitatis ejuſdem feudi, & in dubio nunquam cenſetur facta ſectio feudalitatis, nec multiplicatio in diverſa feuda. Sed ſi patronus ſcienter reciperet unum ex vaſſallis in fidem talium hæredıorum tanquam de feudo per ſe, cenſeretur conſentire, ut deinceps eſſet feudum ſeparatum: ſecus ſi patronus eſſet ignorans, imo non ſufficeret, hoc fieri per modum ſimplicis recognitionis & renovationis antiquæ & inveſtituræ: quia illa non fit animo aliud de novo diſponendi, & ſemper in ea apponitur vel ſubintelligitur clauſula ſalvo jure, per ea quæ latè diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *&* infrà §. 63. Sed opus eſſet facere per modum novæ diſpoſitionis, prout in veritate hoc caſu non eſt renovatio nec continuatio antiquæ inveſtituræ, ſed nova infeudatio & inveſtitura, ex quo agitur de inducenda nova qualitate & novo titulo feudi per ſe ſubſiſtentis, juxta notata per doctores in *l. jus autem civile. ff. de juſt. & jur. in l. more ff. de juriſdict. omni judic.* & hoc reſpectu feudum novum rectè dici poteſt.

*An qualitas addita faciat feudũ novum.

5. Circa quod adverte, quamvis paſſim dicant doctores feudum * eſſe novum, ubicumque nova qualitas, & nova conventio eſt addita, ut per Matth. de Afflict. *in deciſ. Neapol.* 112. *col.* 2. ubi multa ad hoc cumulat: tamen hoc non eſt verum niſi reſpectu qualitatis additæ dumtaxat, ita quod ſi alias totum feudum erat feudum antiquum, vel ut vocant proprium, iſta portio erecta in feudum per ſe cenſebitur feudum antiquum vel proprium quantum ad ſucceſſiones & alia jura antiquorum prædiorum ut prius: quoniam nova inveſtitura quantum ad alia vigorem antiquæ non enervat, ut notat Alvarot. in *cap. unico. num.* 8. *de vaſſall. decrep. ætat.* nec etiam aliquid immutat reſpectu eorum quorum intereſt qui non conſenſerunt, ut notant Bal. Alvar. Præpoſ. in *c,* 1. *an Agnat. vel ſi. defunct. in uſib. feud.* Alber. Brun. in *conſ.* 8. *& conſi. ſeq. inter conſi. feudalia.*

6. Tertio quæro. Pone feudum ſpectans ad tres fratres conſiſtere in caſtro & duabus aliis manſionibus cum certo domanio & plurimis ſubfeudis & cenſualibus prædiis. Ex diviſione fratrum antiquiori adjudicatum eſt caſtrum cum cæteris prædiis & ſubfeudis: Secundo fratri obvenit una manſionum cum certis terris & ſubfeudis: Tertio fratri altera manſio cum reliquis terris & ſubfeudis, prout ſæpe inter convaſſallos dividentes, ſubfeuda dividuntur & aſſignantur. Utrum valeat hujuſmodi diviſio & aſſignatio ſubfeudorum? Hæc quæſtio ſupervacua videtur & deciſa per ea quæ latè diximus ſuprà §. 16. *uſque ad numer.* 23. ubi probatum & concluſum eſt, quod etiam ſecundogeniti ſuccedunt & habent partem in ſubfeudis & juribus cenſuum dependentibus à feudo communi, & hoc nedum in commoditate, ſed etiam in proprietate, & exercitio jurium dominicalium pro rata juris & patroni quam habent in feudo dominanti. Si igitur ſunt communes de juribus dominicalibus & ſubfeudis & in ſubvaſſallis: & tamen per jura vulgaria non tenentur remanere in communione, igitur poſſunt dividere, ergo cuique eorum certos vaſſallos ſeu certa ſubfeuda adjudicare. Sed contra opponitur, quod hic eſſet multiplex diſmembratio, quia ſingula ſubfeuda moventur à caſtro tanquam à capite & loco dominanti, ſub cujus titulo & denominatione ſunt infeudata ſolita recognoſci, & ſic caſtrum eſt caput & velut origo ſubfeudorum: ſi igitur agatur, ut hujuſmodi ſubfeuda moveantur & deinceps recognoſcantur à certa alia manſione, ſive ſub denominatione illius manſionis, neceſſario ſeparantur à proprio, antiquo & naturali capite, & alii tanquam ſubdititio, & minus digno capiti ſubjiciuntur, & ſic quot ſunt ſubfeuda diſſeparata à caſtro, tot ſunt diſmembrationes à capite caſtri. Quinetiam ipſum caſtrum tot patitur membrorum ſuorum ſubalternorum diſmembrationes, quæ omnia ſunt contra hunc textum. Præterea ut diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 3. *qu.* 3. non poteſt patronus retento loco dominanti alienare patronatum, nec transferre vel cedere vaſſallum ſuum aut ſubfeudum in alium ſine conſenſu vaſſalli, ut tenet Joan. Fab. in §. *unico. circa medium inſtit. de aſſigna. liber.* imo etiamſi maxime vaſſallus conſentiat, adhuc ſi patronus ſuperiorem patronum habeat, non poteſt hujuſmodi ſectio & immutatio jurium & qualitatum feudi fieri ſine conſenſu ſuperioris patroni, cujus intereſt ſtatum & diſpoſitionem clientelæ ſuæ non alterari nec permutari. Et pro hac parte concludo per ea quæ late deduxi in *d. gloſſ.* 3.

7. Nec obſtat quod diximus ſuprà §. 16. *quaſt.* 5. *num.* 19. ſecundogenito, habere partem pro rata in ſubvaſſallos: quia eſt verum in quantum pro rata ſunt domini feudi dominantis, & ad hoc ut primogenitus jure præcipui vel primogenituræ non auferat omnes ſubvaſſallos & cenſuarios, quia conſuetudo non dicit & non veniunt appellatione manerii: unde in diviſione feudi vel hæreditatis habetur ratio ſubfeudorum ad commodum ſecundogenitorum, & eorum portionem augendam: licet non habeatur ratio manerii ſeu præcipui. Sed non ſequitur quod poſſint ſive dividendo, ſive aliter agendo deteriorem facere conditionem ſubvaſſallorum, & eorum mutare ſtatum. Poſſunt igitur omnes hæredes ſimul, vel unus nomine omnium, exigere fidelitatem à ſubvaſſallis præſtandam ſub denominatione & ad cauſam talis caſtri modo ſolito, & ſecundum formam infeudationis & antiquarum inveſtiturarum, ſed quemadmodum non poſſunt exigere ſinguli ſingulas fidelitates, ut probatum eſt *ſupra* §. 2. *gloſſ.* 4. *qu.* 8. ita non poteſt unus ex eis prætextu diviſionis & aſſignationis ſibi factæ aliquid exigere ſolo

ſuo

suo proprio nomine & ad causam terræ inferioris mansionis à qua subfeudum non dependet, & sub cujus nomine nunquam fuit recognita, & quascumque cessiones vel delegationes habeat à cohærentibus, non valent hoc respectu, & alioquin censerentur subfeuda, quandam mutationem status & capitis * diminutionem pati, si ab antiquo & proprio capite abscinderentur, & alteri novo & minus digno subjicerentur.

* Feuda nō debent capite minui etiam in principe.

8. Et hoc etiam supremus princeps invitis vassallis non posset facere, ut dictum est in *d. gloss.* 3. Facit quod notant Hosti. Joan. Andr. Panorm. Fely. in *cap. dilecti filii, de major. & obed.* & expressim quod vult And. Iser. in *l. imperialem* §. *præterea ducatus, de prob. feud. alien.* per Federic. *col.* 5. *in fi.* ubi dicit quod homines & vassalli domini regis, possunt intercedere ne in alium transferantur, & justè causari quod nolunt esse vassalli alterius quam regis, & quod eorum interest alteri non subjici, & quod rex non potest eos alii donare. Nec obstat de usu quorumdam privatorum, quia est * abusus imperitorum, qui non facit jus, nec interpretationem juris, quia si in quæstionem deducatur, non observatur, sed reprobatur a peritis. Dico igitur subfeuda invitis subvassallis non posse dividi vel separari à castro vel mansione a qua dependent, & solita sunt recognosci. Unde si producatur ad divisionem feudi dominantis, necesse est quod subvassalli sequantur eum quem sequitur castrum vel principalis mansio. Poterit etiam & debet secundogenitis major hac ratione pensitatio fieri in reliquis bonis, vel in summa pecuniæ, vel etiam in majori portione domanii feudi dominantis, quia non est inconveniens quòd secundogeniti renuncient omni juri, quod habent in subvassallos & censuarios in favorem primogeniti retinentis integram mansionem, & quòd pro hac renunciatione & cessione accipiant proportionabiliter majorem partem in domanio feudi dominantis, prout esset inconveniens primogenitum renunciare juri certorum subvassallorum in favorem secundogenitorum nihil habentium in castro vel mansione à qua eadem subfeuda dependent.

* Usus imperitorum non attenditur.

9. Quarto quæro, Quid si vassallus recognoscat feudum ab alio quàm à vero patrono? Respondeo, in terminis consuetudinis nostræ feudo non privatur, quamvis si id scienter & sponte faciat adprimè mereatur, ut suprà §. 43. *qu.* 46. Sed recognitio non valet, tanquam totalis dismembratio à capite, in tantum quod per talem recognitionem nullum fit præjudicium vero patrono, nec in proprietate seu directo dominio, seu in possessione civili feudi vel quasi possessione civili & naturali superioritatis feudalis, sive juris patronatus. Adverte tamen quia hæc est uberrima materia, & effusa repetitione digna, utque quam paucissimis verbis, totius rei summam quantum ad feudalem dumtaxat materiam resolutivè complectar, * quatuor casus distinguo.

* Distinctio quatuor casuum.

* Quandoque quis recognoscit rem propriam liberam & alaudialem, in feudum ab alio tanquam à patrono, & hæc non est materia hujus §. Plene scripsi suprà *gloss.* 5. & §. 12 & infrà §. 69. ubi conclusio est quod simplex * recognitio vel receptio in feudum, (videlicet quæ fit tanquam de re tali, scilicet feudali, vel tanquam de re concedentis,) non valet nisi ad probationem: cæterum non præjudicat nec in proprietate nec in possessione, salvo eo quod dixi de possessione, nisi ultra simplicem recognitionem vel confessionem transeatur ad actualem præstationem homagii, & solutionem jurium mutatione occurrente: quoniam per hos actus restituitur recipiens in possessione vel* quasi directi dominii, & juris patronatus feudalis per notabile Anthonii de Butr. in *capit. fin. collat.* 18. *versic. ex his deciditur. de caus. possess. & propri.* & per triginta annos cùm bona fide præscribere & acquirere poterit omne jus feudale, per notata *in dicto* §.

* Primus casus.

* Recognitio simplex probat, nō tamen præjudicat in proprietate vel possessione.

7. si vero quis recognoscat vel recipiat in feudum tanquam rem propriam, id est sciens esse suam, etiam volens effici feudalem, & sic animo alienandi directum dominium, & retinendi utile sub onere & conditione feudali, statim valet dispositio tam respectu proprietatis quam possessionis, ut in dicto §. 1. *gloss.* 5. *num.* 21.

10. * Quandoque quis rem suam censualem recognoscit ab eodem domino in feudum, vel è converso rem suam feudalem in censum, & tunc siquidem fit simplex recognitio, tanquam de re tali qualis recognoscitur, non immutatur qualitas rei, nec respectu dominii, nec respectu onerum, nec respectu possessionis. Salvo respectu possessionis nisi subsequantur possessiones reales conformes recognitioni, quæ tamen tanquam * erronea cedet veritati prioris investituræ vel concessionis ea probata, quia simplex recognitio seu renovatio non disponit nec immutat statum rei, ut not. in *l. Si aliquam rem. ff. de acquir. vel amitt. poss.* Guid. Pap. in *decis. Delphi. qu.* 272. sed tantum probat sicut confessio inter eosdem, & non contra tertium, ut notat Zeuzeli, & post eum Joan. de Imol. in *cle. col.* 8. *ver. quaero an recognitio. de jurejur.* Stephan. Bertran. *consil.* 253. *hospitale. lib.* 2. & *in consil.* 1. *collat.* 3. & 5. *consil.* 54. *recognitio. lib.* 3. Unde probata prima investitura vel concessione, ei statur, & recognitio sequens, quatenus contraria est, tanquam erronea rejicitur, ut tradit Bald. 1. *de feud.* Gar. & Castal. in *usibus feudorum.* Paul. in *consil.* 375. *quando constat lib.* 2. Bal. & alii in *cap.* in *consil.* 191. *visis & diligenter col.* 2. *lib.* 2. Jacob. de S. Georg. in *investit. in verb. dictique vassalli promiss. recogn. dict. feud. col.* 4. *versic. insuper quaero.* Francisc. in *secunda parte feudo. quæst.* 7. & *in consil.* 1. *numer.* 8. Deci. *consil.* 184. 363. *in fi.* Alber. Brun. in *consil.* 1. *in fine cons.* 25. *in fi. inter cons. feudalia.*

* Secundus casus.

* Recognitio erronea.

11. Si vero hujusmodi recognitio fiat tanquam de re alterius qualitatis, animo novum statutum rei inducendi, tunc est nova dispositio, per quam status rei mutatur, dummodo fiat ab habentibus potestatem, & non prohibitis. Numquid igitur mutuo consensu domini directi & domini utilis fieri potest ut res feudalis sit censualis, vel contra, res censualis in feudum erigatur? Breviter dicendum, quod sic inter eosdem & respectu aliorum qui ab istis habituri sunt jus vel causam, sed non respectu superioris habentis interesse, nisi is etiam consentiat, unde si vassallus ratione feudi sui habens subvassallum, convenerit cum eo ut subfeudum converteretur in censum, & de cætero non moveatur, nec recognoscatur feudaliter, sed censualiter sub certo annuo censu, superior patronus potest improbare, & eos cogere ad reducendum & reponendum in pristino & antiquo statu subfeudi, quia sua interest, quoniam majora sunt jura & commoda subfeudorum quàm censualium prædiorum, imò si è converso actum esset, ut census converteretur in feudum vel in subfeudum, quamvis id sit utile superiori patrono, tamen puto quod possit impedire, ad hoc ne antiquus feudi a se moventis status, & descriptio veterum catalogorum immutetur. * Quandoque autem vassallus totum domanium feudi sui, vel ejus partem concedit in subfeudum vel in censum, vel in reditum: & dicemus statim in quæstione sequenti.

* Tertius casus.

12. * Quandoque recognoscit feudum vel partem feudi sui ab alio; Et hæc est quæstio nostra, & dico quod si verus patronus vel dominus directus prius amiserit possessionem vel quasi juris sui, tunc per hujusmodi actus vassalli bene acquiritur & transfertur possessio vel quasi superioritas feudalis in eum qui recognoscitur, qui bona fide & longissimo tempore poterit sine alio titulo contra verum dominum præscribere & acquirere jus patronatus feudale. Nec quantum ad hoc requiritur alia scientia vel patientia veri domini ex quo non possidet, quia omnia jura quæ dicunt quasi possess.

* Quartus casus.

sionem jurium non acquiri nisi sciente & patiente vero domino, intelliguntur de domino & possessore vel simplici possessore, qui potest possessionem transferre vel amittere, non autem de simplici domino, qui nullam possessionem habet, ut notatur per Bald. & omnes in *l. 2. C. de serv. & aqua.* Si vero verus patronus & dominus directus adhuc erat in possessione vel quasi superioritatis feudalis, tunc sit conclusio, quod per hujusmodi actus non dismembratur etiam simplex possessio vel quasi, nec dominus illam amittit, nec recognitus illam acquirit, quantumcumque vassallus sacramentum fidelitatis præstet & jura solvat ei quem de novo recognoscit, nisi verus & antiquus dominus vel ejus hæres sciat & patiatur, quia semper in quærenda possessione alicujus juris, requiritur scientia possessoris, *l. 2. in fi. ff. de servi. rust. prædio. l. 2.* & ibi Bald. *col. 4. in fi. ver. no. regulam, C. de serv. & aqua.* jus autem patronatus feudale quamvis in proprietate directa consistat, tamen magis accedit juri & quasi possessioni incorporali, quam possessioni rei corporalis, per ea quæ scripsimus suprà §. 1. *gloss. 6.*

13. Sic in simili decidit Inno. in *c. dilectus de capell. monacho.* quod si quis alienos subditos fecerit abjurare jurisdictionem prioris domini, & ab eis juramentum fidelitatis exegerit, & confessionem, quod sunt homines sui, etiamsi illi sponte hæc præstiterint, non privatur dominus possessione sua, nec aliqua possessio vel quasi transfertur in recognitum, nisi cœperit jurisdictionem exercere & dominus prior possessor scienter passus sit subditos illi tanquam domino obtemperare, ut notant Imol. Joan. And. & alii in *c. conquerente de offic. ordin. in c. olim 3. de resti. spolia.* quoniam quum * tales subditi non possideant, sed possideantur, nullam possessionem vel quasi in alium transferre possunt, Bart. in *l. quod meo. in princ. col. fin. ff. de acquir. vel amitt. possessio.* latè tradit Pet. de Anch. in *reper. c. sine possessione c. 25. 26. de reg. jur. in 6.* sic in proposito quod ad jus feudale superioris attinet, vassallus non possidet, imo nec detinet, sed magis & vere possidetur & detinetur ab alio: igitur nullam superioritatis feudalis possessionem vel quasi transferre potest in alium.

*Subditi non possident, sed possidentur.

14. Quod amplio, nedum per actus fictos, sive per actus verbi recognitionis & præstationis sacramenti, sed etiam per actus reales: nedum per solutionem jurium utilium, sed etiam de facto inducendo eum quem de novo recognoscit in feudum, tradendo ei illud realiter jure dominii directi & superioritatis feudalis possidendum, quia quamvis is qui nomine alieno possidet ut colonus, qui non potest de facto privare dominum possessione sua per actus fictos, puta conductionis & solutionis mercedis, ut notant Bartol. & alii in *l. si colonus, in l. quamvis §. 1. ubi text. ff. de acquir. vel amitten. possess. no. (ano. in fi. de offic. vicarii in 6.* possit tamen de facto privare dominum possessione per traditionem realem, *ut in l. 3. §. quod si servus. ff. de acquirenda vel amittenda possessio.* Bart. & alii in *dict. l. si colonus salva conditione. ex l. fi. C. de acquir. & retin. possess.* tamen vassallus non potest hoc facere, quoniam nullomodo incumbit possessioni feudi nomine domini, sed suo nomine naturaliter possidet: dominus autem similiter per seipsum possidet, & ejus possessio civilis feudi, & quasi possessio civilis & naturalis juris feudalis, non requiescit in vassallo, nec in ejus ministerio, sed in solo domino: sicut proprietarius per seipsum, & non ministerio usufructuarii civiliter possidet fundum fructilem, unde sive fructuarius violenter dejiciatur, sive de facto alii vendat fundum & realiter tradat, non privatur dominus possessione sua, ut notant Bart. & alii in *l. peregre §. quibus explicitis. ff. de acquirend. vel amitt. possess.*

15. Conclusionem nostram limita, nisi postea mutationibus feudi occurrentibus, verus dominus & possessor desineret omnino uti jure suo, & scienter pateretur hunc de novo recognitum prehendere feudum, fidelitatem & relevia exigere, & cæteros dominicales actus exercere, quia tunc amitteret possessionem suam & transferretur in exercentem, quia etiam longissimo tempore sive alio à prædictis titulo, vel longo tempore cum certo justo titulo præscribere & acquirere poterit omne jus patronatus feudale. Et sic feudum dismembrabitur à veteri capite suo, & in aliud transferetur, sed hoc non fit facto vassalli, quoniam non posset per hunc textum sed potestate legis, & negligentia veri patroni, qui censetur in eum alienare quem patitur præscribere. *l. alienationis verbum. ff. de verb. signifi.* reliqua amplissimæ hujus materiæ quasi possessionis & præscriptionis jurium habebis infrà *tit. 3. & 4.*

16. Quinto quæro, Vassallus possidens feudum consistens in domo & centum jugeribus terræ in domanio, & ducentis jugeribus in censu modico & annuo: concessit in feudum vel melius subinfeudavit in subfeudum quinquaginta jugera dictæ terræ, cum centum jugeribus dicti census. Utrum valeat hujusmodi contractus & concessio? Et videtur quod sic, sive de jure, & secundum antiquos usus feudorum, sive de consuetudine nostra quæratur. Et primo, hoc est indubitatum secundum usus feudorum de quibus in *tit. quali. olim. poter. feud. aliena. §. 1. & d. l. Corradi. §. 1. & per quos fiat investi. § 1.* ubi sunt textus aperti, licere vassallo * subinfeudare sincere & sine fraude, hoc est gratis & non capiendo pecuniam, ut ibi Matth. de Afflict. sentit non permiscendo occultam venditionem, vel aliud in fraudem patroni, *gloss. & omnes feudista. in c. 1. §. præterea & cap.* Corrad. in *l. imperialem. §. illud de prohib. feud. alie.* per Federic. in *usib. feud.* Bal. in *cap. 1. de contro. inter me & domi. de porr. feudo. super verb. sive alienavit. & in c. 1. §. 1. per quos fit investi in usib. feud. gloss. in cap. quæ in ecclesiarum in verb. feud.* & ibi latè Fely. *c. 27. 28. & 29.* cujus dicta nolo referre. *de constit.* Bal. in *consil. 16. facti evidentia. in fi. lib. 1. consil. 265. super eo. lib. 5.* latè Ludovic. Roman, *l. in concedendo. num. 4. cum seq. ff. de aqua plu. arcen.* Panorm. & alii in *c. ex transmissa de foro competenti.* Panorm. in *c. cum apostolicæ. de his quæ fi. a prælat. si consf. cap.* Guid. Pap. in *Deci. Delph. 162.* Jacob. de S. Georg. *in invest. in verb. de feud. col. 6. versi. an autem.* ubi post. Jaco. de Bell. in *c. 1. qui feud. dare poss.* ampliat etiam ad feudatarium ecclesiæ, & bene. In quantum tamen ibidem limitat in feudo * decimali, non servatur hæc limitatio in hoc regno, nec feuda decimarum diverso jure censentur ut diximus infra §. 68. Idem latius tenet Jaco. in *ver. ita etiam quod ips. vassal.* per totum Francisc. in *4. part. feud. num. 83.* Jason in *l. ex contrario col. 15. ff. de acquirend. vel amittend. possess. in consi. 235. lib. 2.* Alberic. Brun. in *consil. 111. inter consi. feudalia.* Sic emphyteuta potest concedere in emphyteusim sine domini consensu *gloss. §. adeo institu. de locat.* quam veram dicit Ludov. Roman. in *l. in concedendo. num. 5. de aqua pluv. arcend.* Et hæc tanquam insigniora loca pro copiæ studiosis cæteris vix numerabilibus omissis tetigisse sufficiat.

* Vassallus potest subinfeudare.

* Feudum decimale.

17. Secundo videtur idem multo fortius apud nos, attenta generali consuetudine regni, quod feuda sunt patrimonialia & multo magis in terminis hujus consuetudinis nostræ, quoniam ut infrà * §. 41. licet vassallo quicquid libuerit disponere de feudo citra dimissionem fidei etiam inconsulto & invito patrono, & absque eo quod patronus conqueri vel aliquod emolumentum petere possit: sed quando vassallus subinfeudat nullo modo dimittit, imo retinet solidam fidelitatem, & remanet vassallus totius feudi, & integrè clientelari conditioni obnoxius ut prius, & est totum. Ad hoc optime facit quod notant Bar. Soc. in *cons. 256.*

* Hic §. 41. veteris cõsuetudinis hodie facit partem hujus paragraphi.

si in præsenti. consi. 261. *punctus præsentis lib.* 2. ubi dicit quod lata est differentia, an emphyteuta transferat omne jus suum in alium, non retinendo jus recognoscendi dominum, quamvis certam pensionem retineat super recipiente, qui debet dominum directum recognoscere: an vero retento jure suo emphyteuta concedat alii in emphyteusim: quia primo casu concedens non remanet emphyteuta, sed solus recipiens est novus emphyteuta; sed in secundo casu, primus remanet emphyteuta ut prius: sed recipiens est subalternus emphyteuta, & sic sunt duo domini utiles subordinate & diverso respectu, & ibi dicit Soci. hoc non esse inconveniens juxta doctrinam Joan. Fabri in §. *adeò. c.* 1. *instit. de loca.* quem refert & sequitur, de quo clarius dicendum est, ut explicuimus suprà §. 1. *gloss.* 7. ita etiam in præsenti dicendum est, quia si vassallus totum feudum in alium transfert non retenta fidelitate & jure recognoscendi patronum suum, desinit esse vassallus, & recipiens vassallus efficitur: sed si retenta fide & jure vassallagii concedat ad onus feudi erga se, recipiens efficitur vassallus vassalli, & quia hoc fit sub eadem dependentia feudali, nulla videtur fieri dismembratio: fit tamen aliqua, unde non tenet respectu patroni & in ejus præjudicium nisi consentiat. Super hoc consuetudines locorum vario modo loquuntur, sed pro resolutione dico, quod nostra consuetudo in effectu conformatur præfatis usibus feudorum compilatis per Obertum, & communi omnium scribentium doctrinæ. Ex qua quatuor conclusiones ad resolutionem quæstionis nostræ facientes, excerpam. * Prima: feudum vel in totum vel in parte subinfeudari potest à vassallo, domino irrequisito & non consentiente tribus concurrentibus. Primo, quod hoc fiat sincere & sine fraude. Secundo, quod infeudetur ei, qui sit similis conditionis & qualitatis ad obsequendum patrono, vel melius, ut inquit Bal. in *Authent. nisi rogati. in fi.* 2. *col. C. ad Trebell.* Tertio, quod sub eisdem pactis & conditionibus, & hæc duo comprehenduntur in primo. Ita tradit *gloss. in cap.* 1. §. 1. *præterea. duc. Corrad.* ubi omnes doctores sequuntur, & in *c.* 1. §. 1. *per quos fiat invest. & in locis supra allegatis,* & sic hujusmodi infeudatio non censetur alienatio. Textus in *d.* §. 1. *per quos fiat invest.* utpote quum infeudans remaneat vassallus ut prius.

* Prima conclusio.

19. Et hoc de validitate infeudationis in se, sed de ejus effectu sequitur conclusio * secunda. Si feudum sit hæreditarium, hoc est ad hæredem mero jure hæreditario devolvendum, puta feudum novum, vel ex tenore investituræ pro hæredibus & habentibus causam concessum, & tunc filius sive alius hæres vassalli non potest infeudationi contravenire, sed ei stare tenetur, & valet & tenet infeudatio (aliàs non fraudulenta) respectu infeudantis, & omnium ejus hæredum vel quorumcunque successorum & causam habentium: sed non valet in præjudicium patroni, quia finito feudo & resoluto jure vassalli datoris, resolvitur jus acceptoris, scilicet subvassalli, & sic totum feudum una cum eo quod fuerat infeudatum libere ad patronum revertitur, ut tenet Spec. in tit. *feud.* §. *quoniam. qu.* 38. & Feli. in *cap. quæ in ecclesiarum. col.* 26. *ver. tertia declaratio.* ubi allegat Bal, post Jac. Bell. in *c.* 1. §. *rursus. col.* 1. *vers. sed pone miles. de controver. invest. in c.* 1. *in princ. de alien. feud. in usib. feudorum. & in c. cæterum. col. fi. de judic.* sed Bal. *in d. locis, excepto d. c. cæterum,* non loquitur specialiter de infeudatione, sed generaliter de concessione quæ resoluto jure datoris resolvitur, quod tamen etiam in subfeudatione habet locum, & sic est vera conclusio, & ita specialiter in subfeudo quod simul resolvatur & redeat ad dominum, decidit Bald. in *d. consi.* 16. *in fin. lib.* 1. *consil.* 265. *lib.* 5.

* Secunda conclusio.

20. Hanc conclusionem limita & modifica nisi subvassallus sit paratus servire superiori patrono, & ab eo feudum recognoscere, quia tunc tenetur dominus eum recipere, & efficitur vassallus immediatus patroni. Textus in *cap.* 1. §. *fi. in fi. qualit. olim. poter. feud. alien.* & tradit Bal. in *d. c. cæterum. col. fi. versi. quæro si vassallus primus.* ubi dicit hoc procedere ex æquitate speciali, temperante rigorem regulæ resoluto jure donatoris, & c. idem Bald. in *c.* 1. §. *rursus. quib. mod. feud. amitt. in usib. feud.* Quod sublimito primo, ut procedat ad limites subfeudationis, ut si media pars vel alia portio feudi fuerit subinfeudata, solum illud remaneat & recognoscatur in feudum immediatum, non autem quod subvassallus remittatur ad totum feudum, nisi totum fuerit subfeudatum, quia textus *d.* §. 1. *in fi.* aliud non intendit, nisi quod extinguatur, sed conservetur jus vassalli, & quod incipiat in jure sibi concesso esse vassallus immediatus. Sublimito secundo, nisi feudum resolvatur propter ingratitudinem seu feloniam primi vassalli, quia tunc revertatur integrum feudum ad patronum, prout ab eo vel prædecessoribus suis fuit concessum, resolutis quibuscumque oneribus aut concessionibus per vassallum vel prædecessores factis, & à patrono specialiter non approbatis. Et hoc in terminis dictorum usuum feudorum, in quibus non est dubium respectu servitutis impositæ vel concessionis ad livellum vel similium, ut in *d.* §. *rursus. & c.* 1. §. *quod ergo. de investit. de re. alie. fac. cum similibus.*

21. Sed respectu infeudationis aliud videtur. Est textus in dict. §. 1. *in fi. per quos fiat invest.* ubi dicit quod sive obitu vassalli sine filii, sive refutatione, aut alias etiam propter culpam revertatur, quod admittitur subvassallus ad recognitionem patroni: & sic videtur quod etiam propter feloniam vassalli non resolvatur jus subvassalli volentis patrono obsequi. Unde Francisc. in *tract. feud. part.* 4. *num.* 85. tenet simpliciter locum esse *d.* §. 1. *in fi.* indistincte quocumque modo feudum resolvatur: sed dicendum est quod *d.* §. 1. *in fin.* in quantum loquitur de culpa, debet intelligi de alia quàm de felonia, sive delicto commisso in personam patroni, puta de culpa non petentis investituram infra annum & diem, vel de delicto commisso in alium quàm in patronum. Ratio, quia in culpa cadente in delictum per ingratitudinem commissum in patronum specialis est provisio in *c.* 1. §. §. *denique, quæ fuit prī. cauf. benefic. amitt.* quod feudum debet ad dominum reverti in ultionem injuriæ. Et sic generalis sermo de culpa in *d.* §. 1. *in fi.* non debet extendi ad specialem provisionem *d.* §. *denique*: videlicet in culpa qualificata & cadente in feloniam per notat *in l. doli clausula. ff. de verbor. obligat. in l. toto in re. ff. de reg. jur.* item probo, quia hoc casu etiam agnati qui ex lege feudali vocantur, excluduntur: *text. in d.* §. *denique.* Igitur multo fortius excluduntur quicumque jus vel causam habentes à solo vassallo, etiam per infeudationem, tum etiam citra delictum finito jure vassalli morientis sine filiis, feudum integrum revertitur ad agnatos excluso subvassallo, ut statim dicetur: sed in casu nostro patronus agnatos vincit vincentes subvassallum: ergo multo fortius vincit & excludit subvassallum per regulam *l. de accessionibus. ubi glo.* & Bar. *ff. de diversf. & tempora præscript.* & hoc nota ad singularem & novum intellectum. *d.* §. *in fi. per quos fiat investit. quia alii non tangunt.*

22. * Tertia conclusio. Si sumus in terminis in quibus debet feudum devolvi ad agnatos, ut in feudo simpliciter concesso & antiquo, & vassallus moriatur sine filiis, tunc feudum integrum devolvitur ad agnatum proximum resoluta omni dispositione facta per defunctum: etiam si infeudatio fuerit facta sub qualitatibus primæ conclusionis, & est ratio, quia in feudo paterno vel antiquo non valet quæcumque alienatio vel dispositio facta per vassallum in præjudicium agnati. Textus in *c.* 1. §. *hoc quoque. de success. feud. in c.* 1. §. *Titius.* 1. *si de feu. de-*

* Tertia conclusio.

funct. contro. fit inter do. & agna. quod procedit etiam si factum sit consensu & authoritate patroni. Textus in *d. §. hoc quoque & in c. 1. de alien. feu. pater. in princip.* hinc in terminis conclusionis nostræ decidit Andr. Iser. in *c. 1. §. 1. c. 1. per quos fiat investit.* quod infeudatio non valet nisi in vita infeudantis dumtaxat, & quod post ejus mortem proximus agnatus revocat jure proprio, quantumcumque aliàs sine fraude facta sit, & sequuntur ibi Alvarot. & Præpos. *col. fi.* Idem etiam decidit Bal. in *d. consi. 16. in fin. lib. 1. & cons. 265. lib. 5.* Ex quibus etiam verificatur multo fortius* quarta conclusio, quod si feudum jure contractus devolvatur, non valet infeudatio nisi ad vitam infeudantis, juxta notata *in l. peto. §. 1. ff. de leg. 2.* nec sequens in gradu tenetur stare, nisi forte consenserit, vel sit hæres infeudantis, quia tunc stare teneretur sicut & in conclusione præcedenti tacite intelligitur. Modo dico quod consuetudo nostra præfatis conclusionibus conformatur, salvo quod apud nos feuda sunt patrimonialia & ad libitum alienabilia, sine tamen præjudicio patroni. Et primo de prima conclusione patet, quia illa tria non sunt nisi unum, videlicet quod sincerè & sine fraude patroni fiat infeudatio: sic & apud nos licitum est subinfeudare cuilibet capaci feudi, dummodo non fiat fraus de contractu ad contractum, videlicet de totali expropriatione seu alienatione per viam donationis vel venditionis, ad imaginariam & simulatam infeudationem & retentionem fidei. Et adhuc hujusmodi legitima infeudatio nullomodo præjudicat patrono, sive agitur de prehensione feudi, sive de relevio, aut aliis juribus; sed omnino respectu patroni perinde habetur ac si non esset facta dicta infeudatio, & ita formaliter decidit Joan. Fab. in §. *adeo collat. 3. verf. & breviter credo. instit. de loca.* ubi postquam decidit quod tam de jure quam de consuetudine possit vassallus vel emphyteuta absque consensu & requisitione domini sui, alii dare in feudum vel emphyteusim, concludit hanc subinfeudationem vel secundam emphyteusim, tantum habere locum inter concedentem & recipientem, & non respectu primi domini, sed quod illi salva remanent omnia jura sua, qualia habebat si non fuisset res data secundo in emphyteusim vel in feudum aut subfeudum. Unde si vassallus totum feudum subinfeudavit, non potest patrono suo offerre fidelitatem solius juris, seu (ut vulgari verbo utar) tenutæ feudalis retentæ: sed tenetur facere fidelitatem totius ipsius corporis feudi ut prius. Et similiter si partem subinfeudavit, non tenetur patronus admittere vassallum fidem vel catalogum offerentem feudi, partim in domanio, partim in jure feudali vel subfeudali portionis infeudatæ: sed tenetur vassallus plenam fidelitatem, & priori investituræ conformem facere, & catalogum plenum & integrum ut prius tradere, alioquin patronus iste poterit feudo prehenso frui, prout quandocumque ex defectu fidelitatis prehendet, fruetur nedum portione retenta à vassallo, sed etiam portionibus infeudatis, vel alio quovis modo alienatis sine aliquo onere.

24. Et hoc nisi vassallus fidem dimittendo patiatur à se investitum fidem subire. Et sic patronus eum recipiet tanquam novum vassallum, receptis juribus feudalibus ex mutatione vassalli debitis. Illud etiam certum est, habentem investituram à vassallo posse contra eumdem vassallum vel ejus hæredem agere, ut clientelaria obsequia & jura præstet superiori patrono, & manum levatam obtineat, ut hoc facto sibi habere & frui liceat subfeudo, juxta *not. in simili* suprà §. 28. Tantum igitur respectu vassalli, & ejus successorum & causam habentium valet & tenet infeudatio, quod est conforme aliis tribus conclusionibus, nec opus est eas specialiter prosequi; quoniam si feudum non sit hæreditarium, sed lege contractus vel substitutionis deferatur, non valet quæcunque infeudatio vel alia dispositio vassalli etiam consensu patroni facta, nisi ad vitam infeudantis dumtaxat. *l. pro & Proculo §. 1. ff. de leg. 2.* Adverte tamen in quantum dixi super secunda conclusione, quod infeudatio à solo vassallo facta per ejus feloniam in patronum commissam resolvatur, procedit secundum præfatos usus feudorum, secus de consuetudine nostra vel simili, ubi solum confiscatur vel committitur illud quod (cessante fraudulenta alienatione) spectat & reliquum est vassallo ingrato tempore delicti commissi per notata suprà §. 43. *qu. 17. & 19.* Si vero vassallus subinfeudaret quamlibet partem feudi, ad hoc quod teneretur & recognosceretur à se non ratione residui corporis feudi, sed ratione alterius certæ mansionis quæ non est de feudo: vel si totum feudum infeudaret ad hoc quod recognosceretur ratione alterius castri vel rei, ita quod mutaretur dependentia vel tenuta feudalis, non valeret hoc respectu, quia esset vera dismembratio feudi vel partis à capite, & per quoscumque actus recognitionis & solutionis jurium subvassalli, non privaretur patronus super hoc ignorans jure suo nec respectu possessionis quidem, per notata in quæstione præcedenti. Sed quando id quod infeudatur, non alienatur ab eadem clientela & dependentia feudali, sed in eadem subordinatur, tunc non videtur prorsus alienatum, per notata Bal. Joan. de Imol. *in l. talem, in fi. ff. de hæred. inst.* Verum est tamen inesse quamdam dismembrationem à corpore, ex eo quod domanium convertitur in subfeudum, sed tamen non tenet nec habet vires respectu patroni, nec in ejus præjudicium, ut dictum est per hunc textum qui ita debet intelligi.

25. Sic etiam debent intelligi reliquæ consuetudines hujus regni, nedum quæ simpliciter loquuntur, sed etiam quæ expresse prohibent domanium in subfeudum converti per vassallum, qualis est consuetudo Nivernensis eodem *titu.* §. 43. quia debet intelligi respectu patroni, & in ejus præjudicium, non quin teneat actus ad obligandum infeudantem & ejus successores & causam habentes, ut sic, in quantum in *d.* § 30. dicitur patronum instare posse ut subinfeudatio facta per vassallum declaretur nulla, debeat intelligi & restringi respectu patroni & in quantum cum tangit, & hoc tanquam rationabile posset defendi: Tum ut evitetur correctio juris communis, tum quia hujusmodi sub infeudatio non videtur prohibita nisi propter interesse patroni, & sic videtur quod ejus tantum respectu revocari debeat, cæterum tenere cum effectu. Sed certe vix istud in praxi admitteretur, quia, ut inquit Bald. in *c. 1. in fi. de alien. feud.* quando prohibetur alienatio quia ita placet legislatori, *ut sic* volo, sic jubeo*, tenaciter verbis inhærendum est, non restringendo nec addendo. Et hoc dicit esse utile ad statuta terrarum, quæ pro majori parte (inquit) magis consistunt in sic volo sic jubeo, quam in medullari ratione. Et sic practicabilius videtur quod apud Nivernenses simpliciter verba consuetudinis ejus sequendo, patronus possit hujusmodi subinfeudationem facere declarari nullam & omnino revocari præcisè & absolutè, ita ut nec respectu vassalli tantum tenere possit, in quo communis ejus loci practica & observantia attendi debet, *l. si de interpretatione. ff. de legib. l. fi. C. de injur. c. ex literis. de consti. cap. ficut. de re judi. cap. ex insinuatione de appell. cum vulg.*

26. Nec illud dictum Baldi tenaciter verbis inhærendo, prorsus incivile est, sed tolerabile, quando nulla inde resultat iniquitas, ut in dicta consuetudine Nivernensi: sed incivile & intolerabile esset illud dictũ Baldi imitari, quando iniquitas resultat, tunc enim non est usque adeo verbis inhærendum, sed juxta jureconsultum in *l. Salvius Aristo. ff. de leg. præstan. in l. in ambiguis, §. quoties. ff. de regul. jur.* justis decretis res temperanda est. Unum ex multis exemplum dabo ab hac materia non alienum, in consuetudine Alverniæ,

* Quarta conclusio.

* Sic volo, sic jubeo.

tit. des emphyteoses & louages. §. 4. ubi dicitur, quod secundus census & omne aliud annuum onus sine consensu domini directi super censuali prædio impositum, confiscatur sive committitur domino directo, quod est multum durum ne dicam iniquum: quare non puto præcisè & absolutè dictis verbis standum, sed cum hoc temperamento, ut ante sententiam & commissum adjudicatum liceat pœnitere, vel dominum omnino indemnem reddere. Et istud nedum in manifesta æquitate fundatur, sed etiam in verbis ejusdem consuetudinis adjuvatur, quæ eod. §. 4. ita sentire videtur dum subdit, *& en faisant faire declaration par justice de ladite commise & non autrement*, id est, faciendo per judicem cum causæ cognitione declarari commissum, & non aliter. Et sic apertè sentit non esse locum huic commisso ipso facto: sed demum per sententiam causa cognita latam, quia dicta finalis clausula, *& non autrement*, id est, & non aliter, refertur etiam ad illa verba, *est commis & confisqué*, quum sint in eadem oratione & eodem contextu verborum. Igitur non est intelligendum esse commissum vel confiscationem nisi secuta declaratione. Et consequenter potest & judicio meo debet re integra, hoc est, ante sententiam admitti satisfactio censuarii, offerentis dominum omnino indemnem reddere, (puta duplicato censu, vel laudimiis) vel ad summam, rem ad pristinum statutum reducere, puta redempto reditu imposito, seu concessione rei, idque secundum censum vel reditum, revocata. Præfata enim consuetudo ad hunc finem induxit illud commissum, ne contingat dominis directis præjudicari in juribus laudimiorum futuris ex venditionibus rerum censualium: quia si censuarius rem certo annuo reditu oneraverit, vel ad certum annuum reditum concesserit, clarum est quod res deinceps tanto minoris vendetur, quod, sicut non est æquum, domino præjudicare deberet: Ita æquum est censu integro satisfacientem domino (& sic cessante interesse illius) non amittere in perpetuum antiquum hæredium & patrimonium suum. Quid enim si (prout nuper accidit) pauper & ignarus censuarius habens prædiolum in quo erat molendinum ruinosum, non valens sumptibus refectionis sufficere, concessit illud ad certum annuum reditum, ad onus solvendi censum domino, & dictum molendinum promptè reparandi, & sub clausula quod si per triennium cessaretur in solutione reditus, res ad concedentem reverteretur, & statim dominus directus in jus vocat concedentem. Concludit ad declarationem commissi, utque jus dicti reditus sibi adjudicetur, & sic ut pauper subditus omni jure suo, & spe non rem recuperandi in perpetuum privetur. Ecce vides quorsum res evadat, simpliciter nudæ literæ *d.* §. 4. inhærendo. Audivi enim à quibusdam (ut nonnulli quandoque inveniuntur judices ἀκριβοδίκαιοι) commissum adjudicatum domino nulla oblatione rei admissa. Sed judicio meo melius & justius fecissent si juxta præfatum nostrum æquitatis temperamentum, à commisso abstinuissent, etiam dato quod reus non potuisset dictam concessionem revocare: eumque hoc offerentem condemnassent ad reddendum actorem indemnem: puta quod quoties prædium & molendinum venderetur, ultra laudimia pretii conventi debita per emptorem, solvantur domino laudimia de æstimatione & valore reditus emphyteutici a reo retenti, per ipsum reum vel ejus successores. Et maximè attento quod in præfato themate occasione dictæ concessionis ad reditum vel emphyteusim cum onere refectionis, census & commodum laudativorum seu laudimiorum domini non erat diminutum, imò longè melior conditio domini effecta. Erat enim molendinum optimè magnoque sumptu reparatum, ita quod res censualis quæ ante hujusmodi concessionem vix fuisset vendita triginta libris, amodo & post dictam refectionem facile ducentis aut trecentis libris vænüsset. Sed de his hactenus ne nimium extra materiam §. nostri efferar.

27. Sexto ad ampliorem horum declarationem pone: Quidam nobilis Titius habens feudum Titianum movens à Barone, dedit quædam prædia feudi sui Seio in solutum certi reditus à patre suo constituti, cum hac conditione quod Seius dicta prædia teneret & recognosceret in plenum & immediatum feudum a concedente ratione feudi Titiani, & consequenter in subfeudum à Baronia, & tenore ejusdem contractus Seius admissus fuit in fidem à Titio habente eumdem contractum pro dinumeramento sive sufficienti catalogo pro hac vice. Paulò post perfidus Seius volens patrono suo æquari, recognovit dicta prædia in feudum à Barone, quod videns dictus nobilis cœpit vendicare prædia sua obtentis ex more literis regiis, ut ad judicium procederetur non habito respectu ad dictam concessionem: Tum propter nullitatem dicti reditus usurarii malè & minus justo pretio constituti: tum propter læsionem ultra dimidiam justæ æstimationis: tum propter non servatam fidem & causam non secutam. Sed non fuit prosecutus, & interim Baro continuo ultra triginta annos usus est feudali jure in dicta prædia, & jura & relevia percepit super Seio & ejus hæredibus. Tandem Titius jure feudali & ex defectu hominis manum injecit in dicta prædia ab hæredibus Seii possessa, sine præjudicio dictæ litis in petitorio. Deinde moritur relicto filio, qui fidelitate Baroni facta offert ei catalogum feudi, in quo ponit dicta prædia inter domanialia secundum veteres catalogos, vel inter feuda ad optionem Baronis, qui utrumque recusat, dicens dicta prædia esse feudum separatum à se immediatè movens, & se esse in possessione ultra quadraginta annos, & justè recepisse Seium in fidem, quia Titius non poterat concedere in subfeudum, nec domanium convertere in feudum, & consequenter non valuisse clausulam subinfeudationis, nec onus feudale quod stipulatus fuit, & retinere voluit à Seio in dicto contractu. Et ultra sic ut sequitur argutabatur: Dicta prædia tempore dicti contractus erant pars æquè principalis feudi Titiani, & immediatè in feudum movebantur à Barone, & deinde fuerunt alienata, & non possunt recognosci in feudum subalternum à feudo Titiano in præjudicium Baronis, & sic licet non valeat retentio dictæ potestatis feudalis, tamen valida est alienatio, ergo debent recognosci à Barone ut prius à quocumque possideantur. Attento quod remanserunt feudalia, & non debent teneri in feudum ab alio quam a Barone à quo semper feudaliter mota sunt. Ecce vides confusam litium intricationem, & quam variæ inde oriantur quæstiones. Hujusmodi species accidit mihi, & ego literis occupatus instantiam petitoriam resumere nolui, quia etiam subvassallus offerebat se paratum stare contractui, & justa facere pro futuro tempore si liti petitoriæ cederem, quod statim feci: sed is postquam absolutus fuit, fefellit: nunc breviter & disputatione omissa explicemus quæstiones materiam feudalem concernentes.

28. Et primo per notata in quæstione præcedenti apparet, quod patronus superior non potest dividere concessionem vassalli, ut teneat quoad alienationem, sed non quoad infeudationem, sed debet in totum approbare recipiendo catalogum in quo res concessa describitur inter subfeuda, vel in totum reprobare quoad hoc, ut vassallus teneatur in catalogo inter domanialia secundum antiquam formam describere. Ad hoc *l. cum quæritur*, *ff. de administr. & peri. tutor. vel cura. l. neminem*, *ff. de legat.* 2. *cum similibus.* Ulterius dico, quod non obstante processu peritorio & eo pendente, potuit Titius potestate feudali uti, & jura dominicalia exercere in prædia concessa & vendicata, idque per modum provisionis, & sine

præjudicio petitorii. Nec illud est repugnans, imò ex quo pendente lite in petitorio super nullitate vel rescissione contractus, debet reus possidere, tenetur ea præstare ad quæ lege contractus tenetur, quia interim debet contractus hincinde exequi & sortiri effectum. Et sicut vendicans nihil interim debet innovare ex parte sua, ita nec reus, *l. unica*, *C. de in integr. restitu. postu.* Et sic interim reus non est privandus possessione sua, ita nec actor, *cap. laudabilem*, *ut lite pendente.* Et hoc est indubitatum respectu ejus quod in omnem eventum etiam reo absoluto esset actor obtenturus. Sic in simili petens rescissionem concessionis rei in censum, potest pendente lite petere provisionalem solutionem census & laudimiorum, quæ in casum victoriæ primum deducet super fructibus: dico etiam quod Baro non obstante quadragenaria possessione, debet desistere à patronatu separato quod prætendit in dicta prædia, & recipere filium Titii antiqui vassalli in fidem feudi Titiani, & consequenter dictorum prædiorum, tanquam partem integralem feudi Titiani facientium. Quam quum sit patronus, nullo tempore præscribere potuit contra Titium vassallum vel ejus hæredes: & sic non potest temporis lapsu acquirere fidelitatem illam quam Titius habebat in Seium subvassallum: imò fortius dici potest & verum est, quòd Baro nunquam habuit possessionem vel quasi, dictæ separatæ feudalitatis, & nunquam possedit nisi perfidia, per labia & nummos Seii: ut in simili inquit Inno. in *cap. olim 3. de restit. spolia.* quia quum Seius hoc respectu non possideret, sed possideretur à Titio, non potuit etiam per actus reales privare Titium per se & non ministerio Seii possidentem: & quamvis Titius sciverit, tamen non fuit passus, sed habuit animum jus suum & possessionem conservandi, prout eam per realem prehensionem exercuit secuta apertura subfeudi per obitum Seii. Igitur per notata supra eodem. *quæst.* 2.

29. Septimo quæro, numquid in præfato themate fiat magnum præjudicium Baroni sive patrono superiori? Quia subinfeudatio non fit gratis, sed mediante remissione reditus redimibilis, & sic perinde est ac si prædia subinfeudata venderentur, per notata suprà §. 20. *gloss.* 5. *qu.* 10. *in fin.* & 33. *q.* 18. Et ut clarius appareat, pone vassallum subinfeudare dimidium feudi mediante magna summa pecuniæ: Et videtur patronum justè conqueri posse, alioquin sequeretur, totum feudum vel ejus quotam partem vendi, & patronum jure suo frustrari. In contrarium, quia sequeretur quod non posset vassallus partem feudi concedere in censum vel reditum recepta certa summa pecuniæ, quin patronus haberet commodum: imò non posset gratis subinfeudare quin patronus haberet relevium, sicut de donatione, quod est contra prædicta: & contra notata suprà. 41. infrà eodem. Pro brevi resolutione adverte primo, eodem semper themate retento, quod dimidia pars feudi quæ in subfeudum vel censum conceditur, tempore concessionis movetur feudaliter & immediatè à Barone: Et quocumque modo vassallus disponat, non potest eam dismembrare à capite, nec sine consensu Baronis facere quin immediatè & feudaliter moveatur à Barone, & semper remaneat ei subjecta in omni qualitate & onere feudali, & sub ratione ejusdem feudi ut prius, & hoc est quod principaliter & in effectu vult textus hujus §. Manente autem integro jure Baronis, & sine præjudicio jurium ejus in cæteris, potest vassallus in casu permisso ab hac consuetudine providere ut ex certo contractu suo super feudo nullum jus acquiratur patrono, ut secundum formam dicti §. 41. videlicet non dimittendo, sed retinendo fidem, & sic tenendo feudum in eodem statu (respectu patroni) in quo erat prius, & dummodo hujusmodi retentio fidei non sit imaginaria, ut dicam in d. §. 51. Et hoc justissima ratione fuit introductum a nostra consuetudine, ne videlicet commercium & administratio sui cujusque patrimonii, quod ut plurimum in hoc regno consistit in feudis, prohiberetur & impediretur.

30. Secundo adverte ut in simili dictum est suprà *eo. quæst.* 5. *num.* 27. & 23. Quando vassallus alienat mediam partem feudi, multum interest, an simpliciter vendat, permutet vel donet: an vero subinfeudet, vel in censum concedat, quia primo casu censetur res alienata qualis est cum onere suo, & est totalis alienatio & mutatio vassalli & portio alienata aperitur patrono, & ei jura quinti denarii & retractus feudalis vel relevii absque dubio acquiruntur, & tenetur acquisitor in fidem Baronis se conferre, alioquin prehensionem illius portionis & fructuum amissionem patietur. Et hoc nisi alienans expresè retinuerit fidelitatem penes se, & ad onus suum, in casu in quo rationabiliter hoc fieri potest, ut in alienatione ad modicum tempus per notata *in d.* §. 51. Et tunc etiam, aut primo casu, non censetur dismembratio feudi, sicut nec quando plures hæredes succedunt vassallo, quia semper remanet unitas feudalitatis & tituli feudi, & simul debet fieri recognitio tanquam à convassallis ejusdem feudi, vel si fiat separatim, debet fieri sub ratione portionis ejusdem feudi: nisi dominus consentiat divisioni & separationi feudi. Secundo vero casu non requiritur quod alienans expresè penes se & ad onus suum fidelitatem retineat: quia eo ipso quod concedit in subfeudum vel in censum, rem quam dicit ad se spectare ratione talis feudi sui, satis fidelitatem totius retinet, quoniam respectu acquirentis retinet quoddam dominium directum, & vera jura dominicalia, & sic non est totalis alienatio. Et eo ipso quod acquirenti imponitur onus dominicale feudi vel census, tacitè intelligitur actum quod recipiens non debeat alia ulla jura dominicalia, & quod concedens teneatur superiori & suo patrono de juribus dominicalibus ei debitis & in futurum debendis respondere & satisfacere, quod nihil aliud est quam fidem retinere.

31. Et tertio notandum est quod hoc secundo casu nulla jura debentur patrono, neque relevium, si gratis & animo donandi fiat hujusmodi concessio, nec quintum pretii, si fiat mediante justo pretio: sed sufficit quod remaneant patrono integra jura respectu totius feudi, etiam portionum concessarum, in omnem casum & eventum mutationis feudi & vassalli sui, non habito (quantum ad superiorem patronum attinet) respectu ad prædictas concessiones. Fallit tamen si appareret mentionem subinfeudationis vel census esse appositam ad colorem & simulatè, de quo dicemus infrà §. 51. Quid si vassallus non concedat ad onus feudi vel census, sed ad onus certi annui reditus, dicam in d. §. 51. *eod. quæst.* 9.

32. Ultimo nota quod dispositio hujus §. qui loquitur in vassallo, nedum habet locum ex parte vassalli, sed etiam ex parte patroni, per notata suprà §. 1. *gloss.* 3. *q.* 3. & *supra eo. q.* 3. Et sic nedum non potest patronus dismembrare feudum à se movens, de quo non est dubium, sed nec feudum suum dominans in præjudicium juris vassalli, & alterando formam investituræ. Unde quamvis possit locum dominantem in totum vel in parte vendere cum curia, & sic non mutato statu subfeudorum. *ut per* Alex. in *cons.* 7. *in consultatione. collat. pen.* & latius in *cons.* 25. *attentis narratis lib.* 5. tamen non potest facere quod feuda quæ moventur à castro, moveantur ab alio, cui tantum domanium vel partem domanii vendidit retento castro: & è converso non potest vendere vel aliter transferre locum dominantem retentis vassallis, etiam si totum domanium vel domanii partem retineat. Non tamen nego quin possit totum vendere retentis juribus feudalibus præteriti temporis, puta releviorum, vel juris retractus aut quinti denarii ex præcedenti venditione subfeudorum. Et sic quamvis jus retractus feudalis non possit regulariter cedi extraneo, per notata *suprà* §. 20. *gloss.* 1. *qu.* 1. tamen potest retineri

tineri à patrono totum feudum dominans vendente, quia propter reliquias præteriti dominii directarumque actionum non censetur omnino extraneus: non autem posset jus retractus feudalis retineri pro aliquibus futuris venditionibus subfeudorum, quia cum tale jus nondum sit ortum, non esset retentio, sed vera cessio, seu potius stipulatio futuræ cessionis in merè extraneum, inspecto tempore juris cedentis, quod non potest fieri per notata in *d.qu.*1. Potest etiam vendere retento jure commissi ex causa præterita, imò ut diximus suprà §. 43.*qu.*10.*num.*48. non transit hæc actio in emptorem vel alium singularem successorem feudi dominantis, nisi expresse dicatur.

33. Sed quid si vendens retineat jura releviorum, & similia jura utilia pro tempore futuro ad vitam suam, ut vidi de facto? Respondeo. Istud nullam dismembrationem feudi implicat, quia non censetur retenta fidelitas nec jus dominicum, nec potestas prehensoria, nec ipsa proprietas juris releviorum prout ista retineri non possunt, nec à patronatu & feudo dominanti separari. Et sic relinquitur quod sola commoditas, sive fructus & obventiones dictorum jurium utilium censentur retineri, quod non est prohibitum: fructus enim & obventiones pecuniariæ dominicalium jurium cedi possunt. An autem hujusmodi obventiones possint retineri in perpetuum, sive pro se & hæredibus in infinitum? Pendet ab ardua illa quæstione: An simplex legatum vel cessio annuorum fructuum alicujus feudi vel juris, percipiendorum de manu proprietarii, præcisè finiatur morte. An vero duret vel extendi possit in perpetuum; quod discussi & resolvi infrà §. 161. ubi remitto, ne materiam hujus §. excedam.

---

* §. LII.

* Hic §. olim fuit 41 hodie partim facit hujus paragraph.

ITEM, un vassal se peut joüer de son fief jusques à la démission de foy, sans ce que le seigneur luy en puisse demander profit.

SUMMARIA §. LII.

1. *Declaratio literæ.*
2. *Q. 1. Non potest esse vassallus absque feudo.*
3. *Vera mens hujus §.*
   Si feudum vel pars in totum & perpetuo alienetur, aperitur, & omnia jura feudalia debentur, non obstante expressa retentione fidei tanquam nugatoria?
4. *Q. 2. Tripliciter fit* dimissio fidei.
   Dimissio solemnis.
5. *Dimissio formalis.*
6. *Dimissio realis.*
7. *Dimissio potentialis & impropria.*
8. *Non sunt paria esse in actu vel in potentia.*
9. *Q. 3. Notabile thema.*
10. *Contractus magis ex pactis, quàm ex verbis discernuntur.*
11. *Et ab eo quod præponderat.*
12. *Vera retentio census & directi dominii implicat retentionem fidei.*
13. *Q. 4. Quid de venditione feudi facta sub facultate redimendi usque ad triennium retenta interim fide?*
14. *In omni dispositione verba debent de aliquo operari.*
15. *Lex debet intelligi in casu dubitabili.*
   Et ita punctuari ut decidat casum dubitabilem.
16. *Quando superfluitas toleranda sit.*
17. *Tolerabilius est verba nihil de novo operari, quàm deduci ad absurdum.*
18. *Reprobatio plurium opinionum.*
19. *Solutio quæstionis, quod feudum potest sub pacto redimendi ad modicum tempus vendi retenta interim fide.*
   Modicum tempus dicitur infra decem annos.
20. *Habens jus redimendi, non censetur totaliter alienasse, sed in bonis retinuisse.*
21. *Et si redimat infra tempus non censetur de novo acquirere, & res remanet in veteri statu & qualitate pristina, & resolvuntur hypothecæ medio tempore impositæ per emptorem.*
22. *Si vassallus non redemerit infra tempus feudum ex tunc & non retro (quamvis ex precedenti venditione) aperitur.*
23. *Actio ad redimendum non est mere personalis, sed in rem scripta.*
24. *Quamdiu durat retentio fidei, tenetur venditor & ejus hæres justa facere patrono, ut habere liceat emptori.*
25. *Quæstio 5. Ampliatur conclusio quæstionis precedentis primo, sive totum feudum, sive pars sic vendatur.*
26. *Amplia 2. in aliis contractibus & alienationibus in quibus eadem ratio quantum ad hoc invenitur.*
27. *Brevitas temporis, convenientia pretii, & pactorum, cum eventu secuto arguit simulationem.*
28. *Amplia 3. in concessione feudi vel partis ad reditum perpetuum.*
   Quantum concessio ad reditum diffe-

rat à subinfeudatione vel concessione in censum.

29. *Concedens ad reditum, nullum dominium in se retinet.*

30. *An & cur concessio ad reditum differat à venditione, in materia hujus §.*

31. *Amplia 4. sive vassallus alienans sit in fide patroni sive non, imò etiam si feudum esset ex defectu fidei prehensum, adhuc locus est dispositioni hujus paragraphi.*

Fidelitas actualis & habitualis.

Clausula retentionis fidei habet duplex caput.

32. 33. *Q. 6. Si vassallus qui vendidit sub facultate redimendi infrà modicum tempus, & retenta fide vendat vel cedat alii jus redimendi: nihilominus pendente à facultate debent mutationes feudi metiri ex persona venditoris & ejus hæredum, & non ex persona cessionarii.*

34. *Secus in concessione ad perpetuum reditum, retenta fide, quia fides censetur retineri per eum ad quem spectat jus reditus & ex ejus persona mutationes feudi attenduntur.*

35. *Q. 7. Retractus feudalis non habet locum in venditione sub facultate redimendi infra modicum tempus, quamdiu illa facultas durat: licet habeat locū retractus proximitatis.*

36. 37. *Q. 8. Si vendatur feudum sub pacto redimendi usque ad novem annos, & illis finitis usque ad alios novem annos retenta fide, non valet nisi usque ad primos novem annos.*

Idem si res ecclesiæ locatur usque ad novem annos sub pacto redimendi, quia vitiatur pactum renovandi dumtaxat.

38. *Q. 9. Tempus pendente termino prorogatum censetur idem inter prorogantes, sed non in præjudiciū tertii.*

39. *Prorogatio excessiva valet pro rata temporis permissi, & non vitiatur nisi in excessu.*

40. *Q. 10. Quando utile per inutile non vitiatur.*

41. *Quatuor modis dicitur esse individuū.*

42. *Electio vel locatio facta ultra tempus permissum, in totum nulla est.*

43. *Si res solita concedi usque ad tertiam generationem, concedatur usque ad quartam, tenet concesio usque ad tertiam tantum, quia tot censentur esse concesiones quod sunt generationes.*

44. *Reprobatur distinctio Ioan. de Imol.*

45. *Si solitum infeudari in masculos tantum, concedatur pro masculis & fœminis, valet infeudatio quantum ad masculos tantum.*

46. *Nisi recipientis intersit contractum nō dividi, quia tunc nisi in totum confirmetur, poterit à toto discedere.*

47. *Locatio rei ecclesiasticæ ad longum tempus in totum vitiatur, nec valet ad modicum tempus.*

48. *Reprobatur quædam theoria Baldi.*

In majori tempore non inest minus.

49. *Illicitum à licito separabile est in eodem contractu, quando neutra pars læditur.*

50. *Prorogatio liberalis divisionem recipit sicut donatio, nec vitiatur permissum propter excessum.*

51. *Q. 11. De concesione rei feudalis ad reditum non retenta fide, debetur relevium.*

52. *Quid si recipiens infra modicum tempus reditum redimat?*

53. *Brevis distinctio.*

54. *Q. 12. Quid sit* manus mortua?

Manet idem corpus numero, licet omnes ejus partes mutentur.

Navis Thesei per nongentos sexaginta annos conservata.

55. *Manus mortua dupliciter accipitur.*

Homines manus mortuæ.

56. *Homines tailliabiles.*

57. *Feudum & emphyteusis non possunt transferri in manum mortuam.*

58. *Sed in personam ejusdem conditionis.*

59. Episcopus *non potest infeudare suo capitulo, etiam res alias solitas privatitia infeudari.*

60. Ecclesia *potest acquirere feudalia & censualia prædia, sed potest compelli à domino directo ponere extra manum suam, ad quod habet annum à die interpellationis domini computandum.*

61. *Non præscribit Ecclesia jus possidendi*

&

& non ponendi extra manum suam adversus privatum dominium directum, nisi longissimo tempore.

62. *Dominus recipiens relevia vel laudimia ab ecclesia, vel eam investiens, seipsũ non excludit à jure expellendi, sed à jure indemnitatem petendi.*

63. *Non tenetur ecclesia dare domino directo vicarium confiscantem.*

64. *Habens merũ imperiũ, vel aliam jurisdictionẽ in loco, non potest ex eo solo impedire res transferri in ecclesiam.*

65. *Nec ei debetur aliqua indemnitas.*

Ecclesiæ vel templa sacra sunt de territorio & jurisdictione secularis potestatis.

66. *Captura clerici delinquentis, etiam intra ecclesiam, non spectat ad Episcopum, sed ad potestatem secularem.*

Jura canonica non habent vim legis in hoc regno in his quæ concernunt temporalia & jurisdictionẽ secularẽ.

67. *Cùm agitur* de consecratione loci, *requirendus est consensus etiam habentis jurisdictionem dumtaxat.*

68. *Quomodo accipiatur amortizatio, & indemnitas.*

69. *Amortizatione indemnitas concessa, non est remissa indemnitas: sed per receptionem vel pactionem indemnitatis, aut releviorum vel laudimiorũ censetur concessa amortizatio.*

70. *Jus indemnitatis exigendæ non tollitur per investituram vel receptionem jurium utilum, sed præscriptionae temporis longissimi.*

71. *Receptio canonis futuri temporis inducit remissionem commissi.*

72. *Receptio vel exactio census scienter facta ab ecclesia, non inducit amortizationẽ, nec remissionẽ indemnitatis.*

Census etiam à quovis possessore solvi debet.

73. *Investitura autem perpetuam approbationem importat.*

74. *Procurator habens mandatum ad quascumque investituras renovandum, non potest investire ecclesiam, vel aliam manum mortuam.*

75. *Remissio commissi non est alienatio, secus de amortizatione.*

76. *Ad amortizandum sufficit & requiritur speciale mandatum.*

Mandatum speciale ad amortizandum ecclesias non extenditur ad alias manus mortuas.

77. *Intellectus* cap. qui ad agendum de procur. in 6.

In mandato particulari, clausula generalis & omnia alia faciendi etiam speciale mandatum requirentia, non extendit mandatum ad alia, sed restringitur circa prædicta.

78. *Amortizatio non mutat dominium nec qualitatem rei.*

79. *Tutor vel curator nõ potest amortizare.*

80. *Nec Episcopus in præjudicium successoris, nec maritus, nec fructuarius.*

Patronus ipse minor 25. annis, licet major 20. nõ potest investiẽdo amortizare.

81. *Quamdiu vivit vassallus monasteriũ ingressus, non potest monasterium cogi ad vacuandum manum suam, nec ad indemnitatem præstandam.*

82. *Professione fructuarii vel emphyteutæ nõ finitur ususfructus nec emphyteusis*

83. *Superior patronus non potest amortizare subfeudum dependens à feudo à se prehenso.*

84. *Potest tamen (& idem de fructuario) exigere relevia & indemnitatẽ à manu mortua pro tẽpore suo, nec tenetur restituere, licet posteà manus mortua expellatur à patrono immediato.*

85. *Patronus immediatus potest amortizare sine consensu superioris patroni.*

86. *Quæ sit vera & absoluta æquitas.*

87. *Judex debet sequi æquitatem legalem, non imaginariam.*

88. *Amortizatio patroni immediati præjudicat omnibus superioribus in jure expellẽdi manũ mortuã: sed nõ in jure indemnitatẽ pro eorũ tempore exigendi.*

89. *Nulla amortizatio inferioris præjudicat regi.*

Nihil potest possideri in hoc regno, etiam ab ecclesiis, nisi sub legibus regiis.

90. *Cur in hoc regno prohibentur ecclesiæ acquirere immobilia?*

91. *Adversus regem nullo tempore præscribitur amortizatio, sed benè indemnitas præteriti temporis ultra 40. annos.*

92. *Etiam alaudialia non possunt ab ecclesia teneri.*

93. *Rejicitur distinctio Canonistarum.*

94. *Statutum laicorum prohibens immobilia etiam alaudialia, in ecclesias transferri, valet, nec est contra ecclesiasticam libertatem.*

Statutum de alienando in non subditos comprehendit ecclesiam identitate rationis.

95. *Ratione reditus ab ecclesia acquisiti super feudo vel re censuaria, nulla amortizatio nec indemnitas debetur domino directo.*

Tamen à rege habenda est amortizatio.

96. *Nisi sint reditus redimibiles ad rationem bessis vel semissis usuræ vel circa, quia de istis non debet procurator regis se intromittere, nec cogere ecclesiam ad vacuandum manum suam.*

97. *Amortizatio Regis non præjudicat domino inferiori.*

98. *Favore religionis aut alia justa causa potest dominus directus cogi ad consentiendum amortizationi.*

99. *Princeps non potest amortizando expropriare dominum directum & supremam jurisdictionem.*

100. *Ubi debeat homologari amortizatio regia.*

* De quo paulo ante, est autem hodie 51.

HIc textus magnam præ se fert authoritatem, sicut & * 35. suprà *eodem.* cui iste affinis est. Tota autem obscuritas hujus §. versatur in duobus verbis. Primo, in illo verbo, *joüer*, secundo in illo verbo *demission de foy.*

* Declaratio literæ.

1. Quantum * ad primum, dicendum quod istud verbum, *joüer*, Latinè & ad verbum ludere, non intelligitur merè ad literam: quia ille sensus non congrueret menti: non etiam intelligitur de dilapidatione, dismembratione, vel deterioratione aut corruptione feudi, quum illa sint prohibita suprà *eodem.* §. 43. & 51. Nec etiam de totali & perpetua alienatione, vel expropriatione, per ea quæ infrà *eodem.* dicemus quæstione *seq.* Sed istud verbum habet emphasim metaphoræ admixtam, & à similitudine libertatis & licentiæ, qualis solet esse in ludo vel joco, significat licentiam & facultatem liberam disponendi ad libitum de feudo citra dismembrationem prohibitam in præcedentibus, & absque eo quod patrono ullum jus vel commodum acquiratur, dummodo non interveniat dimissio aut interruptio fidei, hæc est fidelitas & nexus clientelaris. Ex his habes nitidum intellectum literæ. Et pro ampliori discussione materiæ,

2. Quæro primo, Vassallus fide præstita & renovata investitura, vendidit perpetuo feudum suum retenta fide sive onere homagii & fidelitatis, promittens emptorem exonerare & indemnem reddere: Utrum patronus possit injicere manum feudo, & jura quinti pretii vel retractum feudalem petere? Videtur quod non, per hunc textum, quia vassallus non abdicavit, sed expresse retinuit fidem & clientelam, igitur patronus nullum jus, nullum commodum petere potest, quicquid fecerit vassallus, cui quidlibet licet citra dimissionem fidei, & sic videretur quod per hujusmodi venditionem non aperiatur feudum, nisi aliter vassallus & venditor dimittat fidem vel moriatur. Contrarium verum est, quia * impossibile est esse vassallum absque feudo, & non potest feudum in totum separari à fidelitate, nec fieri ut unus sit vassallus, alter vero habeat feudum seu feudi dominium, & non sit vassallus nec clientelari conditioni obnoxius, & esset essentialis dismembratio feudi, videlicet separatio formæ à materia, & qualitatis substantialis à subjecto. Et iste §. non est conscriptus ad hoc ut sit in potestate vassalli vendentis, donantis, permutantis, aut alio quocumque modo in totum abalienantis feudum, facere quod feudum non aperiatur, & quod inde nec ex mutationibus contingentibus ex parte acquirentis vel successorum ejus nulla jura acquirantur nec præstentur patrono, sed solum ex persona alienantis, apponendo hanc clausulam, quod penes se retinet fidem & homagium, sive omne onus fidelitatis præstandæ & jura seu relevia solvendi, occursente apertura feudi, quæ facere promittit loco emptoris vel acquisitoris, & eum exinde exonerare. Nec unquam fuit mos aut intentio nostræ consuetudinis, quod hoc liceat & fieri possit præsertim sine consensu patroni, & in ejus fraudem & præjudicium.

* Non potest esse vassallus absque feudo.

* Explicatio mentis.

3. * Mens autem nostræ consuetudinis est, quod sicut ex venditione, donatione, permutatione, vel alia alienatione feudi per quam feudum mutat manum (& idem de parte feudi respectu partis) feudum aperitur, & jura utilia patrono acquiruntur secundum qualitatem mutationis, ut dictum est in præcedentibus: ita quando non fit hujusmodi mutatio nec fidelitatis dimissio sive interruptio, sed prior vassallus semper remanet vassallus, nulla fit apertura nullumque jus acquiritur patrono, sive feudum hypothecæ subjiciatur, vel etiam creditori tradatur, sive locetur etiam ad longum tempus, sive ususfructus in eo constituatur, aut alias non deveniendo ad actum importantem dimissionem fidei, sive formalem, sive effectualem. Et ad statuendum super hoc regulam generalem, & amputandam omnem dubitationem, scriptus est hic §. ne forte quorumdam patronorum avaritia & nimis scrupulosa investigatione fieret ut vix, sine angariis & vexationibus possent vassalli super feudis suis contrahere, majorique subessent servituti, quam tributaria aut censuaria prædia. Et sic concludo, in quæstione proposita, ex quo venditor totaliter & perpetuò alienavit, & nullum dominium retinuit, commentitiam illam retentionem fidei non prodesse, & consequenter feudum ex causa venditionis aperti, posse prehendi à patrono, qui venditorem fidem offerentem, vel præcedentem investituram allegantem contemnere potest, & feudo frui cum effectu lucri fructuum, donec emptor in fidem ejus se conferat, & quintum denarium solvat, clientelarem conditionem subeundo.

* Fidei dimissio quotuplex.

4. Secundo, quæro, quia retentio fidei dimissioni opponitur, & unum altero recognoscitur, quotuplex sit * dimissio fidei? Respondeo quamvis multipliciter fieri possit, tamen una & eadem est, videlicet quando vassallus verè desinit esse dominus & consequenter vassallus in feudi: Retentio autem est quando retinet saltem aliquod jus vel dominium in quo repræsentatur feudum ratione cujus remanet vassallus. Tripliciter autem contingit fieri dimissionem fidei: videlicet solemniter, formaliter, realiter, & his modis propriè: & quarto modo secundum quid potentialiter. * Declaro primum, ut quando antiquus vassallus personaliter in præsentia patroni admittentis, vel per procuratorem specialiter ad hoc destinatum exuit clientelam &

* Solemniter.

saisinam feudi, eosque se desaisinat & devestit, consentiens emptorem vel donatarium aut alium novum acquisitorem, in fidem admitti & investiri de eodem feudo. Et hujusmodi solemnitas non est necessaria ad aperturam feudi, nec etiam ad translationem dominii, prout nec per eam verum dominium & possessio transfertur, sed solum licentia & facultas ingrediendi & possessionem realem accipiendi, nisi forte fiat in rem præsentem secundum notata per Bartol. & alios in *l. prædia. ff. de acqui. vel amit. possess. per feudistas in cap. 1. quid sit investit. in usibus feud.* in quibusdam locis est necessaria quoad aliquos effectus, ut apud Ambianenses, ad hoc ut alienatio vel hypotheca realis efficiatur, & transitoria ad hæredes, & non sit opus eam prosequi via actionis, ut in consuetudine Ambianensi, §. 12. *&* 67.

*Formaliter.

5. Secundo modo fit* formaliter, ut dum venditor vel donator feudi expresse in contractu dimittit fidem & clientelam ad commodum emptoris vel donatarii, consentiens eum ex tunc saisiri, investiri, & in fidem recipi per patronum, vel eum ad quem spectat, & ista dimissio potest fieri absente domino directo, & non operatur veri dominii & possessionis translationem, sed facultatem ingrediendi, ut nuper dictum est. Alium tamen notabilem effectum operatur, videlicet aperturam feudi, unde si quis feudum suum donaverit vel permutaverit per contractum perfectum, sine aliqua vera vel ficta traditione, & sine alia dimissione fidei, nedum remanet dominus & possessor fundi, ut clarum est: sed etiam semper remanet verus & solus vassallus, donec traditio sequatur, ita quod interim feudum nullomodo est apertum, nec prehendi potest à patrono ex defectu hominis, nisi fortè aliàs ex præcedenti causa apertum esset. Imò interim licet partibus pœnitere & distrahere in præjudicium jurium feudalium quærendorum patrono, & in tantum liberum est eis pœnitere, quod patronus non potest hujusmodi pœnitentiam prohibere nec impedire: sed apposita clausula hujus expressæ & formalis dimissionis fidei; statim apertum est feudum, etiam citra omnem traditionem, & potest patronus manum injiciendo facere quod res desinat esse integra, & impedire quominus partes in ejus præjudicium pœnitere possint & discedere à contractu, quod non posset facere cessante hac clausula & dimissione formali, qua facta & à patrono manum feudo injiciente acceptata, imputandum est veteri vassallo, qui quantum in se fuit, fidem sive vassallagium & omnem clientelarum nexum abdicavit, ut dictum est suprà 20. *gloss.* 5. *quæst.* 16. *&* §. 33. *quæst.* 3. & istud modificandum & intelligendum est, dummodo hujusmodi verbalis dimissio si lei fiat pure vel purificetur: secus si fieret in diem vel sub conditione sive tacita sive expressa, quia tunc non operatur hunc effectum, nec trahit secum executionem aperturæ feudi donec sit purificata.

*Realiter & actualiter.

6. Tertio modo fit dimissio fidei & clientelæ realiter *sive actualiter & ipso facto, videlicet quandocumque cessante verbali vel expressa dimissione, vassallus de facto alienat feudum in alium transferendo, per traditionem veram vel fictam, vel aliter, puta exeundo à possessione, animo habendi pro derelicto, & sic dominium amittit. Tunc enim ipso facto & ex consequenti necessario fidem sive clientelam dimittit, & vassallus esse desinit, & feudum aperitur.

*Potentialiter.

7. Quarto modo dixi fidem dimitti* potentialiter, scilicet in potentia propinqua, quia quandoque contingit quod feudum nondum mutat manum, nec fit aliqua expressa dimissio fidei, & sic in veritate feudum non est apertum, unde mero jure non deberet esse locus prehensioni, & tamen manus injici potest, & sic fides habetur pro dimissa & feudum pro aperto, quantum ad hoc respectu patroni: ut in casu puræ venditionis ex parte venditoris vel rei venditæ, in quo solo casu quantum ad hoc est speciale, ut id quod est in potentia propinqua, censeatur esse in actu quantum ad aperturam & prehensionem feudalem: secus in aliis contractibus.

8. Et hujusmodi specialitas non causatur vi potentiæ propinquæ, quia non esset ad hoc sufficiens per *l. si nendum* & ibi Bald. Salic. *C. de fur. l. fundum, §. item insula. ff. de actio. empt.* Et maxime quum multa contingere possint tam per dissensum quam per fallaciam emptoris, ut dominium non transferatur, nec feudum mutet manum, sed venditio resolvatur. Et sic tamen id quod est in potentia non sit certo & infallibiliter futurum, non sunt paria esse actu vel in potentia propinqua, ut per Felt. ad quem remitto in *cap. ejus te. col. 16. versicul. alia est dummodo. de rescriptis.* Sed causatur à communi observantia à qua non est discedendum, unde in cæteris contractibus standum est regulæ, ut vera & actualis mutatio præerequiratur, ut diximus *supra eodem* §. 20. *gloss.* 3. Ex prædictis liquet, quod effectualis dimissio bene compatitur cum actuali retentione dominii feudi, ut patet in primo, secundo, & quarto, modis dimissionis. Sed retentio fidei, etiam expressa non compatitur cum actuali & perpetua translatione & alienatione feudi, quia esset inanis & nugatoria, ut *supra eodem quæst.* 1.

9. Tertio quæro, de notabili quæstione quæ nuper accidit. Quidam vassallus Carthusiensium censit, vendidit, & transtulit majorem partem dominii feudi sui, puta centum sexaginta jugera terræ mediante summa duarum millium librarum Turonensium retentis tamen quatuor denariis Parisiensibus census super quolibet jugero, retenta etiam justitia & dominatione super dictis centum sexaginta jugeris. Adverte, usus sum hoc vulgari modo loquendi in hoc verbo dominatio, quia in his verbis Gallicis dicti contractus, *retenue aussi la justice & seigneurie sur iceux,* hoc verbum, *seigneurie*, est æquivocum, nec plane liquet an supponat ratione directi dominii & jurium dominicalium referendo ad retentionem census an verò supponat pro superioritate, referendo ad retentionem jurisdictionis. Ad utrumque etiam referri potest, & quantum ad præsens non refert. Carthusienses domini feudales coram præside Parisiensi evocaverunt acquisitorem ad exhibendum literas acquisitionis, quibus visis concluserunt contra eum ad retractum feudalem, offerendo refundere dictam summam duarum mille librarum cum legalibus impensis: reus excepit non esse locum nec quinto pretii nec retractui, nec alii juri feudali per hunc textum, in quo consuetudo permisit vassallo *soy jouer & desioüer de son fief*, id est ad libitum disponere citra dimissionem fidei, absque eo quod patronus ullum jus vel commodum inde petere possit, & quod hic non erat fides dimissa, sed ipso facto retenta, eo ipso quod vassallus expressim retinuit certum annuum censum cum directo dominio & jure dominicali: & sic nedum jus in re, sed etiam jura census & laudimiorum retinuit, quæ de se præsupponunt, imò necessario inferunt retentionem fidelitatis per notata suprà §.* 35. *& infra eodem num.* 28. *& num.* 51. *quæst.* 11. & sic ulterius quod non sumus in terminis venditionis, sed potius in terminis veræ concessionis in censum, retenta fide, & mediante alia summa pecuniæ, quod etiam invito patrono fieri potest, absque eo quod feudum aperiatur vel aliquod jus inde acquiratur patrono, cui non fit præjudicium in casu aperturæ feudi, quando feudum mutabitur ex parte concedentis qui remansit vassallus, ut dictum est supra §. 25.

*Quid hodie facit initium hujus §.

10. Tum in omnem eventum quod actores non erant capaces juris retractus, vel si essent capaces, non tamen in hoc casu, in quo non possunt debere censum vassallo proprio: quibus & aliis per eum allegatis non obstantibus, per sententiam præsidis actores obtinuerunt, reus appellavit, & diu in hac suprema curia discussum fuit. Plurima enim urgent pro parte Carthusiensium, qui causabantur esse veram venditionem. Patet, quia intercedit res vendita & pretium, & animus

principaliter vendendi constat ex principio dispositionis & tenoris, dicti contractus, qui incipit à venditione, ibi, *cessit, vendidit*, &c. ex quo finalis & potissima intentio colligitur. *l. 1. ff. de orig. jur. l. fin. ff. de hared. instit.* & a principali intentione, & eo quod præponderat (ut hic natura venditionis præponderat) totus contractus indicatur, ut per Bart. Paul. in *l. Arist. ff. de dona. & quæ supra §. 20. gloss. 5. quæst. 12.* & consequenter quod retentio census tanquam minus principalis non debeat considerari. Nec obstat quod licet feudi partem concedere in censum mediante pecunia retenta fide, & quod per illud verbum, *vendidit*, temere appositum non

* Contractus magis ex pactis quam verbis discernuntur.

immutatur natura actus, qui * magis ex pactionibus in eo appositis, quam ex verbis contrahentium indicatur. Tradit Bart. in *disp. incip. Publicanus. per l. si insulam. ff. præscrip. verb. l. si olei. C. de loca.* Bald. in *l. 2. C. commoda.* Phil. Deci. in *l. si pascenda num. 6. C. de pact.* quia hoc procederet si concessio in censum esset facta principaliter vere & sine fraude, ut inquit pulcher textus *in cap. unico. in princ. quali. olim. poter. feud. alien. in usib. feud.* Cæterum omne figmentum & machinamentum in fraudem patroni vel legum feudalium, est reprobatum *l. Imperator. §. callidis de probib. feud. alien. per Feder.* Quod autem hic subsit fraus & figmentum, & mentio census non sit apposita nisi ad colorem, ut in simili inquit textus in *l. Sulpitius. C. de don. int. vir. & uxor.* Patet primo ex eo quod principalis intentio erat vendere, & in solutum dare. Secundo, ex eo quod summa duarum mille librarum bene erat justus valor rei.

11. Ulterius, quod totus hic contractus dicatur & censeatur venditio, videtur textus apertus in fortioribus terminis in *d. cap. unico. quali. olim. poterat. feud. alien. §. donare*, ubi concesso libellario nomine sub vilissima duorum denariorum pensione perpetuo facta dicitur venditio & fraudulenta alienatio: igitur dicta vilissima retentio census fraudulenta judicari debet in præsenti casu. Adde quod Joan. Fab. ita decidit in fortioribus terminis in *§. adeo, versicul. sed quid dices, instit. de loc.* Ubi si partes dicant, Ego vendo tibi feudum tali pretio, retenta mihi tali annua pensione: & quæratur qualis sit contractus, an venditio vel emphyteusis: decidit simpliciter quod est venditio, & non emphyteusis: & si maximè retineatur modica pensio & pretium recipiatur. Quinimo vel ultimo casu, quando pretium est magnum, & pensio modica, ut si concedens recipiat centum libras & retineat unum denarium pensionis, credit Joan. Fab. potius debere veram venditionem nominari, quàm emphyteusim: etiam si contrahentes expresse agerent quod esset emphyteusis, per *d. §. callidis. de probib. feud. alien. per Feder.* ubi in textu vocantur & reputantur emptor & venditor, quamvis agetur expresse quod esset contractus feudalis sive concessio in subfeudum: secus si agatur quod sit concessio in emphyteusim, & retineatur pensio competens, quia licet concedens recipiat aliquam summam pecuniæ, quæ non ascendit ad justum valorem totius fundi, si simpliciter nullo jure retento venderetur, tamen non minus est vera concessio in emphyteusim, ut ibi sentit Joan. Fab. & bene. Ex quibus apparet Joan. Fabrum acutissimi ingenii jureconsultum, velle contractum ex magnitudine pretii & modicitate census vel pensionis censeri esse venditionem, licet in forma emphyteuseos conceptus sit: quanto magis quando est conceptus saltem incipiens à forma venditionis ut in præsenti quæstione: ad quæ facit qualitas materiæ subjectæ, quæ est hujusmodi fraudibus obnoxia.

Arestum.

12. Tandem per arestum supremi hujus senatus post maturam & repetitam deliberationem, dictum fuit male judicatum, bene appellatum, & emendando judicium, reus, idemque appellans, absolutus, & pronuntiatum est illud arestum hoc anno 1538. decimaseptima Februarii. Et sic declaravit præfata curia dictam alienationem non esse subjectam retractui feudali, nec quinto denario, nec alii juri feudali, sine præjudicio tamen & reservato dictis actoribus & patronis in casum aperturæ feudi principalis, de providendo sibi prout fuerit rationis, videlicet totum feudum, etiam portionem alienatam sine discrimine prehendendo, vel relevia & alia jura ratione totius feudi exigendo, ac si non esset facta dicta concessio conformiter ad textum hujus § & §. 35. *suprà eod.* Non obstant adducta in oppositum de textu in usibus feudorum, quia sunt statuta & consuetudines Insubriæ: aliam autem habemus consuetudinem, quia apud nos feuda sunt patrimonialia & alienabilia, & liberum est disponere citra dimissionem fidei, ut in hoc §. Non obstant allegata ex Joan. Fab. quia loquuntur in retentione certæ simplicis pensionis vel reditus, qui compatitur cum dimissione fidei, & nullam ejus retentionem infert: sed in hoc casu quamvis non esset fidelitas expresse retenta, tamen satis virtualiter & necessario erat retenta per veram & non fictam retentionem census, laudimiorum & directi dominii, & consequenter dominicalium jurium, quæ non compatiuntur cum dimissione fidelitatis & clientelæ, retentio autem jurisdictionis non erat ad propositum, nec per se operata fuisset retentionem fidelitatis, quia nihil habet commune cum proprietate, nec cum fidelitate, ut diximus *supra §. 1. gloss. 5. num. 45.*

13. Quarto quæro. Vassallus vendidit feudum retenta fide, sub pacto redimendi usque ad terminum: Utrum saltem secuta traditione aperiatur patrono, & ab eo prehendi possit & jure feudali possideri donec jura feudalia inde præstentur? Dubium faciunt non leves rationes. Prima, quia feudum vere alienatur, & mutat manum per venditionem, & sic locus aperitur dispositioni §. 20. *& §. 33. supra eod.* quorum termini hinc verificantur, quoniam hujusmodi retentio fidei impedit alienationem rei & totalis dominii. Secunda, quia vendens & tradens sub pacto redimendi transfert omne jus & dominium, quod habet in re, ita quod res abit in creditum, & non remanet venditori aliquod jus in re, sed simplex actio personalis ad redimendum infra tempus. Tertia, quia hujusmodi actio personalis non afficit rem, nec sequitur feudum vel ejus possessorem: sed solum personam obligatam, ut latè tradit Alexand. in *cons. 10 videtur fortasse lib. 1. per l. fin. in fin. ff. de contrah. empt. cum vulg.* & sequitur Francisc. Cur. senior *in consil. 12.* Phil. Cor. in *cons. 246. in hac. lib. 4.* Jas. in *l. ab emptione. col. 3. ff. de pact.* Philip. Decius in *l. certi condictio. §. 4. num. 6. ff. si certum pet.* Si igitur pactum redimendi non afficit rem: ita & pactum de retenta fide non afficit rem, nec facit quod censeatur retentum aliquod jus in re, unde quamvis obliget venditorem personaliter erga emptorem ad indemnitatem onerum feudalium: tamen respectu patroni nihil potest operari, nec facere quin patronus jure suo uti possit, ex quo feudum est venditum & in alium translatum, imò ex quo totum feudum alienatur nullo jure in eo retento in re, non videtur posse subsistere etiam expressa retentio fidei, sed potius nugatoria vel fraudulenta videtur, per notata *suprà eodem quæst. 1. & 2.* Nec obstat quod quædam consuetudines hujusmodi venditionem usque ad tres vel novem annos permittunt, & eximunt a functionibus feudalibus, quia non debent extra loca earum extendi. Præterea si istud admitteretur in feudis, idem pariter dicendum videretur in laudimiis & juribus censualibus, quod tamen est inauditum.

14. In contrarium, quia nisi illud admittamus, saltem ubi pactum redimendi est ad modicum tempus, sequeretur hunc §. nihil operari * & supervacuum esse: quod est absurdum, quia in omni dispositione hoc est regulare, quod omne verbum quantumvis modicum debet de aliquo operari, ut tradit Bald. in *rub. quæst. 9. C. de contrah. empt. & vend.* sive in privilegiis, *ut sunt textus in l. si quando in princ. C. de inoffic. testam. in cap. si Papa. de privileg. in 6.* sive in rescriptis, *gloss. in cap. solita. in verbo tanquam.* & ibi Feli. *de maio. & obed.* Bald. in *rub. col. 2. de rescript. in cap. pastoralis. in princ. de appell.* ubi

* Omne verbum debet de aliquo operari.

Panor. & Philip. Deci. per illum textum notant quod clausula etiam odiosa in rescriptis apposita, debet intelligi ut aliquid præter jus commune operetur, etiamsi possit simpliciter secundum jus commune intelligi. Similiter & in testamentis. *l. si quando in princ. ff. de leg. 1. cum concord. gl* ibi Joan. de Mon. Ferra. in *repet. cap. nemo potest. col 1. ff. de leg. 1. & in contractibus. l. hac lege ff. de contrah. empt. & vend. l. in fin. in princ.* & ibi Paul. & Alex. *ff. si cert. pet.* Et maximè in legibus in quibus nihil debet esse inutile nec *superfluum. *§. quibus in 1. consil. C. in l. ampliorem. §. in refutatoris. C. de appella. & in cap. si Romanorum 19. dist.* ut nec syllaba in jure superfluere debeat, *inquit gl. in l. 1. in princ. ff. quod met. caus.* Bart. in *l. transigere in 1. oppositione. C. de transact.* & idem in statutis, ut semper debeat interpretari etiam extensive, ut aliquid addant juri communi, dummodo non redundet in damnum injustum alterius. Ita tenent Bart. Imol. Paul. Alex. in *l. 4. §. dies cautioni. ff. de damn. infect. in l. fin. §. si computatione. C. de jur. deliber.* latè Joan. de Imol. in *l. si vero. §. de viro. col. 4. ff. sol. matr.* Sed intelligendo hunc §. etiam de alienatione saltem temporali retenta fide, nedum non resultat iniquitas nec fit injustitia patrono, imò nullum ei damnum infertur, quum certat de lucro, idque eo magis quo illud lucrum est odiosum & restringendum per notata suprà §. 33. *in princ.* & è diverso si restringatur iste §. ita ut excludatur omnis actus per quem feudum etiam ad tempus modicum alienatur, sequetur quod nihil omnino operabitur nec aliquid addet superioribus, quia per prædicta clarum est quod quando feudum non alienatur nec mutat manum, nulla jura aperiuntur nec acquiruntur patrono, & sic nunquam esset opus aliqua retentione fidei ad consequendum immunitatem a juribus feudalibus, quod est manifestè contra verba & mentem hujus §. qui voluit retentionem fidei saltem in aliquibus casibus operari immunitatem in juribus feudalibus, quæ aliàs deberentur cessante expressa fidei retentione.

*Superfluum in legibus nihil esse debet.

15. Igitur necessario admittendus est iste intellectus, alioquin hic §. frustratoriè esset adjectus, quod non est dicendum, in *l. ait prætor. 2. in princ. ibi. nec frustra adjicitur.* & ibi Paul. Alexand. Jas. *ff. de jurejurand.* hinc est quod textus debet intelligi in casu dubitabili, non autem in indubitabili, ut per textum, & ibi expresse gloss. & Alberic. in *l. Labeo. ff. de Carbo. edict. in l. prima ad fin. ff. ad municipa.* hinc est quod quando litera legis vel statuti dupliciter punctuari potest, & uno modo punctuata decidit casum dubium de quo quæritur, alio modo non decidit, semper debet punctuari eo modo secundum quem decisionem dubii inducit, etiam si aliàs pœnalis sit, ut vulgò gloss in *cap. 1. in verbo clarum*, quem ibi Gemy. Phil. seq. *de tempor. ord. in 6.* & eam singularem esse dicit, & sequitur Ludov. Rom. in *cons. 109. circa positum col. 8. & in singul. 741. dicit* statutum, ubi litera est valde depravata & transposita, sed restitui debet prout *olim super libro meo correxi*, neque enim hic locus est, & doctrinam dictæ *gloss. & Roman.* sequitur. Joan. Baptist. in *repet. l. omnes populi. ff. de justit. & jur.* Nicol. Evarald in *locis legal. in loco. 53. col. 23.*

Superfluitas quando toleretur.

16. Nec obstat quod in hac consuetudine sunt nonnulli §§. supervacui suprà §. 19. & infra § 57. quia illi sunt ad alios §§. præcedentes consecutivi & stant per modum illationis, sed hic §. non potest stare per modum illationis immediatè præcedentium, imò novam dispositionem & novum dictum incipit, in quo stat per se unice & principaliter, igitur necessariò debet intelligi dispositive, & ut aliquid de novo disponat, non autem ut omnino intelligatur secundum præcedentia in §. 33. & aliis remotis. Et eodem modo non obstat, quod quandoque in lege ponitur verborum inculcatio, juxta gloss. in *l. certi condictio. in princ. ff. si cert. peta.* & quod aliquando verba ponuntur & congeruntur ad abundantiorem cautelam, ut in *l. stipulationes commodissimum. ff. de verbor. obligat.* & tradit Alexand. in *l. Gallus. §. quidem recte in princ. ff. de liber. & posthum.* quod hoc modo excusatur & toleratur superfluitas, nec non in aliis modis, ut per Philip. Franc. in *cap. unico. de summa Trinit. in 6.* Philip. in *proœmio rex pacificus ad fin.* quia illa procedunt quando plura verba super eodem dicto multiplicantur, vel in consequentiam alterius dispositionis proferuntur, vel quando aliter constat de mente, vel quando sequeretur iniquitas vel absurditas.

17. Tolerabilius * est enim quod verba nihil de novo operentur, quam quòd operentur absurdum, ut rectè tradit Joan. de Mon. Sperel. in *leg. 1 ff. de eo quod certo loco.* Mari. Salomo in *leg. Gallus. §. & quid si tantum. collat. 1. ff. de liber. & posthumis.* secus si verba per se simpliciter proferantur per modum statuti & sententiæ principalis, ut hic, quia tunc nisi resultet iniquitas aut alia absurditas, debent ita interpretari ut aliquid de novo disponant. ideo ea nihil operari esset absurdissimum per prædicta.

*Superfluitas tolerabilior, quàm absurditas.

18. Quid dicendum? certe iste §. esset de illis qui indigerent inquisitione super forma & modo utendi, sed puto quod si inquireretur non inveniretur certum judicium, nec determinatus utendi modus: quidam enim opinantur generaliter intelligendum, ut possit vassallus vendere, donare, vel permutare aut aliter transferre feudum retenta fide, & quod tunc mutationes feudalitatis debent attendi ex persona antiqui vassalli fidem retinentis. Sed quum sit alienatio irrevocabilis, istud non habet rationem, sed nimiam absurditatem ut *sup. eod. quæst. 1.* Alii putant illa verba, *jusques a demission de foy*, intelligi active de formali & actuali dimissione fidei seu investitura, & sensus est, quod licet vassallus vendat vel donet feudum, etiam dominium transferendo, tamen non aperitur, nec jura patrono acquiruntur donec vassallus ipsi patrono resignaverit feudum sive clientelam, sive dessaisiando sive devestiendo se, ut novus acquisitor investiatur ut *suprà eod. num. 4.* sed intellectus est deterior, & in oppositum notoria est communis observantia secundum notata suprà §. 20. *gloss. 3. & §. 33.* per totum. Alii subtilius intelligunt dicta verba, *jusques a demission de foy*, nedum formaliter, sed etiam potentialiter & per modum exclusionis sive exemptionis, ut videlicet à generalitate principii hujus §. excipiatur omnis actus nedum per quem fides dimittitur, sed etiam per quem dimitti potest: & sic quod etiam expressa retentio fidelitatis non possit ubicumque feudum mutat manum, sed iste intellectus reddit hunc §. supervacuum & sine effectu operandi, & sic non congruit per prædicta. Alii veritati proprius accedentes intelligunt expressam retentionem fidei prodesse in alienationibus temporalibus sive revocabilibus; puta si vassallus donet non simpliciter usumfructum feudi sui, quo casu non esset dubium, sed ipsum feudum, non tamen simpliciter & perpetuo, sed ad tempus; quo casu nihilominus dominium transit, etiam si donans dicat se tradere ad usum. *l. donationes in concubinam. §. species. ff. de donatio.* vel ad alimenta *l. cum hi. §. si uni. ff. de transact.* vel etiam ad usumfructum, ut tenent doctores in *d. § si uni.* de cujus ultimi dicti veritate dicemus infrà §. 161. ut his casibus si donator dicat se penes se ipsum retinere fidelitatem, nulla jura aperiantur patrono, nisi ex mutationibus medio tempore contingentibus ex persona donatoris & veteris vassalli: sed usque ad quod tempus liceat taliter alienare, & fidelitatem sine feudo retinere, & an hujusmodi retentio fidei intelligatur facta vel possit fieri nedum pro retinente, sed etiam pro ejus hæredibus, nulli (quod sciam) supersunt, qui possint de certo & determinato utendi modo sub clara & concludenti ratione testificari. Non tamen propterea relinquendum est sub incerto & variabili judicis arbitrio, quia sequeretur inæqualitas & confusio, cum non agatur de stylo vel provisione reparabili, sed de decisivis.

19. Quare ex bono & æquo ad certam æquabilem

DDdd iij

* Solutio. formam * temperanda res est, ita ut non prorsus interdicatur vel difficultetur commercium vassallis: nec ita laxetur ut patronorum jura notabiliter minui & eludi possint. Et in brevi, ut nec delicatus vassallus, nec onerosus patronus audiatur, juxta Ulpianum jureconsultum in *l. si servos. ff. de pign. actio. l. si bene. ff. de usur. l. continuus. §. cum ita. ff. de verbor. obligat.* in qua re sine præjudicio potioris sententiæ, juxta *l. Claudius Felix. in fin. ff. qui potio. in pignor. habean.* justum temperamentum esse puto, tempus quod est infra decem annos, quia illud regulariter & crebrius in jure dicitur modicum tempus, ut patet in *l. si de fideicommisso §. ne quis. ff. qui & a quibus manus lib. non fin. l. 3. §. si servus. ff. de acquirend. vel amittend. possess. l. unica. C. de usucap. transfor.* Bartol. Angel. in *l. fin. C. de præscript. longi temp.* & ita regulariter accipiendum tenet gloss*a fin.* Ancha. Imol. Cardin. Panormit. in *clem. 1. de reb. eccles. non alien.* Bartol. in *l. 1. §. quod autem post* gloss. ibi. *ff. de superfi.* Alexand. in *l. si de eo. §. 1. col. 1. ff. de acquir. vel amitt. possess.* & cùm non solùm frequentes accidere mutationes infra novem vel pauciores annos, non est magnum præjudicium patrono, si usque ad illud tempus dumtaxat fides retineatur, maximè attento quod si infrà illud tempus feudum non recuperetur, tunc aperitur & potest patronus jura sua exequi: si vero infra idem tempus revocetur, non censetur alienatum, quod in tam brevi tempore & ex jure retento reversum est: imò interim non suspenduntur simpliciter jura vel commoda patroni, quia possunt verificari & habere locum cum effectu ex persona veteris vassalli, si medio tempore sine liberis moriatur, perinde ac si feudum nullomodo esset in alium translatum: secus si permitteretur retentio fidei usque ad quindecim, viginti vel triginta annos, quia tunc patronus potest incurrere notabilem diminutionem jurium suorum, quia interim novus acquisitor feudi posset nedum morte, sed etiam venditione, donatione, aut alias frequenter mutare feudum de manu in manum: & tamen harum mutationum respectu nihil posset patronus prætendere: antiquus autem vassallus (quamvis spes recuperandi feudum duret) tamen non potest facere aperturam feudi patrono ex persona sua, nisi per suum obitum sine liberis, tam per ipsum venditorem, vel cessionem juris sui redimendi, per notata supra §. 33. *quæst. 8. & 9.* & sic feudum staret per longum, imo per longissimum tempus, absque eo quod jura feudalia acquiri possent patrono, nisi in uno & raro casu dumtaxat, videlicet per decessum antiqui vassalli sine liberis, vel ejus hæredis sine liberis. Et tamen feudum tali conditioni subest, quod nedum per obitum sine liberis aperiri potest, sed etiam per alios infinitos modos vivente antiquo vassallo, & sic istud redundaret in nimiam captionem patroni: hinc est quod nulla est consuetudo in hoc regno, quæ permittat etiam revocabiliter, sed adusque vel ultra longum tempus feudum alienari posse etiam retenta fide, quin juribus feudalibus locus sit. Quædam autem & plures permittunt usque ad novem annos, aliquæ vero usque ad tres annos dumtaxat, ut dictum est suprà §. 33. *quæst. 2. num.* 8. super quo non audeo, nec meum est definire apud nos id licitum esse usque ad novem annos, quamvis id in se multum rationabile sit, & consuetudo nostra quantum ad hoc indeterminate loquitur, & satis esse videatur, id restringere ad tempus quod est infrà decennium, quia argutari posset fundatam esse intentionem patroni in qualibet valida & utili alienatione per §. 33. suprà eodem: & quamvis illa regula limitetur per hunc textum, tamen limitatio est obscura per prædicta, & sic satis esset quod de aliquo operaretur, videlicet in alienatione ad tres annos, vel cum pacto redimendi usque ad tres annos interim retenta fide, quia in obscuris quod minimum est accipitur. *l. semper in obscuris. ff. de reg. jur. cum similibus.* Quare in hoc puncto non contendam, sed temporis infrà modicum tempus determinationem relinquo definitioni sapientissimi supremi Parisiorum senatus.

20. Cæterum ad solutionem quæstionis nostræ concludo pro secunda parte, licere vassallo per hunc textum (ut de aliquo citra absurditatem operetur) vendere & tradere feudum suum ad onus redimendi infrà novem, vel saltem tres annos, & infrà, retenta interim fide absque eo quod patronus inde aliquam aperturam vel commodum feudale petere possit, nec etiam ex mutationibus supervenientibus ex parte acquisitoris, sed solum ex parte veteris vassalli, & (diluendo interim adducta in oppositū pro prima parte.) Ratio est, quia ex quo antiquus vassallus retinet jus redimendi, non censetur totaliter feudum alienare, quia * qui actionem habet ad rem, ipsam rem habere videtur. *l. qui actionem. ff. de reg. jur.* imò censetur feudum ipsum adhuc in bonis habere, quamdiu durat spes & habet actionem efficacem ad illud recuperandum. *l. rem in bonis. ff. de acquir. rer. domi.* & sic dummodo aliter clientelam non abdicaverit, sed expressè retinuerit, remanet vassallus, & feudum non aperitur nisi moriatur, & sit opus renovatione investituræ.

* Res censetur in bonis quamdiu recuperari potest.

21. Unde si medio tempore non moriatur, sed * redimat feudum in termino, ex quo illud recuperat ex vi juris ab initio reservati, non censetur de novo acquirere, sed ad rem suam redire, & feudum non censetur translatum sed redditum, sive ad priorem naturam & statum restitutum. *l. filio quem pater. ff. de liber. & posthum.* ibi, non translatus sed redditus videatur. Ita quod non est nec efficitur novum feudum, sed remanet antiquum feudum inveteri & pristina qualitate in qua erat, *l. si unus §. pactus ne peteret. ff. de pact.* & per ea quæ plene diximus. infrà 175. hæredium redemptum manere proprium, & affectum successioni & retractui proximitatis erga conjunctos ex illo latere ut prius, quasi nunquam exivisset à patrimonio venditoris: in tantum quod res redempta * non subjacet oneribus & hypothecis medio tempore sive specialiter sive generaliter impositis per emptorem, sed resolvuntur, ut in tradit Bart. in *l. si res. ff. quibus mod. pig. vel. hypot. sol.* in *l. in diem ff. de aqua. plu. arcenda.* Paul. in *l. 2. col. 3. C. de rescind. vend.* Alex. *cons. 45. lib 5.* Soci. *in consil.* 80. *col. 2. lib. 3.* Decius in *l. si socius. ff. si cert. pet. & in cons.* 239. *in fin.*

* Res redempta pristinum statum, & qualitatem recuperat.

* Et resolvuntur hypothecæ & onera medio tempore imposita per emptorem.

22. Non est igitur mirum si neque pro hujusmodi venditione, neque pro redemptione aliqua jura patrono debeantur. Si vero venditor non redemerit feudum infrà terminum, statim lapso tempore venditio facta est incommutabilis, & retentio fidelitatis resoluta fuit, sive fuerit ad idem tempus limitata sive non, quia etiam expresso pacto non possit ulterius subsistere nec extendi, per notata *supra eodem quæst.* 1. & consequenter remanet feudum ex nunc & non retro apertum prehensibile ex defectu hominis, cum juribus quinti vel retractus ad electionem patroni ex venditione præcedenti, ex quibus patet quod dispositio & beneficium hujus §. introductum est in commodum & favorem venditoris & veteris vassalli, & non in favorem emptoris & futuri novi vassalli, ut studiosus facilè colligere potest. Nolo in singulis inducendis immorari, & si vellem non liceret, urgent enim Typographi, jam tribus mensibus à perfectione hujus primæ partis cessantes propter inopiam & adversam valetudinem meam.

23. Confirmatur præfata conclusio nostra, quia generali & æquissima observantia hujus regni, illud jus redimendi non est merè personale, sed est in rem scriptū, & potest contra quemcumque singularem successorem vel possessorem intentari ad præcisam restitutionē, ut diximus inf. §. 175. Ubi etiam in terminis juris cōmunis defendimus sententiam Pauli contra Alexandrum. Non est igitur mirū si retentio fidelitatis potest subsistere in hoc jure redimendi, retento saltem ad modicū tempus, ne diuturnitas redundet in captionem patroni Ultimo non obstat quod idem sequeretur dicendū in laudimiis & venditionibus rerum censualium, quia negatur,

negatur, cùm manifesta sit diversitatis ratio in feudis quæ sui natura nobiliora & liberiora sunt, & servituti minus subjicienda.

24. Et adverte quod in casu præsenti ex quo facultas redimendi est ad modicum tempus, retentio fidei simpliciter facta intelligitur à venditore facta tam pro se quàm suis hæredibus, & quamdiu facultas illa durabit. Ita quod si hæres venditoris decedat relicto hærede laterali, & is similiter, quot sunt hujusmodi mutationes infra dictum tempus, tot relevia debentur patrono, licet persona emptoris non mutetur. Et potest patronus libere feudum prehendere, sed tenetur hæres venditoris justa facere, & relevium solvere, & indemnem reddere emptorem. Tenetur etiam patronus in fidem admittere hæredem emptoris, quamdiu durat hæc facultas redimendi ad modicum tempus, nec potest recusare prætextu dictæ venditionis quum sit permissa. Non autem illam adduxi rationem, quasi venditio facta sub pacto de retrovendendo sit potius pignoratio quàm venditio, quia si contractus detegeretur pignoratitius vel usurarius, non esset locus huic quæstioni, quum etiam nulla retenta fide in contractu nullo, non sit locus juribus feudalibus: sed suppono veram venditionem, in qua retentio fidei facit ut nulla debeantur jura feudalia, nisi in casu quo non sequitur redemptio, sive quin, sive sequatur redemptio, sive non debentur semel, videlicet ex venditione. Ex his habes decisionem & decisionis vivam rationem hujus quæstionis nunquam ab alio tactæ & in usu quotidiano adprimè necessariæ. In hac quæstione prolixior fui quàm vellem, quia longe minori negotio mentem meam uno verbo promere potuissem: Sed ad id me compulit ratio suscepti semel instituti, quæ præcipue versatur in excutiendis ancipitibus locis, non per remota vel fortuita argumenta, sed ex re nata & velut imis radicibus erutis oculis exposita.

25. Quinto quàm plurimas quæstiones circa hæc occurrentes eodem contextu brevioris & facilioris doctrinæ causa expediendo, vidimus in quæstione præcedenti utilitatem hujus §. & dictæ clausulæ retentionis fidei, videlicet quod operatur ut per venditionem & traditionem feudi sub facultate redimendi ad modicum tempus factam, feudum non aperiatur, nec ulla jura feudalia peti possint, sive à venditore sive ab emptore, neque de venditione, neque de redemptione infra idem tempus facta. Ut autem plenius & simul habeamus effectum & utilitatem hujus quotidianæ materiæ, præfatam conclusionem amplio primo, sive totum feudum hoc modo vendatur sive pars: quum sit eadem ratio, *l. quæ de tota. ff. de rei vendicat. cum vulg.* Et consuetudo nostra loquitur simpliciter de feudo, & sic tam de toto quàm de parte intelligitur. *l. rei appellatione. ff. de verbor. signific. l. in toto, ff. de regul. jur.* Idem de consuetudine loquente in similibus terminis cum nostra quantum ad hoc. Secus de Cœnomanensi, quæ in sexta parte §. 216. & sequent. hoc non permittit nisi in tertia parte feudi dumtaxat.

26. Amplio secundo, in omni simili contractu vel alienatione, in qua respectu ejus de quo quæritur sit eadem ratio, ut si quis donet feudum suum retento usufructu, & sub pacto quod res ad se redeat si donatarius præmoriatur superstite donatore, retenta interim per eum fide; tunc enim suspenditur apertura feudi donec donatarius supervivat donatori, & tunc & non prius incipiet feudum aperiri & relevium deberi ex capite donationis: vel in totum deficit spes hujus aperturæ si contingat donatarium præmori, & hoc in vim dictæ clausulæ retentionis fidei. Alioquin statim ab initio donationis feudum apertum fuisset & relevium debitum, per notata suprà §. 33. *quæst.* 46. Idem si quis donet, & realiter tradat feudum suum sub pacto quod infrà tres vel novem annos poterit illud recuperare refusa certa summa pecuniæ, vel sub alia conditione, quæ modicum tempus non sit excessura, & retenta interim fide. Idem in aliis similibus, puta si Titius permutat feudum suum vel ejus partem cum alio prædio, sub pacto quod solvendo certam summam infra tres annos, vel aliud modicum tempus, poterit feudum suum recuperare, retenta interim fide feudi sui, vel portionis permutatæ: quia tunc quantumcumque ad traditionem procedatur, nulla fit apertura feudi, nulla jura feudalia oriuntur, nec tempore contractus & traditionis, nec postea si Titius infra illud tempus feudum recuperet, nihil enim novi juris aperitur patrono, sed perinde ejus respectu habetur ac si illa permutatio secuta non fuisset per hunc textum. Non tamen negatur, quin si prædium compermutatum & taliter acquisitum à Titio sit feudale, apertum fuerit, & jura feudalia statim acquisita patrono dicti prædii secundum actus naturam & qualitatem, videlicet relevium: quod est clarum si Titius non recuperavit feudum suum, vel si post tempus, non in vim dicti pacti, sed novo & voluntario consensu recuperaverit.

27. Sed si illud infra dictum tempus redemerit, magna resultat præsumptio simulationis & adumbratæ veræ venditionis dicti prædii feudalis Titio traditi, in quo obiter dicendum puto, quod si cum dicto pacto concurrant * brevitas temporis, & conformitas seu convenientia pretii dictæ summæ ad valorem dicti prædii, ex eventu secuto præsumitur & detegitur simulatio & effectualis venditio dicti prædii, ita ut ejus respectu cum effectu locus sit omnibus juribus feudalibus & utrique retractui, per notata suprà §. 33. *quæst.* 22. *&* infrà §. 184. & nihilo magis in casu hujus simulationis nullum jus feudale aperietur respectu feudi Titiani, imò minus, quia etiamsi non esset retenta fides feudi Titiani, nullum jus feudale hoc respectu deberetur, prout non debetur ex contractu vel alienatione simulata, quæ nulla est simulatione detecta, ut suprà §. 33. *quæst.* 11.

* Præsumptio simulationis.

28. Amplio tertio conclusionem principalem in concessione totius vel partis feudi ad certum annuum reditum. Super quo adverte, quod concessio ad reditum multum differt à concessione in subfeudum vel in censum: quia in subinfeudatione vel datione in censum, eo ipso ex natura actus inest retentio dominii & omnis dominicalis juris (respectu recipientis directi) in re concessa: Et sic non censetur fieri alienatio nec dismembratio feudi, & nulla inde causatur apertura, etiamsi concedens non expresserit penes se & ad onus suum retinere fidelitatem rei concessæ respectu superioris patroni: quia natura actus de se hujusmodi retentionem & subordinationem importat, etiamsi non dicatur. Quod respectu subinfeudationis est indubitatum: & respectu dationis in censum; probatur, quia prout secundum nostrum in hoc regno utendi modum, census accipitur, importat retentionem directi dominii & jurium dominicalium penes concedentem: & non potest recipiens tenere eamdem rem in censum & in feudum, maxime à diversis dominis, ut liquet per ea quæ plene tractavimus in rubrica vel titulo sequenti. Et sic feudalitas non potest transire in recipientem: & consequenter omnino remanet penes concedentem: Et si non remaneret penes eum, reverteretur ad immediatum concedentis patronum, cujus recipiens efficeretur immediatus censuarius, quum autem oppositum agatur, videlicet quod recipiens efficiatur & remaneat immediatus censuarius concedentis, necessario præsupponitur feudalitatem & fidem, si res alioquin erat feudalis, remanere penes concedentem, & ad ejus onus, sicut & in subinfeudatione, hujusmodi tamen subinfeudatio vel datio in censum, nullomodo præjudicat patrono si non consenserit, sed ejus respectu pro non facta habetur, ut dictum est suprà §. * 35. *quæst.* 5.

* Qui facit initium hujus paragraph.

29. Longe aliud in * concessione ad certum annuum reditum, quia ex ejus natura nullum dominium, nul-

* Concessio ad redit.

lum jus dominicum in re concessa retinetur, sed omne jus concedentis transfertur & penitus expropriatur, solo jure annui reditus retento. Unde si simpliciter fiat, sive de toto feudo, sive de parte feudi, sequitur mutatio manus & apertura feudi, & recipiens debet in fidem patroni se conferre, relevium solvere & clientelaria onera de cætero subire, nisi concedens penes se retinuerit fidelitatem, cujus expressa retentio requiritur hoc casu, & operatur quod feudum non censetur mutare manum nec aperiri ex hujusmodi alienatione, sed quod concedens censetur remanere vassallus ut prius, & quod ex illius vel ejus hæredum persona, & non ex persona recipientis, vel ejus hæredum, debeant mutationes feudi attendi, & jura feudalia percipi, à quibus tamen concedens & ejus hæres tenetur exonerare & indemnem reddere recipientem, & ejus hæredes.

30. Et super hoc nota differentiam inter alienationem quæ fit per concessionem ad reditum & alienationem quæ per venditionem, quia in venditione, si sit perpetua & sine facultate infra modicum dumtaxat tempus redimendi facta, non prodest etiam expressa retentio fidei, & nihil operatur, ut *supra eodem quæst.* 1. quia quum sit perpetua & totalis alienatio, apparet retentionem fidei non esse appositam nisi in fraudem jurium patrono debitorum ex hujusmodi venditione. Et alioquin esset fenestra omnibus aperta ad frustrandum & evitandum omnia jura feudalia omnium venditionum, quia in omnibus venditionibus rerum feudalium hujusmodi clausula retentionis fidei apponeretur: Secus est in concessione ad reditum, quia quamvis fiat in perpetuum cum clausula expressa retentionis fidei, non censetur hæc clausula apponi ad fraudandum patronum: sed ad hoc ut major reditus persolvatur a recipiente, pro tanto quod exoneratur ab omnibus oneribus feudalibus per concedentem, qui tenetur eum ab his indemnem reddere, & ex quo annuum & perpetuum jus in re retinetur cum onere feudalitatis, censetur quodammodo ipsum feudum, ut prius à concedente retineri. Et sic de consuetudine & observantia communi toleratur, quod etiam in perpetua & irrevocabili concessione ad reditum, valeat & effectum suum operetur expressa retentio fidei. Quod etiam à contrario sensu tacite innuit textus in §. *fin. infra eodem ibi. Et sans demission de foy.* id est cum expressa retentione fidei, ut ibi dicemus. Cessante tamen ista communi observantia, (quæ est sola & vera hujus differentiæ ratio) dicendum esset idem juris esse in perpetua & irrevocabili concessione ad reditum, quod in perpetua & irrevocabili venditione: & idem in concessione ad reditum infra modicum tempus revocabili, quod in venditione aut alia alienatione infra simile tempus revocabili, ut primo casu non prodesset etiam expressa retentio fidei. quia nullum jus dominii in re retinetur, & repugnat quem esse vassallum & nihil feudale habere. Secundo casu prodesset vi hujus §. per rationes deductas *suprà eodem quæst.* 1. & 4.

31. Ampliatur quarto principalis conclusio, sive venditor concedens aut aliter alienans sit in fide patroni, & ab eo investitus fuerit: sive non. Quamvis enim prima facie non videatur quis fidem dimittere vel retinere posse quam nondum habet, & ad quam nondum est admissus à patrono: Tamen dicendum quod vassallus etiam ante fidem * actualiter præstitam est vassallus: & sive habeat inducias fidei, sive non, quamdiu toleratur à patrono, censetur habitualiter in fide esse, & æquè ad omnia capitula fidelitatis obstrictus est, & feudum negatione, vel alia ingratitudinis noxa amittere potest. Et sic habet beneficium hujus §. & potest libere de feudo disponere retenta fide, sicut pleno vassallo permittitur. Fortius dico quod nedum habet commodum hujus clausulæ, quamdiu a patrono toleratur, sed etiam postquam patronus etiam ex vero defectu hominis & jurium feudum prehendit, potest

* Fidelitas actualis & habitualis.

vassallus vel ejus hæres dicta prehensione durante, vendere feudum & omne jus suum sub facultate redimendi infra modicum tempus retenta fide, vel alio simili modo disponere, & in vim dictæ clausulæ & retentionis fidei non erit nova apertura feudi, nec nova aliqua jura patrono acquirentur, prout alias acquirerentur & exigi possent à patrono, ut suprà §. 33. *quæst.* 43. Habet enim hæc clausula * retentionis fidei duplex caput: unum respiciens patronum & hoc respectu importat quod concedens retinet fidelitatem, sive actualem quam præstitit patrono, sive habitualem quam illi debet & præstare tenetur, vel in suis successoribus tenebitur, ratione mutationum ex persona suâ vel hæredum suorum futurorum. Alterum caput respiciens recipientem, & hoc respectu importat quod concedens tenetur eum exonerare erga patronum, & indemnem reddere ab omnibus juribus & oneribus feudalibus præteritis & futuris, & ab omni injectione manus dominicæ superioris patroni. Fallit autem principalis conclusio in venditione perpetua, *ut supra eodem, qu.* 1. vel si venditio, concessio in reditum, aut alia hujusmodi alienatio, detegeretur simulata, & in novam & perpetuam recidere venditionem vel permutationem. Ex his habes clarificatam materiam hujus & * 35. §. *supra eodem.* Sed ad ampliorem doctrinam retento themate *quæst.* 4. *supra eodem.*

* Retentio fidei duplex caput habet.

* Qui principium facit hujus §.

32. Sexto quæro. Quid si vassallus pendente præfata facultate redimendi vendiderit vel donaverit alii jus suum & actiones suas ad redimendum. Certum est quod ex hujusmodi venditione vel cessione nullum jus aperitur per notata supra §. 23. *quæst.* 8. & 9. Sed quæritur quid si pendente redemptionis tempore, cedens vel cessionarius sine liberis moriatur, ex utrius persona censeatur feudum aperiri? Et prima facie videtur quod ex persona cessionarii duplici ratione. Prima, quia ad illum spectat jus redimendi & recuperandi feudum, & non spectat amplius hæc spes ad concedentem. Nec obstat quod penes cedentem remanserunt directæ actiones, quia sunt prorsus inefficaces ex quo non est facta cessio ad commodum cedentis, ut per Angel. in *l.* 3. *C. de nova. & delega.* sed ad commodum cessionarii & in rem suam. Et sic cedens qui omnem spem amisit, etiam omne jus amisisse & nihil amplius retinere censetur. Illa enim retentio fidelitatis per quam alienans censetur interim remanere vassallus, non fundatur nisi in jure per alienantem retento, & in spe quam habet infra modicum tempus feudum recuperandi. Igitur si desinat illud jus & illam spem habere, consequens est ut ex tunc desinat fidem retinere. Secunda ratio, quia * retentio fidei non est omnino personalis, & simpliciter retenta, censetur sed retenta tam pro se quàm pro hæredibus, ut dictum est: igitur etiam & pro causam habentibus, quum simus in materia cessibili & in extraneum transmissibili. Et quemadmodum cessionarius aut quivis singularis successor, censetur ipso jure comprehensus in retentione facultatis & juris redimendi. *per l. fin. C. de hered. vel actis. vendi.* eodem modo videtur ipso jure comprehensus in retentione fidelitatis inhærente & accessoria juri redimendi retento: & consequenter post hujusmodi cessionem censetur fidelitas retineri in persona cessionarii, saltem habenti cessionem irrevocabilem & in rem suam, ut supponitur in hac quæstione.

* Retentio fidei an sit personalis

33. Quibus non obstantibus contrarium est dicendum, quod ex persona cedentis vel ejus hæredis dumtaxat, debeat attendi mutatio feudi seu fidelitatis, quia retentio fidei in hoc consistit, quod venditor obligatur ei quo cum contrahit, munia clientelaria subire erga patronum eique de juribus satisfacere, & inde emptorem exonerare & indemnem reddere. Sed hujusmodi obligatio non transit in cessionarium, & venditor & ejus hæres semper remanent ad hoc obligati non obstante dicta cessione, & non cessionarius, contra quem emptor nullam habet actionem. Et etiam in

vim dictæ retentionis fidei quæ suspendit vel perimit jura. Alioquin ex dicta venditione purè debita, jus est acquisitum & reservatum patrono feudum prehendendi, & jura dominicalia exigendi ex mutationibus contingentibus in persona venditoris vel ejus hæredum, in quem dicta obligatio descendit. Quæ quidem obligatio non immutatur nec alteratur invito patrono vel emptore feudi & in eorum præjudicium, per dictam cessionem, in qua nulla fit cessio vel mutatio feudi, sed simplicis actionis ad feudum, quæ quoad jura feudalia attinet, impertinens est: per notata suprà §. 33. *quæst.* 36. & * §. 23. *quæst.* 9. Et quibus patet quod si pendente dicta facultate redimendi, contingat venditorem carentem liberis, & fortè laborantem in extremis vendere, donare aut aliter cedere jus suum & facultatem redimendi, hujusmodi cessio non impedit quin morte cedentis feudum aperiatur, & post quadraginta dies prehendi possit cum lucro fructuum, donec hæres lateralis venditoris, renovaverit vel obtulerit fidelitatem cum relevio. Et pariter mors cessionarii, sive vivo sive mortuo cedente non facit feudum aperiri. Et hæc sunt clara in venditione feudi & retentione fidei ad modicum tempus.

* Qui facit partem dicti § 23.

34. Secus puto dicendum in perpetua concessione ad reditum annuum & perpetua retentione fidei, quæ hoc casu permittitur intrà eodem §. fin. ratione juris super feudo retenti annui & perpetui reditus, in quo quodammodo ipsum feudum repræsentatur: quia si vassallus qui taliter alienavit, vendat, vel alio quovis titulo in alium transferat dictum jus reditus cum actionibus & appenditiis suis, & sic cum eodem onere retentæ & subeundæ fidelitatis, ut moris est, censetur fidelitas retineri per cessionarium, vel eum cui deinceps pertinebit tale jus reditus, & ex ejus persona amodò metiuntur mutationes feudi, & is tenetur ab oneribus feudalibus exonerare pro tempore suo, nedum cedentem ejusve hæredes quibus ad hoc tenetur ex contractu proprio, sed etiam possessorem feudi debitorem reditus, cui ad hoc tenetur ex natura obligationis reciprocæ dicti reditus. Non enim tenetur possessor feudi novum titulum seu obligationem reditus præstare cessionario: nec ei solvere, nisi idem cessionarius onus dictæ fidelitatis suscipiat, seque vicissim secundum naturam reciprocæ obligationis hujusmodi reditus obliget ad munia clientelaria subeunda erga patronum, & inde possessorem exonerandum, & reddendum indemnem.

35. Septimo quæro, retento themate præfatæ quæstionis 4. Utrum saltem per viam actionis possit patronus petere jure retractus se subrogari in locum emptoris? Et videtur emptorem extraneum teneri feudum & actiones suas cum omnibus cedere patrono pretium & legales sumptus offerenti, ut eamdem conditionem offerendo præferatur extraneo per notata suprà §. 20. *gloss.* 3. Et quemadmodum in themate dictæ quæstionis quartæ, statim retractui proximitatis locum esse diximus infrà §. 173. etiam ante lapsum tempus redimendi, & non obstante quod fides retente sit per venditorem. Contrarium tamen est dicendum in retractu feudali per generalitatem hujus textus, quia retractus feudalis est unum de commodis & juribus feudalibus, quorum nullum petere potest patronus in hoc casu. Nec obstat quod hic textus non negat peti ab emptore seu novo acquisitore: sed solum ab antiquo vassallo, quia in consequentiam prohibetur petere ab eo qui causam habet à vassallo. *Argumento l. fin. ff. de jurejurand.* Tum multum interest vassalli emptorem suum non posse deturbari, ut facilius possint vassalli indigentes pecunia sibi consulere. Tum quamdiu feudum non aperitur, sed manet antiquus vassallus, non habet patronus se intromittere de contractibus vassalli, & sic non est admissibilis nisi lapso termino redemptione non facta, & tunc demum jura sua exequi potest, & quintum pretii vel retractum ad idem onus petere posset.

36. Octavo quæro. Pone feudum fuisse venditum sub facultate redimendi usque ad tres vel novem annos, & illis finitis iterum sub eadem facultate usque ad alios tres vel novem annos: & sic deinceps semper retenta fide. Respondeo * fraudem esse manifestam, quemadmodum à simili in re ecclesiastica prohibita alienari vel concedi ad longum tempus, si concedatur ad novem annos, cum pacto de renovando ad alios novem annos, vel cum expressa renovatione ad alios annos finita concessione prima, non valet machinamentum tanquam fraudulentum. Textus in *Authent. de non aliena. aut permut.* §. *neque autem, collat.* 2. quod expressim firmat Cy. in *l.* 1. *C. de jur. emphyt.* Joan. Fab. in §. *penult. instit. de usufruct.* Alberic. post. Dyn. Oldr. in *l. pluribus*, §. 1. *in fin. ff. de verb. oblig.* Bald. in c. 1. *in fin. de his qui feud. da. poss. in usib. feud.* Lap. Castel. *ho. in alleg.* 12. Ang. in *consil.* 181. *ex forma & serie. ad fin.* Petr. de Anchar. *consil.* 57. Card. *Clement.* 1. §. *fin. quæst. ult. de reb. eccles. non alien.* Alex. in *consil.* 78. *visis duobus. lib.* 1. *quod est duplicatum. in consil.* 167. *lib.* 2. Alexand. *consil.* 105. *in causa & lite. lib* 3. Feli. in *cap. quæ in ecclesiarum. col.* 31. *de constitut.* Jaso. in *l. manumissiones. ff. de justi. & jur. in l. nemo potest, lect.* 2. *col.* 17. *ff. de legat.* 1. Francis. in *tract. feud. parte* 4. *num.* 92. Ampliatur quod dictum est de alienatione rei ecclesiasticæ, etiam si expressè agatur quod nullum transferatur dominium, quia commoditas fructuum quæ ad longum tempus transfertur, pro vera alienatione habetur in materia prohibitiva, ad evitandum fraudem: ita Bald. in *Auth. hoc jus porrectum. col.* 1. *versic.* 6. *de sacrosancta eccles.* Et sequitur Fabian. de monte sancti Savini *in tract. de empt. & vend. in* 4. *quæst. principali. quæst. ultima, versicul. circa tertium.*

* Pactum de renovando in materia prohibita reprobatur.

37. Sed quæritur numquid saltem valeat usque ad tempus permissum? Dicendum indubitanter quod sic, in utroque vel simili exemplo hujus quæstionis. Et de secundo exemplo est textus in *d.* §. *neque autem.* ubi non vitiatur nisi pactum renovandi, locatio autem remanet valida. Et est ratio, quia ex forma contractus sunt plures facultates redimendi ut in themate quæstionis nostræ, vel locationes formaliter distinctæ & dinumeratæ, ut in *d.* §. *neque autem.* per textum & notata in *l. scire debemus. ff. de verb. oblig.* Et sic non vitiantur nisi illæ quæ excedunt, & fraudem inducunt: & ita tenet Lap. in *d. alle.* 12. Et sic non potest patronus statim manum injicere feudo, sed tenetur expectare lapsum triennii vel novem annorum juxta morem sui cujusque loci, lapso autem illo tempore libere jura sua exequi potest.

38. Nunc quæro, quid si venditione semel facta sub pacto redimendi usque ad duos vel quinque annos & retenta fide, tempus redimendi mutuo consensu, & ex post facto prorogatur, Respôdeo? Aut lapso primo termino: & nullo modo præjudicat patrono, quia * non est prorogatio post tempus, sed novus contractus, & nova libera & spontanea venditio. *l. sed & manente. in fin. ff. de preca.* notat Alex. in *l. dies cautioni. in princ. ff. de damn. infect.* imò hoc casu quum prima venditio fuerit hinc inde impleta, potest patronus ex ea petere quintum pretii ab emptore vel à venditore & nihilominus retractum à venditore redimente ex secunda venditione. Ampliatur, etiam si contrahentes dicant se per viam distractus & actus retrosimilis tantum discedere à prima venditione, quia nullo modo licuit distrahere post contractum semel hinc inde impletum, ut dictum est suprà 13. *gloss.* 3. *quæst.* 4. Et sic est vera nova & secunda venditio, & verborum commentum veritatem immutare non potest, *l.* 2. *ff. de rescind. vend.* Aut vero prorogatio est facta pendente adhuc termino, & videtur res manere in eadem causa & statu, per *d. l. sed & si manente in princ.* & prorogata sunt ejusdem conditionis & naturæ, ut pulchrè Paul. *cons.* 389. *si consideremus. lib.* 1. Maria. Socin. in *cap. significasti. collat.* 3. *num.* 8. *de for. compet.* Sed adverte, hoc est verum inter ipsos prorogantes quantum ad ea de

* Prorogatio facta lapso termino est novus contractus.

quibus disponere possunt, sed non in præjudicium tertii cui præjudicare non possunt, ut patet in *l. si cum Hermes, C. de loca. in l. item quæritur. §. qui impleto versic. sed hoc ita verum est. ff. locat.* & tetigi suprà §. 33. *quæst.* 14. *num.* 45. Ad hoc Alberi. *in* 2. *par. stat. quæst.* 143. Unde subdistinguo. Aut tempus additum una cum prorogato simul, non excedit tempus permissum vassallis ad vendendum sub facultate redimendi retenta fide: & prorogatio valet etiam respectu patroni, cui non dicitur fieri præjudicium, sed censetur vassallus uti jure & facultate sibi concessa. Aut vero excedit illud tempus, & tunc clarum est quod quatenus excedit non valet respectu patroni. Sed est dubium an valeat prorogatio pro rata temporis permissi. Ut clariùs intelligatur,

39. Pone feudum situm sub consuetudine Blesensi vel Turonensi (ubi expresse conceditur tempus novem annorum) fuisse venditum sub facultate redimendi usque ad quinque annos: deinde ante lapsum quinquennii factam prorogationem ad alios quinque annos post lapsum primi quinquennii computandos. Patronus autem statim lapso primo quinquennio injecit manum feudo. Intercedunt emptor & venditor: promptè docent de prorogatione pendente termino facta per instrumentum authenticum. Ideoque causantur non potuisse feudum prehendi nisi saltem post quatuor annos: & sic expleto novennio à die venditionis, concludunt ad retractionem prehensionis cum impensis, damnis & interesse, & interim ratione promptæ fidei manum levari per provisionem. Ut cætera omittam, litis cardo in eo vertitur: An hujusmodi prorogatio sit nulla in totum respectu patroni. An vero solum vitietur quatenus excedit quatuor annos per se, sive novennium à die venditionis? Et breviter respondeo * non vitiari nisi quatenus excedit. Et sic prehensio feudi tanquam præmaturè facta ad irritum deducenda est absque tamen damnis & interesse, saltem si patronus hujusmodi secundam prorogationem ignoravit. Veritas tamen hujus dicti pendet ab ardua quæstione, & latiùs ramos protendente quàm prima facie videatur. Quando tamen huc excidit, expediemus, & semel pro multis resolvemus in quæstione sequenti.

* Prorogatio excessiva, non vitiatur nisi in excessu.

40. Decimo quæro, Vassallus vendidit feudum sub facultate redimendi usque ad viginti annos retenta interim fide: Utrum patronus possit statim manum injicere feudo & jura sua exigere? An vero saltem teneatur expectare lapsum trium vel novem annorum seu temporis permissi? Et prima facie videtur non posse feudum prehendi nisi post lapsum temporis permissi. Primo, quia in separabilibus * utile per inutile non vitiatur *leg.* 1. §. *sed si mihi, ff. de verbo. obligat. cap. utile. de reg. jur. in 6.* In summis autem & in tempore quoniam consistunt in quantitate numerali separabili ex excessu, qui solus vitiatur, & remanet dispositio valida in residuo, ut patet in donatione, quæ si excedat quingentos aureos, non valet sine insinuatione, etiam si fiat in personam conjunctam *l. data. C. de dona.* Tamen non vitiatur nisi in excessu: sed remanet efficax usque ad summam permissam *l. sancimus, l. penult. C de dona.* Et idem est in terminis juris in donatione facta à patre filiofamilias, vel a marito uxori, vel contra, quia quamvis si excedat dictam summam non confirmatur morte, ut est textus in *l. antepen. C. de dona. inter virum & uxorem.* verum est quatenus excedit, sed benè confirmatur usque ad dictam summam dumtaxat, *per d. l. penult. in fin. quamvis gloss. in d. l. antepen.* subobscurè, & ibi Sali. apertè velint contrarium: in quo Jaso. vacillat. in *l. 1. sed si mihi, col. 3. ff. de verb. obligat.* Sed non est dubitandum, ex quo in *d. l. sancimus & l. penult. C. de dona.* illud ponitur pro regula generali sine distinctione, & in dicta *l. antepen. C. de donat. inter virum & uxorem.* non disponitur expresse nec specialiter de contrario, & consequenter *versic. nam amplioris, in dicta l. antepen.* debet intelligi secundum alias leges, videlicet secundum dictam *l. sancimus.* Insinuatio an sit necessaria diximus infrà §. 161. Patet etiam in *l. pecuniæ fænebris, in princ. ff. de usur.* ubi quamvis reprobata sit stipulatio usurarum ultra legitimum modum, intelligitur quatenus est excessus, alioquin pro modo cujuscumque temporis (superfluo detracto) stipulatio vires habebit: ex quo textu pulchra quæstio in materia redituum decidetur infrà §. 94. Infinita alia similia adduci possunt, sed ab his temperandum puto, quia licet similia ad copiam & oblectationem juvent, tamen raro concludunt, & judicium (quod potissimum est) plerumque obruunt, quare his parcissimè utor.

* Utile per inutile quando non vitiatur.

41. In contrarium quia in individuis utile per inutile vitiatur & impeditur. *l. 1. §. Item quæritur, ff. de aqua. quotid. & æstiva. not. in d. §. sed si mihi.* Sed hic non est nisi unica facultas redimendi univocè concepta, & sic non potest pro parte impedire patronum, pro parte non, quamvis aliud sit suprà *eo. quæst.* 8. ubi sunt plures concessioees formaliter seu virtualiter distinctæ: tum ut tradit Bart. post Jacob. Butri. in *l. græce. §. illud. ff. de fidejussor. & omnes doctores sequuntur. in dict. §. sed si mihi.* quatuor modis aliquid censetur individuum. Primo ratione formæ in actu requisitæ, *dict. §. illud.* Secundò ratione necessariæ dependentiæ *l. 1. & 2. ff. de pecun. legat.* Tertiò propter voluntatem contrahentium *l. Pedius, ff. de arbit.* Quartò ex natura & substantia rei, ut in servitutibus *l. quarta. §. Cato. l. servitutes non dividuntur, ff. de verbo. oblig.* Hic autem sumus saltem in tertio individuo. Patet: quia venditor præcisè voluit habere spatium viginti annorum ad redimendum & verisimiliter non erat venditurus sub minoris temporis facultate: Igitur non potest fieri divisio nec separatio *l. quod si duo. ff. de in diem addict. l. si quis aliam, ff. de solut. l. cum ejusdem, ff. de adili. edic. cum similibus.*

* Individuũ quatuor modis est.

42. Ad hoc facit, quod Ludov. Rom. in *cons.* 66. eximiè decidit electionem factam ad tres annos, non valere etiam ad annum dumtaxat, stante statuto quod electio consiliatiorum fiat ad annum & non ultra, & si contra fiat, sit nulla. Et quod Bald. in *l. quicumque col.* 1. *C. de bon. quæ libe.* decidit locationem rei ecclesiæ factam ultra tempus permissum sine solemnitate, non valere, etiam usque ad modicum & permissum tempus, sed in totum nullam esse: & idem decidit Lap. in *alle.* 80. *quæris cum locatio.* Aret. Soc. in *d. l. §. sed si mihi ff. de ver. oblig.* Super quo attende, quia communiter doctores in dicta *l. sed si mihi. & in Auth. qui rem. C. de sacros. eccl.* confundunt simul istas quæstiones: An concessio rei ecclesiasticæ facta ultra solitum, puta ultra tertiam generationem, vel ad longum tempus, valeat saltem usque ad tertiam generationem, vel ad modicum tempus. Et tamen multum differunt ab invicem, & ut quàm breviùs & facilius fieri poterit procedam, resolvo hanc materiam per duas conclusiones.

43. Prima, si res ecclesiæ solita concedi in emphyteusim usque ad tertiam generationem, concedatur sine juris solemnitate usque ad quartam generationem, valet concessio usque ad tertiam generationem dumtaxat, & non vitiatur nisi in eo quod est ultra solitũ. Ita decidit Bald. in *Auth. si quas ruinas col. 1. de sacros. eccles. in l. si pupillorum, in fi. ff. de reb. eod.* & hæc est perpetua opinio Bal, nec invenitur alibi contrarium tenuisse, quicquid præfati doctores ad pauca advertentes citent Bal. in diversum in aliis locis, sed illic loquitur in longe diverso casu. Et fundatur Bal. in §. *neque illud. in Authentic. de non alien. col.* 2. Ubi pactum de extendendo in ulteriorem generationem rejicitur, & remanet concessio valida usque ad generationem solitam. Idem tenet Paul. & ibi Philip. Deci. in *Auth. qui rem* (ubi Bart. dubitavit) *C. de sacros. eccles.* Imol. Cardi. in *c. pen. col. pe. de feud.* Alex. in *consi.* 38. *consideratis his col. fi. lib.* 2. Franc. in *tract. feud. in* 2. *part. d.* 6. Et est crebrior & vera opinio. Ratio punctualis est, quia tot censentur esse concessio-

nes quot sunt generationes: per notata Bart. in *l. mortis causa capitur*, *ff. de dona. causa mor.* Bart. & Alex. in *l. si mihi & Titio*, *ff. de verbo. oblig. & dictum est supra* §. 22. q. 25. & 26. & sic una non vitiatur per aliam.

44. Et istud procedit nedum quando expressè & formaliter verbum & actus cedendi repetitur in unaquaque persona vel generatione, quo casu non esset dubium, ut patet suprà *eo. q. 6.* sed etiam quando simpliciter fit concessio in quatuor vel tot generationes, quia virtualiter repetitur & renovatur concessio in qualibet generatione. Et* rejiciendam puto distinctionem Joan. de Imol. in *l. quod debetur*, *ff. de verbo. oblig.* ubi distinxit an concessio sit facta per dinumerationes generationum, ut concedo in primam & insecundā & in tertiam & in quartam generationem, & tunc procedet opinio Baldi, an vero concessio sit facta simpliciter uno contextu, ut concedo in quartam generationem, & tunc procedet opinio contraria, quod si unica concessio, & totum vitietur: quoniam hujusmodi distinctio magis verbalis est quam realis, & eo ipso quod conceditur in plures generationes, virtualiter multiplicatur concessio in qualibet generatione, & eo ipso videtur actum, quod quilibet succedentium accipiat jus & causam ab ecclesia concedente, & non à priore emphyteuta.

*Reprobatur distin. Joan. Imol.

45. Idem dicendum in similibus, ut si ecclesia consuevit infeudare in masculos tantum: & concedat in feudum recipienti pro se & successoribus suis tam masculis quam fœminis, quamvis non valeat infeudatio quantum ad fœminas, per notata in *c. 2. de feud. & in c. 1.* §. 1. *qui feud. dar. poss. in usib. feud.* tamen remanebit valida quantum ad masculos & personas consuetas: ita decidit Bald. in *c. 1. super ver. consuetudo.* & sequitur ibi Martinus Laud. *de his qui feud. dar. poss. in usib feud.* Rapha. Fulg. in *cons.* 220. *nobiles de Fortiate.* Jacob. de S. Georg. in *invest. in ver. in feud. col. fin. versic. Sed an saltem.* Et pariter si sit solitum infeudari in unum hæredem tantum: & fiat infeudatio in duos, valebit usque ad unum & primum hæredem tantum, nec permissum ab inutili vitiatur: ut tradit Bald. in *cap. similiter*, §. 1. *col. 3. de leg. Conrado.* & hæc sequuntur, Imol. & Cardin. in *cap. 2. de feud.*

46. Hanc tamen conclusionem quod valeat concessio usque ad generationem solitam, & eatenus utrimque obliget, limito si recipiens patiatur damnum, puta quia tempore concessionis dedit trecentos aureos ecclesiæ, ut reciperet ab ea usque in quartam generationem, vel aliàs non erat contracturus nisi haberet cum effectu usque ad quartam generationem: quia tunc quamvis ex parte ecclesiæ teneat concessio usque ad tertiam generationem, & non possit ecclesia in hoc contravenire: tamen non tenetur recipiens stare, nec emphyteusim tenere & onera conventa facere, nisi sibi solemniter confirmetur usque ad quartam generationem. Alioquin quū non sit secutus poterit discedere, & quod ab initio solvit pro rata repetere, & hoc est de mente Alex. & Soci. in *d.* §. *sed si mihi.* quod verum puto *per l. Julianus*, §. *si quis colludente*, *ff. de actio. empt.* & est multum notandum, quia doctores ibi non declarant. Nec obstat quod contra hanc primam conclusionem tenet Ang. in §. *emphyteusim.* in *Authent. de alien. & emphyt.* Jas. in *d. Authent. qui rem per text. d.* §. *emphyteusim. versi. aliter autem penitus*, *in Authent. de alien. & emphyteu.* quia ille versic. *aliter autem*, non refertur ad totam concessionem, sed solum ad excessum insolitum & prohibitum. Et sensus est quod res ecclesiæ non potest dari in emphyteusim nisi usque ad metam ibi taxatam, & quod aliter fit, id est, ultra metam taxatam, nihil penitus habet roboris: sed propter hoc non tollitur, quominus illud quod fit infra metam licitam, valeat, quum illud non sit aliter factum, & ita ad illum textum rectè respondent Deci in *d. Authent. qui rem ad fin.* Franc. in 2. *par. feud. qu.* 6. & ita etiam voluit solvere And. Alcia. in *d.* §. *sed si mihi num.* 20. *licet non clarè exprimat.*

47. Secunda* conclusio, si locatio vel concessio rei ecclesiasticæ fiat ad longum tempus, in totum vitiatur & non valet etiam usque ad novem dumtaxat, vel pauciores annos. Textus est apertus in Clement. 1. *de reb. ecclesiast. non alien.* ubi dicitur quod nec recipienti jus aliquod acquiratur. Expendatur *negativa cū dictione aliquod, quæ etiam in qualibet minima parte verificatur. *Gloss. in Clem. 1. in ver. aut earum parte. de foro. compe.* & ibi Car. & Panor. Feli. in *cap. pastoralis. in fin. princ. de offic. delega.* & sic nullum jus acquiritur. Et est ratio, quia non est nisi unica concessio, & sic cum peccet in forma, in totum irritatur. Et ita post longam disputationem decidit Lap. *in alleg.* 80. *quæris cum locatio.* Ubi allegat. Barth. ita consuluisse, & est verum, ut patet in *suo consil.* 159. *Visa quadam constitutione.* Et ita etiam tenet Bald. in *l. quæcumque col.* 1. *C. de bon. quæ liber.* & sequitur Jason. in *l.* 1. §. *si quis ita. col.* 8. *versic. limita quarto. ff. de verbor. oblig.*

*Secunda conclusio.

*Negativæ vis.

48. Numquam legi Bald. tenere contra præfatam primam conclusionem, sed benè contra hanc secundam in *consil.* 475. *quidam abbas. lib.* 1, Ubi dicit quod quandoque inutile venit ad adjiciendum, quandoque ad minuendum, quandoque ad specificandum speciem contractus: & quod primo casu si non valet quod ago ut ago, videlicet in totum, valeat saltem in parte in qua potest, ut *ff. de preca. l. cum precario.* Secundo casu non valeat in aliquo, ut in *l. Pædius. ff. de arbitr.* ex defectu consensus. Tertio casu, quia non consentitur in specie contractus, non valeat nisi aliquando ad excipiendum *l. si ego. ff. si cer. pet. l. si tibi dederim. ff. de dona.* deinde in quæstione, an concessio usque ad viginti novem annos, valeat saltem usque ad novem; dicit hoc pertinere ad primum casum: distinguit tamen, aut concessio fuit facta pro unico pretio, puta pro mille pro toto tempore: & tunc non valet in aliquo, quia propter unitatem pretii non potest contractus dividi. *l. cum plura, ff. de adil. edict.* Aut vero per singulos annos solvitur pretium sive pensio illius anni, & tunc inutile per utile non vitietur, sed valeat usque ad novem annos, etiam sine aliqua authoritate episcopi, & certa ista decisio satis plausibiliter videretur admittenda, sed in puncto juris non est vera, & est directo contra textum *d. Clem.* 1.*Nec obstat quod adducit Bald. de inutili adjecto ad augendum, quia esset verum quando illud inutile esset separatum, ut in *d. l. cum precario & in d.* §. *neque illud in Authent. de non alien.* Vel quando propter expressam vel virtualem relationem diversarum personarum vel generationum separari posset. Hic autem separari non potest non obstāte quod quolibet anno solvitur pensio, quia hoc non facit quin sit unica stipulatio & unica concessio. Textus est in *l. si Stichum* §. *si stipulatio. ff. de verb. oblig.* Nec etiam ista æqualitas pensionis pro quolibet anno (etiam dato quod in principio contractus nulla notabilis summa soluta fuerit) facit æqualitatem interesse pro rata temporis, ut tantum respectu utriusque utrique valeat & commoda sit locatio pro novem annis respectu novem annorum, quantum pro viginti novem annis respectu totius, imò potest esse magna captio, & non fieret divisio sine damno alterius, maxime ecclesiæ concedentis, quia notorium est quod quando prædia conceduntur ultra decem annos, vel in perpetuum, levior est pensio, quam quando locantur usque ad quinque vel novem annos dumtaxat. Et sic si locatio longi temporis reduceretur ad novem annos, sine augmentatione pensionis, multum læderetur ecclesia, quæ non fuisset concessura ad novem annos dumtaxat, nisi sub integra pensione, quanta præstari soleat à colono ex vera conductione. Unde* in majori tempore non continetur minus, nec potest fieri separatio. Et hanc differentiæ rationem sentit gloss. 2. in *l. si decem. ff. locati.* & pleniùs tradit Bald. in *d. cons.* 149. *col. fi.* & post eum Lap. *alleg.* 80. ubi pleuè respondet ad *objecta.* Hanc etiam partem sequitur Matth. de Afflict. in *decis. Neapo.* 170.

*Contra Bald.

*In majori tempore non inest minus.

licet non distinguat concessionis modos. Ex his habes effusissimam materiam sub paucis resolutam, fructumque laboris prolixi.

49. Modo redeundo ad quæstionem nostram, clara relinquitur decisio pro secunda parte. Non obstant adducta pro prima parte. Et primo *d. l. sancimus, C. de donat.* quia loquitur in moderanda liberalitate, in quo nec donans, nec donatarius læditur: donans non, quia tantum immunis est: donatarius non, quia semper sibi acquirit, licet minus. Ita solvit Bart. in *d. consil. ad fin.* cujus litera alioquin corruptissima debet ita restitui. Eodem modo respondeo ad *l. pecunia & l. placuit, ff. de usur.* quia loquitur in moderatione lucri in quo licitum, ab illicito excessu, ideo separabile est: quia hoc faciendo neuter læditur, ut patet ad sensum. Secus in præsenti, quia si facultas redimendi viginti annorum reduceretur ad tres annos, venditor gravem jacturam pati posset, puta perpetuam amissionem feudi & hæredii antiqui minus justo pretio (onere redimendi circumscripto) venditi, & quod infrà tam breve tempus non posset commodè ab eo redimi. Nec obstat si dicas omnia hic adducta loqui in diversis terminis, videlicet in actu in totum vel in parte nullo: hujusmodi autem facultas redimendi, sive ad viginti sive ad triginta annos, nullo modo de se est nulla, sed in totum valida, & efficax, quia hoc fateor, sed dico quod retentio fidei ad tantum tempus simpliciter facta, in totum est nulla, quum non sit facta in casu permisso & excepto, & sic statim locus est aperturæ feudi & regulæ §. 33. *suprà eod.*

50. Quid ergo dicemus ad fin. *quæst. 7. suprà eo.* Videtur enim per deducta in hac quæstione quod illa prorogatio quum sit unicus actus per se non possit dividi, & pariter quod retentio fidei illi implicita non possit dividi, & quod nullo modo prosit vassallo, nec eum relevet erga patronum, quum non sit facta secundum formam, sed contra vel ultra formam permissam, & sic præfata prehensio feudi esset valida: sed hoc non obstante persisto in sententia, & moveor, quia illa prorogatio de qua in *d. q. 7. ad fin.* quum sit facta ex intervallo, processit ex mera liberalitate emptoris, & sic quum hujusmodi actus non sortiatur individualitatem nisi ex voluntate partis, ut *suprà ea. quæst. num. 41.* sicut donatio & usurarum stipulatio recipit divisionem, ita & hujusmodi prorogatio, quoniam si emptor obtulisset venditori prorogare usque ad quatuor annos, vel etiam usque ad unum annum dumtaxat, venditor illud utpotè sibi utile verisimiliter acceptasset. Et consequenter retentio fidelitatis illi prorogationi implicita (debet enim prorogatio fieri cum qualitatibus prorogati. *c. hi qui de præbend. in 6. lecta. & ibi Jaso. col. 5. ff. de rebus credi.*) eamdem dividualitatem recipit. Et sicut in majore summa minor inest, quando stipulator non habet damnum, sed æquè minorem summam acceptaturus erat, ita eadem ratione concurrente, in majori facultate vel tempore inest minus. Secus dicerem si ab initio in terminis ejusdem quæstionis & consuetudinis conventum fuisset feudum esse venditum sub facultate redimendi usque ad quinque annos, & illis lapsis rursus usque ad alios quinque annos: quia retentio fidelitatis non prodesset nisi pro primo quinquennio dumtaxat: non autem pro secundo: in quo non potest fieri divisio temporis permissi à non permisso, quia totus contractus est individuus, & taliter non aliter (ut præsumitur) contracturi erant.

51. Undecimo quæro: Quid si vassallus habens latifundium feudale, concessit & alienavit simpliciter certam partem ad onus certi annui & perpetui reditus, non retento alio jure nec apposita clausula retentionis feudalis? Certum est quod non est locus beneficio dictæ clausulæ, sed censetur fides dimissa & feudum apertum in portione alienata. Sed quæritur quæ sint jura patroni? Respondeo, potest manu injecta (juxta formam §. 1. *suprà eo.*) in portionem alienatam, fructusque suos facere, donec acquirens justa fecerit vel debite obtulerit, nec interim dictum reditum solvere vel deducere tenebitur: neque de fructibus: neque de relevio quum non sit infeudatus: per notata *suprà* §. 28. & *infra* §. 59. hoc est clarum. Sed quantum ad jura utilia, an relevium, an vero quintum pretii vel retractus feudalis debeatur? Latè disputari posset, distinguendo inter reditum redimibilem vel non, & inter redimibilem in perpetuum, vel infra certum modicum tempus dumtaxat, inter redemptum in continenti, vel ex intervallo. Sed ut brevius & resolutiùs procedam, facio conclusionem in præfato themate, quod relevium dumtaxat debetur, non autem quintum pretii: nec etiam retractui feudali, vel proximitatis locus est: nec sufficeret retrahenti eamdem offerre conditionem, quia [illegible] est proditum jus quinti denarii, vel retractus, nisi in venditione: sed hic neque est venditio, neque contractus similis aut reducibilis ad venditionem, sed omnino diversus, *ut in simili, supra* §. 33. *qu. 12. num. 56.*

52. Fallit, si processerint proloquia venditionis, & paulo post à concessione in reditum, acquirens redemerit eumdem reditum mediante certa pecuniæ summa, quia tunc ex temporis brevitate, redemptione reditus & proloquiis, satis præsumitur concessio (quæ tam multo tempore duravit) simulata ad occultandum veram venditionem, quare quinto pretii vel retractui feudali locus est, & ad optionem patroni. Et similiter proximus concedentis eligere potest, an velit feudū ipsum retrahere, an vero reditum, quia non poterit acquisitor feudi impedire retractum reditus, attento quod ex forma concessionis non erat redimibilis, & sic quantum ad successiones & retractum proximitatis, censetur subrogatus loco rei, per notata infrà §. 179. Secus si ab initio concessionis cautum fuisset dictum reditum mediante certa pecuniæ summa redimi posse, quia tunc proximus non posset à redimente retrahere reditum naturali & necessario suo sive per redemptionem extinctum. Imò si fortè ante redemptionem à concedente extraneo venditum retraxisset, quod potest, teneretur pati redemptionem à debitore. Sed hoc casu quando concessio facta est ad reditum redimibilem, multo fortius redemptione infra modicū tempus (infra annum) secuta, locus est utrique retractui respectu ipsius fundi, & etiam quinto pretii in re feudali, vel laudimiis in re censuaria. Faciunt quæ diximus suprà §. 33. *q.* 22. quando compermutans infrà modicum tempus redimit fundum quem tradiderat, & incipit utrumque possidere.

53. Circa quod adverte, quod differentia est, an vassallus cedat feudum suum pro certo reditu ab alio debito certa pecunia redimibili: An vero pro reditu redimibili à se debito: An vero concedat ad reditum redimibilem: quia primo casu statim etiam redemptione non facta locus est utrique retractui & quinto pretii, dummodo sit reditus pecunia constitutus ad rationem unius pro duodecim, aliàs censetur vera permutatio, nisi aliæ accedant conjecturæ, ut diximus supra §. 33. *qu.* 18. Secundo casu idem dicendum, quod de vera venditione per notata suprà §. 20. *gl.* 5. Tertio vero casu, non est continuo locus retractui, vel quinto pretii, sed relevio dumtaxat, nisi infrà modicum tempus sequatur redemptio, vel aliæ concurrant fraudis & simulationis conjecturæ.

Duodecimo, circa quæst. 3. suprà, eod. vidi pulchram quæstionē in facto. Vassallus majorem partem feudi sui vendidit in perpetuū retento censu annuo & fide. Certum est per *not. qu.* 3. non esse locum alicui juri feudali: sed post decem annos contingit eumdem vassallū totū residuū eidem vendere, & sic dimissa fide quā etiā frustra & simulatorie retineret toto residuo absolute vendito, emptor ultimus offert jura domino, & quintū ultimi pretii, dominus petit quintū totius, id est primi & secundi pretii. Quid juris? multi tenebant pro domino quasi prima venditio sit præparamentum secundæ ut ad primordium tituli posterior foret eventus. *l. mutua*

ad fi. C. de impo. lucrat. descript. lib. 10. Franc. Cur. senior. *cons.* 69. *col.* 6. Tum secundo, quia primæ venditionis jura feudalia suspensa sunt quandiu retinebatur fides donec dimitteretur. Sed nunc dimissa est, ergo resurgunt, seu potius nunc primum in actum (quasi de potentia interim sopita) exeunt. Tum tertio, quia nunc dominium, verum est totum feudum esse, idem venditum, nec amplius fidem retineri. Ergo totius feudi integrum seu totale quintum debetur, & non pro rata ultimæ venditionis tantum. Tum quarto, quia simile est ac si quis primo vendit quartam partem feudi sui sub pacto redimendi ad triennium retenta fide. Et post biennium eidem vendit aliam quartam partem sub eodem pacto, deinde aliam, ultimo totum residuum absolutè. Quo casu certum est domino feudi deberi quintum pretii omnium venditionum totius feudi, vel retractum totius feudi si hoc eligat, ergo idem in præsenti casu, in quo videtur eadem vel similis ratio. Quibus non obstantibus contrarium dicendum est, quia primus contractus non est factus in fraudem: nec in præparamentum secundi, sed per se & absolute, ut longum intervallum ostendit, & fuit legitimus & validus contractus, ex quo nulla jura domino debentur, sed tantum in secundo. Patet, quia si nunc residuum vendidisset tertio, nulla jura de novo orirentur ex priore contractu ex quo etiam nulla ortà sunt. Ergo nec hic, sed tantum de ultimo, seu pro rata ultimi contractus. Primus enim contractus liber est à juribus feudalibus, & nunc liberum est vassallo totum jus suum cuivis vendere. Tum minus potest conqueri dominus feudarius quod vassallus vendidit eidem vel ejus hæredi, quia sic totum feudum in eadem persona reunitur, & deinceps verisimiliter citius integre vendetur quàm si vendidisset extraneo. Igitur non apparente sufficiente materia fraudis vel simulationis, non plus, sed potius minus debetur patrono, ex eo quod eidem quàm si tertio facta esset reliqui venditio. Et sic non obstat primum, nec etiam secundum, quia ex hypothesi non fuit fides ad tempus, nec suspensivè, sed in perpetuum retenta, & statim ab initio valuit ea concessio in censum vel in subfeudum perpetuo & absolutè, sive vassallus ob id receperit pretium sive non, quià neutro casu locus aperitur juribus dominicis, absque tamen præjudicio domini in futurum, quoties enim feudum ipsum in totum vel in parte mutabit manum, debebitur relevium de toto vel tota parte integra, quasi concessio illa non esset facta, & totius prehensi feudi fructus suos faciet dominus, quia nihil ad se de tali censuario seu vassallo à se non approbatis salvo eorum recursu contra concedentem. Non obstat tertium, quià per ultimum hunc contractum feudum non est plenè venditum, sed in statu in quo apud venditorem est de præsenti, cum onere præcedentis concessionis, & sic non potest deberi quintum pretii nisi ad limites hujus ultimi contractus, quia libera est facultas contrahendi nunc isto nunc alio modo; ut minus vel nihil commodi debeatur patrono, dummodo verè & non simulate contrahatur, ut diximus suprà §. 33. Vassallus etiam potest totum feudum vendere vilissimo pretio, & reliquum donare propinquo vel concedere ad perpetuum reditum, & sic non erit locus quinto nisi pro rata pretii. Quo etiam omisso, potest patronus eligere relevium integrum, per notata suprà §. 33. *in fin.* nec erit locus retractui feudali contra propinquum, nec contra extraneum nisi pro rata modici pretii, & sic inutiliter. Non obstat quartum, quia eo casu retentio feudi non est absoluta, sed pendet, quia lapso tempore sine novo contractu & ex potentia prioris contractus, in actum exibunt jus retractus vel quinti pretii ad electionem domini. Quod si priori themate retento venditio residui facta esset tertio vel pluribus aliis seorsim, ut vidi, res haberet minus disputationis. Sed si paulo post priorem illum contractum totum residuum eidem venditum fuisset, tunc propter temporis brevitatem prior contractus præsumeretur factus in præparationem secundi & artificium quæsitum in fraudem domini. Nec erit simplex fraus, sed exquisita simulatio, quia lex non est imponenda verbis nec formæ faciendi quando apparet de reali effectu, & respectu tertii qui habebat justum interesse. Sufficiunt probabiles conjecturæ cum reali effectu ad simulationem probandam. Bart. *consil.* 55. *incip. Petrus Nicol.*

54. Decimo tertio ad complementum materiæ hujus, & * 31. §. *suprà eod.* quæro, Utrum vassallus (& idem de censuario) invito patrono possit feudum in totum vel in parte transferre in ecclesiam, vel aliam * manum mortuam? Et hic vulgari verbo utor, quo manum mortuam vocare solent ecclesiam sive civitatem, aut collegium, vel aliud quodcumque corpus, sive seculare, sive ecclesiasticum, bonorum capax, quod ideo manus mortua vulgò nuncupatur, quod sicut semel mortuus amplius non moritur, ita hujusmodi corpus non moritur, nec mutatur, & licet omnes personæ, ex quibus consistit, moriantur & mutentur, idem semper permanet, *l. proponebatur. ff. de judi. l. sicut. §. in decurionibus. ff. quod cujusque univers. not. cap. quoniam abbas. de offic. delega.* quemadmodum & in grege dicitur in *l. si grege. ff. de leg.* 1. *&* *in domo. in l. si ita legatum. §. fi. ff. de leg.* 1. Et in navi *l. inter stipulantem. §. sacram. ff. de verb. oblig. l. qui res. §. aream. ff. de solut.* ubi jureconsultus veterem quamdam diremit philosophorum disceptationem, de navi qua * Theseus (qui post mortem Ægei patris decimus Atheniensium rex fuit tempore Tolæ sexti Hebræorum judicis) ad Cretam navigavit. Et interempto duce Tauro, vel fabuloso monstro Minotauro, Labyrinthum cum filo Ariadnes exivit & Athenas reversus est eadem navi, quæ triginta remis agebatur, & ab Atheniensibus adúsque Demetrii Phaleræi (qui clarissimus philosophus & Athenarum moderator fuit, tempore Ptolomæi Lagi filii, primi post Alexandrum magnum Ægyptiorum regis) tempora conservata fuit (& sic circiter per nongentos sexaginta annos) veteres amovendo tabulas, & in earum locum aliàs validas subrogando & coaptando, ita ut exemplum philosophis ambiguitatis manserit, aliis camdem, aliis vero contra, non camdem permanere navem contendentibus ut ex Plutarcho Chæroneo habetur in vita Thesei, Lapo Florentino interprete. Non tamen intelligendum est, veteres & prudentes philosophos de navi, vel simplici alio ἑνωμένῳ, corpore disputationem suscepisse, quin potius de corpore συνημμένῳ, sive homogeneo, sive heterogeneo, quod tamen uno spiritu contineatur, ut inquit jurisconsultus in *l. rerum mixtura. in princ. ff. de usucapio.* in quo olim dubitatum fuit, utrum post augmentum vel decrementum maneret idem corpus numero quod ante fuit. Et disputantibus de hoc philosophis solebat proponi exemplum dictæ famosæ & antiquissimæ navis, aliis eamdem, aliis vero non camdem permaneae navem, (per modum inductionis ad principale subjectum physicæ disceptationis) affirmantibus. Quod si quem juvet de præfata navi pleniùs audire, legat apud dom. Lazarum Baysium in suo eleganti & erudito tractatu *de re navali*, quem nuper edidit *super l. 2. ff. de cap. & postli. rever.* Et jureconsultus quoad negotia civilia attinet, in navi vel alio corpore artificiali determinavit idem corpus manere, in *d. §. sacram. §. aream.* & in corpore physico idem sentit in *d. l. rerum mixtura. in prin. juncta gloss. in verb. non habet.* Et idem dicendum est physicaliter sive naturaliter loquendo, * quòd manente forma manet identitas rei; & augmentum vel diminutio non concernit nisi quantitatem vel qualitatem, unde non mutat essentiam vel substantiam. Faciunt notata suprà §. 1. *gloss.* 1. *num.* 39. *&* 46.

* Qui facit hodie initium hujus parag.

* Manus mortua quid?

* Navis Thesei.

* Manente forma manet identitas.

55. Et ut pleniùs intelligatur, manus mortua dupliciter accipitur. Primò pro corpore bonorum capace, quod de se non moritur nec mutatur, prout dictum est. Secundo modo pro quadam conditione servili, sive per persona conditionatæ servitutis. Quamvis enim in hoc firmissimo regno & in tota ditione Christiana nulli sint servi corporis, veteri illa & misera jurisgentium servitute sublata: supersunt tamen usque hodie homines liberi quidam, sed conditionatæ servitutis, ut tractatum est supra §. 2. *gloss.* 3. *num.* 2. & 3. qui non possunt alienare bona ejus conditionis, nec de illis testari sine consensu domini, qui eis sine sociis vel liberis ejusdem conditionis descendentibus succedit. Et hi vocantur homines manus* mortuæ, quorum meminit Cyn. in *l. voluntarie in fi. C. de excus. tut.* Petr. Perti. Joan. Fab. §. 1. *instit. quib. mod. jus patr. potest. sol.* & *in l. quotiens. C. de rei vendic.* Guid. Pap. *decis. Delph.* 36. Adde Jac. de Ra. Cy. Alberi. in *Auth. episcopalis dignitas. C. de episcop. & cleric.* Ubi volunt quod per dignitatem episcopalem derogatur consuetudini dictæ servitutis, quod est falsum, quia imò antequam quis promoveatur ad tantum dignitatis apicem, necesse est quod servilem conditionem exuat, quod liberè quandocumque facere potest, abdicando & resignando in manu domini omnia bona & hæredia hujusmodi servili conditione affecta. Et sic patet quod sunt veri liberi, nec tanta servitute premuntur quanta ascriptitii, quia licet illis, & non istis, discedere à gleba, & plena libertate potiri.

*Homines manus mortuæ.

56. Cæterum ut plurimum ad solutionem certæ collectæ vel arbitrio domini imponendæ compelli possunt, & hi vulgo vocantur homines* talliabiles. Et quandoque utrique oneri, videlicet manus mortuæ & collectæ sive talliæ subsunt: quandoque alteri tantùm, prout aliud absque altero induci vel remitti potest. Et hujusmodi nulli sunt in hoc felici præsidatu & territorio Parisiensi. Fuerunt tamen olim in quibusdam locis hujus territorii, sunt plus mille anni, sed dominorum benignitate omnes manumissi fuerunt. Et plura vidi instrumenta manumissionum hujusmodi in data antiquissima ultra annos mille. In quibusdam autem locis consuetudinum Burgundiæ, Trecensis, Alverniæ, Borboniensis, Blesensis, & Nivernensis, inveniuntur adusque hujusmodi conditionatæ servitutis homines. Sed de his hactenus, ne materiam quæstionis nostræ excedam, in qua agitur de manu mortua primo dumtaxat modo accepta.

*Homines talliabiles qui dicantur, vide apud Guido. Papæ decis. 314. 315. 316 & qui ligii vel non ligii dicantur, quæstione sive decis. 309. 310. 311 312. & qui franci, decisione 313.

57. Et primo quod non possit feudum transferri in ecclesiam, vel simile corpus, textus est in c. 1. §. 1. *de alie. feu. in §. qui clericus. si de feud. defunct. controver. sit int. do. & agna. vassal. in c. unico. an mut. vel alt. imperfect.* Etiam si vassallus expressim & in causam piam donaret pro anima. *c.* 1. *§. donare. quali. olim. pote. feud. alien.* (ita ut nec secundùm quosdam debeatur æstimatio, quod nunc discutere nolo) & in præfatis locis per Bal. Alvar. Præpos. & omnes in usib. feud. Specul. in tit. *de feud.* §. 1. *qu.* 30. & 40. Et idem de emphyteusi quod non possit in manum mortuam transferri, expressim decidit Specul. in *tit. de loca.* §. *nunc aliqua. versi.* 116. & ibi Joan. Andr. *in addit. versic.* 120. sequitur & dicit hoc esse summè æquum. Et rationem reddunt, quia dominorum directorum interest, & non debet eorum juribus puta laudimiorum, vel releviorum, & reversionis, seu commissi in infeudatione, vel concessione retentis præjudicari, prout præjudicaretur si res transiret ad ecclesiam, vel aliud corpus quod non moritur, nec mutatur.

58. Unde non debet transferri nisi in personam ejusdem conditionis, & idoneam ad servitia & jura dominicalia subeunda. Idem voluit Oldra. *in cons.* 17. *col. mihi* 13. *versi. Item emphyteuticaria & feudales.* Calder. *cons.* 2. *sub tit. de loca.* Bar. & alii in *l. si ita quis §. ea lege. ff. de verb. oblig.* Bal. in *c. quæ ecclesiarum. c.* 2. *de consti. in Aut. nisi rogati. c.* 2. *C. ad Trebell.* Petr. de Anchar. Joan. de Imol. Card. Panor. in *c. potuit de loca.* Alexand. *cons.* 110. *super eo. lib.* 1. *quod est duplicatum. in cons.* 90. *lib.* 4. Idem Alex. in *consi.* 9. *Viso themate. c.* 2. *versic. præterea lib.* 3. Guid. Pap. in *consi.* 139. *literæ Delphinales. versi.* 7. Jac. de S. Georg. in *invest. feud. in verb. & cum. pacto. c.* 2. Jason. in *l. fi.* per not. Bar. *cap.* 26. & 27. *C. de jure emphyt.* Ampliatur primo, etiamsi feudum vel emphyteusis ab ecclesia dependeat & moveatur, quia non ideo magis licet in ecclesiam vel aliam manum mortuam transferre, quoniam similis ratio interesse versatur in ecclesia dominante. Textus est in *Auth. de alien. & emphyt. §. si vero, contigerit quamlibet.* & ibi Bar. Angel. *col.* 9.

59. Ampliatur secundo, etiam si transferretur in capitulum ejusdem patronæ seu dominantis ecclesiæ, quia tunc æquè fit illi præjudicium, an si in aliud corpus transferretur. Et ita tenent Feli. in *d. c. quæ in ecclesiarum. col. fi.* Jas. in *cons.* 1. *col.* 8. *num.* 23. *de his qui feud. dare possess.* ubi non distinguunt an jura sint separata vel communia inter episcopum, vel non, quia ex quo vertitur interesse episcopi qui solus est patronus, requiritur ejus consensus & superioris authoritas ad hoc, ut feudum transferatur, & remaneat penes eum. Non enim posset solus episcopus consentire & authorari alienationi feudi quam vassallus episcopi vellet facere in ejus capitulum, ut tenet Joan. de Imol. in *Clem.* 2. *col.* 10. *de reb. ecclesi. non alien.* Hinc est quod prælatus non potest rem etiam aliàs privatis infeudari solitam infeudare capitulo suo, quia deterior fieret conditio ecclesiæ, ut tradit Cardin. Zaba. in *consi.* 34. in *consi.* 34 *casus feudum quoddam.* quamvis Calderi. *consi.* 10. *sub tit. de feud.* contrarium teneat, in quo vacillat Francisc. in *tract. feud. in princ.* 2. *partis. quæst.* 9. *licet in* 4. *part. quæst.* 24. *videatur sequi opi. Calderi.* Sed verior est opinio Cardin. Feli. & Jason. quia non potest prælatus donare nec alienare in suum capitulum sine solemnitate ecclesiastica & authoritate superioris, ut sentit Panorm. in *c. sicut nostris. in fi. de jurejurand.* Fabian. de monte S. Savin. in *tract. de emptio. & vendit. in* 5. *quæst. princ. ad fi. juncto eo quod dixit in eo. tract. quæst.* 3. *princip. quæst.* 5.

60. Pro* resolutione quæstionis nostræ, juxta communem observantiam totius regni dicendum quod tam feuda quam censualia prædia liberè in ecclesiam, vel simile corpus quoquo titulo transferri possunt, & ab ea acquiri & possideri donec superior conqueratur, quo casu non resolvitur nec annullatur alienatio & acquisitio, sed dumtaxat compellitur ecclesia extra manum suam ponere, nisi malit dominus æstimationem indemnitatis suæ quam non tenetur invitus recipere, sed potest præcisè cogere ecclesiam ad ponendum rem feudalem, vel censuariam in manum idoneam: in quo nonnulli opinantur, & asseverant dominum directum rege inferiorem non posse hoc jure uti, nec cogere ecclesiam vel simile corpus ad vacuandum manus suas, vel indemnitatem præstandam, nisi infrà annum à nova acquisitione, quod ego simpliciter falsum & irrationabile puto: imò plures consuetudines hujus regni quæ de hoc loquuntur expressè disposuerunt dominum etiam secularem posse infrà quadraginta annos compellere ecclesiam præcisè ad vacuandum manus suas infrà annum a tempore interpellationis. Quod si anno lapso non fuerit paritum, possit manu injecta frui & fructus lucrari, donec translatio facta sit in idoneam manum, ut per consuetudinem Blesensem §. 41. 42. & 43. Turonensem, in *tit. de indemnité & d'injonction. per tot.* Cœnomanensem §. 459. de consuetudine autem Senonensi §. 174. similis est 40. annorum præscriptio, sed commissi & amissionis feudi pœna imminet nisi infrà annum ab interpellatione paritum fuerit. Consuetudo autem

*Resolutio.

autem de Lorriz §. 87. & Aurelianensis §. 100. non volunt huic juri expellendi minore tempore sexaginta annorum præscribi, sed de consuetudine Andegavensi §. 448. sufficit dimidiatum tempus, videlicet triginta annorum. Consuetudo autem Alverniæ *eod. tit.* §. 16. non loquitur de præscriptione juris expellendi, & adhuc lapsa dicta præscriptione, quamvis non liceat amplius domino inferiori expellere ecclesiam, tamen secundum præfatas consuetudines potest eam cogere ad præstandum indemnitatem in futurum; non autem pro tempore diviso ante triginta annos. Quare concludo primo, quòd annus non refertur nisi ad dilationem, quæ conceditur ecclesiæ post interpellationem domini ad ponendum extra manus suas, ut etiam de hujusmodi anno tradit Specul. in *tit. de loca.* §. *nunc aliqua. versic.* 119. & Henric. Bohic. in *c. ex literis. col.* 2. *de consuet.*

61. Secundò, quod huic juri expellendi triginta annis præscribitur secundum dispositionem juris communis, videlicet salvo quod domino proprietatis ipso jure non currit, & minori dabitur in integrum restitutio, & si ecclesia sit domina, requiruntur quadraginta anni, & hoc nisi ubi consuetudo loci de longiori vel alia præscriptione disponit, & ita etiam sentit Masuerius in *pract. tit. de præscript.* §. *item si ecclesia.*

62. Tertio, quod si dominus relevium vel laudimia ab ecclesia recipiat & ei investituram concedat, seipsum excludit à jure eam expellendi seu cogendi vacuare manus suas: sed non à jure indemnitatem petendi, quod etiam statuit consuetudo Blesensis §. 45. & generaliter observandum est, nisi ubi & quatenus specialis consuetudo loci contrarium disponit ut consuetudo Turonensis in *d. tit. de indem.* §. 3. ubi vult dominum per receptionem dictorum jurium sibi non præjudicare etiam in jure expellendi. Cùm autem dominus non expellit sed indemnitatem capit varie per consuetudines locorum; determinatur hujusmodi indemnitas, ut in consuetudine Turonensi, *titul. de indem.* §. 2. & in consuet. Blesensi §. 44. Receptior * autem & frequentior modus est, quod ecclesia vel simile corpus det vicarium morientem & viventem, id est, quo vivente nullum novum jus acquiratur domino, sed eo moriente feudum aperiatur, & fidelitas & relevium solvi debet: vel si res censualis sit, certa summa vice laudimiorum.

*Indemnitas quemadmodum præstetur alteri.

63. Addunt nonnulli etiam confiscantem vicarium eumdem dari debere, id est, per cujus noxam vel feloniam feudum possit ad dominum reverti. Et ita tanquam (ut aiunt) Apollinis oraculum, fixè tenent omnes meri pragmatici, sed fremant omnes licet, quod sentio (*prout ipsum verum & justum amo) liberè proferam. Ego illud nec verum nec rationabile puto. Aut enim intelligitur de vera confiscatione propter delictum commune & tunc patroni non interest, quia ad eum non esset feudum reversurum, sed ad habentem merum imperium in loco: aut intelligitur de noxa vel ingratitudine adversus dominum committenda, & non debet tam tristis eventus expectari, nec hujusmodi interesse ulla ratio haberi. *l. inter stipulantem.* §. *sacram. ff. de verb. oblig.* Præterea aut intelliges de noxa committenda per ipsummet vicarium, & non esset æquum ecclesiam fidelem & innocentem propter alienum debitum puniri. Aut de noxa si qua forte committatur per ecclesiam vassallam, & tunc quæcumque conventa & præstita indemnitas non liberat à pœna commissi, nec facit quin feudum æque committatur saltem ad vitam delinquentium, ac si nulla indemnitas præstita, nulla amortizatio esset facta secundum notata suprà §. 45.

64. Unde infero, quod si quis non sit dominus directus rei, sed tantum habeat omnem jurisdictionem & merum imperium in loco, non potest impedire, quin prædia jurisdictionis suæ transferantur in ecclesiam vel simile corpus, nec potest ecclesiam cogere ad ponendum extra manum suam, nec aliquam recompensationem petere vel exigere ut permittat ecclesiam possidere. Et est ratio, quia domino simplici justitiario nullum fit præjudicium ex eo quod res perpetuo in ecclesiam transfertur, quoniam æquè sub ejus jurisdictione remanet ut prius. Quod si fortè causetur, quod non ita de facili fiet litigiosa penes ecclesiam sicut penes privatos, qui frequenter solent de rebus suis vario modo disponere & litigare: suum potius commodium, & relevium ab onere juris reddendi allegat, tantum abest ut sua interesse justè queri possit, & verè illaudabile & plusquam Scythicum & Barbaricum esset hujusmodi interesse. Idem dico, si causaretur quod ex delictis privatorum posset res confiscari & ad eum reverti, quia non est adversa hujusmodi fortuna spectanda nec speranda per prædicta. Nec obstat quod contrarium velle videtur Masueri, in sua pract. in *tit. de loca. & jur. emphyt.* & ejus relator Guill. Benedicti *reper. c.* Raynutius. in *ver. & uxorem nomine Adelas. num.* 564. *in fin.* quia non loquuntur in simplici justitiario vel domino etiam altæ jurisdictionis: sed loquuntur in eo domino, qui ultra hoc habet jus * mortaliæ in res translatas, quod est jus reale, quod habere solent domini habentes merum imperium in Ducatu & consuetudine Alverniæ, secundum quam loqui solet præfatus Masuer. ut patet in sua practica.

* Jus mortaliæ habere, quid?

65. Et sic concludo, quod simplex dominus jurisdictionis vel justitiarius, quum nullum probabile habeat interesse, nihil potest exigere indemnitatis nomine, nec cogere ecclesiam ad vacuandum manus. Et sic amortizatio nullomodo ad eum spectat, quod est verum, quandiu res manet prophana ad cujuscumque manum deveniat: Secus si ageretur de fundo consecrando & templo ibi construendo & dedicando.* Tunc enim quamvis fundus per hujusmodi dedicationem non eximatur à jurisdictione territorii, & nihilominus remaneat locus & ecclesia seu propius templum ibi constructum & consecratum de territorio & jurisdictione domini etiam secularis, seu temporalis potestatis nisi aliter eximatur, ut tenet Bald. in *l. jusjurandum, & ad pecunias* §. *si de qualitate. ff. de jurejurand. l. si quis hoc genus sacrilegii. C. de episcop. & cleric. & in rubric. collat. fin. extra. de judic.* Ita quod cognitio & punitio delicti commissi in ecclesia æque spectat ad judicem secularem loci, & ad eum debet remitti, ac si esset commissum in loco prophano, ut ex text. *d. l. si quis in hoc genus.* & expresse decidit Bart. in *l. si cui* §. *fi. ff. de accus.* Petr. de Ancha. in *repet. c. postulasti. col.* 9. *de for. compe.* Sali. in *Authent. item nulla communitas. C. de episcop. & cleric.* Panor. in *c. inter alia. & c. fi. de immu. eccles.* Panor. in *c. cum sit generale col.* 11. *de for. compe.*

* Dedicatio nō eximit à jurisd. seculari.

66. Imo etiam clericum delinquentem infrà ecclesiam vel templum, non potest episcopus vel alius prælatus aut judex ecclesiasticus vi jurisdictionis suæ capere: Sed captura etiam clerici & in ecclesia, spectat ad judicem secularem, seu habentem jurisdictionem temporalem vel territorium, ut alibi dixi, non obstante *cap. cum episcopus. de offi. ordi. in* 6. quia illud c. * nullum habet juris vigorem nisi in locis in quibus Papa habet jurisdictionem temporalem: alioquin non spectat ad eum condere leges in temporalibus: nec in præjudicium jurisdictionis secularis vel temporalis, ut in hoc regno in quo jura canonica, & constitutiones pontificiæ non ligant in præjudicium jurisdictionis secularis, ut pulchrè per do. Jorda. Brici in *repet.* §. *contrahentes. ca.* 1. *col.* 19. *de for. compe. in* 6.

* Jura canonica non ligant in præjudiciū jurisdictionis secularis.

67. Tamen quia propter privilegia & immunitates concessas templis & locis sacris, multum est modificata executio jurisdictionis secularis : quoniam judicia contentiosa non debent ibi exerceri, nec confugientes eximi, nisi in casibus exceptis in Authen. *de manda. in princip. §. neque autem homicidis collat. 3. de quo dixi infrà §. 162. in gloss. 2. in verb. par emprisonnemens.* Et sic cum qualiter intersit habentis jurisdictionem, debet ejus consensus requiri ad dedicationem loci ; si tamen sine justa causa consentire recuset, cogetur per superiorem, juxta notata in *cap. nullus.* ubi Panorm. *de jur. patr.* Et hujusmodi consensus sive licentia, quod bona immobilia per ecclesiam vel aliam manum mortuam acquiri vel acquisita possideri & in perpetuum retineri possint, ita ut non teneatur ponere extra manus suas, vulgo vocant amortizatio, nedum apud Gallos, sed etiam Hispanos, ut per * Petr. Belluga. Valentinum Civem & doctorem Hispanum, qui Joan. Imolensis, & Ludov. Roman. discipulus fuit in *suo Spec. princ. rub. 14. de amortizationibus.* Et illud est fundatum in jure & ratione per prædicta, quicquid deliraris Petr. Jacob. *in summa sua.*

* Petr. Belluga.

68. Et est notandum quod hæc vulgata vocabula * amortizatio & indemnitas differunt. Amortizatio est ipsa licentia & permissio retinendi immobilia per manum mortuam, sive renunciatio & privatio juris cogendi eam ad tranferendum in idoneam manum. Indemnitas autem est illa pensatio quæ fit & præstatur domino pro interesse suo, loco jurium utilium quæ verisimiliter percepturus erat remanente in privatorum manu, quæ sæpe variis mutatur modis secundum Jureconsultum in *l. senatus §. mortis causa. versi. siquidem ff. de donat. caus. mort.* Et apud Horatium Julium Flor. *Vel puncto mobilis hora: Nunc prece, nunc pretio, nunc vi, nunc sorte suprema, Permutat dominos, & cedit in altera jura. Et hæres, hæredem alterius velut unda supervenit undam.* quorum jurium spe frustratur dominus directus remanente per manum mortuam. Et quando hujusmodi recompensatio fit per manum vicariam, vel pensitationem annuam, puta decimo, aut decimo quinto quoque anno præstandam, vocatur indemnitas. Quando autem fit in una summa semel solvenda, vulgo vocatur finantia.

* Amortizatio & indemnitas differunt. De amortizatione scripsit Pexius quem vide.

69. Unde si fiat vel concedatur amortizatio simpliciter, non tamen censetur remissa indemnitas, sed poterit exigi nisi expresse fuerit remissa. Sed si recipiatur vel conveniatur de certa indemnitatis æstimatione & præstatione, eo ipso & ex antecedenti necessario censetur amortizatio concessa. Imò nedum per pactionem vel receptionem indemnitatis, de quo non est dubium: sed etiam simplicem investituram vel receptionem relevii, vel quinti pretii, vel laudimiorum debitorum ratione acquisitionis factæ per ecclesiam, vel aliam manum mortuam, censetur ei concedi amortizatio à domino recipiente, hoc est licentia & facultas possidendi & retinendi, quoniam dominus hujusmodi jura ab ea recipiendo censetur expressè approbare eam in vassallū vel censuarium, & renunciare juri eam expellendi & cogendi ad ponendū extra manum : quoniam non potest utraque jura (utpote repugnantia) simul exigere, & sic electio & perceptio alterorum ab alteris ipso facto excludit, per notata suprà §. 35. *qu.* 41. Et ita generaliter dicendum puto respectu domini ætate majoris recipientis vel paciscentis, nisi ubi specialis consuetudo loci aliter disponit, quæ in loco suo servanda est, ut consuetudo Turonensis *tit. de indemni.* §. 3. ubi vult non excludi jus expellendi per receptionem horum jurium seu denariorum feudalium; non tamen negat quin excludatur per receptionem vel concordiam indemnitatis.

70. Nota etiam quòd non censetur remissa indemnitas per investituram vel receptionem jurium utilium ratione acquisitionis debitorum : sed nihilominus pro futuro tempore exigi poterit. Et hoc nisi post lapsum triginta annorum in privato vel quadraginta in ecclesia domina, quo tempore (nisi protestatio domini directi ab acquisitore acceptata, vel alia interruptio intervenerit) secundum dispositionem juris communis præscribi puto juri indemnitatis exigendæ, nedum pro præterito, sed etiam pro futuro tempore & in perpetuum & hoc nisi sicubi localis consuetudo aliter disponat, ut Turonensis *titul. de indemnit.* §. 4. ubi statuit non præscribi juri indemnitatis nisi tempore immemoriali, quod ibi taxatur ad centum annos, quod demum spatium secundùm multorum & celebriorum doctorum sentētiam dicitur tempus immemoriale, ut tactum est suprà §. 8. *num.* 63. *in fi. &* infrà §. 87. & illud statutum consuetudinis Turonensis limito & modifico primo, ut procedat respectu futuri dumtaxat, non autem respectu præteriti temporis. Unde si dominus directus vellet ab ecclesia vel alia manu mortua petere indemnitatem temporis præteriti, quo manus mortua possedit feudale vel censuale prædium, ratione mutationum quæ pro illo præterito tempore in manibus privatorum accidere verisimiliter potuissent, puto quod non possit etiam sub consuetudine Turonensi, nisi saltem à triginta annis & citra, vel si ecclesia sit domina, à quadraginta annis & citra, ut quantominus commode fieri possit corrigatur jus commune per dictam consuetudinem quæ est valde exorbitans, juxta notata per Salic. & alios in *l. 2. de noxa. action. in cap. cum dilectus. per Panor. & cano. de consuetu.* Secundo modifico, ut illud intelligatur de simplici jure indemnitatis, non autem de jure expellendi, cui omnino quadraginta annis præscribitur per *d. consuet. in d. tit.* §. 1. *&* §. *fin.*

71. Sed juxta prædicta quæro, quid de simplici receptione annui census? Pone prædium censuale de novo acquisitum esse ab ecclesia : à qua dominus recepit censum præstari solitum, utrum sibi præjudicaverit in jure expellendi vel cogendi vacuare manum suam ? Videtur quod sic, saltem si scienter ab ecclesia vel manu mortua receperit, puta solutum illius nomine, & non nomine veteris censuarii, quia recipiendo censum non præteritum, sed pro tempore lapso post acquisitionem ecclesiæ, eo ipso eam videtur approbasse in censuariam & renunciasse juri expellendi, *argum. l. commissoria. C. de pact. inter empt. & vendit. l. si fundus. §. eleganter. l. de lege in fin. l. post diem. ff. de leg. commiss.* & per id quod notant *gl. & omnes doctores in l. 2. C. de jur. emphyt. in c. potuit de loca.* quod si dominus scienter recipiat canonem futuri temporis ab emphyteuta qui ceciderat in commissum, etiam protestatione apposita, & ea non obstante, censetur renunciare commisso & juri expellendi emphyteutam. Faciunt not. suprà §. 21.

72. Breviter contrarium puto, quia * census est onus ordinarium debitum & omnino solvendum à quovis possessōre, *l. cum possessor. ff. de censib.* imò etiam si dominus instaret contra ecclesiam ad hoc ut cogeretur ponere extra manum suam, nihilominus posset ab ea exigere censum pro anno & tempore currenti, puta pendente lite si forte ecclesia contendat se habere à domino vel ejus prædecessoribus amortizationem sive licentiam acquirendi prædia feudalia vel censualia ab eo moventia usque ad centum vel ducenta jugera, vel usque ad centum libras annui reditus, idque probare nitatur. Idem cessante lite, sed pendente dilatione anni, de generali consuetudine competenti ecclesiæ à tempore interpellationis ad ponendum extra manum suam, vel pendente majori dilatione forte quinque vel septem annorum ex liberalitate domini concessa, ut ecclesia commodius possit vendere vel commutare. Sæpe enim solent nobiles & cor-

* Census à quovis possessore solvi an debet.

dari

dati hoc tempus prorogare, ne forte ecclesia propter angustias temporis & necessitatem distractionis, cogatur aut fructus amittere vel vili pretio vendere. Modo quis dixerit dominum jure suo privari, si interim nedum sponte oblatum censum recipiat, sed etiam exigat? Potest enim ab ecclesia quandiu possidet censum exigere, etiam si eam recuset investire, quoniam juste potest ei investituram denegare, ne sibi præjudicet in jure expellendi. Plus dico, quod etiamsi nondum interpellaverit ecclesiam ad vacuandum manum suam, & censum ab ea sine protestatione recipiat, vel etiam manu injecta aut alias censum exigat, nullomodo sibi præjudicat in jure cogendi ad transferendum in idoneam manum, quoniam ex quo census cum effectu semper & in omnem eventum debetur, & exigi potest à quovis possessore, census receptio vel exactio nihil infert ad privationem hujus juris. Igitur, ut per not. Panorm. in *simili in d. c. potuit. num. 14.*

73. Secus si dominus scienter reciperet vel exigeret laudimia acquisitionis, quia hæc non debentur in casum, quo vellt ecclesiam expellere, per not. suprà §. 33. *qu.* 41. Et sic sibi præjudicaret in hoc jure tanquam contrario & opposito, per *d. l. si fundus §. eleganter.* & ibi Bart. *ff. de leg. commisso.* Item secus si ecclesiam ratione acquisitionis suæ etiam gratis & sine laudimiis vel releviis investiret: quia investitura sive in feudalibus, sive in centuariis perpetuam personæ acquisitoris approbationem & legitimationem importat, & sic si fiat à sciente & potestatem habente, amortizationem inducit, ita ut non supersit amplius nisi petitio indemnitatis, quæ non censetur amissa per liberalem investituram, & releviorum vel laudimiorum remissionem.

74. Juxta hæc quæritur. Quid si ecclesia jura acquisitionis suæ solverit procuratori domini, & ab eo nomine domini investita fuerit? Et pone procuratorem habuisse speciale mandatum ad quascumque investituras renovandum, & jura sive relevii sive quinti denarii inde debita recipiendum, & efficacem horum apocham dandum. Et videretur domino præjudicatum, saltem in jure expellendi ecclesiam, licet non respectu indemnitatis, prout diximus supra §. 21. præjudicatum esse patrono in jure retractus, & similiter in jure commissi emphyteuseos, per receptionem canonis scienter factam à procuratore domini. Contra videndum est, quia illud mandatum * investiendi intelligitur de personis idoneis & habilibus, & sic cum iste procurator nullum habuerit mandatum ad personas minus idoneas investiendum, & consequenter ad amortizandum, nihil potuit facere circa hoc in præjudicium domini. Et si ad præjudicandum domino in jure retractus requiratur mandatum speciale, ut probavimus in *d.* § *num.* 2. multo fortius ad amortizandum & præjudicandum domino in jure expellendi manum mortuam.

* Mandatũ investiendi restringitur ad habiles.

75. Ratio. In jure retractus omittendo non agitur de alienando, sed solum de non acquirendo, & pro illa vice dumtaxat: quia ipsum jus retractus semper remanet domino integrum in se & efficax pro futuris venditionibus; & similiter in * remissione juris commissi, quia remanet ipsum jus pro futuris cessationibus, ut dictum est suprà §. 20. *gloss* 2. Sed * in amortizando agitur de perpetuo & irreparabili præjudicio, videlicet de consentiendo, rem semper manere penes manum mortuam, & de perpetua & irrevocabili exclusione à jure expellendi manum mortuam. Et sic non tantum de non acquirendo, sed etiam de alienando, & in perpetuum extinguendo certo jure domini agitur.

* Remissio commissi non est alienatio.
* Amortizatio est alienatio.

76. Unde concludo quod ad amortizandum sive investiendum manum mortuam requiritur & sufficit mandatum speciale, nec puto requiri mandatum singulare sive individuum, puta de acquisitione talis feudi à tali ecclesia. Est autem * mandatum speciale, in quo exprimitur potestas amortizandi, sive formaliter & expresso amortizandi verbo, sive per effectum & necessariam consequentiam, ut cùm datur potestas investiendi ecclesias vel alias manus mortuas. Et nota quod mandatum speciale & expressum amortizandi feudi vel census ecclesiis vel eas investiendi, non extenditur ad alia corpora manus mortuæ, etiam adjecta vulgata generali clausula faciendi quæcunque alia etiam speciale mandatum requirentia, de qua in cap. *qui ad agendum. versic. sed si aliquis. de procur. in* 6. quia licet hujusmodi mandatum sit speciale respectu ecclesiarum, non tamen est speciale respectu aliorum corporum manus mortuæ, nisi etiam & aliæ manus mortuæ saltem unico & generali verbo exprimantur in mandato, & pariter mandatum principaliter emanatum ad amortizandum xenodochiis vel brephotrophiis quæ vulgò hospitalia vocant, non extenditur ad alia etiam pia vel religiosa loca etiam vi dictæ clausulæ, quin ibi in ecclesiis, ut in xenodochiis potest esse major & verisimiliter limitata mandantis affectio.

* Mandatũ speciale.

77. Tum vulgata illa clausula, & *omnia alia quæ dominus facere posset*, etiam mandatum speciale requirentia, licet de vulgari tabellionum stylo ubique perfunctorie inseratur, non tamen ubique operatur, quia si inseratur in mandato speciali vel particulari, restringitur ad specialitatem vel particularitatem mandati, & ad expressa in eo, & tacitè subauditur illud verbum scilicet in prædictis vel præscriptis. Non obstat *d. c. qui ad agendum.* quia loquitur in mandato generali, quod ex sui forma omnia includit, tamen juris interpretatione restringitur ad ea quæ non requirunt speciale mandatum, & tunc demum verum est, quod si in tali generali mandato apponatur præfata generalis clausula cum expressione aliquorum mandatum speciale requirentium, facit mandatum extendi ad reliqua quæ sunt de genere mandati, dummodo adhuc non sint majora vel graviora expressis, *Clem. non potest de procura.* Unde si mandatum incipiat à generali commissione & potestate investiendi qualcumque personas, & jura recipiendi & componendi: & subjicitur clausula, etiam ecclesias vel alias quascumque personas vel loca, quorum specialis mentio esset facienda, puto hujusmodi mandatum ad omnem mortuam manum extendi, quod not. in praxi ad materiam *cap. sedes de rescript.*

78. Ex prædictis patet quod amortizatio habet speciem quamdam alienationis juxta quod emergit quæstio, an tutor amortizare possit? & siquidem gratis, clarum est quod non *l. non omni. de administrat. tuto.* etiam cum decreti interpositione (quod hoc casu nullum esset), cùm non possit interponi ad donandum. *l. si quando. §. cum autem. C. si major.* Faciunt notata Bald. in *l.* 1. *C. si adversar. donat. in consilio* 437. *quadam puella. collat. fi. lib.* 1. Paul. in *consilio* 468. *ad primum lib.* 1. Si autem accepta condigna pensitatione indemnitatis nomine, vel ea quæ à consuetudine loci taxatur, videtur posse: quia amortizatio non est proprie alienatio, cùm deficiat ei alienationis definitio; de qua in *l.* 1. *C. de fund. dot. l. alienatum, ff. de verb. signif.* Patet, quia per eam dominus * nullum dominium amittit, nec immutatur status & qualitas rei amortizatæ, quæ semper remanet feudalis vel censualis, & in dominio directo vel jurisdictione aut territorio domini ut prius, & ecclesia efficitur vassalla vel censuaria, ita quod in feudo etiam amortizato tenetur ad capitula fidelitatis, & illud æquè per noxam in patronum admissam amittet, ac si non esset amortizatum ad vitam delinquentium, juxta not. suprà §. 43. *qu.* 14. Unde non dicitur alienatio nisi respectu juris expellendi manum mortuam, quod in perpetuum & irrevoca-

* Amortizatio nõn mutat dominiũ nec qualitatem rei.

biliter remittitur, & adhuc quia illud jus expellendi non competit domino nisi ratione sui interesse, & propter jura alias futura, ut suprà *eod. num. 60.* Si ecclesia præstet domino æquivalens futurorum jurium, ita ut reddatur indemnis, nulla in effectu censetur fieri alienatio per amortizantem, secus si ageretur de abdicando & in ecclesiam transferendo omne dominium directum & jus domini, ita ut nihil retineret tanquam in re alaudiali & prorsus aliena. quia ista non esset amortizatio, sed expropriatio, de qua non quæritur.

* Tutor nō potest amortizare.

79. Quibus non obstantibus puto * tutorem vel curatorem nullo modo amortizare posse, etiam mediante plena & condigna indemnitate, quia licet amortizatio non sit vera alienatio veri dominii rei, est tamen alienatio certi juris perpetui dudum acquisiti & competentis, & vicem immobilium habentis, videlicet juris manum mortuam arcendi & idoneam subrogandi, quod censetur pars dominii in infeudatione vel concessione rei retentæ, juxta notata per Bald. & Imol. in *l. talem ff. de hered. instit.* unde quemadmodum tutor non potest etiam mediante pretio remittere in perpetuum ipsum jus retractus feudalis in se, licet possit pro una vice usum illius juris omittere, ut not. suprà §. 20. *gloss.* 2. ita non potest in perpetuum sive simpliciter amortizare, & sicut non potest mutare conditionem & qualitatem rei vel investituræ in deterius, secundum Joannem Fabrum in *l. sancimus* 1. *C. de administrat. tutor.* puta rem solitam concedi in tertiam generationem concedere usque in quartam, vel investire masculos & fœminas in re solita concedi masculis tantum, ita nec potest investituram renovare ecclesiæ vel simili corpori, de re concessa & solita renovari laicis & privatis quia id esset mutare conditionem investituræ in deterius: nec sufficit æquivalens indemnitas, quia propter implicitam alienationem juris perpetui immobilis, quæ jure communi prohibita est, minor non obligatur, nec factus major stare tenetur, & non tantum propter commodum, sed etiam propter affectum, & conditionem statumque investituræ conservandum, interest domini habere idoneum vassallum vel censuarium. Amplia, etiamsi tutor amortizaverit secundum consuetudinem regionis, quia illa consuetudo non respicit, nisi taxationem indemnitatis, cæterum est meræ facultatis, & semper amortizatio est actus merè voluntarius, & alienationem implicans.

* Idem de episcopatu.

80. Et eadem ratione dico, quod successor in * episcopatu non tenetur stare amortizationi factæ à prædecessore suo, etiam mediante indemnitate: sed potest facere rem poni in manum idoneam secundum naturam & conditionem veteris investituræ, & hoc nisi hujusmodi amortizatio ex justa causa utili & necessaria facta esset, & causa cognita superioris decreto vel consensu confirmata.

* Et de marito.

Ex quibus etiam infero quod * maritus in præjudicium uxoris vel ejus hæredum ea non consentiente non potest amortizare, nisi pro tempore suo dumtaxat, feuda, census vel emphyteuses a patrimonio uxoris dependentes. Et multominus hoc poterit simplex usufructuarius, qui tametsi interpellare possit ecclesiam, ut prædium feudarium vel censuale à feudo fructili dependens ponat in manum idoneam intra annum: & anno lapso ni paritum sit manu injecta fructus suos facere, vel si malit relevio aut laudimiis receptis (in casum quo pendente usufructu acquisitio per ecclesiam facta sit) eam investire & de indemnitate pro tempore suo componere: tamen illa investitura & compositio, nisi veri domini & proprietarii consensus accesserit, non habet vim amortizationis sicut investitura & compositio tutoris vel procuratoris non habentis sufficiens mandatum: fructuarius enim non potest deteriorem proprietatis conditionem facere, *l. æquissimum §. 1. ff. de usufruct.*

* Quid de patrono minore.

Sed quid si ipsemet * patronus minor vigintiquinque annis, sed major viginti, curatore carens ecclesiam in fidem admiserit vel aliter amortizaverit? videtur præjudicasse per textum suprà §. 52. Contrarium est, quia amortizatio non est simplicis administrationis, sed potius tendit ad alienationem per prædicta.

81. Amplius quæro, Quid si vassallus ingressus monasterium tacite vel expresse dedicaverit bona, vel suum dumtaxat feudum dederit monasterio: Utrum patronus statim interpellare & cogere possit monasterium ad vacuandum manum suam infra annum? Videtur quod sic, quia statim feudum est apertum quantumcumque vassallus prius fuerit in fidem admissus, & statim licet patrono illud prehendere ex defectu hominis & fructus suos facere, donec monasterium fidelitatem & relevium obtulerit, quo facto si patronus nolit admittere talem vassallum velut minus idoneum, videtur quod statim saltem manu usque ad annum levata cogere possit monasterium ad ponendum interim in manum idoneam, alioquin rursus feudum prehendere possit & fructus lucrari, quia non invenitur de consuetudine & communi observantia quod teneatur patronus ultra spatium anni invitus carere idoneo vassallo. Sed quia feuda sunt patrimonialia, verius dicendum puto, quod quandiu naturaliter vivit vassallus monasterium ingressus, non posset monasterium cogi ad vacuandum manum suam, nec ad præstandum aliquam indemnitatem pro rata temporis quo ingressus vivit.

* Professione fructuarii non finitur ususfructus.

82. Per id quod notant glossæ & omnes doctores in *Auth. ingressi. C. de sacros. eccles.* non * finiri usumfructum (fructuario ingresso monasterium) quamdiu naturaliter vivit. Et quod Innoc. & omnes canonistæ in *c. in præsentia. de proba.* Feli. in *c. quæ in ecclesiarum col. 28. vers. 3. limita. de consti.* hoc casu volunt feudum vel emphyteusim transire in ecclesiam vel monasterium, quandiu naturaliter vivit ingrediens, quasi solum commoditas ipsa transire videatur in monasterium, ad vitam ingressi. Et sic concludo, quod quamvis hoc casu feudum statim aperiatur & prehendi possit, tamen monasterio justa offerente, si nolit patronus illud investire, & relevium recipere cum indemnitate pro tempore futuro post obitum ingressi, tenetur levare manum monasterio quandiu ingressus vivit, nec potest illud cogere ad ponendum extra manum, & adhuc post obitum monasterium habebit adhuc solitas induncias anni. Ex quibus elicitur cautela, quando quis vult ex nunc saltem in effectu dare feudum suum ecclesiæ, ad faciendum quod ecclesia non possit molestari à patrono vivo donante, debet donans donare usumfructum ad vitam suam, & proprietatem post mortem. Et sic quandiu vivet donator feudum non aperietur & libere fructur ecclesia, illo autem mortuo si nolit patronus recipere relevium ab ecclesia, nec eam investire, sed expellere, habebit annum a die interpellationis patroni.

* Patronus mediatus non potest amortizare.

83. Ulterius quæritur. Utrum * patronus superior tenens ad manum suam feudum medium ex defectu hominis apertum & prehensum, possit amortizare subfeudum à se mediate dependens ab ecclesia acquisitum? Breviter respondeo, non, quia non potest in aliquo deteriorem facere proprietatem & conditionem feudi prehensi, ut dictum est *supra* 1. *gloss.* 4. *qu.* 2. *&* §. 55. *gloss.* 7. *in fin. & gloss.* 8. Non est autem dubium, quin ecclesiam cogere possit ad vacuandum manum suam. Sed quid si eam investierit & jura acquisitionis una cum indemnitate pro tempore suo receperit? Respondeo. Nihilominus patronus ecclesiæ immediatus postquam in fidem admissus fuerit a superiori patrono suo, vel levatam manum obtinuerit & non

prius, poterit cogere ecclesiam ad vacuandum manum suam.

84. Sed numquid ecclesia hoc casu poterit condicere à superiori patrono relevium vel quintum pretii quod ei solvit? Videtur quòd sic, quia nulla hujusmodi jura ratione acquisitionis ab ecclesia factæ debentur, saltem eorum obligatio resolvitur, & ad non causam reducitur, quando compellitur vacuare manum suam, ut plene dictum est *suprà* §. 53. *quæstione* 41. Contrarium est dicendum, quia superior patronus suum recepit, & ex eo quod dicta acquisitio facta fuit pendente dicta prehensione, jura inde debita velut fructus temporis sui fuerunt ei acquisita & ad eum spectabat eligere viam electionis, vel receptionis jurium & indemnitatis pro tempore suo. Sed dico quod patronus immediatus volens ejicere ecclesiam, tenetur eam indemnem reddere a juribus dictæ acquisitionis dumtaxat, & ea, puta relevium vel quintũ pretii, restituere ecclesiæ, quatenus aliàs indebitè solvit superiori patrono. Non autem superior patronus debet ea restituere, alioquin privaretur fructibus & commodis jurium dominicalium feudi prehensi quæ ad eum spectant lege feudi & consuetudinis, *supra eodem* §. 54. *& sequenti.* Quod autem attinet ad pensitationem indemnitatis, quam superior patronus pro tempore suo recepit: clarum est quod si receperit pro rata temporis dumtaxat quo prehensio feudi medii duravit nihil ecclesiæ restituendum est, quia quod debuit, solvit: sin verò solverit superiori patrono ultra ratam ejus temporis, repetat ab eo vel sibi imputet, quia nihil hoc spectat ad patronum immediatum.

Et nota, quod ista quæ diximus inter superiorem & immediatum patronum, habent etiam locum inter proprietarium & fructuarium, quando proprietarius finito * usufructu vult expellere ecclesiam, quæ jura subfeudi acquisiti & indemnitatem solvit fructuario pendente usufructu, quia pendente usufructu fructus jurium dominicalium subfeudorum feudi spectant ad fructuarium, etiam contra proprietarium acquirentem subfeuda, ut diximus *suprà* §. 20. *gloss.* 1. *quæst.* 4.

* Quid de usufructuario.

85. Sed emergit valde necessaria quæstio. An amortizatio facta à patrono immediato valeat & teneat in præjudicium patroni superioris, in casum aperturæ & prehensionis feudi medii? Videtur quod sic, dummodo facta sit ante prehensionem feudi medii, quia tunc invenitur facta a persona legitima & potestatem habente, utpote à vero domino directo ad quem spectat, & tempore quo nihil de hoc pertinebat ad superiorem patronum, qui nihil juris nec potestatis censetur habere in subfeuda quandiu feudum est penes vassallum, per notata *supra* §. 1. *gloss.* 6. *in princip. &* §. 54. Igitur quod factum est à patrono immediato ratum manere debet, maximè cum feuda reputentur patrimonialia: igitur, ut in *l. in re mandata. C. mandati.* in contrarium videtur, quia sicut patronus superior tenens feudum ad manum suam non potest deteriorem subfeudorum conditionem facere, nec aliud quicquid in præjudicium proprietatis feudi & futuri temporis & vassalli venturi: ita vassallus nihil potest facere in præjudicium domini sui directi, sive dismembrando, alienando, subinfeudando, locando, aut hypothecando, sive conditionem & qualitatem domanii & subfeudorum feudi immutando, & generaliter quicquid sine consensu patroni sui fecerit, secuta apertura & apprehensione feudi ipso jure non tenet respectu superioris patroni per notata *in hoc* §. *& suprà* §. 28. *& * 35. quæ multum urgent pro secunda ista parte. Tamen quia nomine dura est & rigorosa, primam partem quæ æquior est amplectendam puto, juxta *l. omnibus. ff. de regul. juris. l. placuit. C. de judic.*

* Qui facit hodie initium hujus §.

86. Sed ne cui forte hoc breviloquio ansam præbeam, à veritate vel jure scripto prætextu nudæ & imaginariæ æquitatis discedendi, ostendo primo hanc secundam partem non esse veram, nec posse subsistere ex verbis & mente hujus consuetudinis. Secundo primam partem sub modificatione sequenti esse æquam, non simplici & * informi æquitate, quæ non est æquitas sed æquitatis simia, sed plena * illa & vera & germana æquitate, quam graviter & acute descripsit Jureconsultus in *l. bona fides. ff. depositi*, videlicet quæ non tantum ex naturalibus vel juris gentium, sed etiam unà cum præceptis civilibus & prætoriis æstimatur, non ex una circunstantia vel parte rei, sive ex uno certo respectu: sed ex totius rei, id est perfecta & totali æquitate, quæ ex omnibus personis & circunstantiis, quæ negotio gesto conjunguntur, impletur, hoc est in summa, quæ ex plena totius juris, & totius subjecti negotii symmetria consideratione resultat, & hanc merito Triaho. in *d. l. bona fides*, summam, id est undequaque absolutam æquitatem appellat, quasi * legalem ipsam (ut principis Philosophorum Aristot. in *libro* 5. *tractat.* 1. *ethico.* verbo utar) virtutem & justitiam seu [illegible], & de hac demum intelligitur dicta *l. in omnibus dicta l. placuit. l. quod si Ephesi in fine. ff. de eo quod certo loco & similes.* Non autem de æquitate apparenti sive sophistica.

* Æquitas informis.
* Æquitas plena & absoluta.
* Æquitas est legalis justitia.

87. Hinc scribit Bal. in *rubric. collat.* 2. C. *de constit. pecu.* quod * non nuda vel imaginaria æquitas, sed rationi conjuncta attenditur, & in *consi.* 101. *super primo lib.* 4. *secundum novam impressionem, sed secundum veterem est consi.* 97. *lib.* 2. dicit quod homo debet sequi æquitatem legis, non proprii capitis, & securius esse procedere per viam sigillatam, id est per textum legum. Idem vult Paul. in *d. l. placuit.* Ludov. Rom. *in cons.* 149. *conclusionem col. pen.* & quod æquitas debeat esse jure informata. Vide late per gloss. Butri. Imol. Pano. in *c. fi. de transact.* Panorm. Felin. in *cap. ex parte* 2. *de offic. de leg.* Modo hac legali, hoc est integra & absoluta æquitate definita & explicata, nulla (opinor) relinquitur occasio juris pervertendi, & à legis dispositione, prætextu apparentis cujusdam, sed imperfectæ & velut dimidiatæ & truncatæ æquitatis discedendi. Confutatur etiam quorumdam error qui æquum à bono, æquitatem à jure segregaverunt, novasque juris species confinxerunt inter jus bonum & non æquum, & jus bonum & æquum, cuncta ineptè, cùm è sententia jureconsultorum *in l.* 1. *ff. de justi. & jur.* ipsum bonum & æquum, sit de substantia & diffinitione juris, sed de his alias ne nimium extra propositum digrediar.

* Æquitatẽ legalẽ non imaginariã judices sequi debent.

88. Ad quod redeundo probatur secundam & negativam partem dictæ quæstionis non posse subsistere, quia patronus superior etiam feudo debite prehenso & ad manum suam posito, nihil juris, nihil potestatis habet in subfeuda, nisi tunc aperiantur, vel aliàs inveniantur aperta per textum in §. 54. & 55. *infra eod.* Sed ex hypothesi subfeudum ab ecclesia vassalli in fidem admissa & investita, catalogo etiam dudum tradito & approbato. Et pro conclusione debet inspici forma investituræ & amortizationis, quia si facta sit mediante congrua & successiva pensitatione indemnitatis, puta data vicaria manu, ut dictum est suprà *eod. num.* 62. *in fin.* vel convento de certa summa quolibet anno, vel forte decimoquinto quoque anno solvenda loco releviorum & similium jurium: & tunc patronus superior pendente apertura & prehensione feudi non potest aliud ultra dictam pensitationem (quum sit sufficiens indemnitas, nec amplius ejus intersit) prætendere super dicto subfeudo amortizato. Si verò amortizatum sit gratis, adhuc puto quod superior patronus etiam tenens feudum apertum ad manum suam, non potest cogere ecclesiam ad ponendum in aliam manum: quia

sive primus sive secundus fuerit patronus immediatus, nihil ad superiorem, cui debet sufficere quod ecclesia æque plenam pro ejus tempore indemnitatem præstet, sicut in casu præcedenti in quo immediatus patronus congruam & successivam indemnitatem sibi reservavit & stipulatus est: nec debet oculus superioris nequior fieri ex eo quod vassallus ejus justo liberior fuit, & in summa dico quod immediatus patronus potest amortizare in præjudicium omnium superiorum patronorum Rege inferiorum, respectu juris expellendi, sed non respectu indemnitatis. Ita quod sive gratis, sive accepta certa summa semel pro omni futuro tempore soluta investierit, sive veterem indemnitatis compositionem immutaverit, nihilominus superior patronus diu pendente prehensione feudi, potest congruam indemnitatem ratione feudi amortizati exigere pro rata temporis quo feudum in ejus manu prehensum manet. Nec video quid justius aut æquius omnibus consideratis decerni possit. Si enim dicamus superiorem patronum posse non obstante quacumque vassalli amortizatione cogere ecclesiam ad vacuandum manum suam, nedum illud est contra dispositionem hujus consuetudinis in dict. §. 37. sed etiam durum & iniquum, quia sequeretur ecclesiam teneri rem justo pretio emptam, iterum redimere, nedum à proprio & immediato domino directo, & à supremo, videlicet à Rege, sed etiam ab omnibus intermediis dominis, propter quos interesse censuale & remotum sufficere debet pro tempore eorum si casus accidat indemnes reddi. Si autem diceremus immediatum patronum posse omne jus indemnitatis futuri temporis etiam in præjudicium superiorum remittere posse, & hoc etiam iniquum esset. Sequamur igitur hanc mediam æquitatis viam, per quam utrique parti commodius consulitur, juxta *l. 1. & ibi. Paul. ff. si quis cautio.*

89. Ulterius nota quod nulla amortizatio cujuscumque domini inferioris præjudicat supremo principi, quin vel ejus procurator præcisè cogere posset ecclesiam vel simile corpus quandocumque & infra annum, ad ponendum in manum idoneam publicis muneribus & oneribus subeundis. Et adverte quod hæc potestas potest competere domino nostro Regi duplici jure. Primo ex natura feudi concessionis vel investituræ rei tanquam ad quemlibet dominum, si sit immediatus dominus directus & de hoc dictum est suprà. Secundo tanquam ad Regem, jure illo regali quo * omnia in regno suo non nisi legibus suis scilicet Regiis possidentur, nec aliter possideri possunt, *cap. quo jure.* 8. *distinct.* interest enim Reipublicæ, hoc est supremi principis nostri, in quantum est Rex & monarcha amplissimi hujus regni, ne bona immobilia laicorum regni sui deveniant & transferantur in ecclesias & similia corpora, non quin ecclesiæ & quæcumque ecclesiasticæ personæ hujus regni, quæque possident, subsint regi nostro in his quæ sunt jurisdictionis temporalis, & quæ statum & regimen universale & politicum regni concernunt, ut plene diximus suprà *in proœ. gloss.* 6.

*Legib. regiis omnia possidentur.

90. Sed propter * duo: Primo, quia laici & eorum bona multis & publicis muneribus & oneribus subsunt, a quibus ecclesia vel ecclesiasticæ personæ ex privilegio exemptæ sunt. Secundo, ne ecclesiæ successu temporis omnia fere immobilia (ut jam bonā partem, acquirant,) & sic cæteris statu regni (quos juxta Philosophum in *cap. 5. politicon.* per tot. & maxime in *cap.* 3. æque conservari & crescere decet, ut * commensurationis maneat harmonia) ad pauperiem reducantur, debilitentur, & confundantur. Et his rationibus, multis constitutionibus, & edictis regiis, quorum etiam meminit Joan. Fab. in *l. quotiens. in fi. C. de rei vendic.* pridem cautum est, ne ulterius bona immobilia in ecclesias transferantur, & ne ultra limites amortizationum à regibus obtentarum acquirant, alioquin per procuratorem regium cogerentur vacuare manum suam, & quod videtur dicere Joan. Faber in *d. l. quotiens.* non transire dominium in ecclesiam quousque princeps concesserit, debet intelligi quando agitur de consecratione vel dedicatione rei, juxta textum quem allegat in *l. sacra. ff. de rer. divis.* Cæterum debet intelligi de dominio incommutabili, quia vere apud nos acquirere potest ecclesia, etiam in feudis, quum sint patrimonialia, sed cogetur vendere, ut alibi docuit Joa. Fab. in *Auth. ingressi. col. fi. ver. quid si vassallus. C. de sacros. eccles.*

* Cur prohibentur immobilia in ecclesiā transferri?

*Commensurationis harmonia in Repub.

91. Et in isto jure, nullo tempore præscribitur adversus Regem, nisi respectu indemnitatis præteriti temporis dumtaxat per lapsum quadraginta annorum, ut extant constitutiones regiæ in sacro archivo seu camera ratiociniorum regiorum.

92. Et nota quod prædicta habent locum nedum in rebus feudalibus, censuariis vel emphyteuticis, aut similibus quæ ex natura sua non debent in alios transferri: sed etiam in rebus * alaudialibus, francis & liberis ab omni onere reali & dominicali, ut etiam testatur Masueri. in *sua practica. tit. de præscr. §. item si ecclesia.* Guil. Bene. in *rep. c. Raynutius. in verb. & uxor. nomin. Adela. num.* 565. imò proprie loquendo istud secundū caput non respicit bona feudalia, nec censualia hujusmodi, in quantū talia, quia tali respectu non agitur nisi de privato interesse, domini directi, sive sit privatus, sive sit Rex, tanquam quilibet directus dominus: in quo secundum omnium etiam canonistarum sententiam, certum est & indubitatum quod non debent nec possunt in ecclesias vel similia corpora transferri invito domino, ut dictum est *suprà eod. num.* 57. sed istud secundum caput respicit publicum & commune interesse ipsius reipublicæ, quod æque se habet ad omnia bona immobilia laicorum, sive sint feudalia, sive alaudialia & libera & franca.

*Etiā alaudialia non debent ab ecclesiis acquiri.

93. Unde quamvis * communiter canonistæ in *c. 1. de immunit. eccles. in 6.* & ubique distinguant inter hæc bona, & teneant quod respectu alaudialium non valet statutum vel consuetudo laicorum, quod non possint transferri in ecclesiam, & quod ecclesia teneatur ponere extra manum suam: non est curandum de eorum opinione & distinctione, quia fundatur in quadam decretali Alex. 4. *incip. Quæ nonnulli quæ est in d. c. 1. de immunit. eccles. in 6.* quæ non habet legis vigorem, nisi in locis in quibus papa est princeps & dominus temporalis. Unde non ligat nec fuit recepta in hoc regno, sicut nec *decretalis clericis eo. lib. & tit.* quia istud regnum nec papam nec alium superiorem recognoscit * in temporalibus. *c. per venerabilem. qui fil. sint legi.*

* Reficitur distinct. canonistarū.

* Franciæ regnū non recognoscit papam in temporalibus.

94. Et simpliciter quod valeat statutum laicorum prohibens alienationem rerum immobilium, sive feudalium, sive alaudialium in ecclesiam, & quod * non dicatur esse contra libertatem ecclesiasticam, tenet Jacob. But. in *Auth. cassa. C. de sacros. eccles. & in l. assiduis. C. quis potior in pig. habeat.* non enim aliquid dicitur fieri contra libertatem ecclesiasticam, nisi quando ab ecclesia aufertur illud quod ei competit, & jam acquisitum est de jure communi, ut tradit Philipp. Deci. in *dict. Auth. cassa. num.* 17. Non autem quando ex justa causa prohibetur ab acquirendo aliena & fortius quod statutum prohibens alienari in non subditos, extenditur ad ecclesiam, etiam si de ea sit facta mentio, propter eamdem rationem publici interesse, firmavit Sig. orol. de Homed. post latam disputationem in *cons.* 21. statuto civitatis Mediolani, quod contra refert & sequitur Bal. in *c. clerici. de judi.* Idem vult Bal. in *c. quæ in ecclesiarum. col. 2. de consti.* Et latè Franc. senior. *cons.* 27. *num.* 8. Jason. in *l. filiusfamilias. §. Divi. lect. 1. col. 9. & 10. de leg. 1.* & fundantur omnes in bono publico & interesse reipublicæ, & benè.

*Quando dicitur fieri contra libertatem ecclesiasticam.

95. Multum igitur differt amortizatio inferiorum ab ea quæ fit à Rege: quia amortizatio inferiorum non concernit nisi eorum interesse privatum, & non versatur nisi in juribus feudalibus vel censuariis, aut similibus in quibus habent interesse ne transferantur in manum mortuam, unde ubicumque cessat interesse inferiorum & directorum dominorum, non est necessaria, nec habet locum aliqua amortizatio eorum respectu ut in reditibus perpetuis, etiam non redimibilibus, venditis, vel aliter constitutis super prædiis feudalibus (citra infeudationem) vel censuariis: nec potest ecclesia cogi à domino directo ponere hujusmodi reditum extra manum suam, nec ad dominum inde recognoscendum, vel ei aliquam indemnitatem præstandum, quia ejus non interest per notata suprà §. 28. & infrà §. 59. Secus respectu Regis, quia si fortè sit immediatus dominus directus prædii hypothecati, licet non sit ab eo hoc respectu obtinenda amortizatio hujusmodi reditus: est tamen necessario obtinenda in quantum est Rex, ratione interesse reipublicæ quæ in eo repræsentatur. Alioquin procurator regius compellere poterit infra annum à die interpellationis ecclesiam, vel simile corpus, ad ponendum extra manus hujusmodi reditum ab ea, sive super alaudiis, sive super feudalibus subditorum regni acquisitum, & lapso anno si non fuerit paritum, procurator regius nomine Regis suos faciet fructus sive pensitationes dicti reditus, & jubebit in ærarium referri, sive in rationes fiscales receptoris regii illius loci.

* An in acquisitione reditus acquiratur amortizatio.

96. Et istud sanè intellige ut procedat in * reditu perpetuo & non redimibili, seu ad rationem quadrantis vel trientis usuræ, puta ad rationem viginti vel vigintiquinque pro uno, aut ultra augendo sortem, ita quod secundum id quod plerumque evenit, non sit spes quod de propinquo vel de facili redimatur, juxta *l. qui habebat, ff. de legat.* 3. Et sic quasi pro non redimibili & vice rei immobilis habetur, secus in reditu constituto ad rationem bessis vel semissis usuræ tantum vel circa, puta ad rationem unius pro duodecim vel pro quindecim aut sexdecim: quum enim hujusmodi reditus de facili redimantur & soleant redimi, non æquè censentur habere causam perpetuam & vicem rei immobilis: ut tetigi suprà §. 33. *qu.* 18. *num.* 54. & latius infrà §. 94. Quare puto quod procurator regius non debet de istis se intromittere nec solicitus esse, & quod ecclesia vel similia corpora non debent prohiberi nec cogi ad ponendum extra manum suam, quia non interest reipublicæ; imò reipub. interest hoc permitti vel ecclesiis, & subditi incommodarentur commerciumque coarctaretur si hoc eis non liceret. Item secus si una ecclesia vel simile corpus constitueret reditum etiam non redimibilem alii ecclesiæ, super prædiis quæ legitimè amortizata possidet: quia tunc non interest Regis, sicut nec cum reditum vel prædium debitè amortizatum in aliam ecclesiam transfertur, ut tetigi suprà §. 20. *gloss.* 1. *num.* 4.

97. Et nota quod nulla * amortizatio Regis quantumcumque plena, Amortizatio Regis non nocet inferiori domino præjudicat inferiori domino habenti interesse, ut rectè tenet Chassa. in *consuet. Burgund. tit. des censes.* §. 19. *gloss.* 1. *num.* 54. Unde si ecclesia impetravit amortizationem à Rege in forma plenissima, sive ante acquisitionem sive post, tamen si res acquisita movetur feudaliter vel censuariè ab alio quàm à Rege, poterit ab illo præcisè cogi vacuare manum suam. Audivi tamen nonnullos in hoc puncto contradicere, causantes amortizationem non esse inferiorum, sed esse solius Regis: & quod res semel amortizata à Rege, est amortizata respectu omnium inferiorum, inferentes quod ecclesia habens amortizationem à Rege, non potest cogi ab inferiore ad vacuandum manum suam, sed inferior dominus directus præcisè tenetur accipere indemnitatem pro modo sui interesse. Sed ut verum dicam, tanquam ad pauca advertentes paralogisantur, quia verum est quod amortizatio in potiori & pleniori significato sumpta pro interesse publico, solius Regis est ut diximus: sed per hoc non tollitur, quin etiam inferioribus jure proprio & privato competat, ut prædia ab illis dependentia non deferantur in manum mortuam sine eorum consensu, quod est de jure, & tenent doctores utriusque censuræ, ut not. *supra eod. num.* 57. igitur Rex non potest nec intelligitur illis non vocatis præjudicare & eorum juri derogare *l. 2. §. merito. ff. ne quid in loco publ. l. nec avus. C. de emanci. cum vulga.* Nec invenitur quod à regia majestate emanaverit aliqua amortizatio in præjudicium tertii inferioris non vocati nec consentientis: sive enim amortizatio concedatur in genere, puta licentia acquirendi usque ad ducenta jugera terræ, seu de certis prædiis jam acquisitis in specie, semper exprimitur vel tacitè subintelligitur, consueta illa clausula, salvo jure nostro in cæteris, & alieno simpliciter, de qua suprà §. 10. *in fin.*

98. Non tamen nego quin princeps ex justa causa possit derogare juri inferioris subditi sui, puta favore religionis. Unde pro necessaria fundatione parochialis ecclesiæ & pro habitatione parochi potest princeps amortizare in præjudicium tertii, & mandari ordinario judici loci si opus sit, quod constito de hoc cogatur dominus directus consentire amortizationi, & indemnitatem congruam accipere. Imò si hoc sit notorium principi, puto quod absolutè amortizare possit, & jubere dominum directum congrua pensitatione sui interesse contentari. *cap. cum olim, cum ibi not. de re judic. l. Divi fratres. §. quod si ex servitute, ff. de liber. cau.* Quoniam * etiam proprietarius & pleno jure dominus cogitur in hanc causam justo pretio vendere rem suam *l. si quis sepulchrum. in princip. ver. præses etiam.* ubi ita tenet Guid. de Suz. *ff. de religios. & sumpt. funer.* Jas. in *l. 2. collat. 1. ff. sol. matrim.* Phil. Deci. in *cap. cum omnes. lec. 2. collat. 3. de constit.* Multo fortius simplex dominus directus tenetur & cogi potest amortizare quum non agatur de magno præjudicio, nec de amplo latifundio, sed de modicis prædiis, præsertim cùm etiam officiales regii ex rescripto Philip. Pulchri Francorum regis ad prælatos provinciæ Narbonensis prohibeantur compellere ecclesias ad ponendum extra manus suas possessiones pro exigentia hujus causæ acquisitionis, ut refert Stepha. Aufre. in *tit. de privileg. reg.* Ex quo sequitur aliud esse illa causa cessante *argumento l. 1. ad municip. cum vulg.* Idem tamen puto in casu simili vel majori, ut si princeps pro fundatione gymnasii trilinguis Christianæ Reipublicæ utilissimi nuper non longè à domicilio meo inchoati, sed temporis calamitate intermissi amortizationem concederet prædiis vicinis & necessariis acquirendis. Tunc enim dico quod hoc posset etiam in præjudicium dominorum inferiorum à quibus non esset opus aliam impetrare amortizationem: sed solum illis præstanda esset rationabilis futurorum jurium indemnitas, qua vel inviti hoc casu contentari tenerentur, sicut & proprietarius rem suam vendere & justum pretium accipere cogeretur. Cæterum hac vel simili reipublicæ necessitate cessante, teneo quod prætextu amortizationis regiæ non magis tenetur dominus inferior indemnitate accepta consentire, quam quilibet dominus justo recepto pretio rem suam vendere: quicquid hactenus nonnulli fiscales contra omnia jura suadere voluerint: siquidem ferè vulgo, sed imperitis & servilibus ingeniis credi fecerant, quod ex quo Rex semel cuidam monasterio fundando vel ampliando amortizationem concesserit, eaque à sacrorum scriniorum præfectis homologata fuerit, soluto fisco pro financia (ut aiunt) hoc est pro hujus concessionis pretio quarta parte æstimationis prædiorum amortizatorum, quod ex tunc nulla alia amortizatione opus erat ab inferioribus dominis feudalibus vel censua-

* Religionis favore cogitur quis vendere.

libus, imo quod ad eos nullo pacto, nulla ratione amortizare spectabat: sed quod omnino simplicem indemnitatem accipere cogerentur: sed quid hic audio? Licétne bono principi subditorum suorum bona vel jura illis invitis nedum donare, sed etiam vendere: pretiumque in fiscum suum convertere? Vide quales optimos Reges nostros facere nituntur inepti illi adulatores. Eadem enim via sequitur quod si, hodie prædia domui meæ circumfusa in emphyteusim dedero privatis, à quibus spero ad me cum emptione reversura quod cras monasterium poterit illa emere, & in amortizatione sua includere nedum contra jus privati domini directi, sed etiam contra publicam utilitatem: quod enim horum monasteriorum multiplicatio & ampliatio reipublicæ damnosa sit, ipsa jam rerum satis patefecit experientia. Igitur amodo fiscalium quorumdam ambitiosa iniquitas quocumque cadat, veritati & æquitati sententia nostra suffragatur.

99. Finaliter nota quòd supremus Rex noster, etiamsi sit immediatus & sic solus dominus directus, non potest pleniorem amortizationem facere, quàm permittendo rem perpetuo à manu mortua possideri per seipsam sine vicaria manu, videlicet hominis viventis & morientis, & sine aliqua alia indemnitatis exactione, & tunc dicitur res plenissimè amortizata, remanet tamen erga eum feudalis vel censualis ut prius, cum onere simplicis fidelitatis & solutionis census sine alio onere. Et hoc modo amortizata sunt temporalia ecclesiarum cathedralium hujus regni, in quibus rex nihil sibi reservavit præter fidelitatem & jura regaliorum vacatione occurrente, de quo aliquid dictum est suprà §. 42. *in fin.* in quibusdam autem jura regaliorum remisit: fidelitatem autem ipsam & directum dominium remittere vel abdicare non posset, quia ista non esset amortizatio, sed expropriatio, quæ non potest fieri a supremo principe, secundum Bald. in *prælud. feudorum. collat.* 8. *versicul. expedita.* & cum directum illud dominium in quo Rex Franciæ est fundatus in toto regno etiam in temporalitate ecclesiarum, secundum Panorm. in *cap. veniens. collat.* 1. *de accus.* sit de juribus coronæ, sequitur quod non potest alienari, abdicari, nec præscribi, ut per Petr. Pott. in *rub. proœm. Inst. num.* 13. *vers. unde respondeo. & num.* 15. & 16. Si verò constet rem esse alias alaudialem, multo minus posset princeps eam eximere à suprema sua jurisdictione regia per notata suprà §. 1. *gloss.* 5. *num.* 54.

100. Debet autem omnis amortizatio regia verificari & homologari à dominis præfectis sacrorum scriniorum regis, quod sufficit, quia non continet verum alienationem domanii per prædicta: secus si rex non amortizaret ea quæ solum à se dependent & moventur ab aliis data ecclesiæ, sed daret & amortizaret de suo proprio domanio, quia necesse esset verificari & homologari in hoc supremo senatu. Ex his habes sub paucis uberrimam hanc & adhucusque indiscussam amortizationum materiam, resolutivè perstrictam, quam si ad plenum tractare voluissem, separato & justo volumine opus fuisset.

§. LII.

ET neantmoins s'il y a ouverture dudit fief, le seigneur peut exploiter tout ledit fief, tant pour ce qu'il est tenu, qu'aliené, sinon que le seigneur feodal eust infeodé le droit domanial retenu en faisant ladite alienation, ou bien qu'il l'eust receu par adveu.

§. LIII.

LEs heritages acquis par un seigneur de fief en sa censive, sont reünis à son fief & censez feodaux, si par exprés le seigneur ne declare qu'il veut que lesdits heritages demeurent en roture.

* §. LIV.

* Hic paragraph. olim fuit 36.

LE seigneur feodal, qui met en sa main le fief mouvant de luy par faute d'hommes, droits & devoirs non faits, il peut semblablement mettre en sa main tous les arrieres-fiefs ouverts dépendans d'iceluy fief (pour en joüir comme un bon pere de famille.)

SUMMARIA §. LIV.

1. *Prehensio nulla vel injusta nullum operatur effectum.*
2. *Quæcumque gesta à vassallo etiam non investito ante prehensionem, rata manent & præjudicant patrono, si concernant administrationẽ, secus si concernãt alienationem feudi vel juriũ.*
3. *Subfeuda etiam aperta debent specialiter prehendi, nec prehensio feudi ad illa extenditur.*
   Subfeuda nun sunt de pertinentiis feudi à quo dependent.
4. *Generalis prehensio subfeudorum non sufficit, sed singulariter & per se debent prehendi.*
5. *Vetus prehensio subfeudi facta à vassallo prodest patrono: sicut è converso prehensio feudorum facta à superiori patrono prodest vassallo, cui feudum restituitur.*
6. *Quid de subfeudis quæ reperiuntur in manu vassalli?*
7. *Hic §. intelligitur de veris subfeudis à superiori patrono authoratis.*

8. *Ampliatur*

8. Ampliatur hic §. etiam in prehensione quæ sit ex defectu catalogi.
Sumptus secundæ prehensionis, non repetuntur.
9. Q. 1. Induciæ non tollunt aperturam feudi.
10. Statutum extenditur ad casum fictum in eadem materia.
11. Vassallus etiam nondum investitus potest respectu mutationum præteritarum dare inducias subvassallis etiam usque ad longissimum tempus, & in præjudicium patroni: sed non respectu mutationum futurarum.
12. Q. 2. De induciis concessis subvassallis a superiori patrono.

1. HUnc textum limita primò ut procedat dummodo principalis prehensio patroni sit valida, *l. 4. §. condemnatum, ff. de re judic.* Secus si esset injusta vel alias nulla ipso jure, quia tunc nullum juris habet effectum, nec transfert in patronum possessionem nec legitimam administrationem: salvo quod regulariter interim non debet infringi, sed secuta declaratione nullitatis omnia retro cassantur, per notata *suprà §. 1. gloss. 4.* Limita secundo, ut procedat in subfeudis quæ tempore prehensionis feudi aperta inveniuntur, ut quæ durante illa prehensione aperiuntur. Si enim vassallus etiam non investitus, ante tamen quàm patronus manum feudo injiciat, admiserit subvassallos suos in fidem suam, etiamsi illico superveniat superior patronus non potest manum apponere ad subfeuda. Et est ratio, quia quamvis patronus prehendens feudum non capiat jus a vassallo, imò a seipso, nec subrogetur in locum vassalli tanquam causam habens ab eo, sed tanquam primitivus dominus, sublato seu resoluto vel quasi jure vassalli:

2. Tamen hujusmodi resolutio non trahitur retro, nec revocat gesta à vassallo, quæ debitam vel etiam gratiosam feudi, & feudalium jurium administrationem concernunt, dummodo consistant in administrando: quamdiu enim cessavit patronus licuit vassallo administrare & fructus suos facere: secus si consisterent alienando, vel deteriorem conditionem ipsius feudi faciendo, quia tales actus nullo modo astringerent patronum jure feudali & ex defectu hominis fruentem. Unde si vassallus fecerit compositionem cum subvassallis ad certam summam pro relevio: illa compositio non astringit patronum pro tempore suo, scilicet respectu releviorum quæ accidunt tempore prehensionis.

Prehensio feudi non extenditur ad subfeuda.

3. Limita vel potius declara tertio, ut hujusmodi * feuda quæ inveniuntur aperta, vel aperiuntur durante prehensione debeant specialiter prehendi. Quoniam non sunt prehensa eo ipso quod feudum principale est prehensum, nec commissarii possunt ad ea quantumcumque aperta manus extendere, nisi præcedente speciali prehensione, & expressa commissione, nec commissio ad feudum principale extenditur ad subfeuda, quia non sunt mere accessoria, sed per se principaliter subsistunt. Faciunt notata *l. fin. §. fin. ff. de condict. indeb.* Et hoc nisi generalis commissio specificetur per relationem ad prehensionem in qua subfeuda nominatim comprehenduntur. Non obstat quod generalis vel simplex prehensio feudi includit omnia ejus jura & pertinentias, ut dictum est suprà *§. 1. gloss. 5. in principio.* quia subfeudum ipsum in se non * est de pertinentiis feudi a quo dependet, imò est velut proprietas separata, & ad alterius patrimonium pertinens, & non potest eadem res esse in patrimonio duorum in solidum, *l. 3. §. ex contrario. ff. de acqui. vel amit. poss. l. si ut certo. §. duobus. ff. locati.* Sed ipsa superioritas feudalis, sive ipsum jus feudale & dominicum in subfeudum, verè est de pertinentiis feudi a quo idem subfeudum dependet, & in prehensione feudi simpliciter facta includitur, ut est textus in *§. sequenti.*

* Subfeuda non sunt de pertinentiis feudi.

4. Sed numquid sufficiat generalis & expressa prehensio subfeudorum, ut si dicatur; Prehendimus tale feudum & omnia subfeuda ab eo dependentia? Videtur quod sic, quia sunt certa, saltem supposito quod sint nota saltem notoria evidentia facti permanentis, illa autem certitudo fungitur vice nominis. Textus in *l. certum, ff. si cert. pet.* Et sic perinde est ac si nominatim essent expressa. Contrarium est dicendum, quia singulorum feudorum vel subfeudorum singulæ debent esse prehensiones, sicut singulæ & separatæ sunt aperturæ nihil invicem habentes commune. Tum in qualibet prehensione, in rem præsentem veniendum est, & prehensio actualis notificanda unicuique possessori, vel colonis aut vicinis, ita quod transeat vel transire debeat in cujusque possessoris notitiam. Alioquin non valet nec attingit prehensio per notata *suprà §. 1. gloss. 4. not. 1.* Et necesse est subfeuda nedum specialiter, sed corporaliter & singulariter per se prehendi, quemadmodum prehendere deberet ipse vassallus cessante manus injectione superioris. Et recordor alicubi suprà de hoc tetigisse.

5. Sublimita hæc, nisi ipsa feuda fuissent jam prehensa à vassallo immediato patrono, quia tunc non est opus ea prehendi. Quia quemadmodum superior patronus prehendendo feudum succedit in locum vassalli, in jus prehendendi subfeuda aperta quod competebat vassallo: ita & in jus fruendi subfeudis prehensis, quod competebat vassallo ratione feudi: quoniam omne jus & commodum feudi vel occasione feudi procedens, ipso jure transfertur quantum ad fruitionem in patronum prehendentem: poterit tamen si velit patronus de novo prehendere, ad hoc ut subfeuda aperta sub nomine suo & authoritate sua expressim regantur, sed non est necesse: habet enim ipso facto facultatem exigendi, à commissariis deputatis à vassallo, rationem eorum quæ exegerunt vel exigere debuerunt à subfeudis à tempore prehensionis suæ: vel si libeat sine nova prehensione potest eos destituere, & novos sibi magis acceptos deputare.

6. Declara quarto hunc textum ut similiter prehendi possit subfeudum quod vassallus acquisiverat, & in manu & in patrimonio suo tenebat. In quo advertendum quod aut illud subfeudum fuerat unitum mensæ feudi sui, & in ejus catalogo inter domanialia descriptum, & tunc non requiritur aliqua separata prehensio, quia amplius non est subfeudum, sed pars integralis feudi, & in prehensione æquè principaliter inclusa. Aut vero non fuerat unitum, sed seorsum possessum, non aliter mutata qualitate subfeudi, & tunc dum feudum principale prehendit, invenitur & istud apertum, quum nullum habeat proprium vassallum, ut recordor dixisse *suprà §. 20. gloss. 1. qu. 13.* Et sic locus est huic §. ut etiam prehendi possit, sed speciali prehensione opus est, ut nuper diximus.

7. Declara quinto, ut hic textus & omnia prædicta procedant in subfeudis à superiori domino authoratis & approbatis: secus in rebus vel juribus à solo vassallo subinfeudatis, quoniam hujusmodi infeudatio non tenet in judicium superioris, nec illi nocet, nec in proprietate nec in possessione: ideo aperto feudo totum aperitur, & secundum tenorem investiturarum antiquarum & catalogorum feudi totum poterit prehendi, & ipso jure cadet in prehensionem feudi, non habita ratione subinfeudationum vel aliarum alienationum

vassalli, contra quem de evictione agant si velint coloni, subvassalli, censuarii, emptores fructuum, vel etiam emptores soli seu proprietatis & similes, secundum notata in §. præcedenti.

8. Declara sexto ut hic textus procedat nedum si feudum principale apertum prehendatur ex defectu hominis: sed etiam si non apertum, sed ex solo defectu catalogi prehendatur. per notata suprà §. 9. *gloss.* 3. *num.* 4. *&* 5. Et hoc quantum ad prehensionem & exercitium actuum dominicalium dumtaxat, in quo hæ duæ prehensiones conveniunt, non tamen quoad lucrum fructuum, in quo differunt. Et consequenter conveniunt in alio, videlicet quod si feudum principale ex defectu catalogi prehendatur, potest quidem patronus subfeuda aperta, sed non prehensa prehendere, & sumptus* prehensionis vassallo imputabit, quia negotium ejus rei ipse gessit. Sed si subfeuda jam fuerant à vassallo prehensa, potest quidem patronus iterum prehendere authoritate sua: sed quia supervacua est secunda prehensio quum prima sufficeret, non imputabit vassallo catalogum offerenti, & fructus tam feudi quam subfeudorum, recuperanti voluntarios hos & inutiles sumptus secundæ prehensionis subfeudorum. Et pariter si feudum principale ex defectu hominis apertum prehendatur, subfeuda autem jam erant ex defectu catalogi prehensa. potest quidem si velit patronus iterum sua authoritate ea prehendere, & etiam novos commissarios deputare: Sed subvassallo catalogum offerenti & fructus recipienti, non imputabit hos voluntarios & inutiles sumptus, tam in prehendendo quam commissarios deputando: quia prima prehensio & deputatio sufficiebat. Et pari ratione non imputabit eos vassallo justa offerenti, & fructus non feudi. sed subfeudorum dumtaxat recuperanti. quia vassallus non esset hujusmodi sumptus deducturus à subvassallis quandocumque catalogum offerentibus & fructus subfeudorum suorum recuperantibus. Sumptus autem facti in prehensione ex defectu hominis: quia nomine & effectu fiunt in rem patroni, non repetuntur à vassallo: nisi in casu quo patronus nondum fructus aliquos sufficientes percepisset. Cæterum hi & similes sumptus debent compensari cum fructibus si quos suos faciat patronus, & ita puto debere intelligi & modificari §. 60. *in fin. eodem tit. in consuetudine Nivernensi.*

* Sumptus prehensionis cui imputentur.

9. Modo quæro primo, Quid si vassallus dederit inducias fidei subvassallis suis usque ad annum vel plures annos; deinde superior patronus feudum prehendat: An etiam juxta hunc §. possit prehendere subfeuda? Et non loquor quando induciæ sunt necessariæ: ut in *casu.* §. 41. suprà eodem, quia tunc non est dubium astringi patronum: sed de induciis voluntariis. Et primo videtur quod non astringant patronum, sed sit locus huic §. quia induciæ non tollunt nec claudunt aperturam feudi nec immutant statum rei, sed solum personalem inducunt obligationem adversus concedentem inducias, ut teneatur tolerare & expectare eum cui concessit per spatium induciarum. Igitur non obstantibus induciis concessis à vassallo, subfeuda (sicut & feudum ipsum) sunt aperta superiori patrono: ergo ab eo prehendi possunt per hunc textum & sic etiam subfeudorum fructus suos faciet superior patronus, non expectato lapsu induciarum: quia non est obligatus ad expectandum, & factum vassalli non nocet patrono, nec obligatio personalis, imò nec etiam realis & voluntaria vassalli transit in patronum. In contrarium videtur, quia quamvis verè subfeuda aperta sint, tamen habentur pro non apertis, & finguntur subvassalli in fide esse quamdiu durant induciæ. Et quum hujusmodi,* fictio ab hac consuetudine in hac eadem materia feudali introducta sit suprà §. 42. nemini dubium quin ex ea in dubiis hujus materiæ & consuetudinis argumentari possit: per doctrinam Bar. Bal. in *l. si quis servo. super gloss. fin. C. de furt. & ser. corrup.* Bar. in *l. ut tantum in princ. per illum tex. ff. de ser. corrup. gloss. in cap. 1. in verb. declaramus, & ibi* Gemi. *ne cleri. vel mona. lib. 6.* Jas. in *§. ex maleficiis. in col. 7. & 8. inst. de actio. in l. transigere. col. 4. C. de transact. in l. si constante. in princip. col. 4. ff. soluto matrim.*

* Fictio introducta in eadem materia.

10. Et dispositio statuti loquens in casu vero, extenditur ad casum fictum, quando fictio est introducta & approbata in eadem materia. *cap. cùm dilectus. juncto cap. ad audientiam. de cleri. non residen. not.* Domi. *in cap. 1. col. 2. in fin. § presbyt. in 6.* Cæpol. *inter. consil. crimin. consil. 14. in fin.* Fel. in *cap. cùm Bartholdus. col. 3. de re judic.* Ergo consuetudo quæ hic vult patronum non posse extendere manum ad subfeuda non aperta, non extenditur ad subfeuda quorum ratione concessæ sunt induciæ, quamdiu illæ durant. Et pro hac parte concludo, quòd vassallus quamdiu toleratur, legitimam habet administrationem, imò verum jus & liberum exercitium omnium feudalium & dominicalium juriū feudi, per textum hujus consuetudinis suprà *eod.* §. 42. & infra § 61. Unde quemadmodum ante prehensionem superioris potest in ejus præjudicium recipere subvassallos in fidem, & jura utilia exigere vel remittere;

11. Ita potest dare inducias nedum jurium solvendorum, sed etiam fidei præstandæ. nedum ad semestre vel biennium, sed etiam ad longum vel longissimum tempus, quod est intelligendum respectu præteritæ aperturæ subfeudi dumtaxat, non autem respectu futurarum: quia respectu futurarum non esset inducias concedere, nec jura feudalia administrare, ut tactum est in *d. §. 26. quæst. 1. in fin.* sed esset facere pactum de non prehendendo, & deteriorem feudi & jurium ejus conditionem, quod non potest fieri in præjudicium superioris, prout etiam remissio releviorum futurorum, vel pactum de non petendo jura utilia futuri temporis nullo modo nocet superiori patrono, respectu aperturarum & jurium accidentium pro tempore suo.

12. Secundo quæro, utrum finita & resoluta prehensione feudi principalis, resolvantur etiam prehensiones subfeudorum factæ à superiori patrono? Breviter dic quod non, quia sunt distinctæ & separatæ à prehensione principali. Unde quamvis ipso jure non valeant, si prehensio principalis sit nulla: tamen ex quo legitimè factæ sunt, subsistunt per se. & proderunt vassallo in fidem recepto, cui non erit opus nova prehensione, sicut prehensio vassalli prodest patrono, ut dictum est *supra eod. num.* 5. Sed quid si patronus superior tenens feudum ad manum suam, dederit subvassallis inducias præstandæ fidei; utrum noceant vassallo quem in fidem admisit antequam illæ finitæ essent? Videtur quod non, saltem si non sint concessæ ex causa necessaria & debita. sed mere voluntariè, & adhuc non per modum civilitatis consuetæ, puta ad tres vel sex menses. sed ad decem vel viginti annos, quia hoc ultimo casu videtur factum in fraudem vassalli, & feudum reddi deterius. Breviter dicendum quod respectu aperturæ subfeudi quæ contingit durante prehensione superioris, potest quantumcumque longas voluerit inducias concedere. sicut & (quod fortius est) potest etiam gratis remissis juribus pro hac vice debitis subvassallum investire. Idem respectu veteris aperturæ quæ contingit ante hujusmodi prehensionem, si tamen ex illa non erant debita, vel amplius non debentur aliqua jura utilia vassallo, sed simplex fidelitas: quia tunc non dicitur fieri aliquod præjudicium vassallo, quum etiam plenè investiri possit subvassallus à superiori. Secus si jura utilia veteris aperturæ essent adhuc debita vassallo, quia tunc induciæ superioris non durant nisi ad tempus prehensionis ejus; & non ultra, imò etiā admissio in fidem. & plena levatio manus à superiori facta subvassallo resolveretur, ne præjudicium fiat vassallo in exactione jurium suorum, ut dicam infrà § *sequenti. gloss.* 8. *in vers. Es leur bailler main levée.*

§. LV

§. * XLV.

*Hic articulus olim fuit 37.

ITEM, En ce cas les proprietaires ou seigneurs d'iceux arriere-fiefs, & chacun d'eux, peuvent faire la foy & hommage au seigneur dont ils tiennent en arriere fief, lequel est tenu de les recevoir, & leur bailler main-levée & faire delivrance, en luy payant les droits & devoirs; si aucuns luy en sont deus à cause de l'arriere-fief qui leur appartient.

SUMMARIA GLOS. I.

1. *Dictio Item, de se non est repetitiva, sed sermonis continuativa.*
2. *Fallit, quando per dictionem item adjicitur præcedentibus oratio imperfecta.*
3. *Tres sunt causæ inducentes tacitam repetitionem & tres etiam excludentes.*
4. *Conditiones appositæ in primis legatis, non censentur repetitæ in sequentibus habentibus orationem perfectam, licet per dictionem item conjungantur.*
5.6. *Utrum in legato intermedio censeatur repetita eadem conditio quæ est in præcedenti & sequenti legato?*
7. *Dictio amplius, & ultra, stant tantum continuatione: secus in verbo, hoc amplius, quod est repetitivum & conjunctivum.*
8. *In dubio omnis dispositio præsumitur pura.*
9. *Repetitio & suppletio fit una cum eisdem conditionibus & qualitatibus. Non fit tacita repetitio, nisi congruat & ad proxima.*
10. *Qualitas vel conditio posita in principio plurium articulorum vel capitulorum refertur ad omnia.*

GLOSS. I. IN VERBO

Item en ce cas.

SUPER verb. *Item in hunc casum*, scilicet §. immediate præcedentis in fin. videlicet quando patronus, qui ex defectu hominis prehendit feudum, injecit etiam manum in subfeuda aperta ab eodem feudo dependentia, & hoc est clarum quòd hic § non venit nisi ad glossam & declarationem effectus §. præcedentis.

Dictio item.

1. Et nota quod dictio * *item* de se non est repetitiva, sed continuativa; & non ordinatur ad repetendum qualitates & conditiones dispositionis præcedentis, sed ad continuandum sermonem ejusdem capituli, ut in *l. item qui in potestate. ff. de his qui sunt sui vel alien. jur. l. item quia. ff. de pact. l. item apud Labeonem. ff. de injur. c. pastoralis. §. item de offic. delegat.* & ita ponitur & repetitur in toto discursu hujus consuetudinis, nec tantùm in hoc §. operatur repetitionem præcedentis dispositionis, sed etiam operatur illud relativū expressum, *en ce cas*: quanquam etiam cessante relativo, ex conjunctione & qualitate materiæ subjectæ tacita repetitio fieret.

2. Et est notandum, prout tradit Bart. in *l. in repetendis.* per illum textum *ff. de leg. 3. & in l. in princip. ff. de publica.* quod quando per dictionem item, adjicitur præcedentibus oratio perfecta, tunc dictio item non inducit repetitionem qualitatum & conditionem orationis præcedentis, sed simplicem sermonis continuationem. Quando autem per dictionem item adjicitur oratio non perfecta in se, sed defectiva, sive ex parte appositi, sive ex parte verbi, tunc illud quod deficit, suppletur ex præcedenti oratione, cum eisdem qualitatibus & conditionibus: dummodo tamen repetitio harum qualitatum & conditionum congruat, & sic dictio item non est mere continuativa, sed repetitiva. Hæc est mens Bartoli in locis præfatis & omnes sequuntur, & est ratio, quia perfecto nihil subaudiendum est, sed imperfecta sunt illa quę supplenda sunt per tacitam repetitionem, ut inquit Bald. in *consil. 132. proponitur ad fin. lib. 5.* Unde quando sunt plures legandi formæ, & utraque perfecta, tunc dictio item non inducit repetitionem, quia quando perfectus est sensus orationis, nihil debet ei addi vel detrahi: sed quando una oratio indiget adminiculo alterius propter imperfectionem, tunc inducitur tacita & interpretativa repetitio, ut tradit Bald. in *consil. 58. in restitutione num. 1. lib. 2.* quod ego intelligo esse verum, nedum interveniente dictione item, vel alia conjunctione, sed etiam si non sit nisi punctus pro copula, quia tunc est eadem ratio.

Tres causæ inducentes tacitam repetitionē & tres eam excludentes.

3. Sunt enim * tres causæ inducentes tacitam repetitionem, videlicet copula, idemtitas orationis, & idemtitas rationis. Et è contra tres oppositæ causæ excludentes tacitam repetitionem, videlicet, adversativa, diversitas orationis, diversitas rationis, & has causas primum collegi ex pulchra doctrina Bald. in *consil. 153. quidam testator. lib. 5.* ubi dicit quod omnis tacita repetitio procedit aut ratione copulæ vel conjunctionis, ut quia sunt plura legata copulata per dictionem, &, vel per dictionem, item, vel per alias dictiones conjunctivas vel connexas. Aut quia reguntur ab eodem verbo, & determinantur ab eodem actu verbi determinantis & regentis totam orationem. Aut per indemtitatem rationis, quando subest aliqua ratio repetendi antecedentia in sequentibus. Et similiter è converso tres sunt causæ quæ tacitam repetitionem excludunt. Prima est adversario dictionis, ut quia est ibi dictio, sed, vel secus, & similes. Item separatio dispositionis sive orationis & temporum. Item adversatio rationis. Nom habentia inter se adversativam rationem, non habent ad invicem tacitam repetitionem. Hæc Bald. in *d. consil. 135.* ubi litera multum est corrupta, sed ut modo scripsi, restitui debet.

4. Hinc cùm testator reliquisset uxorem dominam

& magistram bonorum suorum, quousque castè & honestè vixerit & vidua manserit, & unà cum Jacobo filio suo moram traxerit, deinde Jacobum universalem hæredem instituit, & si dictus Jacobus moreretur sine filiis, reliquit eidem uxori suæ unam domum cum horto & quodam fundo & quasdam alias res. Et in istis ultimis legatis non repetit illam conditionem, donec castè & honestè vixerit & vidua manserit, quærebatur an tacite censeretur repetita, & Bald. in *d. consil.* 153. decidit quod non, per prædicta, quia sunt in separata & perfecta oratione relicta, & ultra non subest eadem ratio repetendi conditionem limitativam in ultimis legatis, utpote collatis post obitum filii sine liberis, cujus filii favore verisimiliter conditiones illæ limitativæ erant appositæ in primis legatis factis vivo filio.

5. Hinc etiam Rapha. Cuma. *in consil.* 22. Testator legavit uxori habitationem domus, sub conditione si dotem non exigeret: subdens, item eidem lego centum libras, & modium frumenti, cartum vini, & plaustrum lignorum omni anno: decidit quod in hoc secundo legato non intelligitur repetita eadem conditio si dotem non exegerit, quia secundum legatum est oratio perfecta, & sic dictio *item* illi adjecta non habet vim repetitionis sed solius continuationis. Subdit etiam ibi Cumanus & bene, quod in legatis separatim relictis non est laborandum de ratione diversitatis, quia sufficit sola voluntas disponentis. *l. quia poterat. ff. ad Trebell.* Et quod adjectio alterius conditionis facit tacitam alterius repetitionem cessare. *argumento l. maritus. C. de procurato. l. cum ex filio. §. filio. ff. de vulga. & pupilla. l. & habet. §. cum quis. ff. de precaria.* Et quod non est de uno ad aliud facienda repetitio, quando apparet testatorem sæpius legandi modum variasse, & sic diversimode voluisse in singulis disponere.

6. Sed ad majorem horum intelligentiam, quæro: Testator fecit tria legata: Uxori meæ, domum, & suppellectilia ad fruendum quamdiu vixerit, & vitam vidualem & honestam servaverit. Item lego & ducenta lego. Item ultra prædicta, lego eidem fundum fruendum quamdiu vixerit & vitam vidualem & honestam servaverit. Utrum in legato ducentorum intelligantur repetita verba & conditio apposita in præcedenti & sequenti legato, videlicet ad fruendum quamdiu in viduitate vixerit? Videretur quod sic, argumento eorum quæ præcedunt & quæ sequuntur. *l. si servus plurium in fin. ff. de legat. & l. quæsitum. ff. de lega.* 3. ubi legatum quod est in medio regulatur & declaratur secundum præcedens & quod sequitur. Et ita expressim decidit Paulus *consil.* 88. *viso legato lib.* 1. Et movetur duplici & non tenui ratione. Prima, quia in dicto secundo legato ducentorum cõtinentur hæc verba, ultra prædicta, & sic insunt duæ dictiones repetitivæ, videlicet prima & secunda dictio, Itē quia qualitates & cõditiones præcedentis legati repetit in sequenti, ut est textus in d. l. in repetendis: Et secunda dictio *ultra*, quæ similiter est repetitiva, sicut dictio *hoc amplius. ut not. in l. qui ita. ff. de dot. præleg.* & repetit qualitatem præcedentis legati in sequenti *l. si tibi pure. ff. de legat.* 3. Secunda ex eo quod in sequenti & tertio legato continentur eadem verba, *Item ultra prædicta*, quæ similiter repetunt & influunt qualitatem sequentis in præcedenti, sicut dictio *hoc amplius, ut notant* Dy. & Bart. *in d. l. si tibi pure. post gloss. ibi. quæ movet illud dubium & non solvit clare. sed* Dy. & Bart. *dicunt esse casum in l. Aurelius §. testator. ff. de libera. lega.*

*Reprobatur consilium Pauli.

7. Sed istæ rationes, quantumcumque coloratæ, nihil * valent, quia consistunt in hoc quod Paul. in d. consilio nititur adæquare istud complexum *hoc amplius*, illi dictioni *ultra.* in quo multum decipitur, quia dictio ultra * bene æquiparatur simplici dictioni *amplius*, quæ apposita post præcedentem dispositionem non stat nisi continuative, *ut est textus in l. si servus legatus. §. si ita scriptum. ff. de legat.* 1. Secus de dictione *hoc amplius*, quæ est repetitiva & conjunctiva, ut pulchre declarat Bald. in d. §. *si ita scriptum.* Et sic pro resolutione concludo in præfato themate, secundum legatum esse purum & perpetuum, & limitationem præcedentium & sequentium non esse in eo repetitam.

* Ultra & amplius dictiones.

8. Tum quia in dubio, legatum, contractus & omnis dispositio censetur pura, si in ea non inseratur dies vel conditio, & non præsumitur inseri. *l. 1. ff. de cond. & demonstrat. l. libertis libertabusque. in fin. ff. de adim. lega. l. cum qui calendis. §. quoties. ff. de verb. obligat.* notant Cuma. in *d. consil.* 22. Philip. Corn. in *consil.* 105. *pro parte. col.* 2. *lib.* 2. Et in dubio, dictio *item*, *amplius*, & similes, sunt continuativæ & solum repetunt actum loquendi, non autem rem sive dispositionem præcedentem ejusque qualitates, ut sentit Bald. in *d. §. si ita scriptum.*

6. Fallit autem secundum doctrinam Bart. in *d. l. in repetendis.* communiter approbatam, quando adjiciuntur orationi imperfectæ, quæ debet suppleri ex conditionibus præcedentibus, & non alias. Ita sequitur Alexand. in *consil.* 117. *Visis suprà narratis. coll.* 3. *lib.* 1. Jason. in §. *æque si agat. col.* 7. *Instit. de action. & in consil.* 207. *col.* 2. *lib.* 1. Et adhuc hanc fallentiam sublimita primo, ut procedat dummodo repetitio congruat. Alioquin nunquam fuit suppletio, & ut est pulcher textus in *l. cum pater. §. cum imperfecta. ff. de legat.* 2. etiam in eadem oratione & interveniente dicta repetitiva, ut tradit Bart. in *d. l. in repetendis. col. fin. versic. Item adverte.* & sequitur Paul. in *consil.* 275. *super primo. col. fin. lib.* 1. Sublimita secundo, ut * non fiat relatio nec repetitio nisi ad proximam dispositionem à qua oratio imperfecta ei addita suppleri debet, non autem ad remota, & ea quæ longe præcedunt, multis aliis interpositis. Paul. in *cons.* 16. *Viso dicto puncto. in fin. lib.* 2. Et hoc nisi de verisimili mente disponentis appareat, quod subintellexit & repeti voluit conditionem in præcedenti & separata dispositione appositam, ut per Paulum, in *consil.* 11. *super primo. in fin. lib.* 2. ubi exempla vide si vacat. Sublimita tertio, & generaliter, omnia prædicta, ut procedant in qualitate vel conditione inclusa in uno capitulo, quare non debet repeti nec extendi ad illud capitulum separatum, ut in *l. petens. C. de pact. in l.* 3. §. 1. *ff. de libe. & posthum.* Secus si in qualitate vel conditione posita in principio plurium articulorum vel capitulorum, quia ad omnia refertur de se & ex serie sermonis, per textum, & ibi Canonistæ in *capitulo secundo requiris de appell.* Unde si testator filio instituto quædam legata fecerit, deinde dicat: Quod si contingat filium meum decedere sine filiis, lego Titio feudum: item lego Caio centum, & sic de singulis, semper in omnibus legatis sequentibus etiam per orationem perfectam explicitis, inerit præfata conditio: si filius decesserit sine filiis, quia non fuit inclusa in primo legato, sed posita tanquam titulus & caput omnium sequentium dispositionum: & hæc est melior ratio, ea quam reddit Bart. in *d. l. in repetendis quæst. pen.* Ubi se fundat in dictione adversativa, *quod si. sin autem*, & similibus: quia etiam si nulla esset dictio adversativa, adhuc idem esset dicendum. Ad hoc Paul. in *consil.* 122 *Viso puncto lib.* 2. Plura super his habeo in collectaneis meis, sed ne nimis excedam materiam hujus tit. & §. dicam infra tit. 7.

* Relatio non fit nisi ad proxima.

SUMMARIA GLOSS. II.

1. Proprietas *strictius*, dominium *latius accipitur.*
De jure scripto proprietas non capitur nisi pro directo dominio, & nunquam obliquatur.
Proprietas non adaptatur ad jura incorporalia, sed bene quasi proprietas.
2. *De consuetudine Franciæ proprietas sumitur pro ipso utili & immediato domino.*
3. *Solus proprietarius est persona legitima ad fidelitatem præstandam.*
4. 5. *Tamen negligente proprietario tenetur patronus doariam jura offerentem in fidem admittere, vel ei inducias dare: sed adversus alium usumfructuarium mero jure suo uti potest.*
6. *Patronus potest per alium fidelitatem exigere, & tamen non tenetur eam recipere per alium.*
7. *Proprietario justè impedito tenetur patronus usufructuarium in fidem admittere vel ei inducias dare.*
8. *Quomodo succurratur fructuario adversus proprietarium detrectantem obsequia?*
Quilibet habens interesse potest se opponere injustæ prehensioni patroni etiam invito vassallo.

GLOSS. II. IN VERBO

Les proprietaires & Seigneurs.

HOc est proprietatii vel domini, scilicet subvassalli. Nota quod secundum communem nostrum modum loquendi aliter quam in jure scripto accipimus istud verbum, *proprietas*, quia de jure proprietas strictius, & dominium latius accipitur, ut vult Bald. in *cap.* 1. §. 1. *de invest. de re alien. fac. in usib. feudorum.* appellatione enim dominii, venit omne dominium, sive directum, sive utile, sive feudale, sive emphyteuticum, vel superficiarium & etiam dominium jurium. Unde usufructuarius dicitur habere dominium. *l.* 3. §. *dare. l.* 4. *ff. de usufruct.* quod est intelligendum servitutis suæ & juris ususfructus, ut est textus in *l. usumfructum. ff. si ususfruct. peta.* & dictum est suprà §. 1. *quæst.* 1. Sed proprietas non capitur nisi pro ipso directo dominio, dicitur enim proprietas, quasi proprie tua. Unde nomen * proprietas est nomen directum, & nunquam obliquatur, nec ponitur pro utili dominio, ut tradit Bald. in *l. proprietas. in princ. in l. cum res in fin. C. de probat.* & dicta bald. in *l. pennis. cap.* 2. *C. si a no. compet. jud* quod appellatione proprietatis semper intelligitur de directa, & latè deducit Lanfran. de Pran. *in rubri. de caus. poss. & propr.* Alexand. in *l. si finita.* §. *si de vectigalib col.* 1. *ff. de dam. infect.* Jason. in *l. naturaliter.* §. *nihil commune. col.* 2. & ibi Franc. Ripa. *in repet. d.* §. *col.* 1. *ff. de acquir. vel amit. possess.* Plus dicit Anth. But. in *cap. fin col.* 2. *de caus. possess. & propriet.* quod proprietas non est adaptabilis ad jura incorporalia: licet ad ea sit adaptabilis possessio vel quasi. Tamen saltem * sicut quasi possessio, ita & quasi proprietas adaptatur. Textus est in *cap. fin. ibi in proprietate vel quasi memorati juris. de judi. & de quasi proprietate. Est gloss. sing. juncto* textu in *l.* 2. §. *quadam. ff. de interdict.* quem sequuntur Bald. Alvarot. in *d. cap.* 1. §. 1. *de investit. de re alie. fac.* Alexand. Jas. in *locis præfatis.* Unde in terminis juris vassallus vel emphyteuta nunquam dicitur proprietarius, sed bene dominus: solus autem dominus directus dicitur habere proprietatem.

* Proprietas est nomen directum & non obliquatur.

* Quasi proprietas.

2. Sed apud nos est è converso, quia dominus directus non dicitur proprietarius, nec habere proprietatem soli, sed solùm dominium suum superius: Vassallus autem, censuarius vel emphyteuta dicitur habere verum dominium & proprietatem ipsius rei: Et hunc solum proprietarium vocamus. Et est ratio, quia dominium utile quamdiu durat vincit directum, eique præfertur sicut utilis actio directæ. *l. procuratore. ff. de procurator.* & ad dominum utilem spectat immediata dispositio rei jure dominii. Ad dominum autem directum non spectat nisi mediate & remote. Imò non dicitur habere potestatem & administrationem ipsius rei, sed solum juris sui directi & potestatis dominicæ, cujus per se sumptæ apud nos vocatur proprietarius dumtaxat. Et sic domini directi magis habent possessionem vel quasi & dominium jurium suorum, quàm ipsius rei vel soli, per notata suprà §. 1. *gloss.* 6. Merito non vocantur proprietarii ipsius rei: quia solum feudale in se magis propriè est vassalli, quàm patroni, cujus propriè est jus patronatus. Et sic patet variata acceptionis ratione, etiam verum proprietatis etymon nostro usui loquendi congruere. Notandum est igitur, quod in tota patria consuetudinaria vassalli & similes domini utiles, domini & proprietarii rerum vocantur.

3. Nota secundo quod ad solum verum vassallum, sive dominum utilem & proprietarium feudi spectat fidem & homagium præstare patrono, scilicet nomine proprio: & ratio est manifesta, quoniam præstationi fidelitatis inest recognitio & subjectio rei recognitæ sub conditione feudali, quæ non potest rem subjicere & afficere, nec ejus statum immutare. Et pariter circa personas inest mutua correlatio, quæ non potest cadere nisi in propriis & veris subjectis correlativorum, quoniam fidelitatem facere est debitum honoris & reverentiæ inseparabile à persona, multomagis quàm opera personæ, cujus industria est delecta, quia per alium ejusdem conditionis & industriæ solvi potest, *l. nemo est qui nesciat.* & ibi Bart. *ff. de duobus reis.* Sed hic non agitur de aliquo opere facto, sed de ipsa operatione cohærente personæ & prout est in fieri, ideo nullomodo per alium suo nomine, nec alii præstari potest, quia jam esset honor alterius, & aliud obsequium, ut in simili textus est in *l. servus patroni, & id*

l. quia alia opera erunt. ff. de ope. liber.

4. Sed occurrit quæstio valde necessaria, Utrum usufructuarius possit fidelitatem & homagium facere pro tempore sui usufructus? Videretur quod sic, quia usufructus est pars dominii. *l. 4. de usufruct. l. cum filiis. §. dominus. ff. de legat.* 2. Tum quia, ad fructuarium spectant onera feudalia, puta solvendi relevia pro tempore suo accidentia, nisi quæ facto voluntario proprietarii superveniunt, ut supra §. 33. *quæst. 47. num.* 157. Igitur etiam ad eum spectare videtur onus homagii. Et hoc saltem benigne videtur admittendum ad vitanda inconvenientia, & ne malitia proprietarii fructuarius defraudetur. Pone viduam * doariam solvisse relevium debitum ratione obitus mariti mortui sine liberis, cujus hæres contemnit fidelitatem facere in fine induciarum, vel alii cedit, aut vendit feudum, & sic iterum aperitur & prehenditur à patrono, nolente emptore fidelitatem offerre. Vidua adit patronum, iterum relevium vel quintum pretii de suo offerens, fidelitatem ei præstare nomine suo tanquam fructuaria pro tempore usufructus, & hæc tenendo quod doaria pro tempore suo non sit vere domina, sed usufructuaria, quæ est verior opinio, ut diximus infrà tit. *des douaires in rub.* vel nomine proprietarii ex generali mandato incluso in usufructu supplicat admitti, vel inducias fidei dari, utrum patronus ad aliquod horum teneatur? Videtur quod sic, tum favore *ἀντιφέρνου*, sive doarii, ne depereat quod est favorabile, tum attento quod patrono omnia jura sua utilia offerantur, nec amplius ejus intersit tenere feudum ad manum suam nisi ad irrogandum pœnam contumaci & indevoto vassallo, quod non videtur interesse considerabili hoc casu respectu viduæ innocentis, & quicquid in se est facientis, & maximè attento quod pœna hæc non cadit immediate in vassallum delinquentem, sed cadit in viduam innocentem. Et maximè si constet proprietarium non abstinere à fidelitate nisi in necem & injuriam viduæ, non enim videtur congruum patrono, quia æquitatem rigori præferre debet, quod malitia aliena abutatur in damnum innocentis, & velut particeps alienæ malitiæ efficiatur.

* An doaria sit habilis ad fidelitatem præstandā.

5. Adverte pro brevi resolutione quod mero jure & de rigore non teneatur patronus viduam agnoscere, nec inducias ei dare: tamen favore donationis ante nuptias seu doarii, cui non minus tribuendum est quam doti, per notata *infrà tit. 12. in rub.* puto præter communem regulam speciali favore succurrendum huic viduæ, ut etiam quicquid in se est facienté (ne doarium depereat) teneatur patronus in fidem admittere, vel saltem ei ejusque respectu dumtaxat inducias dare, feudumque illi ad ejus vitam emancipare. Sed in alio mero usufructuario, cui forte usufructus legatus, donatus vel venditus est, puto non teneri patronum ad aliquod prædictorum, sed posse frui feudo & fructus suos facere, etiam fructuariis, colonis, & aliis quibuscumque a vassallo causam habentibus expulsis, nec cuiquam facit injuriam, quia jure suo utitur. Verum est quod si velit potest eum in fidem admittere tanquam fructuarium pro tempore suo, sed non tenetur, cùm usufructuarius non habet legitimam personam ad fidelitatem præstandam (sed solus proprietarius. Textus est hic in *princip. & fin. hujus §. ibi, qui leur appartient.* Et ita communiter volunt consuetudines hujus regni, ut Victriaca §. 97. Cœnomanensis §. 135. & reliquæ. Et licet fructuarius habeat legitimam personam ad fidelitatem ab aliis recipiendam nomine superioris proprietarii per notata suprà §. 1. *gloss.* 1. & §. 20. *gloss. 2. quæst.* 2. tamen non habet legitimam personam in casu converso, ad eam superiori & patrono proprietarii præstandam. Et sic hoc casu contrariorum non est eadem ratio, & diversitas consistit in duobus. Primo in hoc quod respectu superioris, usufructuarius feudi non est usufructuarius, sed pure extraneus, & ab eo (sicut & colonus vassalli) expelli potest, *ut infra* §. 58. & 59.

6. Secundo in hoc quod patronus invito vassallo potest * per alium nomine suo fidelitatem exigere: sed vassallus non potest eam per alium præstare, quia est debitor obsequii personæ cohærentis, & ab ea inseparabilis. Et non potest invito creditore aliud præstare neque per alium cessante justa causa. Unde licet posset patronus si velit fructuarium in fidem admittere nomine proprietarii ex generali mandato adhærente usufructui. *l. 1. in fin. ff. de oper. no. nuntia.* tamen non tenetur, multominus quàm non tenetur in fidem admittere tutorem vel custodem nobilem vel paganum vassalli pupilli, vel verum procuratorem etiam cum singulari mandato, nisi casu justi impedimenti, *ut infrà* §. 67.

* Patronus fidem exigit, non recipit per alium.

7. Nota tamen quod in casu justi impedimenti proprietarii, quemadmodum tenetur patronus verum procuratorem vassalli justa offerentem in fidem admittere, vel inducias dare: ita etiam eodem casu vel simplicem usufructuarium nomine vassalli tenetur admittere, vel eidem inducias dare, ut diximus in dict. §. 67. Alioquin cessante justo impedimento vassalli, non tenetur patronus fructuarium etiam aliàs speciale & generale mandatum habentem in fidem admittere, nec ei simplices inducias concedere: sed jure suo dominico uti potest.

8. Quomodo igitur consuletur usufructuario? Respondeo, quamvis nullum directum remedium habeat adversus patronum jure suo utentem, primo agere potest contra proprietarium ut fidelitatem faciat, vel debitè offerat, alioquin in omnia damna & interesse condemnabitur. Potest etiam si habeat proprietatem hypothecatam, prout in simili diximus suprà §. 28. *num.* 20. in creditoribus hypothecariis curare feudum virtute hypothecæ prehendi sive saisiri & subhastari, non obstante priori prehensione patroni, semper interim manente & effectum suum sortiente, donec supremus licitator cui ad onus usufructus & onerum feudalium subfeudorum feudum adjudicatum fuerit, debita jura & obsequia præsterit vel obtulerit: non enim teneretur interim patronus admittere in fidem simplices commissarios vel inducias dare usque ad finem subhastationum, cùm non habeant ad hoc legitimam personam, utpotè feudo non vacante, secus de curatore bonis vacantibus dato, qui proprietarii personam repræsentat, ut diximus suprà §. 9. *gloss. 4. in princip.* Si tamen proprietario & vassallo utpote minori annis, deberentur induciæ legitimæ, puto fructuarium de illis excipere posse, quoniam ipso jure à lege supplentur. Et etiam quocumque modo aliàs manus injectio patroni sit injusta & nulla, potest usufructuarius vel recusante proprietario, imò etiam simplex colonus se opponere pro jure suo, & nullitatem prehensionis allegare & probare, & ad hoc est admissibilis, quum sua intersit. Et quum prehensio ipso jure nulla sit, nullum eis præstat impedimentum. *cap. non præstat. de reg. jur. in 6. Faciunt notata infrà eodem gloss. 5. num.* 4.

GLOSS. IV. IN VERBO

D'iceux arrierefiefs.

IN verbo dictorum subfeudorum scilicet apertorum tempore manus injectionis mediati patroni in feudum principale, vel quæ ea durante apesta sunt, & singulariter à superiore patrono prehensa, post debitam & legitimam & recte denuntiatam prehensionem feudi principalis, vel simul & eodem tempore, quia ordine intellectus præcedere intelligitur prehensio feudi principalis per notata Bartol. Angel. Alexandri *& aliorum in leg. 2. §. prius. ff. de vulga. & pupill.* Bald. Joan. de Imol. in *l. cum in testamento. §. hæc verba. ff. de hæred. institut.* Bald. Philip. Cor. in *l. qui fideicommissarium. C. de fideicomm.* Si autem prius fieret prehensio subfeudi, ipso jure non valeret, quia patronus nihil habet juris in subfeuda, nisi post prehensionem debitam feudi, nec convalesceret feudo postea recte prehenso, sed nova subfeudorum prehensione opus esset.

* Utrum secunda prehensio valeat, prima quæ nulla est non revocata.

Quid si * prima prehensio fuit nulla, utrum ea non revocata fieri posset hæc secunda? Respondeo quod sic, si nihil fuerit ablatum. Sed si qui fructus vel alia fuerunt ablata de facto expulso subvassallo vel ejus colonis, prius ante omnia redintegrari debet, quam ad novam validam & efficacem prehensionem procedi possit, de quo in præcedentibus dictum fuit. Et sic hoc respectu tutum est ipsummet subvassallum & ejus colonum commissarium subfeudi prehensi deputare, quia tunc in casum nullitatis prehensionis, statim nova & valida fieri potest, quia nulla imminet redintegratio de facto per prius fienda. Verbo enim revocari potest quod verbo factum est. Et nota quod totus iste §. intelligitur quamdiu durat prehensio & apertura feudi medii: quia si vassallus fuerit in fidem admissus etiam simplici verbo, ex tunc statim habet omne jus & omnem potestatem in subvassallos, & non superior patronus, etiam si nondum actualiter manum levaverit, nec feudum restituerit, satis est enim quod desiit esse apertum ut cesset dispositio hujus §. Quod ampliatur, etiam si patronus superior admisisset vassallum in fidem cum reservatione fructuum & jurium, & citra levationem manus ad tempus, forte donec relevia & jura à vassallo debita, sint soluta, quia quamvis attento quod admissio in fidem est gratiosa & valeat hujusmodi reservatio in præjudicium vassalli, ut diximus suprà §. 1. *gloss. fin. quæst.* 3. & consequenter valeat respectu subvassallorum si consentiant; tamen illis invitis non valet nisi quoad jura utilia, quia videtur velut cessa superiori velut cuilibet vassallo & patrono immediato. Sed non quin possint investiri ab eo patrono immediato & valeat investitura, ità quod non poterit infringi à superiore patrono, ex quo non sumus in terminis hujus consuetudinis, quia non est verum dicere feudum esse in manu patroni ex defectu hominis, ex quo habet hominem actu vassallum, & in fidem admissum, & sic nihil potest in subvassallos.

SUMMARIA GLOSS. IV.

1. *Verbum* quisque *est universale distributivum.*
2. *Quod præstatur pro jucundo adventu non est in fructu.*
3. 4. *Et hæc est vera ratio (omissis rationibus Oldradi) cur non spectet ad conductorem fructuum.*
5. *Tamen illud quod debetur pro jucundo adventu, transit & spectat ad superiorem patronum ex defectu hominis fruentem.*
6. *Novus adventus ex persona vassalli & non patroni attendi debet.*
7. *Quod datur pro jucundo adventu, non transit in fructuarium, nec in emptorem fructuum, sive ex debito, sive ex voluntate detur.*

GLOSS. IV. IN VERBO

Et chacun d'eux.

SUPER verb. *& quisque eorum*, scilicet subvassallorum. Ita enim debet exponi dictio Gallica, *chacun*, quæ est universalis distributiva, per verbum * *quisque*, sive *unusquisque* quod est actu universale distributivum. *l. hoc articulo.* & ibi Bart. *ff. de hered. instit.* & non per verbum quilibet, quod est signum actu particulare, licet potentia & aptitudine universale, & significat quemlibet, ut probavi *suprà* §. 2. *gloss.* 4. *num.* 45. Idem tamen hoc casu propter alia adjuncta remaneret sensus, si poneretur verbum *quilibet*.

* Verbum quisque.

2. Unde circa hæc quæro. Pone ex speciali lege investituræ subvassallos debere equum, vel scyphum aureum, vel marcham auri aut quodvis aliud, novo patrono in adventu cujuslibet novi patroni, sive singuli hoc debeant, sive omnes simul, quantum ad præsens non refert. Utrum illud debeatur superiori patrono feudum principale ad manum suam ex defectu hominis reducenti? Hæc prima facie levis videtur, sed est re ipsa multum difficilis quæstio, propter varios adversarum rationum casus quos includit. Et primo videtur omnino teneri, quia quamdiu tenet feudum ad manum suam, habetur cum effectu verus immediatus patronus, & est novus, utpote ultimo sublato, & sic in eo verba obligationis & investituræ verificantur. Tum quia etsi maxime in eo non verificentur verba, & non debeantur de novo ex ejus persona saltem in quantum debetur contumaci vassallo, videtur cedere patrono una cum cæteris fructibus feudi. In contrarium, quoniam illud quod præstatur semel in vita pro jucundo adventu, non censetur in fructu nec venit appellatione fructuum, *l. divortio. §. quod in anno. ff. sol. matrim.* Igitur non debetur superiori patrono, qui fructus tantum facit suos, suprà §. 1. *& per tot. tit.* hinc decidit Ol-

dra. in *consil.* 129. *in quaest.* quod ad eum qui conduxit fructus archidiaconus non spectat illud quod solitum est praestari archidiacono in ingressu suo & jucundo adventu, nec hoc cadit in locationem fructuum. Idem transcribendo tenet Alberic. in *rub. C. de actio. empt.* Et Oldradum referunt & sequuntur Bald. Paul. Imol. Alexand. Aret. Jas. in *d. §. quod in anno.* Petr. de Ancha. in *rep. cap. si propter tua debita in 3. quaest. princ. de rescri. in 6. Guymi. in gloss. prag. de annat. in ver. fructibus in fin.*

* Discutitur contra Oldradū.

3. Adverte quod decisio * Oldrad. vera est in se & semper placuit, sed non ejus rationes quae non concludunt. Primo enim se fundat, quia id solum in locatione venit, quod debetur archidiaconatui. Patet per verba instrumenti ratione archidiaconatus sui, illud autem de quo quaeritur, non debetur archidiaconatui, sed magis personae archidiaconi, *argum. l. 1. §. penult. ff. si quid in fraud. patron. sed d. §. penul. ibi magis enim fraudem rei & non personae accipimus,* facit in oppositum, quia ibi attenditur semper idem jus patronatus cui fraus fit, & de mutatione personae patroni non curatur. Secundo allegat *l. si vero. §. quicquid. ff. solut.* ubi non venit in restitutione dotis beneficium à liberto uxoris in maritum collatum, sed ille textus directe facit contra Oldrad. quia ibi dicitur quod quicquid à liberto pervenit ad maritum tanquam ad patronum, id totum restituere cogitur soluto matrimonio: secus si alio jure, puta ex speciali liberalitate & beneficio liberti, quia id consequitur non tanquam maritus, nec tanquam patronus, sed tanquam quilibet. Sed istud de quo agitur, non solvitur archidiacono ex civilitate, sed ex debito & necessitate, & debetur ei tanquam archidiacono, non tanquam privato, sed ratione dignitatis sui archidiaconatus, & sic venit cum illis quae ratione archidiaconatus obveniunt, & eodem modo solvitur ad *l. debitor. in fin. ff. ad Trebell. tertio loco allegatam ab Oldrad.* quia in *d. l. debitor.* non ex debito sui jure haereditario, sed errore & tacito alterius pacto ad haeredem pervenit, & sic non cadit in restitutionem Trebelliani, secus hic. Quarto inducit *l. Seio amico. §. medico. ff. de annu. lega.* ubi verba referenda sunt ad ea quae certam formam erogationis annuae habent, non in certam voluntatem. Sed nihil facit, vel potius facit in oppositum, quia ibi dicit textus quod in legato generali facto medico, quae *vivus praestabam dari volo*, ea veniunt quae per modum & certam formam annuae & debitae liberalitatis praestabantur: non veniunt ea quae ex fortuita & incerta liberalitate, quandoque velut supererogata praestabantur, istud autem de quo quaeritur praestatur per formam certae & debitae (licet non annuae) erogationis, & non per modum liberalitatis & supererogationis, quia supponitur esse debitum.

4. Vera igitur & decisiva ratio est, quia in appellatione fructus, non venit nisi illud quod renascitur & subinde redit saltem aptitudine & in genere suo, ut in *d. l. divortio. §. quod in anno §. non solum §. si feudum.* sed non illud quod non renascitur, nec iterum oritur & non venit nisi semel, in eadem *l. §. si vir in fundo. & ibi per doctores ff. sol. matr.* sed istud de quo agitur nunquam praestatur nisi semel in vita, igitur non transit in locationem generalem fructuum, vel redituum annuorum, praeterea in generali concessione non venit illud quod specialiter destinatum est & reservatum personae, *argum. l. obligatione generali. ff. de pignor. cap. in generali. de reg. jur. in 6.* Et sic non transit istud quod semel pro jucundo adventu debitum, personae praestatur, velut ad ejus honorem reservatum.

5. Redeundo ad materiam, haec decisio Oldrad. nihil videtur facere pro vassallo contumaci vel negligenti, quia feudo aperto & prehenso superior patronus habetur pro vero & immediato patrono, & censetur feudum velut interruptum & quasi reunitum & consolidatum dominio directo, quicquid sit ad superiorem dominum directum, jure sui dominii, tanquam ad verum dominum spectant omnes quicumque fructus reditus & obventiones & honores debiti ratione feudi, & hoc quamdiu prehensio durat, & dummodo colligantur secundum modum boni patrisfamilias, *ut supra §. gloss. 8.* Et sic non est curandum an renascantur vel non, an semel tantum debeantur, an ratione rei tantum, an vero in honorem personae praestentur, modo tanquam tali, videlicet patrono & ratione feudi, quia totum id spectat ad superiorem patronum, & excluso interim ipso domino utili ab omni jure, honore & commodo feudi, imò ab ipso nomine vassalli & domini utilis, & sic concludo pro prima parte, quod est verum in terminis quaestionis, videlicet quando patronus fruitur feudo ex defectu hominis: secus si jure relevii, quia tunc etiamsi eodem anno advenisset novus vassallus & dominus feudi, non deberetur patrono quod eodem anno praestandum est vassallo pro jucundo adventu, quia illud non computatur in fructu nec in obventione illius anni per praedicta

6. Sed modo oritur gravis difficultas, utrum in terminis quaestionis nostrae feudo aperto & prehenso ex defectu hominis, metiendus sit novus adventus ex persona patroni tenentis feudum ad manum suam, an vero ex persona vassalli proprietarii? Effectus est magnus & diversus, quia si inspiciamus personam patroni, debebitur iterum jucundus adventus, quando manum injiciet feudo, licet prius esset praestitus vassallo & ei solutio facta. Et similiter si diu duret prehensio, debetur quoties persona patroni mutabitur & novus accedet, non autem debetur ex mutatione personae vassalli: si autem inspicimus personam vassalli, non debebitur jucundus adventus ex prehensione vel mutatione patroni, nec ex ultima mutatione vassalli & nov adventu facto ante prehensionem, sed ex novis mutationibus vassalli contingentibus post prehensionem & durante ea. Et primo videtur inspicienda persona patroni, quia illi soli & non vassallo competit exigere & investire subvassallos, qui eum solum & non proprietarium tenentur interim recognoscere in patronum. Sed verius puto inspiciendam personam vassalli sive proprietarii: & est ratio, quia interim feudum non est absorptum nec suppressum, sed solum suspensum, ut infrà *eodem gloss. 6. in princip.* & nihil debetur superiori patrono tanquam patrono immediato, sed tanquam patrono superiori jure feudali feudum ad tempus possidenti. Et sic istud non debetur ei nisi quale & quantum deberetur vassallo, & exigi posset à vassallo, cessante prehensione feudali & non ultra. Igitur quantum ad hoc necessario inspicienda est persona vassalli, & mutatio circa eum contingens, prout etiam respectu patroni ad ejus commodum attenditur, quia quamvis jure feudali diu possideat & fructus suos faciat, nihilominus quoties vassalli seu proprietarii persona citra successionem directam variatur, jura feudalia patrono acquiruntur & ea exigere potest, ut diximus suprà §. 43. igitur sicut pro se, ita contra se debet jura & commoda sua metiri ex persona vassalli. Praeterea soli vassallo contumaci debet nocere & praejudicare prehensio feudalis, & id solum auferre quod vassallus aliàs caperet, sed multum praejudicari posset subvassallis à superiori patrono approbatis, si in istis inspiceretur mutatio contingens & persona patroni superioris. Quare resolvendo dico, quod aut illud quod pro jucundo adventu praestatur, debetur in qualibet mutatione patroni immediati, eo ipso quod feudum dominans incipit spectare ad novum dominum, sive accedat & ingressum faciat sive non: & tunc quoties pendente prehensione contingeret, personam vassalli proprietarii mutari, toties debebitur patrono superiori illa praestatio: non autem ex mutatione praeterita cujus ratione prehensio facta est, quia jam cessit illa obventio, & velut à corpore feudi separata

parata fuit ante prehensionem per notata suprà §. 1. gloss. 1. quæst. 2. & 3. Aut vero nunquam debetur nec solvitur nisi quando dominus personaliter & solemniter accedit & ingreditur castrum suum vel locum dominantem: & tunc nunquam potest deberi superiori patrono, quia non est ille novus patronus & dominus de quo dicta investitura loquitur, nec tanquam talis ingreditur & possidet feudum prehensum, sed in qualitate patroni superioris feudum apertum ad manum suam tenentis, imò medio tempore debetur vero proprietario quantumcumque mutetur & proprietas transeat de uno ad alium, donec sublata prehensione feudum ingrediatur, & tunc semel debetur, tanquam pro primo novo ingressu: secus si feudum caderet in commissum, vel aliàs pleno jure acquireretur superiori patrono, quia tunc demum tanquam dominus immediatus & proprietarius ingredi possit.

7. Sed juxta prædicta propter conformitatem materiæ, quæro utrum illud* usufructuario feudi debeatur? Videretur quod sic, quia omnis obventio verbo generaliter sumpto ad eum spectat. l. usufruct. legato. ff. de usufruct. In oppositum facit quod ibi dicit Alberic. in fin. si quis vendiderit omnes fructus præbendæ suæ vel castri ad certum tempus, de consuetudine recipiendi certas gallinas vel alia xenia, cùm veniebat ad locum, decidit quod emptor non debeat ista recipere: quia illa solum videntur vendita quæ ex necessitate debentur & non illa quæ ex mera liberalitate. per d. l. Seio amico. §. 1. ff. de ann. lega. & hoc est indubitatum, & idem dicendum in fructuario & similibus, sed hic illud de quo agitur debetur ex necessitate, tamen idem puto quod nec ad emptorem fructuum nec ad conductorem vel usufructuarium transeat, tanquam ipsi personæ domini reservatum, & sic non transit in generali concessione per prædicta.

*Quod debetur domino pro jucundo adventu, non transit ad fructuarium.

SUMMARIA GLOSS. V.

1. *Quæst. 1. Juramentum fidelitatis est personalissimum.*
2. *Tamen subvassallus, qui semel juravit patrono superiori in casu hujus §. non tenetur iterum jurare patrono immediato & investito.*
3. *Q. 2. Et si debite jura obtulerit superiori, non tenetur iterare oblationes patrono immediato.*
4. *Q. 3. Utrum præcedentia habeant locum, licet prehensio superioris patroni sit nulla.*

GLOSS. V. IN VERBO

Peuvent faire la foy & hommage.

NOTA in hoc verbo, possunt facere fidem & homagium, quod nedum spontanee possunt, sed etiam inviti coguntur, ut patet in hoc §. & in fin. §. præcedentis.

1. Quæro primo, utrum subvassalli faciendo fidelitatem superiori patrono in casu hujus §. liberentur ab ea præstanda & juranda patrono immediato, postquam in fidem receptus erit & investitus à superiore? Et videretur quod sic, quia* sacramentum & fidelitatis exhibitio personalis est, imò personalissima, quia non transit ad successorem ejus cui præstatur, nec in successorem jurantis. cap. veritatis, ubi omnes canonist. de jurejur. in tantum quod si patronus receperit hoc sacramentum pro successoribus suis, & formaliter illi & successoribus ejus juratum fuerit, nihilominus immediato hujus successori & novo patrono iterum jurandum est, ut diximus suprà §. 2. gloss. 4 quæst. 7. num. 50. Igitur juramentum præstitum superiori patrono non concernit patronum immediatum, saltem non liberat à renovatione sacramenti. Præterea sicut idem vassallus qui semel juravit vero patrono suo immediato, tenetur iterum ejus successori, eadem ratione hic teneri videtur, quia patronus immediatus est successor superioris patroni, & ab eo causam habet & investituram recipit. Tum vassallus qui duobus contendentibus de patronatu receptus est à judice in fidem per manum supremam, tenetur iterum jurare & fidelitatem præstare victori, dummodo aliàs illi nunquam juraverit, ut dicemus infra §. 46. & sic quamvis non teneatur iterum jura utilia solvere, quia sufficit consignatio dudum facta, tenetur tamen vel absque nova feudi apertura fidelitatem præstare patrono, cui nondum juravit, non obstante fidelitate præcedenti quæ in manum judicis præstita fuit, & ab eo recepta pro nomine veri patroni & futuri victoris, & hoc ne patronus frustretur honore & obsequio sibi debito, & in quo iterando parum vel minimum vassallus gravatur. Hinc etiam diximus suprà §. 5. quæst. 2. mulierem viduam teneri fidelitatem præstare patrono, quamvis eidem à defuncto marito in qualitate mariti & ad causam uxoris, & sic etiam in effectu nomine uxoris præstita fuerit.

*Juramentum est personalissimum.

2. Sed his non obstantibus in proposito themate contrarium puto. Ratio, quia patronus superior non recepit subvassallum tanquam verus patronus immediatus (quo casu patronus superveniens censeretur novus patronus & novus successor, & sic posset homagia post publicationem exigere secundum formam §. 65. infrà eodem) sed recipit eum in qualitate superioris patroni, feudum apertum & prehensum ad manum suam tenentis: & sic quamvis jura dominicalia exerceat nomine suo & jure proprio & non nomine vassalli: tamen quia non exercet simpliciter nomine proprio tanquam pleno jure dominus, sed in qualitate prædicta, censetur in hoc repræsentari ipse vassallus & proprietarius, & quemadmodum superveniente hoc modo superiori patrono, non censetur supervenire novus dominus vel patronus, ita quod non potest uti beneficio & dispositione §. 65. infrà eodem, nec ullo modo inquietare subvassallos à vassallo prius investitos, sed ea solum potest agere, quæ supersunt & agi poterant per vassallum, ita & vassallus postquam levata manu domini investitus, frui incipit, non habetur pro novo domino vel patrono, nec potest ullomodo inquietare subvassallos à patrono superiori investitos, sed tenetur habere grata quæcumque is gessit, ac si ipse gessisset, quemadmodum & ea quæ à tutore suo, vel alio legitimo, sive in rem suam (ut usufructuatio) sive non in rem suam (ut procuratore & administratore) gesta sunt, & sic vassallus qui pendente prehensione facta super patrono suo fideli-

tatem fecit superiori patrono, censetur ipsimet immediato patrono suo fecisse, & æque ab illo liberatus est. Et hæc est vera mens hujus consuetudinis loquentis per verba affirmativa & permissiva ad subvassallos directa, & sic videtur eis concedere jus & beneficium se liberandi a fidelitate & cæteris juribus feudalibus, præstando illa superiori hoc casu, per ea quæ notant doctores *in l. si soror. C. de collat.* Secus quando feudum dominans verè mutat dominum, & transfertur totaliter in alium: item secus si verus dominus evinceret feudum suum ab injusto possessore, quia tunc posset practicari §. 68. *infrà eodem.* tanquam in adventu novi pleno jure domini.

3. Secundo quæro, Quid si subvassalli non fuerint investiti à superiori patrono: sed ei fidelitatem & homagium debite obtulerint, & ex eo forte quod nullum erat commodum superior non curavit: utrum teneantur iterum offerre patrono immediato postquam receptus & investitus fuit à superiori? Respondeo quod non, per prædicta. Et similiter oblatione semel debitè facta tutori, non requiritur eam iterari patrono majori facto. Et sic non valebit sequens manus injectio, nisi nova mutatio feudi, vel interpellatio vassalli interveniat, ita quod in ultima mora constitutus fuerit secundum notata *infrà eodem* §. 65.

4. Tertio ad ampliorem doctrinam quæro: Habemus hic quod in casu hujus §. subvassalli possunt, imò tenentur fidelitatem facere superiori patrono, & quod hoc faciendo liberantur ab ea præstanda: sed utrum hoc sit verum sive prehensio feudi principalis sit valida sive non? Multa super hoc possem deducere, sed breviter resolvendo sic distinguo. Aut quæritur quantum ad hoc, ut subvassallus teneatur & mero jure & de facto cum effectu invitus cogi possit fidelitatem & jura præstare superiori, & tunc requiritur prehensionem feudi principalis esse validam, alioquin vel tacente & mussante vassallo, subvassallus se opponere potest prehensioni subfeudi sui, & ad suæ oppositionis sufficientem justificationem allegare & ostendere nullitatem prehensionis feudi principalis, & ad hoc est admissibilis, tum quia sua interest non vexari, tum quia hujusmodi acceptatio quamvis de se principaliter fit de jure alterius, scilicet patroni sui immediati, tamen ipso jure excludit omne jus & omnem potestatem superioris patroni, & sic istud objicere potest. *l. fin. C. de rei vendica. l. cum servum*, & ibi Bald. *C. de ser. fug.* Bart. in *l. qui cum hæred. ff. de except. rei jud.* Faciunt notata *suprà eodem gloss. 2. in fin.* Aut vero quæritur quantum ad hoc, ut subvassallus erga patronum immediatum liberetur, & subdistinguendum est. Aut vassallus patitur, & non contradicit prehensioni superioris, & subvassallus omnino liberatur superiori obsequendo, non enim debet authoritate hujus consuetudinis decipi. *l. 1. C. de his qui veni. ata. impetra. Clem. 1. de permu.* nec tenetur in facto alieno esse curiosus, maxime non conquerente eo cujus interest. Aut vero vassallus contradicit & se opposuit manus injectioni superioris, eamque nullam & revocandam esse dicit & concludit, & tunc discernenda est causa & qualitas oppositionis: si enim ideo se opposuerit quod teneat in alaudium, vel ab alio patrono, & paratus est abnegare & de facto abnegat prehensorem in patronum: tunc non debet nec tenetur subvassallus fidelitatem superiori facere, & faciendo non liberatur à patrono suo, quum sciat vel scire debeat sibi non esse properandum, & patronum suum in continenti manum levatam obtenturum. Idem si vassallus ex eo se opponat quod jam in fidem admissus fuit, vel ex simili causa, quam in continenti probaturus est, & sic manum levatam & prehensionis revocationem obtenturus per *notata suprà* §. 1. *gloss. fin. in princ.* Si vero oppositio vassalli altiorem requirat indaginem, superiori patrono interim jure suo fruente, tunc quamvis subvassallus possit si velit opponere ex eadem causa ex qua patronus immediatus se opponit, vel cum subvassallo se adjunxit: tamen non tenetur subvassallus hanc litem nec hujusmodi sumptum aut laborem subire, sed secure authoritate hujus consuetudinis obsequium præstare potest superiori, & æque liberatur erga patronum immediatum, ac si eidem præstitisset, cessante tamen semper fraude vel collusione subvassalli. Unde quantumcumque postea prehensio superioris cū omnibus inde secutis revocetur & cassetur, & superior in damna & interesse ultra restitutionem fructuum condemnetur, non tenetur subvassallus iterare fidelitatem patrono suo immediato. Amplio prædicta, ut procedant, nedum si vassallus de facto prehenso subfeudo coactus fuerit superiori obsequi, sed si cessante omni prehensione vel coactione superiorem adiverit, & ab illo investitus fuerit, tum quia non potest censeri omnino sponte & sine metu fecisse, ex quo poterat ab eodem superiore cogi & prehensionem pati. *Argumento l. novissime. ff. quod fals. tuto auth. quod notant* Angel. & alii in *l. 2. C. de transact.* tum quia non obsequitur nec solvit extraneo, sed directo domino domini sui, & habenti circa hæc fundatam intentionem per hanc consuetudinem, & sic non est necesse quod expectet se compelli, prout alibi requiritur, ut notant doctores Joan. Imol. Paul. & alii in *l. creditor. ff. de solutionibus.* Faciunt quæ dicam *infrà eodem gloss.* 4.

SUMMARIA GLOSS. VI.

1. Prehensio feudalis non supprimit feudum.

2. Recognitio erronea non præjudicat.

3. An superior pendente prehensione possit vocari dominus feudi prehensi.

Legatum factum domino castri debetur proprietario, & non superiori illud possidenti ex defectu hominis.

4. Utrum patronus fruens feudo ex defectu hominis, teneatur ad bannum vel subbannum ratione ejusdem feudi?

5. 6. Pœna non præstat immunitatem.

Privatus honore, civitate, vel loco, intelligitur quoad commoda, non quoad onera.

7. Solutio quod patronus superior tenetur solvere bannum vel subbannum ratione feudi prehensi usque ad concurrentiam fructuum dicti feudi.

8. Quando prehensio feudalis ab alia prehensione vincitur.

9. Decima & alia imposititia onera debent exolvi per eum ad quem spectant fructus pro tempore.

GLOSS.

GLOSS. VI. IN VERBO

Au seigneur dont ils tiennent en arriere-fief.

SUPER verbo: domino à quo tenent in subfeudum: hic est textus apertus, quod per prehensionem feudalem validam feudi aperti ex defectu hominis non supprimitur interim feudum nec consolidatur, sed remanet penes priorem dominum, cujus solum suspenduntur organa. Patet, quia non obstante prehensione superioris feudi remanent subfeuda, quod non esset, si feudum medium supprimeretur & consolidaretur, quia nunc inciperent esse feuda, ut vocant, plena & immediata per notata suprà §.20. *gloss.*13. unde subvassalli non debent huic superiori fidelitatẽ præstare simpliciter tanquã proprio patrono, sed tanquam superiori patrono feudum mediũ ad manum suam tenenti.

2. Sed quid si de facto recognoverunt eum simpliciter vel etiam expressè tanquam immediatum dominum? Respondeo, nihil per hoc præjudicari domino immediato vel ejus hæredi aut causam habenti nec in petitorio nec in possessorio: & adhuc dato quod in possessione esset præjudicatum, nullo unquam tempore præjudicabitur in petitorio, quia non potest patronus adversus vassallum præscribere, nisi saltem centum annis seu tempore immemoriali *per notata suprà* §.12. & 35.

* An superior patronus, possit dominus vocari.

3. Sed numquid interim * superior patronus vocari possit dominus feudi prehensi, & veniat appellatione domini? Videtur quod sic, quum ei sufficiant directæ actiones, & ultra habeat commodum utile, *Argum. l. si hæres. ff. ad Trebell.* Breviter dicendum prout ut simili diximus *supra* §.1. *gloss.*1. *qu.*2. *num.* 5. quod sic, respectu onerum infeudatorum, & quæ insunt feudo ut feudo, quia tenetur ea solvere, & etiam respectu commodi administrationis & lucri fructuum: sed non respectu proprietatis feudi prehensi, & eorum quæ veniunt ab extrinseco, nec connumerantur inter onera vel reditus feudi. Unde si quis in testamento legaret centum domino certi castri, vel eum executorem testamenti sui eligeret, non intelligetur, nec veniet appellatione domini, superior patronus tenens castrum in manu sua ex defectu hominis, sed ipse proprietarius castri. Quod ego limito, nisi aliter appareat de certa mente testatoris, vel nisi constet proprietarium ignotum fuisse testatori, patronum ei notum & pro domino castri reputatum, *Argumento l. penult. ff. de rebus dub.* & hæc ad plurima alia latè deduci possunt. quæ studiosis relinquo.

4. Sed occurrit pulchra & necessaria quæstio: Pone dum patronus jure feudali feudo fruitur, indicta sunt à supremo jure nostro subsidia banni vel retrobanni, ad quæ feuda habentes in regno tenentur, ut diximus *supra in proœm. super gloss. in vers. nobles.* Utrum patronus teneatur hujusmodi onera subire, & sic nedum delectum militem mittere pro banno ratione feudi sui dominantis, sed etiam pro subbanno ratione subfeudi, quo ex defectu hominis prehenso fruitur? Et videtur quod sic, pluribus rationibus. Prima, quia deficit alius homo seu vassallus feudi prehensi, & patronus loco & vice illius hominis habetur ex quo feudo fruitur, & sic hujus feudi nomine subsidium Regi & reipublicæ debitũ præstare debet. Secunda, quia hujusmodi est onus feudi in quantum feudum, igitur patronus tenetur subire sicut cætera onera infeudata *supra* §.28. Tertio, eo ipso quod omnes fructus facit suos, etiam si non esset nisi simplex usufructuarius, tamen ad hujusmodi onera & ad exonerandum proprietatem teneretur, quia debent capi super fructibus & sunt onera fructuum, & de usufructuario est textus in individuo, *in l. quæro. ff. de usufr. leg.* patronus autem superior longè plus prærogativæ habet quam usufructuarius, & magis speciem veri domini habet: hinc diximus infrà §.135. viduam doariam teneri pro rata sive dimidia in qua habet usumfructum contribuere cum hæredibus in his subsidiis, & proprietatem exonerare. Et hoc in fructuario firmatum est in *d.* §. sub certis modificationibus de quibus ibi. Sed in contrarium alia ratio reformare videtur, quia patronus non habet jus statum, sed resolubile quolibet momento ad voluntatem vassalli justa offerentis, & vassallus non amittit fructus nisi quamdiu contumacia perseverat, & sic in sui damnum & præjudicium censetur adhuc frui feudo suo, cujus dominium retinet cum facultate alienandi & disponendi, & plenam fruitionem toties quoties habendi justa & debita faciendo, & sic videtur teneri ad onera quæ ratione feudi imponuntur: quemadmodũ decidit Bar. in *l. tutelas, §. item si tut. ff. de capit. dimi.*

5. Quod licet bannitus desinat esse civis in pœnam, tamen * debet intelligi, quoad commodum suum, non autem quoad incommodum, & quod Bart. in *l.* 1. *in fin. C. de infam. lib.*10. & *in l.* 1. *col. pen. versic. ex quo infero mirabilem, de dignita. lib.*12. & ibi Jo. de Pla. notat quod quando nobilis delinquens ex forma statuti perdit nobilitatem, intelligitur perdidisse quoad lucra & honores, non autem quo ad damna, onera & incommoda, quoniam pœna non debet præstare immunitatem, nec introductum in odium retorqueri in favorem. Textus in *d. l.* 1. *de infami. in l. relegatorum, in fin. ff. de interdict. & releg.* Feli. in *cap. intelligimus, col.* 1. & ibi Deci. *col.* 2. *de jud.* cùm vassallus indevotus secuta prehensione sit velut interdictus à feudo, debet intelligi in ejus damnum, non autem ad eum relevandum ab oneribus quæ dominis feudorum imponuntur, & hoc maximè cum remaneat dominus, imò possessor, & possit liberè de re disponere & non patronus, *ut suprà* §. 1. *gloss.* 4. *q.* 2. & maximè quum hujusmodi pœna seu privatio fructuum infligatur vassallo propter veram vel interpretativam contumaciam in qua potissimum habent locum prædicta.

* Pœna non præstat immunitatẽ.

6. Unde contumax in non respondendo habetur pro confesso, si confessio tendit ad ejus damnum: secus si ad commodum, quia tunc habetur pro negante. Textus in *l. de ætate. §. qui tacuit. ff. de interrog. actio. gloss.* & doctores in *cap.* 2. *de confess. in* 6. & accipitur quod ei nocet, inquit Bald. in *l. non solum, in fin. princ. ff. de procurat.* hinc decidit Card. in Clem. 1. *col.* 3. *in oppos.* 7. *de regul.* quod privatus loco capituli, non est privatus quoad onera, & quod excommunicatus non est exemptus ab officio dicendo. Præterea quantumvis feudum sit prehensum à patrono propter obsequia non facta & jura non soluta, nihilominus remanet vassallus debitor ad hoc subsidium præstandum, sicut & ad cæteris creditoribus suis solvendum habentibus reditus & hypothecas assignatas super feudo, & ab eis tam personaliter quam hypothecariè ut prius conveniri potest, ut patet suprà §. 28. patronus autem licet feudi prehensi fructus suos faciat, tamen non tenetur creditoribus vassalli sui satisfacere, nec vassallum & feudum exonerare.

7. Pro resolutione, priorem partem veriorem puto: & est ratio, quia istud onus est onus feudi, & ad quod feudum à sui origine est affectum, & sic non potest transire ad patronum nisi cum onere suo, & quemadmodum tenetur satisfacere creditoribus habentibus reditus infeudatos super feudo, & hoc usque ad concurrentiam fructuum & non ultra, quia non plenè possidet, ut dicemus infra §. 70. ita & hujusmodi oneri banni vel retrobanni, quia originaliter insunt feudo ex eo quia feudum est: & sic concludo quod si patronus tenens feudum ad manum suam satisfecerit subbanno regio loco vassalli, non potest hos sumptus repetere à vassallo, nisi in quantum excederent fructus quos patronus percepit a feudo prehenso. Nec obstant adducta in contrarium, quia hujusmodi onera sunt pars fructuum, & de illis deduci debent, & non facit patronus suum nisi quod superest, quemadmodum si sint reditus infeudati non facit fructus suos feudi, ex defectu hominis prehensi, nisi quatenus superest solutis prestationibus reditus currentis pro tempore prehensionis.

8. Et quemadmodum prehensio sive saisia facta super feudo vel ejus fructibus pendentibus in vim hypothecæ, & ob defectum solutionis reditus infeudati, vincit prehensionem feudalem patroni, sive præcedentem sive sequentem usque ad concurrentiam debiti, & donec satisfactum sit: ita multo fortius prehensio sive saisia quæ ad instentiam procuratoris fisci fit super feudo vel sub feudo propter non præstitum subsidium banni vel retrobanni, vincit & superat prehensionem patroni. Ex quibus habes notabilem limitationem ad regulam illam, quod prehensio sive manus injectio feudalis cæteras prehensiones ex alia causa factas sive præcedentes sive sequentes vincit & eis præfertur.

9. Et idem in similibus indictionibus ut cum anno domini sesquimillesimo vicesimo nono, nobiles hujus præsidatus decimam partem simplici eorum juramento taxandam fructuum & redituum unius anni feudorum suorū obtulerunt & præstiterunt qui anno sequenti Calendis Julii reversi sunt Regi in auxilium liberationis filiorum ejus ab Hispania, illa inquam, decima solvi debuit per eos ad quos illo tempore fructus feudorum spectabant, sive essent fructuarii, sive patroni manu injecta fruentes, aut alii similes, qui à talibus oneribus tenentur exonerare proprietatem per prædicta.

SUMMARIA GLOSS. VII.

1. *Mutua obligatio patroni & clientis.*
2. *Superior patronus prehensione durante potest à subvassallis catalogos exigere, quos una cum feudo vassallo justa facienti restituere tenetur.*
3. *Utrum patronus prahendens feudum ex defectu hominis possit cogere vassallū vel ejus hæredem, ad sibi tradendum vel exhibendum instrumenta feudi.*
4. *Approbatio catalogi subvassalli facta à superiori patrono, non præjudicat vassallo & patrono immediato.*

GLOSS. VII. IN VERBO

Lequel est tenu de les recevoir.

IN verbo qui tenetur eos recipere, scilicet in fidem.

1. Nota mutuam obligationem inter patronum & clientem, de qua vide quæ dicta sunt *supra* §.2.*gloss*.4. Et hæc mutua obligatio quantum ad actus dominicos ex parte patroni, residet in patrono superiori tenente feudum medium ad manum suam jure feudali: ita quod interim subvassalli non sunt obligati ad jura clientelaria immediato patrono, sed ipsi superiori, quem etiam eodem modo atque alias immediatum patronum compellere possunt ad renovationem investituræ. Unde si in casu hujus §. ad recusationem superioris patroni, per judicem tanquam per manum supremam in fide recepti sint, non tenentur renovare fidelitatem immediato patrono, qui postea à superiore investitus fuit, secundum quod in simili dictum est *supra eod. gloss*.5.*q*.3. Secus est in simplici fructuario feudi dominantis, qui licet alias possit nomine proprietarii, tamen non tenetur in fidem recipere, sicut nec tenentur vassalli in ejus (etiam nomine domini recipere volentis) verba jurare, per notata *suprà* §. 1. *gl*.1. *q*. 2. & *gl*. 3. Quamvis aliud sit in marito patronæ, quia non est simplex fructuarius propriorum uxoris, sed pro domino & legitimo administratore habetur, & recipiens in fidem potest & tenetur instrumentum receptionis sive investituræ conficere & tradere, sicut & recognoscens tenetur ad instrumentum agnitionis, de quo *suprà* §. 8. *in principio*.

2. Sed nunquid superior patronus in casu hujus §. possit etiam catalogos à subvassallis exigere & ex defectu catalogi subfeuda prehendere secundum formam §. 9. *supra eod.* Videretur quod non, cum hoc non spectet ad fructuum collectionem & perceptionem, & maximè si subvassalli erant in fidem recepti a patrono immediato ante prehensionem superioris, nec videtur audiendus superior patronus nihil hic laturus, nisi ut officiat. *Argumento l. in fundo. ff. de rei vendic.* Contrarium puto duplici ratione. Prima, quia interim omnis virtus & executio actuum dominicalium est ablata à vassallo, & translata in patronum. Secunda, quia nescitur quando vassallus debita obsequia & jura præstabit, & poterit prehensio longissimo tempore perseverare, quare interest superioris patroni catalogos subvassallorum habere, ut plenius & promptius jus suum in eis in casu mutationis & relevii exequatur. Finita prehensione tenetur patronus una cū emancipatione seu restitutione feudi, omnia instrumenta, puta agnitiones fidei & catalogos subvassallorum vassallo restituere, quoniam hæc nocent & prosunt vassallo, & sunt pars instrumentorum feudi, & perpetuam ejus utilitatem respiciunt, quod valde nota. Non tamen nego quin superior patronus horum copiam (si velit) debitè exemplatam retinere possit, ad discutiendum & dispungendum catalogum qui à vassallo tradetur, an ex fide & veritate procedat & integer sit. Cæterum præfatorum instrumentorum originalia, puto feudi esse, & simul cum feudo vassallo restituenda.

3. Sed juxta hæc quæro, Utrum patronus prehendens feudum ex defectu hominis, possit cogere vassallum vel ejus hæredem ad tradendum vel edendum sibi instrumenta feudi? Respondeo Multiplicia sunt instrumenta feudi: quædam consistunt in rebus mobilibus destinatis ad exercitium & usum feudi, de quibus in *l. quæsitum*, & per totum. *ff. de fun. instruct. & instru. lega. in l.* 1. *C. de leg.* & de istis nihil ad patronum, *ut dictum est supra* §.1.*gloss*.8.*num*.7. & 8. quædam consistunt in libris, chartis & scripturis: & tunc aut agitur de instrumentis seu literis acquisitionum feudi, & potest patronus non obstante prehensione feudi, & quod eo pacificè fruatur, cogere novum vassallum vel ejus hæredem ad edendum & exhibendum literas acquisitionis feudi, ut sciat quæ & qualia jura debentur, & ea petere & exigere possit & hoc nisi triginta anni tacente patrono majore lapsi essent, per ea quæ *supra* §.20.*gl*.3. *& latius infra tit. seq.* §.1. facta autem exhibitione restitui debent, etiam si patronus adhuc teneret feudum ad manum suam ex defectu hominis & jurium, quia solam proprietatem feudi concernunt, de qua nihil ad patronum, & idem multo fortius de instrumento primæ infeudationis & concessionis feudi, quoniam principaliter ipsius feudi proprietatem concernit. Aut vero agitur de instrumentis agnitionis fidei, & renovationis investituræ, & catalogis sive dinumeramentis, quę partim probationem proprietatis respiciunt, partim administrationem, & notitiam feudi fructuumque & jurium ejus, & non debent auferri à vassallo vel ejus hærede: quia sicut etiam prætextu veræ contumaciæ fidelitatis præstandæ, & prehensionis feudi, non debet vassallus vel ejus successor privari & spoliari proprietate feudi: ita nec facultate probandi feudum & pertinentias feudi ad se pertinere. Alioquin sequeretur quod novus vassallus vel ejus succesfor non posset probare esse feudum, si patronus negaret & diceret se possidere jure domanii, & adhuc si confiteretur esse feudum, non posset vassallus ostendere illud esse suum, seque debere in fidem admitti, & manum

levatam habere justa faciendo, & dato quod de his constaret, adhuc major pars jurium & pertinentiarum feudi propter incertitudinem subtrahi posset. Et sic concludo, quod omnia hujusmodi instrumenta restitui debent possessori, si fortè fuerint à patrono occupata, & si sint penes possessorem etiam contumacem vassallus non potest compelli ad ea tradendum patrono: sed bene ad exhibendum pro suo interesse: secundum notata *suprà* §. 1. *q.* & §. 50. Aut vero agitur de chartis seu scripturis quæ merè respiciunt collectionem & perceptionem fructuum, ut libri rედituales & censuales, de quibus §. 50. *in* 2. *resp.* & non tenetur patronus hæc instrumenta restituere quamdiu prehensio durat, & si ea non habeat, cogere potest possessorem ad sibi tradendum. Potest tamen possessor copiam impensis suis conficiendam retinere, vel etiam ipsa originalia retinere aut recuperare offerendo vel relinquendo patrono fidelem & integram copiam similiter impensis suis conficiendam, nec respectu impensarum obstat finis §. 50. *suprà eod.* tum quia loquitur in diverso casu, tum quia magis concordat secundum interpretationem nostram ibi.

4. Ulterius juxta prædicta quæro, retento themate hujus §. Subvassallus tradidit catalogum subfeudi sui superiori patrono, qui illum recepit & homologavit sive expressè approbando, puta sigillo & insigniis suis muniendo, sive tacite, ut non improbando per lapsum quadraginta dierum in suprà §. 10. Utrum hujusmodi approbatio noceat vassallo? Videretur quod sic. Primo, quia superior patronus hoc casu habetur loco patroni immediati & habet legitimam personam administrandi, & tenetur vassallus habere gratum. Secundo, saltem supponendo quod sciverit catalogum traditum ad hunc finem superiori, debebat se opponere, jus suum deducere, alioquin sibi præjudicare videtur *per l. sæpe. ff. de re jud.* Tertio factum & acceptatio superioris prodest vassallo, & æquè obligat subvassallum ad contenta in catalogo erga patronum immediatum, ac si eidem porrexisset: igitur eodem modo præjudicare debet, *per regulam l. secundum naturam, ff. de reg. jur.* & ut contrariorum eadem sit disciplina, contrarium est dicendum *per notata suprà* §. 45. *quæst.* 4. Non obstat primum, quia procedit in his quæ sunt simplicis debitæ & consuetæ administrationis, ut in fidem recipere, vel inducias fidei præstandæ dare: non autem in his quæ concernunt alienationem aut deteriorationem. Non obstat secundum, quia vassallus habet interesse æquè principale, imò principalius: unde si agatur de attribuendo subvassallo majorem quantitatem terrarum quam contineat ultima ejus investitura, vel liberando eum ab onere vel jure debito & perpetuo aut in simili, non sufficiet discussionem etiam judicialem fieri cum superiori patrono, qui non habet nisi jus temporale & resolubile in casum hujus §. etiam data scientia vassalli, nisi vassallus ipse vocatus fuerit, per notata in *d.* §. 55. Et sic non obstat tertium, quia quemadmodum vassallus respectu patroni, ita & patronus respectu vassalli meliorem facere possunt conditionem feudi, sed non deteriorem sine consensu alterius, & idem cæteris paribus dicendum de receptione in fidem, quia si superior patronus tenens feudum ad manum suam receperit in subvassallum quemdam qui tenebat in censum, vel è converso, vel qui nullum jus habebat, vel renovaret investituram ei qui à jure subfeudi ceciderat, nullo modo nocet nec præjudicat vassallo, quemadmodum subinfeudatio solius vassalli nullo modo nocet patrono, ut dictum est suprà §. 51. Et similiter quamvis patronus possit quandocumque infeudare reditus constitutos super feudo; tamen non potest infeudare reditus constitutos super subfeudis in præjudicium vassalli sine ejus consensu, etiam quando tenet feudum ex defectu hominis apertum in manu sua.

SUMMARIA GLOSS. VIII.

1. *Utrum levatio manus sit necessaria?*
2. *Investitura superioris patroni subvassallis concessa, tunc tēporalis est, & ipso jure finitur vassallo investito, quando à subvassallis jura utilia debentur patrono immediato.*

GLOSS. VIII. IN VERBO

Et leur bailler main-levée.

SUPER verbo, & eis manum levare: quod Budæus noster Latinè vertit emancipare feudum, sive à potestate sua dimittere & relaxare, in annotationibus suis in Pandectas, *l.* 2. *de orig. jur. & l. hactenus, de evictio.*

Levatio manus. 1. Et nota quod * levatio manus non est necessaria quantum ad effectus juris: sed solum quantum ad executionem facti. Unde si patronus prehenderit feudum ex defectu hominis nullis adhibitis commissariis, vel ipsomet vassallo commissario deputato, non requiritur aliqua formula nec expressio levationis manus: sed statim quod vassallus in fidem fuit admissus, vel justa debitè obtulit, sicut ipso jure resolvitur prehensio & omnis effectus ejus, ita & ex tunc ipso facto potest vassallus sine aliqua reprehensione, sive aliquo impedimento, liberè nomine proprio ut ante prehensionem frui. Si autem fuerint adhibiti extranei commissarii, adhuc idem quantum ad effectus juris, quia ex tunc commissarii tenebuntur fructuum rationem reddere ad commodum vassalli, & non ad commodum patroni: sed non tenebuntur desistere ab exercitio commissionis, nisi eis appareat, quod fit per instrumentum levatæ manus dominicæ.

2. Sed pone. Vassallus manum injecit subfeudo ex defectu hominis & jurium, & erat ei debitum relevium vel quintum pretii, deinde superior patronus, ex defectu fidelitatis prehendit feudum, & fortè etiam specialiter prehendit subfeudum, vel aliter non prehendit, subvassallus accessit ad eum fidelitatem offerens, ad quam superior patronus eum admisit & investivit, eique manum levavit: postea vassallus se confert in fidem patroni, & levatam manum obtinet: Utrum possit prosequi priorem prehensionem subfeudi vel novam facere ad hoc, ut sibi satis fiat de juribus relevii vel quinti pretii? Videtur quod non, quia illa prehensio fuit sublata & apertura subfeudi clausa per habentem potestatem ut hic: & sic necesse est quòd prosequatur vassallus si velit jura sua per viam actionis. Contrarium dicendum est, quia potestas quæ in hoc §. datur superiori in subvassallos, non intelligitur nisi circa administratoria, & secundum modum boni patrisfamilias. Alioquin non valent actus ab eo gesti nisi in præjudicium superioris facientis, & non in præjudicium vassalli: unde aut agitur de aperturis & mutationibus subfeudorum, quæ contigerunt tempore feudi prehensi: aut de his quæ contigerunt ante feudum prehensum. Quantum ad primum, potest superior patronus facere quicquid & quomodo vult, dummodo nihil immutetur respectu temporis futuri, futurarum mutationum & jurium, quia solius superioris interest. Quantum ad secundum, si nihil aliud debeatur quam

fidelitas, idem est dicendum per hunc textum quod ampliatur, nedum si vassallus nondum prehenderat subfeudum, sed etiamsi jam illud prehendisset: non tamen præjudicatur in fructibus acquisitis vassallo à tempore prehensionis suæ usque ad prehensionem superioris, quin eos petere possit, & cogere commissarios vel subvassallum ad reddendum sibi eatenus rationem dictorum fructuum, quod procedit etiam pendente prehensione superiori, & antequam vassallus sit investitus, quia fructus semel acquisiti sunt sicut mobile debitum, & proprietas separata quæ non includitur in prehensione sequenti: per notata supra §. 1. *quæst.* 3. *& gloss.* 5. *in princ.* si vero ultra fidelitatem debeatur relevium vel quintum pretii: tunc si emancipatio sive investitura superioris teneret, fieret præjudicium notabile vassallo in jure ante prehensionem acquisito, ad prædicta jura jure prehensionis & præcisa potestate feudali exigendum, in quo bene potest fieri præjudicium suspensivum, ut quamdiu durat prehensio superioris, non possit vassallus prehensione uti in subvassallos etiam pro juribus antiquis, sed non potest nec debet fieri præjudicium peremptorem privativum, quia non esset administrare ad modum boni patrisfamilias, sed dissipare: & sic hoc casu investitura & levatio manus à superiori concessa, est temporalis, & non durat nisi pro tempore quo superior tenet feudum principale ad manum suam, ut videlicet subvassallus lucretur fructus quos superior lucrari potuisset, sed levata manu à feudo principali, ipso facto & ipso jure recidunt subfeuda in statum pristinum & censentur patrono immediato aperta ut prius, unde si primo fuerant ab eo prehensa, currunt ei fructus sine aliqua nova prehensione, perinde ac si per superiorem nihil actum fuisset: si vero nondum fuerant ab eo prehensa, poterit patronus liberè manum suam injicere & frui. Et hoc nisi patronus superior levaret manum vassallo sub hoc onere, quod levatio manus quam fecit subvassallis valeat & rata maneat, quia tunc non potest immediatus patronus contravenire, & hoc dummodo dicto oneri consenserit, vel levationem manus cum illo onere acceptaverit, secus si dissenserit, quia tunc si levatio manus erat debita, puta facta post jura præstita vel debite oblata, non potuit superior patronus aliquod onus imponere vassallo sine illius consensu: si vero levatio manus erat gratiosa, licuit ei qualem legem voluerit in concessione sua apponere. *l. legem*, *C. de pact. gloss. antepenult. in fin. in cap. statutum, de præbend. in 6.* & sic si vassallus nolit stare dicto oneri, seipsum à levatione manus & administratione feudi sui excludit. Ex prædictis habes pulchram limitationem ad hunc §. ut tunc demum investitura superioris patroni, ratione aperturæ antiquæ subfeudorum sit realis & perpetua, & liget vassallum, quando nulla jura utilia debebantur vassallo: alioquin investitura superioris sine consensu vel reservatione juris ejus cujus interest, non est legitima, sed ambitiosa & irrita, juxta *l. ambitiosa. ff. de decret. ab ordin. faci.*

GLOSS. IX. IN VERBO.

Et faire délivrance.

In hoc verbo, & tradere, scilicet subfeuda, Dominus Budæus in locis præfatis in princ. glossæ præcedentis vertit mancipio dare: sed illud congruit primæ reali investituræ in prima infeudatione duntaxat, non autem propriè convenit in renovatione investituræ, nec in restitutione feudi prehensi, quæ non est nova acquisitio, sed mera recuperatio & continuatio juris antiqui & primitivæ investituræ. Unde non est opus aliqua nova traditione vel retraditione facti: sed sufficit simplex levatio manus, imò nec est necessaria ut dictum est. Si vero ageretur de vera & propria traditione vel restitutione, non posset fieri à superiori patrono in præjudicium vassalli sine ejus consensu: quia istud alienationem concernit, juxta notata in *c.* 1. §. *per quos fin. invest. in usib. feud.* Unde si vassallus occupasset subfeudum jure proprietatis tanquam finitum deficiente linea, vel tanquam commissum, non posset superior patronus restituere tale subfeudum, quia is demum potest jus commissi vel reversionis feudi remittere, qui potest alienare, ex quibus infertur quod si ante prehensionem superioris, lis pendebat inter vassallum & subvassallum super manus levatione & relaxatione subfeudi, nihil potest facere superior patronus in præjudicium dictæ litis. Clarum est etiam superiorem patronum non posse nec debere resumere dictam litem, utpotè quum non subrogetur loco vassalli, nec ei succedat, sed solum jure proprio & feudali utatur, quod est distinctum & separatum à proprietate & juribus feudi spectantibus ad vassallum, cum quo etiam pendente superioris prehensione, debet dicta lis continuari, vel cum ejus hærede aut successore resumi & terminari.

SUMMARIA GLOSS. X.

1. *Q. 1. Jus* præsentandi *non transit in fideicommissarium.*
2. *Sed bene in fructuarium vel maritum.*
3. *Collatio & præsentatio sunt in fructu, & transeunt ad superiorem jure feudali fruentem.*
4. *Et hoc dummodò sint annexa feudo, & ab eo tanquam à feudo dependeant.*
5. *Jus patronatus ad sacerdotia, si temporali rei sit annexum potest cum illa alienari & infeudari, secus si per se subsistat.*
6. Clementina plures de jur. patro. *non habet locum in jure patronatus temporali rei annexo, quia tunc in illo succeditur sicut in re temporali.*
7. *Jus patronus etiam per se subsistens, propriè est in bonis & dominio.*
8. *Et transit in donatione omnium bonorum, sed non in donatione jurium.*
9. *Limitatur theoria Innocentii & doctorum* in c. ex literis, de jure patron.
10. *In puris incorporalibus sufficit habere jus etiam absque possessione, dum-*

non sit alius possessor.

11. *Non nocet qualitercumque in venditione feudi fiat mentio juris patronatus annexi.*

12. 13. *Q. 2. Vassallus etiam pendente prehensione potest præsentare ad ecclesiamque vacavit ante prehensionem. Tamen ad hæredem immobilium & non ad hæredem mobilium, vel viduam doariam spectat præsentatio ad ecclesiam quæ vacavit ante obitum defuncti.*

14. *Q. 3.* Collatio *beneficii facta ex capite incongruo non sustentatur ex capite congruo.*

15. *Si actus debet fieri sub certa qualitate, & fiat sub alia, non valet.*

16. *Valet institutio facta ad præsentationem superioris patroni tacente vassallo, licet vacatio ante prehensionem acciderit.*

17. *Idem è converso de præsentatione vassalli tacente patrono facta ad vacans tempore prehensionis.*
Idem de præsentatione bona fide facta per hæredem conquæstuum, licet posteà superveniat hæres propriorum à quibus jus præsentandi dependet.

18. *Q. 4. Non valent gesta à suspenso vel interdicto.*

19. *Non valet præsentatio facta à vero patrono non possidente, quando alius etiam mala fide possidet.*

20. *Tempus præsentandi vel conferendi non currit ignoranti.*

21. *Justa prehensio patroni non impedit quin vassallus efficaciter præsentare possit, si patronus patiatur.*

22. *Sive prehensio sit simplex sive adhibitis commissariis facta.*

23. *Simplex proprietarius potest cum effectu præsentare ad ecclesiam, quæ cœpit vacare durante usufructu, si fructuarius non conqueratur.*

24. *Unius solius ex pluribus patronis vel hæredibus præsentatio est efficax, aliis per tempus legitimum negligentibus.*

25. 26. *Præsentatio, admissio, institutio, differunt.*

27. *Forma* cap. fin. de elect. in 6. *non habet locum in præsentatione contra gloss. & communem.*

28. *Prælatus non semper tenetur præsentatum statim instituere, licet hoc possit si velit.*

29. *Valet collatio ordinarii facta intra mensem expectantis, si expectans non acceptavit: & tamen non valet facta de beneficio tanquam devoluto, si devolutio postea sequatur.*

30. *Sic valet collatio facta spreto patrono, si patronus per tempus canonicum neglexerit.*

31. *Et eodem casu valet insinuatio mandati, solo Episcopo & collatio ab eo facta omisso patrono ecclesiastico.*

32. *Notitia vacationis censetur haberi ex quo in loco beneficii vacantis publice nota est.*

33. *Lex extenditur ad amplitudinem rationis.*

34. *Tempus verisimilitudinis notitiæ de quo in regula 28. Innoc. 8. non incipit à morte, sed à tempore mortis publice notæ in loco obitus.*

35. 36. *Q. 5. Si pendente prehensione contra quam vassallus se opposuit uterque præsentat, pendet ab eventu, nisi pendente lite provisio feudi alterutri sit adjudicata, quia tunc illius præsentatio tenet & rata manet, licet in principali succumbat.*
Justa oppositio vassalli habet vim & effectum interdicti recuperandæ.

37. *Q. 6. Simplex commissarius non potest præsentare & minorem potestatem habet quàm sequester.*
Ad præsentandum non sufficit mandatum generale, vel etiam universale cum libera, sed requiritur speciale.

38. *Prælatus potest refutare præsentationem simplicis commissarii, sicut & cujuslibet procuratoris non docentis de sufficienti mandato.*
Justam refutationem nulla sequitur devolutio.
Prælatus potest si velit admittere præsentationem simplicis commissarii, vel procuratoris generalis & tenebit institutio.

39. *Q. 7. Præsentatio vassalli præfertur præsentationi commissariorum patroni, etiam pendente prehensione feudi non revocata in dubium.*

40. *Ratificatio debet fieri infra idem tempus, intra quod actus debet geri, alioquin nihil operatur.*

Qui non utitur infra tempus requisitum, videtur renunciare juri suo.

41. *Q. 8. Utrum quis possit se juvare pluribus collationibus vel electionibus.*

42. *Præsentatus potest niti pluribus præsentationibus, & si quis sit præsentatus ab omnibus contendentibus, tenetur prælatus eum admittere & instituere.*

43. *Q. 9. Patronus superior non potest uti retractu feudali in subfeudum ante prehensionem feudi venditum, sed bene in venditum pendente prehensione.*

44. *Unio ad mensam loci dominantis, non est de essentia retractus feudalis: sed satis est quod retrahens retrahit pro se.*

45. *Q. 10. Subfeudum pendente feudi prehensione cadens in commissum erga superiorem patronum, ei jure proprietatis acquiritur.*

46. *Si patronus superior vendat subfeudum, sibi acquisitum, potest vassallus jure illud retrahere, quod est verum nisi adhuc feudum ipsum jure feudali possideatur à superiore ex defectu hominis.*

47. *Q. 11. Ad superiorem prehensionis tempore spectant omnia commoda excidentia ratione prædiorum censualium, vel hominum manus mortuæ, vel jurisdictionis ejusdem feudi.*

Ad conductorem fructuum & emolumentorum certi prioratus, spectant successiones parochorum, quæ aliàs spectarent ad priorem ratione prioratus.

48. *Q. 12. Thesaurus inventus à patrono in feudo prehenso non spectat ad eum nisi pro dimidia, ratione inventionis: alia autem statim dimidia debet restitui vassallo: idem in usufructuario.*

Thesaurus non est pars feudi.

GLOSS. X. IN VERBO

En luy payant les droits.

SUPER verbo, solvendo ei jura, scilicet si qua ei debeantur, ut sequitur in textu, quod intelligitur de juribus utilibus quæ exciderunt tempore prehensionis superioris patroni: hæc enim demum & non alia ad eum pertinent, sicut & fructus & obventiones illius temporis dumtaxat, quod satis liquet ex prædictis.

1. Sed tamen ad pleniorem doctrinam, quæro primo. Pone castellanum ratione castellaniæ suæ habere jus præsentandi ad curam & parochialem ecclesiam, & jus pleno jure conferendi certam præbendam: morte castellani vel aliàs aperitur castellania, & manui patroni jure feudali subjicitur, deinde contingit vacare parochialem præbendam, utrum patronus possit hanc conferre, & ad illam præsentare? Dubium facit primo, quod jus patronatus non transit in * fideicommissarium universalem, ut est vera & communis sententia, & tamen plus juris utpote proprietas remanet penes vassallum in feudo prehenso, quàm penes hæredem in hæreditate restituta, & sic multominus videtur hoc jus transire ad patronum feudi quàm ad fideicommissarium, ad quem etiam cum universitate non transit, ut decidit Bar. in *l. quia perinde.* & ibi Nico. de Neapol. Paul. *ff. ad Trebell.* Joan. de Imol. Alex. in *l. si patroni. in fin. princ. eo. tit. per d. l. quia perinde. juncta. l. familiaria cum l. seq. ff. de relig. & sumpt. fu.* Alex. in *l. Centurio. col. 11. ff. de vulg. & pupill. & in l. quamvis nihil. ff. ad Trebell.* ut dicit se ita consuluisse, & est verum prout reperi consilium ejus in *lib.* 8. *cons.* 72. *incip. in causa & lite.* Idem firmavit Bald. in *l. fi. col. pen. C. de edict. Divi Adria. tollen.* in *l. cum verum ad fin. C. de fideicommiss.* Paul. in *l. precibus.* & ibi Alex. *col.* 8. Jason. *col.* 18. Deci. *col.* 13. *C. de impub. & ali. subst.* Bart. in *l. quantum in fi. de Judi.* Jason. in *l.* 2. *C. de in jus vocan. in l. si non sortem §. libertus col.* 8. *ff. cond. indeb. in l. pro harede. §. Papinianus. in fi. ff. de acquir. hared.* Rochus Curt. in *repet. rub. de jure patro. in ver. ipse vel is à quo. quæst.* 9. Guillielm. Bened. in *repet. cap.* Raynutius in *ver. si absque liber. more.* 2. *num.* 2. 4. *versic.* 8. *effectus. de testam.*

* Jus præsentandi non transit in fideicommissarium.

2. Secundo quia istud jus non transit in simplicem usufructuarium, ut latè firmat Paul. Picus repetit. *§. Titia cum nuberet. in l. Titia. cap.* 8. *quæst.* 39. *ff. de lega.* 2. & tamen usufructuarius habet stabilius & firmius jus quam superior patronus. Tertio si dicatur quòd patronus plus authoritatis habeat quam fructuarius, saltem non potest plus habere quam maritus in bonis dotalibus vel propriis uxoris, ad quem tamen non transit jus præsentandi, sed remanet uxori ut tenet Panor. in *c. fi. de concess. prabend.* Paul. Picus in *loco præallegato.* Jason. in *l. divortio. §. si vir. in fundo. ff. solut. matrim.* Guill. Benedict. in *repet. d. c.* Raynutius in *verb. catera bona. num.* 37.

3. Sed

3. Sed his non obstantibus contrarium est dicendum, quia collatio & præsentatio sunt in fructu. *Gloss.* & doctores in *cap. cum olim, de major. & obedien. gloss. fin. in ca. cum Bertoldus de re judic.* Panorm. in *cap. cum olim. col.* 1. *de jure patronat.* igitur spectant ad patronum pro tempore quo facit omnes fructus suos, & eo maxime cum sit dominus directus. Non obstat primum, quia illud procedit in jure patronatus per se stante, & competente ratione personæ, & ideo non transit in fideicommissarium, sed remanet hæredi qui repræsentat personam defuncti, tum etiam expresse non potuisset tale jus patronatus per se subsistens in alium laicum cedi vel transferri sine consensu Episcopi, per notata in cap. *illud de jure patro. in cap.* 1. *de jur. patr. in* 6. hic autem agitur de jure patronatus vel conferendi, unito & adhærenti certo loco, castro vel fundo, cum quo transit. Textus in *c. cum seculum de jur. patro.* Unde nedum ad usufructuarium, sed etiam ad colonum ad longum tempus transiret una cum temporali cui adhæret, *c. ex literis de jur. patro.* Non obstant secundum & tertium, quia veritas est in oppositum, spectare collationem vel præsentationem pro tempore ad *fructuarium vel maritum, vel viduam doariam & similem, ut tenet Rochus in *d. reper. & verbo quæst.* 28. & latius dixi infrà § 135.

* Et transeunt ad fructuarium vel maritum.

4. Conclusionem quæstionis nostræ limito, ut procedat dummodo illud jus collationis vel patronatus sit infeudatum, & adhæreat feudo inquantum est feudum: & competat ratione feudi: secus si non esset infeudatum, nec dependeret una cum feudo à loco dominanti, sed pervenisset ad vassallum aliunde, tametsi esset annexum feudo ut fundo competeret occasione & ratione territorii vel loci, puta si alius fundator tempore fundationis, vel ex intervallo, sed de consensu Episcopi, donaverit vel legaverit jus patronatus ad certam ecclesiam Titio domino talis castri, nec enim competit Titio ratione castri, & tamen non est de feudo, nec pars feudi, vel castri, sicut nec jurisdictio quam aliunde acquisivit vassallus in feudo suo, ideo non cadit nec comprehenditur in prehensione feudali, nec spectat ad prehensorem ea durante, per notata suprà §. 1. *gloss.* 5.

5. Nec prædictis obstat quòd jus personatus ad sacerdotia non potest infeudari, nec in feudum recognosci, ut pulchrè deducit Ludov. Rom. in *consi.* 368. *præsens consultatio*, quia verum est in jure patronatus per se stante & principaliter considerato, & ita loquuntur *cap. de jur. patr. patr. ca. querelam de Simo. cap. quanto. de jud. & similia jura.* secus in jure patronatus temporali rei annexo, quia sicut simul cum ea potest in totum alienari & transferri, ita & in feudum recognosci, vel in feudum dari, & ex quo semel est annexum certæ rei, illam sequitur. Tum si vassallus de portione feudi sui ecclesiam fundaverit vel dotaverit de consensu patroni sui, & jus patronatus ad causam feudi sui retinuerit, quemadmodum habet jus utile dicti juris patronatus, ita & patronus habet in eodem jure jus directum & exercitium in casu feudi aperti & prehensi, quia istud jus patronatus censetur subrogatum loco patrimonii alienati & dedicati, cujus prior dominus non videtur desiisse omnino esse dominus, quia remanet patronus. *l. talem in fi. ff. de hæred. instit.* & ut inquit Bal. in *cap. quantum col.* 1. *de jud.* istud jus patronatus quod sumit originem à re prophana quam quis dedicat Deo, considerata origine sapit laicalitatem, & ut notant Bar. Bald. Imol. in *d. l. talem in fi.* Bald. in *c. significavit col.* 1. *de testibus.* Bal. Phil. Corn. in *l* 3. *de fideicommiss.* jus patronatus est imago & reliquiæ veteris dominii.

6 Ex quibus sequitur quod in hoc casu, hæredes patroni non succedent ei in hoc jure patronatus æqualiter, nec in stirpes, sed is solum ad quem pervenerit feudum, succedit in hoc jure, de quo & an uni hæredum sine consensu Episcopi possit assignari, dicam infrà 146. & quamvis Bal. in *d. l. fi. col. pen. C. de edict. Divi Adriani tollendo*, sentiat quòd istud jus patronatus non sit in dominio, & quod patronus non sit dominus nisi abusive, verum est de dominio ipsius ecclesiæ vel rerum illi donatarum.

7. Tamen etiam proprie est dominus juris patronatus retenti, & venit appellatione rerum nostrarum & dicitur revera esse in bonis nostris, ut expressim tenet do. Andr. Tiraquel. in repeti. *l. si unquam in ver. donatione largitus. num.* 383. *C. de revoc. donat.* ubi dicit in donatione juris patronatus facta consentiente Episcopo locum habere *d. l. si unquam.* Nec obstat quòd decidit Panorm. in *cap. querimoniam. num.* 4. *de jur. patron.* quod etiam si patronus non habeat aliud in bonis, non potest cedere jus patronatus creditoribus, quia illud non est ex eo quod non sit in bonis nostris, sed eo quod non recepit æstimationem, & quod per se jam vendi non potest. Et in quantum Bar. in *d. l. si. col. pen.* dicit quod si dono tibi omnia jura mea, non venit jus patronatus ad sacerdotia, quia dictio* mea, est dominii significativa. *l. quintus §. argento. ff. de aur. & arg. leg. Stichum qui meus erit. ff. de l. legat.* 1. dictum ejus est verum, sed ratio non est bona.

*Mea dictio dominii est significativa.

8. Palam est autem illud dictum non intelligi de donatione omnium bonorum, quoniam in illa absque dubio transiret istud jus patronatus, etiamsi nulli temporali rei esset annexum, sed per se principaliter subsisteret: quia nihilominus transit cum universitate, *Argum. l. quædam. ff. de acquir. re. domi. l. in modicis. ff. de cont. empt. & vendit. Not.* Innoc. Panorm. & omnes in *c. ex literis. de jure patro.* & expressim. Bald. in *consil.* 1. *an mulier. lib.* 3. *consil.* 32. *quidam nobilis lib.* 1. intelligitur ergo de donatione actionum sive jurium incorporalium quæ est donatio particularis, per notab. Bar. in *l. fi. ff. de usufruct. legat.* & tunc non venit istud jus patronatus, quia cum per se subsistat, & prohibitum sit alienari & transferri nisi cum universitate, non censetur de eo cogitatum in generali donatione jurium. *cap. in generali. de regul jur. in* 6. & hæc vera ratio. Ratio autem quam inducit Baldus de dictione mea, non est rhumbum: quia etiam cessante illa vel simili dictione, adhuc idem juris est, quia à prohibitione transferendi jus patronatus in alium laicum sine consensu Episcopi, solum excipiuntur duo casus: Primus, quando jus patronatus certæ rei adhæret, quia cum illa transit *cap. cum secundum, de jure patron.* Secundus, quando per se subsistit, sed omnium bonorum universitas transfertur, tunc enim cum universitate transit, nec requiritur consensus Episcopi, in quantum etiam Bald. in *d. consil.* 32. *num.* 2. *lib.* 1. scripsit appellatione bonorum non contineri jus patronatus. debet intelligi particularium bonorum, puta mobilium vel immobilium, vel mobilium & immobilium, in quibus non continentur jura: secus si fiat mentio vel dispositio omnium bonorum, quia tunc venit jus patronatus etiam per se subsistens, & includitur in universitate.

9. Ex prædictis habes singularem limitationem ad theoriam Innoc. *d. cap. ex literis*, quia omnes doctores ibi & ubique sequuntur quod si sint venditæ res corporales tantum, vel venditio seu concessio sub nomine certorum prædiorum consignatorum concepta sit, non venit jus patronatus: ut procedat quando jus patronatus simpliciter est reservatum: & non ad causam certæ domus nec alias certo loco annexum, quia tunc etiam sine alia expressione transiret una cum domo vel loco particulari, quocumque titulo vel modo sive universali, puta successionis vel confiscationis, sive particulari, puta donationis, vel legati transferatur, potest enim de consensu Episcopi, nedum uni castro vel territorio universali, sed etiam loco particulari annecti jus patro-

natus, ut sentit Panorm. in *c. cum seculum. de jur. patro.* quamvis Innoc. & alii, ibi & in *d. cap. ex literis,* aliter sentiant.

10. Unde si vendatur feudum ratione cujus competit jus patronatus in aliqua ecclesia, transit jus patronatus in emptorem, nec requiritur consensus vel authoritas Episcopi. Casus est in *d. cap. cum seculum* & potest emptor libere præsentare, qxod intelligitur secuta traditione feudi, ita quod ejus dominium sit translatum, quia non potest emptor prius in feudo habere aliquod jus in hoc patronatu à feudo dependente, nec ante poterit præsentare, & sic non obstat quod inquit Bald. in *d. l. fi. in princ. col. fi. C. de edict. Divi Adri. tollend.* quod hæres sine aliqua missione præsentare potest, & quod in puris incorporalibus sufficit habere jus, ut notat Innoc. *in c. cum nostris, de concess. preb.* quia est verum postquam habetur illud jus, quia etiam sine alia possessione vel quasi, sufficit dummodo non sit alius possessor, aliàs secus, *cap. de consultationibus de jur. patr.*

11. Et nota quod sive non fiat in venditione mentio de jure patronatus, sive fiat in verbis executivis, vel etiam verbis dispositivis, sive per copulam, sive per dictionem cum aut alias, non refert, nec vitiat, ut tenent Joan. And. Gemi. Phil. in *cap. unico. de jur. patro. in 6.* Joan. And. in add. ad *Specul. de jur. patron. in princ.* Bal. in *l. fi. C. de edict. Divi Adri. tollend.* Card. in *d. c. ex literis in 11. qu. 10. de Ana. in c. querelam. ad fi. de simo.* Soci. in *l. si is cui ducenta. in fi. princ. ff. de reb. dub.* & fuit originalis opinio Olde. in *consil.* 312. & ita simpliciter tenendum, quicquid Panor. in *d. c. querelam & post eum Rochus, in d. loco, qu. 25. distinxerint.*

12. Secundo quæro in themate quæstionis præcedentis. Quid si prius vacavit ecclesia vel præbenda, deinde antequam vassallus præsentaret vel conferret, patronus manum injecit feudo aperto; Utrum possit præsentare vel conferre? Videtur quod sic. Primo quia ad eum & non ad vassallum (quamdiu prehensio durat) spectat omnes actus dominicales etiam nomine suo exercere, idque privativè ad vassallum, ita quod vassallus non potest subvassallis manum levare, nec eos investire, nec subfeuda prehendere, nec aliter jus patronatus exercere, etiam ratione veteris & præcedentis aperturæ subfeudi, sed spectat ad superiorem patronum: igitur pariter non poterit jus patronatus in dictam ecclesiam exercere, sed superior patronus dumtaxat. Secundo quia ad eam & ejus lucra spectant omnes fructus etiam tempore prehensionis maturi & pendentes, ut notatur *suprà* §. 1. *gloss.* 5. & *gloss.* 8. Sed ex quo vassallus nondum inceperat nec præparaverat præsentationem vel collationem, non censetur fructus collectus sed fructus pendens. Tertio, quia si post vacationem, feudum transferatur in alium, sive per venditionem, donationem aut aliàs non potest amplius venditor vel antiquus vassallus præsentare vel conferre, sed hoc spectat ad emptorem seu novum acquisitorem, infra tamen residuum temporis quod competebat authori suo, & idem si patronus post vacationem beneficii infra quadrimestre decedat sine liberis, relicto fratre uterino & hærede mobilium & conquæstuum, & agnato remotiori hærede feudi antiqui, à quo jus patronatus dependet, præsentatio non spectabit ad fratrem & verum hæredem defuncti, sed ad agnatum ad quem devolvitur feudum, jus enim patronatus transit cum potestate præsentandi, nedum pro futuris, sed etiam pro præteritis adhuc pendentibus vacationibus. Præsentatio enim quamvis consistat in fructu, & sit fructus civilis, hoc est verum quoad quædam, non autem generaliter, sed multo strictius quàm certæ obventiones civiles, de quibus diximus *suprà* §. 1. *gloss.* 1. *quæst.* 2. & 3. quoniam non potest cedi, nec in alium suo nomine transferri, nec alii quàm vero patrono competere, etiam semel & pro una vice & post vacationem, quemadmodum de exercitio jurium dominicalium dictum est supra §. 1. *gloss.* 3. & plene probarem nisi prolixitatem & nimiam ἰχ... veterer, igitur vassallus feudo rite prehenso, & ad manum superioris redacto, non potest amplius ratione dicti feudi etiam præteritæ vacationis præsentare.

13. Sed his nod obstantibus contrarium puto, quia ad patronum jure feudali fruentem non spectant nisi fructus qui excidunt prehensione durante: sed hi fructus exciderunt ante prehensionem. Non obstat, quod nondum sunt percepti nec collecti, & quod non regulantur secundum reliquos fructus civiles & utiles, quòd ad superiorem patronum, & non ad vassallum spectant honores feudi prehensi, etiam jam debiti ratione mutationis subvassali præcedentis salvis juribus utilibus præteritis, *ut suprà eod. gloss.* 8. & quod actus præsentandi vel conferendi non consistit in utilitate saltem probabili & considerabili, sed in honore, imò magis in onere, ut inquit Bald. in *cons.* 23. *quidam nobilis cons.* 2. *lib.* 1. & plenè legitur, & notatur in *c. piæ mentis 16. quæst.* 7. Nec etiam obstat quod jus præsentandi etiam ratione vacationis præcentis spectat ad eum ad quem jus patronatus transfertur & spectat tempore præsentationis: quia ad hæc omnia unico verbo respondetur, quod hîc non transfertur ipsum jus patronatus, sicut nec proprietas feudi in patronum prehendentem ex defectu hominis: sed solum fruitio & lucrum fructuum tempore prehensionis excidentium, proprietate & dominio semper remanente penes vassallum, qui præsentare poterit etiam pendente dicta prehensione, quia remanet verus patronus, quum non sit privatus jure suo, sed tantum suspensus respectu vacationum quæ occurrunt tempore prehensionis: sed non est suspensus nec impeditur respectu vacationum præcedentium, sicut nec in perceptione & exactione (aliter tamen quàm per prehensionem feudalem) cæterorum civilium fructuum ante prehensionem feudi acquisitorum, licet nondum perceptorum. Quemadmodum in simili diximus infrà §. 140. quod si vivo patrono cœperit vacare ecclesia patronata, & infra quadrimestre decedat patronus relicta uxore doaria, ad solos hæredes spectabit residuum temporis, & integrum jus præsentandi pro illa vacatione, ita quod vidua concurret cum eis in jure præsentandi. Quid autem juris sit in casu converso, si antequam usufructuarius præsentet ad ecclesiam tempore suo vacantem decedat, an ad ejus hæredem, an vero ad proprietarium spectet jus pro illa vice præsentandi, ibi discussi & resolvi, nec huc transferam, quia nimis remotum est a materia hujus §.

14. Tertio juxta prædicta quæro: Quid si patronus feudi de facto præsentaverit ad dictam ecclesiam quæ ante manus injectionem vacavit, vassallus autem tacuit & neminem præsentavit, Utrum valeat institutio præsentati? Et primo videtur quod non, quia præsentatio non valuit, quum non sit facta per eum ad quem spectabat, igitur nec institutio sive collatio quæ super illam præsentationem fundatur. Et maxime si institutio se refert, non simpliciter ad præsentationem domini talis loci eum non nominando, sed nominatim & individuè ad præsentationem talis domini directi dicti loci jure feudali eo fruentis, & maximè quum hujusmodi collatio non possit subsistere nec justificari ex alia causa: non enim ex præsentatione veri patroni, quia non præsentavit: nec ex jure & potestate conferentis, quia tunc non habebat potestatem pleno & proprio jure conferendi, nec etiam eam intentionem habuit. Hinc si Papa in conferendo beneficium, cujus collatio ad eum spectabat jure devoluto aut aliàs, fundat se super reservatione generali, vel particulari, non valet provisio nec sustentatur ex capite ex quo fie-

ri

*Quod potui, nolui, &c.

ri poterat, & hic habet locum illud vulgatum, * quod potui, nolui, & quod volui non potui, de quo in *l. si genero. C. de. jure dotium in l. multum interest. C. si quis alt. vel sibi & in cap. quum super. de offic. de lega.* Et in terminis quòd collatio facta ex capite incongruo, non sustentetur ex capite congruo, etiam quod collator tunc poterat valide conferre, decidunt Hosti. Panorm. in cap. *ex parte col. fi. per illum text. de conceß. prebend.* Ludov. Roman. in *consi. 335. circa primum col. fi. consi. 496. primus consultationis col. 2.* Domi. de S. Gem. in *consi. 92. in causa canonicatus col. 1.*

15. Sic etiam in simili decidit Henri. Bohic. in cap. quum dilectus *in 2. distinct.* Quod si prælatus instituat presentatum à vero patrono, non tamen ad ipsius præsentationem, sed aliàs jure suo, non valet, sicut si alium non presentatum instituisset, nam ex quo præsentatum instituit non sub titulo seu qualitate præsentationis, sed aliàs, perinde est ac si cum nullomodo institueret. Nam ubi quis potest & debet facere aliquem actum sub certa qualitate necessaria & intrinseca ad illum actum, si faciat sub alia non valet actus, *cap. qui authoritate de praben. & dign. in 6. cap. suscepta. de rescript. eo. l. 3. sed, & siquidem tutor. ff. judicatum sol. l. si is ad quem. ff. de acquir. vel amitt. hered.* Et tanto fortius in quæstione nostra, quanto hujusmodi institutio non est liberalis, sed facta prætextu causæ debitæ & necessariæ, qua deficiente sequitur institutionem non valere, & non potuisse sustentari, etiam si instituens libere jure suo providere potuisset, quemadmodum si prælatus contulerit alicui beneficium tanquam graduato vel nominato cui non debebatur, quia non erat rite qualificatus: vel beneficium vacaverat in mense ordinarii, non valet collatio tanquam libera neque jure præventionis, quia conferens hoc non intendit, *argumento l. rem legatam. in fi. ff. de adi. lega.*

16. Sed his non obstantibus quæ in præsenti quæstione non obstant, dico dictam institutionem esse validam, si vassallus ad quem spectabat non fuerit conquestus, nec alium præsentavit infra quadrimestre a tempore vacationis. Et est ratio, quia in hoc casu præsentans non est omnino extraneus, imò est directus dominus feudi aperti, quo jure feudali fruitur. Et in hac qualitate est in possessione vel quasi, ipsius juris præsentandi, quandiu prehensio durat. Et si hoc non extendatur ad præsentandum ratione vacationis præcedentis, ut dictum est in quæstione præcedenti hoc non est ex eo quod iste præsentator non sit in possessione vel quasi, juris præsentandi, sed ex eo quod ista præsentatio est fructus præteriti temporis spectans ad vassallum sive proprietarium, qui non desiit esse dominus juris patronatus, unde si vassallus patiatur hunc velut fructum colligi à patrono suo, non potest invalidari præsentatio, nec ratione juris vassalli ex quo non conqueritur, nec ex defectu juris præsentatoris, ex quo erat in quasi possessione præsentandi, nec ex parte instituentis, quia non instituit ad præsentationem extranei, & non patroni: sed ad præsentationem patroni, sive ejus qui est loco veri & immediati patroni. Unde dico quòd prælatus qui instituit, non potest post quadrimestre à tempore vacationis, alteri conferre dictam ecclesiam jure proprio & libero tanquam devoluto ex defectu præsentationis veri patroni, nec etiam fiet aliqua devolutio ad superiorem dicti prælati, nec ex capite indebitæ institutionis, nec ex capite negligentiæ: sed remanet institutio valida.

17. Idem dico in casu converso, si tempore prehensionis feudi vacavit ecclesia, patronus autem feudi antequam præsentaret investivit vassallum, eique manum levavit, & vassallus nondum lapso quadrimestri præsentavit: quia valet institutio nec potest revocari si patronus feudi infrà dictum quadrimestre conquestus non fuerit. Idem in similibus est dicendum, puta si vidua doaria in hac qualitate præsentaverit ad beneficium quod ante mortem viri vacare cœperat, imò etiam idem si solus hæres præsentaverit ad beneficium quod cœpit vacare post obitum defuncti, & præsentatio admissa fuerit non conquerente vidua doaria infra tempus legitimum. Ad hæc faciunt quæ in multo fortioribus terminis prob. vi infra §. 147. quod si proximior hæres conquæstuum & mobilium bona fide præsentaverit, & institutio facta fuerit tacente & forte ignorante hærede propriorum, ad quem ratione feudi antiqui spectabat præsentatio privative ad alios hæredes, rata manet institutio, & non potest impugnari à vero patrono post quadrimestre ut clarum est, nec ab instituente vel ejus superiore per rationes quas ibi deduxi: secus si institutio esset facta ad præsentationem mere extranei, qui nihil habet in jure nec in possessione nec in reputatione patronatus, quia est funditus nulla & tempore non convalescit. An autem taliter institutus possit tueri se triennio, & beneficio decreti de pacificis possessoribus dixi in dicto §. 147. item secus si in casibus præcedentibus, is ad quem vere spectat præsentatio conqueratur & præsentet infra quadrimestre. An autem idem prælatus, quum nulliter & erroneè instituit, possit variare, sive jure proprio tanquam devoluto post quadrimestre, sive ratione præsentationis veri patroni infra quadrimestre supervenientis, dixi late in d. §. 147. cum multis aliis quæstionibus dubitabilibus & non tactis ab aliis in hac materia juris patronatus, quas nolo huc transferre, ne nimium excedam materiam hujus tituli.

18. Quarto quæro. Pendente prehensione vacavit ecclesia, & sic præsentatio spectat ad patronum feudi qui neglexit præsentare infra tempus debitum, & forte ignoravit vacationem. Vassallus autem de facto præsentavit, & ejus præsentatio fuit admissa & institutio facta. Quæritur utrùm valeat? Videtur quod non. Primo quia * electio, postulatio, præsentatio vel nominatio facta à suspenso ab officio vel interdicto non valet, *cap. cum dilectus*, & ibi Innocent. Panor. de const. *c. cum inter. de elect. glo.* & Panor. in *cap. cum Vintonensis. eccl.* Panor. in *c. pastoralis in fin. de appella. & in c. exceptione.* ubi latè Feli. *de except.* Sed durante prehensione ex defectu hominis vassallus est suspensus & interdictus nedum à beneficio & commodo fructuum: sed etiam ab officio & omni actu dominicali & honore à re beneficiaria dependente; ut est textus in hoc §. Secundo, quia hoc faciendo infringit manum dominicam patroni sui & meretur mulctari, ut suprà eodem §. 29. Igitur quod fecit nullum est, saltem retractandum ne ei dolus suus prosit, *l. ex dolo. ff. de dol. l. ita demum in princip. ff. de arbi. ibi, ne quis doli sui præmium ferat. l. non fraudantur §. nemo ex suo delicto, ff. de reg. jur.* quia non debet consequi lucrum vel præmium unde pœnam meretur, *l. sive hereditaria & ibi gloss. ff. de nego. gest.*

* Factum à suspenso vel interdicto non valet.

19. Tertio quia non valet præsentatio facta etiam à vero patrono non possidente, quando alius est in possessione juris patronatus etiam mala fide, quia non licet vero domino propria authoritate spoliare possessorem etiam malæfidei, in tantum quod hoc casu neutra præsentatio tenebit, nec veri patroni, quia non possidebat: nec possessoris, quia mala fide possidebat. Ita decidit Innocent. in *cap. in literis de restitut. spoliat.* quem sequitur Bal. in *l. 2. col. fina C. de servi. & aqua.* Panorm. in *cap. cum ecclesia sutrina. col. pen.* & ibi Imol. in *fi. de cans. poss.* & propriè Panorm. in *cap. consultationibus in fi. de jur. patr.* Domi. de Rota in *Decis. 7. collatio. de jure patro. in novis.* Roch. Cur. in *repetit. rub. de jur. patro. in versi. competens quæst. 19.* Sed in quæstione nostra, vassallus non possidet, quia possessio feudi rectè prehensi & jurium

patronum feudi, ut suprà §. 1. *gloss.* 4. *quæst.* 2. Et sic sumus in longe fortioribus terminis, quia patronus feudi justè & bona fide possidet, & cum hoc est dominus directus, imò etiam in effectu utilis durante prehensione. Igitur cum vassallus sit juste privatus nedum possessione feudi, & consequenter quasi possessione jurium à feudo dependentium: sed etiam utilitate dominii & illorum jurium, nullomodo præsentare potest.

* Tempus non currit ignotanti.

20. Tertio, quia posito quod patronus feudi* ignoraverit, non currit ei tempus & sic etiam post quadrimestre non est exclusus, sed habet jus integrum: & potest præsentare & irritare præsentationem vassalli: quemadmodum ipso jure absque dubio irritaretur, si infra quadrimestre veniret ad præsentandum. Quod autem istud tempus non currat nisi à tempore notitiæ, tenet Joan. And. Panorm. in *cap. fi. de jur. patron.* firmat Panorm. in *cap. cum propter eod. tit. & in cap. quia diversitatem, per illum text. de conceff. præb.* & pulchrè Lapus in *alleg.* 78. *ver. ad quartam quæstionem.* ubi dicit quod requiritur vera & certa scientia, & quod non sufficit interpretativa ad hoc ut incipiat currere tempus: sequitur Rochus Curc. in *repet. rub. de jur. patron. in ver. honorificum quæstione* 27.

21. Hæc multum urgent, tamen pressius cuncta rimando contrarium puto, quia ut diximus, suprà 1. *qu.* 2. *num.* 23. Vassallus per hujusmodi prehensionem non privatur dominio vel proprietate feudi & jurium ejus, imò nec possessione vel quasi, nisi respectu eorum quæ interim spectant ad prehensionem jure & potestate feudali. Possessio autem quam habet patronus feudi in qualitate domini feudalis feudo prehenso fruentis, bene se compatitur cum possessione vassalli, quam vassallus habet jure dominii seu patrimonii servientis. Plures enim eamdem rem diverso respectu, & in diversa qualitate in solidum possidere possunt, ut plenè notatur per doctores in *l.* 3. §. *contrario. ff. de acquir. vel amitt. possess.* Quum igitur vassallus remaneat patronus ecclesiæ, imo etiam in quasi possessione patronatus salvo jure feudali superioris patroni, si superior jure suo feudali non utatur, non facit impedimentum vassallo, qui respectu instituentis & ecclesiæ patronatæ liberas ædes habet, *l. loci corpus* §. *competit. ff. si serv. vendicet.*

22. Amplio, nedum si simplex fuerit prehensio feudi, nullo adhibito curatore vel commissario, quo casu tacite censetur patronus permittere vassallo administrationem feudi & collectionem fructuum, ad onus tamen reddendarum rationum si voluerit exigere, ut dictum est *suprà* §. 9. *gloss. fin. num.* 3. Sed etiam si extraneis commissariis adhibitis expulsus de facto & interdictus sit vassallus cum suis, quia nihilominus remanet dominus & possessor respectu dispositionis dominii feudi & jurium, & potest ea prosequi in judicio contra extraneos, & etiam juribus feudi uti ne pereant, quatenus patronus & ejus commissarii non utuntur, nec in tempore conqueruntur. Et sic semper vassallus contra alios à patrono & commissariis suis liberas ædes habet. Sed diligenter adverte quod istud liberas ædes habet, non æque quadrat in casu nostro, sicut in casu *d.* §. *competit*, quoniam in *d.* §. *competit*, jus tertii non erat exclusivum juris agentis, sed hic jus superioris patroni est exclusivum juris vassalli, & satis per præcedentem feudi prehensionem verisimiliter apparet superiorem velle uti jure suo. Hinc emergunt plurimæ graves difficultates. Prima, an prælatus teneatur admittere & instituere præsentatum ab hujusmodi vassallo, an vero possit & debeat refutare? Secunda, an in casum refutationis possit adiri superior, & an is possit præsentato providere jure devoluto? Tertia, an immediatus prælatus possit voluntarie instituere, &* an teneat institutio quamvis præsentatio non ligaverit? Et eædem dubitationes versantur in quæstione quam examinavi infrà §. 140. An solius proprietarii præsentatio debeat admitti, & valeat institutio ad ecclesiam quæ vacavit pendente usufructu fructuario tacente & forte ignorante per spatium quadrimestre. His vicina est alia difficultas, an ex pluribus patronis vel hæredibus patroni; unius solius præsentatio debeat admitti, & valeat institutio aliis non vocatis, & per spatium quatuor mensium tacentibus forte ignorantibus, de quo tractavi infrà §. 147. ubi etiam deduxi, an plures patroni debeant simul concurrere in præsentationis actu: An vero possint seorsum & singulariter præsentare. Et an semper & in infinitum, vel usque ad quot gradus hæredes patronorum succedant in stirpes vel in capita? Quibus in locis multa nova dixi, & certè vix ista possunt commode separatim tradi. Rursus nimis prolixum & à materia feudali remotum esset omnia hic expedire, ne tamen lectorem vacuum dimittam breves aliquas conclusiones hic tradam, ex quibus resolutio hujus quæstionis & plurimarum similium facile elucescet, reliqua amplissimæ hujus materiæ remittam ad not. in *d* § 147.

23. Prima conclusio. Vassallus vel simplex proprietarius feudi vel castri, à quo dependet jus patronatus, potest præsentare ad ecclesiam quæ cœpit vacare post feudum prehensum vel usumfructum constitutum & traditum, & valida & efficax est præsentatio si superior patronus vel fructuarius infrà tempus legitimum quadrimestris non conquerantur nec præsentent. Ratio, quia hoc casu præsentans est verus patronus & possessor vel quasi, juris præsentandi, & sic habet jus & intentionem fundatam ad præsentandum etiam cum effectu, nisi is ad quem spectat commoditas illius juris ea utatur, ut dictum est, & idem in domino qui locavit castrum vel feudum suum ad longum tempus, ut in terminis *c. ex literis, de jur. patron.* & in cæteris similibus. Secus si præsentans nullomodo esset in possessione vel quasi juris patronatus, sed esset mere extraneus, quia nullo modo valeret præsentatio nec institutio super ea fundata, ut sup. *ea. glo. qu.* 3. *num.* 17. *ad fi.* Idem si esset verus patronus sed nullomodo possideret, quia tunc alio etiam mala fide & injuste aut violenter possidente non valeret præsentatio veri patroni, sed bene valeret nullo alio existente in possessione, ut suprà *ea. gloss. num.* 10. & 19. * Prima conclusio.

24. Secunda conclusio. Unus solus ex pluribus patronis vel hæredibus unius patroni potest præsentare, & valida & efficax est præsentatio, si compatroni per tempus debitum negligant. Probatur, quia jus patronatus de se est individuum. Unde si sint plures patroni vel hæredes patroni, competit cuilibet in solidum, etiam si alias inæqualiter sint hæredes, ut est indubitata decisio gl. 2. & omnium doctorum in *cap.* 1. *de jure patron* & ubique. Si igitur unus solus præsentat, si alii cessant, remanet præsentatio unius valida & efficax, non per jus accrescendi: sed per jus non decrescendi. * Secunda conclusio.

25.* Tertia conclusio. In casibus duarum præcedentium conclusionum, tenetur prælatus admittere præsentationem, vel saltem instrumentum factæ præsentationis tradere, vel permittere confici: potest etiam præsentatum statim instituere si velit, sed non tenetur, nec debet hoc facere, nisi saltem lapso præsentationis tempore. Et ad clarum intellectum hujus conclusionis habenda est notitia trium * terminorum principalium in hac materia, videlicet præsentatio, admissio, & institutio, quæ differunt, quia præsentatio * est actus patroni, & debet esse personalis ex parte præsentati, qui debet esse præsens sensibus prælati vel sui vicarii cui fit præsentatio, juxta gl. in *Clem. dudum* §. *ac deinde in ver. præsentari. & ibi* Imol. Cardin. *de sepul.* Joa. Imol. in *c. ea noscitur num.* 3. & ibi Panorm. *Conclusio tertia. *Præsentatio, admissio, institutio differunt. *Præsentatio quid?

not. 2. *de his quæ fi. a præl. fine conf. cap.* Maria Soci. in *tract. de citato. artic.* 31. *num.* 9. Rochus Cur. in *tract. de jur. patro. in princ. qu.* 3. patronus autem potest præsentare per literas, vel etiam per nuntium, si prælatus velit ei credere, ut ibi not.

* Admissio quid?

26. Admissio * autem est, quando præsentatus habetur pro recte præsentato. Super quo est notandum quod quamvis admissio partim respiciat idoneitatem præsentati, ut sentit text. in *cap. unico de inst. in* 6. tamen principaliter respicit jus, quasi possessionem, potestatem, & personam præsentantis. Non autem respicit personam præsentati, quia non obstante admissione, potest & debet prælatus antequam instituat, inquirere de capacitate & idoneitate præsentati, etsi non sint alii jus prætendentes, juxta formam *c. fin. de elect. in* 6. quæ nedum in electione, sed etiam in præsentatione servanda est, secundum gloss. 1. *ibi*, quam sequitur Pet. de Ancha. Gemi. Philip. Franc. & Lap. de Castelho. in *alleg.* 8. ubi dicit ita servari in practica Panorm. Phil. Decius in capit. *postquam col.* 2. *de elect.* Nicol. Everal. in *locis legal. in loco a ratio. l. Larga vel. ampla. col.* 24.

27. Adverte tamen quod opinio d. gl. 1. quantumvis communiter approbata, non est de jure vera, quia forma *d. c. fi. de elect. in* 6. loquens in electione quum sit pœnalis, non debet extendi ad præsentationem, nec etiam in ea observatur, ut rectè decidit Ægidi. Belle. *decis.* 620. Et sic concludo, quod prælatus non tenetur servare formam *d. c. fi.* potest tamen & honeste facit, si non habet præsentatum sufficienter notum, inquirere antequam instituat: non enim debet repente manum imponere, quod prohibet Apostolus 1. *ad Tim.* 5. *& habetur* 78. *dist. quid est manus, & in c. cum nobis de elect.* * Institutio autem principaliter concernit personam præsentati tanquam approbatam & acceptatam, & solum per eam confertur titulus & jus in re. Præsentatio autem & admissio non conferunt nisi jus ad rem, si præsentatus non reperiatur minus idoneus, ut notant doctores in *ca. uno. de instit. in* 6. Adde quod inter refutationem præsentationis vel præsentati, & ejus admissionem, est dare medium: videlicet quando prælatus admitteret nedum actum præsentationis, aliter non approbando nec reprobando, donec super hoc deliberaverit.

* Institutio quid?

28. Modo conclusio nostra quod prælatus non tenetur statim nec ante lapsum quadrimestris a vacatione instituere præsentatum, vel admittere præsentationem ex parte præsentantis tanquam recte & ab eo ad quem spectat factam, probatur: quia prælatus esset in periculo quod sua admissio & institutio irritaretur, & quod iterum teneretur variando alium admittere, & instituere forte postea in fine quadrimestris præsentatum à patrono feudi vel fructuario, vel à majori parte reliquorum patronorum, & sic non potest cogi nec tenetur invitus interim primum præsentatum admittere & instituere, sed potest excipere de jure patroni feudi vel fructuarii vel aliorum patronorum, quamvis non sit totaliter & ipso jure exclusivum juris præsentantis, videlicet nisi res in ea causa sit ut alio superveniente hujusmodi præsentatio subverti possit, juxta *l.* 2. & ibi Bar. in *versi. aut ad hoc ff. de except. rei judi. l. qui cum harede. ff. de actio. & oblig. l.* 3. §. *cum extaret. ff. de carbo. l. quandiu. ff. de bo. libe.* Quod non possit absolute refutare præsentationem & præsentatum, sed saltem actum, ut vocant, seu instrumentum præsentationis suæ teneatur dare, probatur ex eo quod efficacia præsentationis est in pendenti, & si per totum quadrimestre cæteri habentes jus in præsentatione sileant, remanet præsentatio efficax. Ergo non potest interim prorsus repelli, quia fieret injuria præsentanti, qui cæteris tacentibus habet plenum jus in præsentando. Quod autem possit prælatus si velit in continenti alio nō expectato admittere & investire, palam est ex his quæ diximus in *fi. quæst. præcedentis*, hujusmodi institutionem remanere validam & incommutabilem si per totum quadrimestre cæteri tacuerint.

29. Ad quod facit notab. decisio Panor. in cap. cùm ex officii, facta per ordinarium infra mensem datum expectantibus, si expectans non acceptavit: quamvis non valeat collatio facta per ordinarium de beneficio tanquam devoluto, licet devolutio sequatur post collationem. Et ratio est evidens, quia primo casu collator habet fundatam intentionem ex nunc & de præsenti, & excepto expectanti quod omnes liberas ædes habet: Secus in secundo casu, in quo tempore collationis, nullum jus conferendi habet fundatam intentionem de præsenti, & sic collatio * funditus nulla ex post facto non convalescit. Et sic opinio Panor. est vera & tenenda, & eam late sequitur Joa. Selva. in *tract. de benefic. par.* 9. *quæst.* 9. quamvis Feli. post Cardin. & alios improbare nitatur, (sed male) in dict. *cap. cum ex offic. col. pen. & fin.*

* Collatio funditus nulla, nunquam convalescit.

30. Hinc est etiam quòd si prælatus conferat beneficium patronale contempto patrono: si patronus taceat per tempus datum ad præsentandum, remanet collatio valida & rata, sive beneficium sit sub patronatu laico, sive sub patronatu ecclesiastico, quod est verum dummodo prælatus contulerit simpliciter sive jure ordinario: Secus si contulerit tanquam jure ad se devoluto ex negligentia patroni antequam tempus lapsum sit, quia tunc non confirmatur etiam lapso tempore, etiam accedente expresso consensu patroni, sive ante sive post tempus præsentandi lapsum, sed omnino nova collatione opus est, ut pulchre decidit Panor. *in disput.* 5. *Augerio in* 2. *dubio*, & Domi. de Rota. in *decis.* 10. *sub ti. de jur. patro. in antiq.* Et est ratio, quia hoc ultimo casu nulla subest, sed prorsus deficit veritas fundamenti & qualitatis in qua actus fit: sed in primo casu subest de præsenti potestas in conferente, qui liberas ædes habet omni respectu alio a patrono, qui potest expresse vel tacite perpetuo vel quoad unum actum remittere jus suum. Sed quid diceres de mandato apostolico concesso in forma concordatorum inter Leonem decimum & Christianissimum Regem nostrum? Mandatarius insinuavit mandatum episcopo nulla insinuatione facta patrono ecclesiastico: Post mensem à notificatione contingit primo vacare beneficium spectans ad præsentationem patroni. Mandatarius petiit ab episcopo sibi conferri illud beneficium in vim sui mandati, quod fecit episcopus spreto seu inaudito patrono, qui neque præsentavit nec aliter conquestus est: deinde mandatarius controversiam passus est ab alio prætendente se provisum de eodem beneficio, qui objecit nullam mandati insinuationem fuisse factam patrono. Super hoc plura deduci possent. Sed breviter resolvendo ex prædictis patet frivolam esse hujusmodi objectionem ex quo patronus tametsi ecclesiasticus infrà semestre sibi ad hoc præfixum à jure non præsentavit nec conquestus fuit: & sic pro hac vice censetur juri suo renunciasse, tam respectu præsentationis quàm respectu insinuationis, quum in utroque sit eadem ratio. Imò etiamsi nunc & post illud semestre patronus interveniret in lite ad impugnandum collationem mandatario factam, non esset admissibilis nec audiendus, nec est quod causari possit formam in insinuatione non fuisse observatam ex quo mandatum ad eum non dirigebatur, nec etiam per illud gravabatur, prout nec in effectu per illud mandatum gravatus fuit. Quoniam notandum est, quod quando prælatus confert beneficium spreto patrono etiam ecclesiastico, si patronus infra tempus debitum non conqueratur, valet collatio prælati tanquam libera & jure ordinario, & non tanquam ex aliquo de jure devoluto à patrono, sed tanquam pro hac vice remoto obstaculo servitutis juris præsentandi, ut post longam disputationem rectè concludit Cardin. Zabar. in

cle. unica. de supplen. negli. prala. Et sic in præsenti casu solus prælatus gravatur per dictum mandatum; & valet collatio prætextu mandati facta tanquam necessaria, debita & non liberalis: quamvis in veritate respectu hujus beneficii non esset necessaria, sed voluntaria, quia prælatus recusare poterat collationem liberam dicti beneficii, negando illud esse patronal.: verum ex quo tanquam jure libero contulit, & deinde patronus negligendo jus suum pro hac vice emisit, censetur & fingitur collatio fuisse necessaria & debita: & sic remanet validum quod in vim mandati factum est. Et ita super hujusmodi controversia consultus de jure respondi. Ex quibus liquido patet veritas resolutionis quæstionis nostræ, quod valet & efficax est præsentatio vassalli vel proprietarii vel unius ex patronis, cæteris per tempus debitum tacentibus. Et siquidem facta fuerit institutio, rata & incommutabilis manet. Si autem prælatus noluerit durante tempore præsentationis expedire, saltem tunc illo lapso tenetur præsentatum admittere & instituere, quia tempore vacationis & præsentationis præsentator habebat jus in hoc patronatu. Secus si tunc nullomodo erat patronus, quia tunc quantumcumque postea verus patronus esse incipiat, non convalescit præsentatio & institutio, quæ ab initio funditus fuit nulla.

31. Ad allegata pro parte contraria, non obstat primum, quia in casu nostro vassallus non est absolute suspensus vel interdictus, sed solum respective & favore superioris patroni, si & quatenus jure suo uti velit. Unde si forte contingeret vassallos in pœnam à superiore inflictam suspendi à feudis, nullomodo possent illa suspensione (utpote præcisa & absoluta) durante, uti jure præsentandi illis feudis annexo, nec unquam convalesceret institutio in vim talis præsentationis facta. Et sic junctis prædictis satis appatet solutio ad secundum & tertium.

32. Ad quartum autem restat difficultas, quia communis est sententia in textibus juris fundata, tempus præsentandi non currere nisi à tempore * notitiæ, & sic videtur quod superior patronus vel usufructuarius etiam post lapsum temporis à vacatione, sed infrà tempus à notitia sua veniens possit irritare institutionem factam ad præsentationem vassalli vel proprietarii aut alterius in simili, sed contrarium puto, & moveor per textum optimum *in clemen. unica in fi. de concess. prabend.* ubi velut per modum regulæ dicitur, quod notitia vacationis censetur haberi, ex quo in loco vel in ecclesia beneficii vacantis publice nota est. Et quamvis textus ibi loquatur in impetrante apostolico, tamen ratio quæ illic redditur & in qua fundatur ille textus, est generalis, videlicet quod sibi imputare debet is de cujus commodo agitur, si id quod per se vel per alium scire potuerit, ignoravit, quæ ratio æque quadrat in collatoribus & patronis, & sic generaliter procedere debet ille text. per regulam, *l. regula. §. pen. & fi.* & ibi Bar. Bal. *ff. de jur. & fact. ignor.*

* Notitia vacationis.

33. Quod ubi lex est specialis, ratio tamen legis est generalis, generaliter lex est intelligenda: & ubicumque * ratio maxime in lege expressa est amplior casu legis, dispositio legis extenditur ad limites & amplitudinem rationis. Facit *l. pater filium. §. fundum. ff. de leg. 3. l. cum pater §. dulcissimis de lega. 2.* Idem vult gloss. in rub. *C. etiam ob chirogra. pecu. glo. in Auth. minoris in ver. a curatore. & in Auth. unde sumitur. co. ver. C. qui tuto. dar. possunt glo. in clem. 1.* & ibi Card. de elect. Ludo. Roman. in *cons. 174. amplissime collat. 1.* Gemi. in *cons. 39. Et themate & in num. 5.* Alexand. *cons. 3. viso processu. lib. 3.* Franc. Cur. senior. *cons. 44. collat. 5.* Anton. Cor. in *tract. de minimis versi. 7.* Soci. in *l. 2. §. mutui. c. 1. ff. si cer. pet.* Jason. in *l. 1. ff. in jus voca. ut cant. in l. id quod col. 2. l. filiusfamilias. §. Divi. lect. 2. col. pen. ff. de lega. 2. l. 1. §. fuit quæsitum collat. 4. ff. ad Trebel.* Facit quod in fortioribus terminis notant omnes scribentes in *Auth.* *quas actiones. C. de sacros. eccles. & in c. fin. de rescript.* de extensione dispositionis pœnalis vel correctoria à ratione expressa.

* Lex ampliatur ad amplitudinem rationis.

34. Et sic concludo falsam & erroneam esse opinionem Lapi in *d. allega. 78.* non sufficere interpretativam, sed præcise requiri veram scientiam ad cursum hujus temporis, quia imò sufficit ut currat tempus tam ad conferendum quàm ad præsentandum, interpretativa scientia, quæ est eo ipso quod vacatio publice nota est in loco vel ecclesia beneficii vacantis, & ita observatur, & ita debet intelligi & modificari præfata communis scientia. Unde si corpus defuncti fuerit dissimulata morte per aliquot dies asservatum, quod quandoque fit à prætendentibus resignationem, non incipit currere tempus ad conferendum vel præsentandum à die obitus, sed demum à die publicationis obitus & sepulturæ. Alioquin currit statim à die obitus, & ita practicatur, & ita tenent domi. de Rota. in *deci. 1. in dec. 13. sub ti. de jur. patron. in antiquis.*

35. Super his obiter occurrit memorabile arestum supremi hujus senatus super declaratione & ampliatione regulæ 18. * Cancellariæ *Innocent. 8. de verisimili notitia.* Ubi cavetur non valere provisionem papæ per obitum, nisi post obitum, & ante datam gratiæ hujusmodi tantum tempus effluxerit, quod interim vacatio de loco obitus ad notitiam papæ verisimiliter pervenire potuerit. Accidit canonicatum & præbendam sanctæ Mariæ castri Heraldi vacare per obitum in urbe Pictaviensi die sexta Septembris anno 1527. frater defuncti cupiens illud beneficium cadere in filium suum, cursorem destinavit Romæ, ubi filio suo Joanni Aubrion provisionem obtinuit die decimatertia ejusdem mensis, & sic post octo dies ab obitu. Interim autem fecerat corpus fratris defuncti sale conditum asservari occultata morte, & non fuit sepultus nisi decimaquinta die ejusdem mensis, unde post biduum à publicata morte ordinarius distans sexdecim milliaribus à loco obitus, habita mortis notitia, videlicet capitulum dictæ ecclesiæ S. Mariæ de Castro Heraldo, ad nominationem sui hebdomadarii contulit hujusmodi beneficium Guidoni Daulton, & eum instituit die decimaseptima ejusdem mensis, deinde dictus Joan. Audrion levatis bullis & possessione capta intentavit casum novitatis contra dictum Guidonem coram Conservatore privilegiorum Regiorum universitatis Pictaviensis, ubi actor ostendebat se provisum à papa jure præventionis, & priorem in dato spatio quatuor dierum. Reus autem excepit & docuit de dicta occultatione facta in fraudem ordinarii, qua cessante ordinarius verisimiliter non fuisset præventus à papa, & quod tempus occultationis debet deduci de tempore verisimilis notitiæ, quæ deductione facta nullum spatium restabit pro verisimili notitia. Actor autem replicabat dictam regulam de verisimili notitia esse stricti juris, & non debere extendi extra terminos suos, & quod per dictam regulam non requiritur mortem esse publicatam & notoriam in partibus, sed solum requiritur esse tempus sufficiens ad mittendum Romam inter obitum & datam gratiæ. Et plura alia hinc inde quæ omitto, sed illa erant puncta decisionis litis. Tandem per sententiam diffinitivam præfati Conservatoris actor obtinuit, & in pleno possessorio manutentus fuit: dictus Guido reus appellavit, & per * arestum latum die 23. Februarii, anno 1525. dictum fuit male judicatum, bene appellatum. Et emendando judicium plenum possessorium & manutentio adjudicata fuit Guidoni, una cum damnis & interesse turbationis, & impensis causæ principalis. Eodemque aresto decreta personalis citatio in patrem dicti Joa. ut veniret personaliter responsurus conclusionibus procuratoris generalis Regis. Ex quo aresto elici-

* Declaratio ad reg. 18. cancel. Innoc. 8.

* Arestum

citur notabilis & præjudicata declaratio ad dictam regulam Cancellariæ, ut tempus verisimilis notitiæ non incipiat currere statim post obitum quando mors fraudulenter occultata fuit: sed demum a tempore mortis publice notæ in loco obitus. Plures alias declarationes collegi in regestis meis ad dictam regulam, sed non est hic locus.

36. Quinto quæro, Quid si pendente manus injectione vacavit ecclesia, neuter autem neglexit, seu uterque infra quadrimestre, sive simul, sive successive præsentavit. Patronus unum, * vassallus alium, utrius præsentatio teneat? Et clarum est quod si vassallus non conqueratur de prehensione patroni, nec appellando, nec opponendo, nec aliter impugnando, solius patroni præsentationem debere admitti, & si forte utraque fuerit admissa, & utrique institutio facta, solum institutum ad præsentationem patroni habere jus. Sed quæstio est, quando vassallus impugnat prehensionem, puta quando se opposuit dicens eam nullam vel injustam & retractandam: quo casu, aut non præsentat infra tempus debitum, & tunc præsentatio solius patroni rata manet: & conservat jura feudi & vassalli per notata supra *ead. gloss. quæst.* 3. aut vero concurrit ad præsentationem infrà tempus, & hic est punctus quæstionis. Et primo videretur præsentationem patroni prævalere, quia sive prehensio sit justa, sive injusta, interim est servanda, ut sæpe dictum est. Et sic semper patronus remanet possessor & administrator feudi, saltem donec vassallus provisionem feudi obtineat. Secundo videtur * quod prælatus neutrius præsentationem teneatur admittere, sed quod lapso quadrimestri possit libere conferre, nisi medio tempore præsentatores concordaverint. Casus est in *c. quoniam. ad fi. in c. ex literis. in c. si vero. in c. cum te. in c. cum propter. de jur. patron.* ubi Panorm. & omnes notant esse casum mirabilem in quo non valenti præsentare currit tempus, & est mirum quod secundum illos textus potest prælatus frustrare patronos jure suo, nedum quando sunt in culpa, ut quia discordant in persona præsentanda: sed & quando nullo modo sunt in culpa, ut quia lis infertur eis ab extraneo super jure patronatus. Verum est quod illi textus dicunt nullum pro tempore futuro fieri præjudicium vero patrono, & quod taliter institutus debet per victorem repræsentari, ut in *d. c. si vero.* Sed certe illi textus non debent ita præfracte intelligi, & alium novum intellectum dedi infrà §. 147. ubi reprobavi differentiam quam Panor. & alii in *d. c. quoniam.* ponunt inter habentes jus eligendi, & habentes jus præsentandi, illi enim textus tunc habent locum quando medio & debito tempore nulla fit præsentatio, vel non fit ab eo qui est in ultima possessione & reputatione juris patronatus, ita quod potest contemni, & sic illi textus non militant in casu quæstionis nostræ.

*Præsentatio patroni utrum præferatur præsentationi factæ per vassallum.

* Utrum propter litem patronorum prælatus libere providere possit.

37. Pro resolutione breviter est dicendum, quod hæc controversia ratione oppositionis vassalli, magis concernit possessionem vel quasi & administrationem & lucrum fructuum quam proprietatem: quare utriusque præsentatio vel institutio pendet ab eventu, juxta notata per *gloss. & doct. in c. 2. in fi. de in integ. restit. in c. cum ecclesia sutrina de caus. possess. & prop. & in d. c. ex literis.* Et est ratio, quia si prehensio sit nulla & injusta prout arguitur, non evellit possessionem à vassallo, & nullum juris effectum operatur, ut dictum est suprà §. 1. *gloss.* 4. *qu.* 3. Quod ego limito nisi * per judicis sententiam a qua non sit appellatum ordinatum sit patronum vel vassallum debere pendente oppositione & lite possidere vel frui, quia tunc illius præsentatio debet admitti, & institutio fieri, quæ statim valebit cum effectu non expectato eventu litis in diffinitiva, nec retractabitur etiam si is qui provisoriam possessionem habuit, succumbat per ea quæ diximus in *recredentiario infra* §. 64. *& in dict.* §. 147. *in quæst.* ad quem spectet præsentatio lite inter cohæredes pendente. Nec obstat prærogativa prehensionis feudalis, quæ sive justa sive injusta, tenere debet, donec satisfactum sit patrono, vel aliter causa cognita a judice ordinatum. Et quod interim non potest vassallus spoliare patronum possessione feudi, nec contra eum intentare interdictum uti possidetis, ut in *d. gloss.* 4. *qu.* 4. quia oppositio vassalli habet vim & effectum interdicti recuperandi si prehensio reperiatur nulla, & talis prehensio non valet quantum ad effectum juris, ut ibi dictum est, nec debet esse in potestate patroni jure vel injuria spoliare vassallum, & privare beneficio præsentandi vacatione occurrente. Et sic breviter resoluta sit hæc quæstio super qua quamplurimi hinc inde occurrebant & variarum opinionum anfractus, sed prolixitatem veritus, brevi compendio usus sum.

* Gesta per authoratũ à judice pendente lite, rata manent etiamsi succumbat in lite.

38. Sexto quæro. Utrum commissarii à patrono deputati ad regimen feudi prehensi possint præsentare? Et absque dubio dicendum est, quod non. Hi enim commissarii multum differunt à vero sequestro de quo diximus infrà §. 64. quia regulariter sequester habet totalem administrationem rei sequestratæ, in qua habet potestatem & mandatum ab utraque parte, vel à judice vice utriusque partis: sed hic commissarii solum ab altera parte deputantur. Unde non plus possunt quàm simplex generalis procurator, qui non potest præsentare, ut no. Jo. Cald. Imol. in *c. fi. de concess. præb.* Philipp. Franc. in *c. qui ad agendum.* §. *fi. de procura. in* 6. imò etiam mandatum universale cum libera non sufficeret: sed * requiritur speciale, per notata in *c. fi. de offic. vica. in 6. in l. contra juris.* §. *si filius. ff. de pact.* ita notant Areti. Feli. in *c. dilecto. col.* 1. *de testib.* Nec obstat quod ad utendum prehensione feudali sufficit mandatum generale, ut dictum est suprà § 1. *qu.* 1. *num.* 20. Tum quia illud est utile domino, & spectat ad acquirendum: sed præsentatio spectat ad donandum, ut per Roch. Cur. in *tract. de jure patron. in ver. honorificum. numer.* 25. Tum quia hi commissarii minus possunt quàm procurator generalis, quoniam eorum commissio non est ita generalis, sed tacitè limitata ad custodiam & culturam rei & perceptionem fructuum pecuniariorum, nisi aliud in commissione sit expressum, ut not. supra §. 9. *gloss.* 4. *in fi.*

* Commissarii & sequestres utrum possint præsentare.

*Speciale mandatum requiritur ad præsentandum.

39. Adverte tamen diligenter, quod illud non procedit mero jure, & quantum ad hoc, ut prælatus præsentationem commissariorum teneatur admittere, quia non tenetur: sed potest refutare, sicut & præsentationem cujuslibet procuratoris non docentis de sufficienti mandato. Et lapso tempore, si nec vassallus nec patronus præsentaverint, poterit jure proprio & * devoluto libere conferre, nec proderit commissario vel procuratori adire superiorem, & ab eo institutionem sui præsentati obtinere, etiam si patronus ratificet vel procurator doceat de sufficienti mandato, sed post tempus quatuor mensium à vacatione, quia paria sunt non præsentasse infrà tempus debitum, vel minus benè: & sit nulla est refutatio, nulla devolutio ex hoc capite, *l. quoties. ff. qui satisda. cogan.* & expressim Lap. in *alleg.* 22. *An sufficiat in princip.* Secus si prælatus velit admittere & instituere, quia potest si velit, & tenebit institutio facta ad præsentationem hujusmodi commissarii, quia non est omninò extraneus, sicut etiam teneret institutio facta ad præsentationem procuratoris generalis, etiam si alias patronus non ratificet infra tempus, dummodo non impediat, nec alium præsentet: & dummodo etiam vassallus infra tempus non præsentaverit, quia si veniret ad præsentationem, non posset excludi nisi per habentem potestatem, mandatum, vel personam legitime & sufficienter fundatam, ut in quæstione seq. Alioquin remanet dicta institutio valida tanquam facta ad præsentationem factam nomine veri patroni, vel potestatem habentis. Et eo ipso quod commissarius feudi vel patroni in hac qualitate præsentat, censetur expressè

*Nulla devolutio ex josta refutatione.

cle. unica. de supplen. negli. prala. Et sic in præsenti casu solus prælatus gravatur per dictum mandatum; & valet collatio prætextu mandati facta tanquam necessaria, debita & non liberalis: quamvis in veritate respectu hujus beneficii non esset necessaria, sed voluntaria, quia prælatus recusare poterat collationem liberam dicti beneficii, negando illud esse patronal.: verum ex quo tanquam jure libero contulit, & deinde patronus negligendo jus suum pro hac vice emisit, censetur & fingitur collatio fuisse necessaria & debita: & sic remanet validum quod in vim mandati factum est. Ex ita super hujusmodi controversia consultus de jure respondi. Ex quibus liquido patet veritas resolutionis quæstionis nostræ, quod valet & efficax est præsentatio vassalli vel proprietarii vel unius ex patronis, cæteris per tempus debitum tacentibus. Et siquidem facta fuerit institutio, rata & incommutabilis manet. Si autem prælatus noluerit durante tempore præsentationis expedire, saltem tunc illo lapso tenetur præsentatum admittere & instituere, quia tempore vacationis & præsentationis præsentator habebat jus in hoc patronatu. Secus si tunc nullomodo erat patronus, quia tunc quantumcumque postea verus patronus esse incipiat, non convalescit præsentatio & institutio, quæ ab initio funditus fuit nulla.

31. Ad allegata pro parte contraria, non obstat primum, quia in casu nostro vassallus non est absolute suspensus vel interdictus, sed solum respective & favore superioris patroni, si & quatenus jure suo uti velit. Unde si forte contingeret vassallos in pœnam à superiore inflictam suspendi à feudis, nullomodo possent illa suspensione (utpote præcisa & absoluta) durante, uti jure præsentandi illis feudis annexo, nec unquam convalesceret institutio in vim talis præsentationis facta. Et sic junctis prædictis satis apparet solutio ad secundum & tertium.

32. Ad quartum autem restat difficultas, quia communis est sententia in textibus juris fundata, tempus præsentandi non currere nisi à tempore * notitiæ, & sic videtur quod superior patronus vel usufructuarius etiam post lapsum temporis à vacatione, sed infrà tempus à notitia sua veniens possit irritare institutionem factam ad præsentationem vassalli vel proprietarii aut alterius in simili, sed contrarium puto, & moveor per textum optimum *in clemen. unica in fi. de concess. præbend.* ubi velut per modum regulæ dicitur, quod notitia vacationis censetur haberi, ex quo in loco vel in ecclesia beneficii vacantis publice nota est. Et quamvis textus ibi loquatur in impetrante apostolico, tamen ratio quæ illic redditur & in qua fundatur ille textus, est generalis, videlicet quod sibi imputare debet is de cujus commodo agitur, si id quod per se vel per alium scire potuerit, ignoravit, quæ ratio æque quadrat in collatoribus & patronis, & sic generaliter procedere debet ille text. per regulam, *l. regula. §. pen. & fi.* & ibi Bar. Bal. *ff. de jur. & fact. ignor.*

* Notitia vacationis.

33. Quod ubi lex est specialis, ratio tamen legis est generalis, generaliter lex est intelligenda: & ubicumque * ratio maxime in lege expressa est amplior casu legis, dispositio legis extenditur ad limites & amplitudinem rationis. Facit *l. pater filium. §. fundum. ff. de leg. 3. l. cum pater §. dulcissimis de lega. 2.* Idem vide gloss. in rub. *C. etiam ob chirogra. pecu. glo. in Auth. minoris in ver. a curatore. & in Auth. unde sumitur. eo. ver. C. qui tuto. dar. possunt glo. in clem. 1.* & ibi Card. de elect. Ludo. Roman. in *cons. 174. amplissime collat. 1.* Gemi. in *cons. 39. Et themate & in num. 5.* Alexand. *cons. 3. viso processu. lib. 3.* Franc. Cur. senior. *cons. 44. collat. 5.* Anton. Cor. in *tract. de minimis. versi. 7.* Soci. in *l. 2. §. mutui. c. 1. ff. si cer. pet.* Jason. in *l. 1. ff. in jus voca. ut caut. in l. id quod col. 2. l. filiusfamilias. §. Divi. lect. 2. col. pen. ff. de lega. 2. l. 1. §. fuit quæsitum collat. 4. ff. ad Trebell.* Facit quod in fortioribus terminis notant omnes scribentes in *Auth.*

* Lex ampliatur ad amplitudinem rationis.

quas actiones. C. de sacros. eccles. & in c. fin. de rescript. de extensione dispositionis pœnalis vel correctoria à ratione expressa.

34. Et sic concludo falsam & erroneam esse opinionem Lapi in *d. allega. 78.* non sufficere interpretativam, sed præcise requiri veram scientiam ad cursum hujus temporis, quia imò sufficit ut currat tempus tam ad conferendum quàm ad præsentandum, interpretativa scientia, quæ est eo ipso quod vacatio publice nota est in loco vel ecclesia beneficii vacantis, & ita observatur, & ita debet intelligi & modificari præfata communis scientia. Unde si corpus defuncti fuerit dissimulata morte per aliquot dies asservatum, quod quandoque fit à prætendentibus resignationem, non incipit currere tempus ad conferendum vel præsentandum a die obitus, sed demum à die publicationis obitus & sepulturæ. Alioquin currit statim à die obitus, & ita practicatur, & ita tenent domi. de Rota. in *deci. 1. in dec. 13. sub ti. de jur. patron. in antiquis.*

35. Super his obiter occurrit memorabile arestum supremi hujus senatus super declaratione & ampliatione regulæ 18. * Cancellariæ *Innocent. 8. de verisimili notitia.* Ubi cavetur non valere provisionem papæ per obitum, nisi post obitum, & ante datam gratiæ hujusmodi tantum tempus effluxerit, quod interim vacatio de loco obitus ad notitiam papæ verisimiliter pervenire potuerit. Accidit canonicatum & præbendam sanctæ Mariæ castri Heraldi vacare per obitum in urbe Pictaviensi die sexta Septembris anno 1527. frater defuncti cupiens illud beneficium cadere in filium suum, cursorem destinavit Romæ, ubi filio suo Joanni Aubrion provisionem obtinuit die decimatertia ejusdem mensis, & sic post octo dies ab obitu. Interim autem fecerat corpus fratris defuncti sale conditum asservari occultata morte, & non fuit sepultus nisi decimaquinta die ejusdem mensis, unde post biduum a publicata morte ordinarius distans sexdecim milliaribus à loco obitus, habita mortis notitia, videlicet capitulum dictæ ecclesiæ S. Mariæ de Castro Heraldo, ad nominationem sui hebdomadarii contulit hujusmodi beneficium Guidoni Daulton, & eum instituit die decimaseptima ejusdem mensis, deinde dictus Joan. Audrion levatis bullis & possessione capta intentavit casum novitatis contra dictum Guidonem coram Conservatore privilegiorum Regiorum universitatis Pictaviensis, ubi actor ostendebat se provisum à papa jure præventionis, & priorem in dato spatio quatuor dierum. Reus autem excepit & docuit de dicta occultatione facta in fraudem ordinarii, qua cessante ordinarius verisimiliter non fuisset præventus à papa, & quod tempus occultationis debet deduci de tempore verisimilis notitiæ, quæ deductione facta nullum spatium restabit pro verisimili notitia. Actor autem replicabat dictam regulam de verisimili notitia esse stricti juris, & non debere extendi extra terminos suos, & quod per dictam regulam non requiritur mortem esse publicatam & notoriam in partibus, sed solum requiritur esse tempus sufficiens ad mittendum Romam inter obitum & datam gratiæ. Et plura alia hinc inde quæ omitto, sed illa erant puncta decisionis litis. Tandem per sententiam diffinitivam præfati Conservatoris actor obtinuit, & in pleno possessorio manutentus fuit: dictus Guido reus appellavit, & per * arestum latum die 23. Februarii, anno 1525. dictum fuit male judicatum, bene appellatum. Et emendando judicium plenum possessorium & manutentio adjudicata fuit Guidoni, una cum damnis & interesse turbationis, & impensis causæ principalis. Eodemque aresto decreta personalis citatio in patrem dicti Joa. ut veniret personaliter responsurus conclusionibus procuratoris generalis Regis. Ex quo aresto elici-

* Declaratio ad reg. 18. cancel. Innoc. 8.

* Arestum

citur notabilis & præjudicata declaratio ad dictam regulam Cancellariæ, ut tempus verisimilis notitiæ non incipiat currere statim post obitum quando mors fraudulenter occultata fuit: sed demum a tempore mortis publice notæ in loco obitus. Plures alias declarationes collegi in regestis meis ad dictam regulam, sed non est hic locus.

36. Quinto quæro, Quid si pendente manus injectione vacavit ecclesia, neuter autem neglexit, seu uterque intra quadrimestre, sive simul, sive successive præsentavit. Patronus unum, * vassallus alium, utrius præsentatio teneat? Et clarum est quod si vassallus non conqueratur de prehensione patroni, nec appellando, nec opponendo, nec aliter impugnando, solius patroni præsentationem debere admitti, & si forte utraque fuerit admissa, & utrique institutio facta, solum institutum ad præsentationem patroni habere jus. Sed quæstio est, quando vassallus impugnat prehensionem, puta quando se opposuit dicens eam nullam vel injustam & retractandam: quo casu, aut non præsentat infra tempus debitum, & tunc præsentatio solius patroni rata manet: & conservat jura feudi & vassalli per notata suprà *ead. gloss. quæst.* 3. aut vero concurrit ad præsentationem infrà tempus, & hic est punctus quæstionis. Et primo videretur præsentationem patroni prævalere, quia sive prehensio sit justa, sive injusta, interim est servanda, ut sæpe dictum est. Et sic semper patronus remanet possessor & administrator feudi, saltem donec vassallus provisionem feudi obtineat. Secundo videtur * quod prælatus neutrius præsentationem teneatur admittere, sed quod lapso quadrimestri possit libere conferre, nisi medio tempore præsentatores concordaverint. Casus est in *c. quoniam. ad fi. in c. ex literis. in c. si vero. in c. cum te. in c. cum propter. de jur. patron.* ubi Panorm. & omnes notant esse casum mirabilem in quo non valenti præsentare currit tempus, & est mirum quod secundum illos textus potest prælatus frustrare patronos jure suo, nedum quando sunt in culpa, ut quia discordant in persona præsentanda: sed & quando nullo modo sunt in culpa, ut quia lis infertur eis ab extraneo super jure patronatus. Verum est quod illi textus dicunt nullum pro tempore futuro fieri præjudicium vero patrono, & quod taliter institutus debet per victorem repræsentari, ut in *d. c. si vero.* Sed certe illi textus non debent ita præfracte intelligi, & alium novum intellectum dedi infrà §. 147. ubi reprobavi differentiam quam Panor. & alii in *d. c. quoniam.* ponunt inter habentes jus eligendi, & habentes jus præsentandi, illi enim textus tunc habent locum quando medio & debito tempore nulla sit præsentatio, vel non sit ab eo qui est in ultima possessione & reputatione juris patronatus, ita quod potest contemni, & sic illi textus non militant in casu quæstionis nostræ.

*Præsentatio patroni utrum præferatur præsentationi factæ per vassallum.

* Utrum propter litem patronorum prælatus libere providere possit.

37. Pro resolutione breviter est dicendum, quod hæc controversia ratione oppositionis vassalli, magis concernit possessionem vel quasi & administrationem & lucrum fructuum quam proprietatem: quare utriusque præsentatio vel institutio pendet ab eventu, juxta notata per *gloss. & doct. in c. 2. in fi. de in integ. restit. in c. cum ecclesia sutrina de caus. possess. & prop & in d. c. ex literis.* Et est ratio, quia si prehensio sit nulla & injusta prout arguitur, non evellit possessionem à vassallo, & nullum juris effectum operatur, ut dictum est suprà §. 1. *gloss. 4. qu.* 3. Quod ego limito nisi * per judicis sententiam a qua non sit appellatum ordinatum sit patronum vel vassallum debere pendente oppositione & lite possidere vel frui, quia tunc illius præsentatio debet admitti, & institutio fieri, quæ statim valebit cum effectu non expectato eventu litis in diffinitiva, nec retractabitur etiam si is qui provisoriam possessionem habuit, succumbat per ea quæ diximus in *recredentiario infra* §. 64. *& in dict.* §. 147. *in quæst.* ad quem spectet præsentatio lite inter cohæredes pendente. Nec obstat prærogativa prehensionis feudalis, quæ sive justa sive injusta, tenere debet, donec satisfactum sit patrono, vel aliter causa cognita a judice ordinatum. Et quod interim non potest vassallus spoliare patronum possessione feudi, nec contra eum intentare interdictum uti possidetis, ut in *d. gloss. 4. qu. 4.* quia oppositio vassalli habet vim & effectum interdicti recuperandi si prehensio reperiatur nulla, & talis prehensio non valet quantum ad effectum juris, ut ibi dictum est, nec debet esse in potestate patroni jure vel injuria spoliare vassallum, & privare beneficio præsentandi vacatione occurrente. Et sic breviter resoluta sit hæc quæstio super qua quamplurimi hinc inde occurrebant & variarum opinionum anfractus, sed prolixitatem veritus, brevi compendio usus sum.

* Gesta per authoritatẽ à judice pendente lite, rata manent etiamsi succumbat in lite.

38. Sexto quæro. Utrum commissarii à patrono deputati ad regimen feudi prehensi possint præsentare? Et absque dubio dicendum est, quod non. Hi enim commissarii multum differunt à vero sequestro de quo diximus infrà §. 64. quia regulariter sequester habet totalem administrationem rei sequestratæ, in qua habet potestatem & mandatum ab utraque parte, vel à judice vice utriusque partis: sed hic commissarii solum ab altera parte deputantur. Unde non plus possunt quàm simplex generalis procurator, qui non potest præsentare, ut no. Jo. Cald. Imol. in *c. fi. de conceß. preb.* Philipp. Franc. in *c. qui ad agendum.* §. *fi. de procura. in* 6. imò etiam mandatum universale cum libera non sufficeret: sed * requiritur speciale, per notata in *c. fi. de offic. vica. in* 6. *in l. contra juris.* §. *si filius. ff. de pact.* ita notant Areti. Feli. in *c. dilecto. col. 1. de testib.* Nec obstat quod ad utendum prehensione feudali sufficit mandatum generale, ut dictum est suprà § 1. *qu. 1. num.* 20. Tum quia illud est utile domino, & spectat ad acquirendum: sed præsentatio spectat ad donandum, ut per Roch. Cur. in *tract. de jure patron. in ver. honorificum. numer.* 25. Tum quia hi commissarii minus possunt quàm procurator generalis, quoniam eorum commissio non est ita generalis, sed tacitè limitata ad custodiam & culturam rei & perceptionem fructuum pecuniariorum, nisi aliud in commissione sit expressum, ut not. supra §. 9. *gloss. 4. in fi.*

* Commissarii & sequestres utrum possint præsentare.

*Speciale mandatum requiritur ad præsentandum.

39. Adverte tamen diligenter, quod illud non procedit mero jure, & quantum ad hoc, ut prælatus præsentationem commissariorum teneatur admittere, quia non tenetur: sed potest refutare, sicut & præsentationem cujuslibet procuratoris non docentis de sufficienti mandato. Et lapso tempore, si nec vassallus nec patronus præsentaverint, poterit jure proprio & * devoluto libere conferre, nec proderit commissario vel procuratori adire superiorem, & ab eo institutionem sui præsentati obtinere, etiam si patronus ratificet vel procurator doceat de sufficienti mandato, sed post tempus quatuor mensium à vacatione, quia paria sunt non præsentasse infrà tempus debitum, vel minus benè: & sic nulla est refutatio, nulla devolutio ex hoc capite, *l. quoties. ff. qui satisda. cogan.* & expressim Lap. in *alleg.* 22. *An sufficiat in princip.* Secus si prælatus velit admittere & instituere, quia potest si velit, & tenebit institutio facta ad præsentationem hujusmodi commissarii, quia non est omninò extraneus, sicut etiam teneret institutio facta ad præsentationem procuratoris generalis, etiam si alias patronus non ratificet infra tempus, dummodo non impediat, nec alium præsentet: & dummodo etiam vassallus infrà tempus non præsentaverit, quia si veniret ad præsentationem, non posset excludi nisi per habentem potestatem, mandatum, vel personam legitime & sufficienter fundatam, ut in quæstione seq. Alioquin remanet dicta institutio valida tanquam facta ad præsentationem factam nomine veri patroni, vel potestatem habentis. Et eo ipso quod commissarius feudi vel patroni in hac qualitate præsentat, censetur expressè

*Nulla devolutio ex justa refutatione.

patroni & committentis nomine præsentare.

40. Septimo juxta hæc quæro, Quid si pendente prehensione vacavit ecclesia: Vassallus * præsentat unum: Commissarii autem patroni præsentant alium: Patronus post quadrimestre hoc sciens ratificat præsentationem commissariorum suorum: Utra præsentatio & institutio valeat? Hæc est valdè argumentosa quæstio, sed breviter resolvendo concludo pro præsentatione vassalli, & institutum ad ejus præsentationem habere verum titulum, per notata *suprà ead. gloss. quæst.* 4. quoniam præsentia simplicium commissariorum non debuit nec potuit (saltem concurrente vassallo) efficaciter admitti, quum non habeant mandatum sufficiens, & sic non fecit impedimentum vassallo, *cap. non præstat. de reg. jur. in 6.* Et quamvis prælatus in sui præjudicium possit gratificari commissariis, vel procuratori generali, aut nuntio, & valeat institutio ad præsentationem, quamvis libere conferre potuerit, non tamen potest illis gratificari in præjudicium alterius habentis jus potius, vel habentis speciale mandatum, cujus præsentatio obligat prælatum & necessitatem inducit.

* Præsentatio facta per vassallum utrum præferatur præsentationi factæ per cōmissarium patroni.

41. Et multominus obstat * ratificatio patroni, quia ubicumque actus, puta electio, præsentatio, confirmationis, vel bonorum possessionis petitio, debet fieri infra certum determinatum tempus, si fiat ab alio etiam expresso nomine nostro, necesse est ratum haberi infra idem tempus, alioquin ratificatio sequens post tempus, & cum non potest amplius actus fieri, nihil operatur, & actus remanet nullus. Textus in *l. pen.* ubi Bart. Ang. *ff. rem ra. hab. glo. no. in c. quam fit in ver. petere. ff. ibi* Pet. de Ancha. Gemi. Philipp. Franc. *de elect. in 6. no.* Panorm. in *c. accedens de præbend.* Alex. in *consil.* 55. *ponderatis his lib.* 2. Et qui non facit actum infra tempus requisitum, vel infra illud non ratificat, videtur tacitè juri suo renunciare, Guid. Pap. in *consil.* 224. *c. pen. qu.* 6. Remanet ergo præsentatio vassalli valida tanquam sola: secus si patronus infra tempus ratificasset, quia tunc præsentatus ab eo vel suis commissariis obtinet.

* Ratificatio debet fieri infra tempus actus gerendi.

42. Octavo quæro. Prehensione & lite super ea pendente, * vassallus præsentat Titium: Patronus autem præsentat eumdem: Titius accedit ad prælatum, exhibens utramque præsentationem, petens ex utraque admitti & institui, nolens ad alteram se determinare. Utrum prælatus teneatur ad utramque præsentationem accumulativè vel alternativè instituere, an vero cogere possit Titium alteram eligere, alioquin refutare? Hanc quæstionem in simili format & utrimque disputat Lapus, *alleg.* 8. *incip. præsentatus.* Et concludit quod præsentatus tenetur alteram eligere, *per c. ut qui duas, de elect. in* 6. Idem in simili decidit Bald. in *consil.* 17 *factum. num.* 4. *lib.* 5. Et Lapum sequitur Phil. Franc. in *c.* 2. *de elect. in* 6. Roch. Cur. in *tract. de jur. patron. in ver. honorificum, quæst.* 40. & est ratio multum urgens, quia hic non agitur de jure acquisito defendendo: quo casu facile admittitur, ut ex pluribus collationibus quis se tueri possit, ut notat Lapus *allega. ult.* Lap. Domi. Philipp. Franc. in *d. cap. ut quis duas.* Card. Panor. in *cap. post electionem de concess. præb.* Panor. Feli. in *cap. cum olim de re jud.* Feli. in *cap. in nostra col.* 2. *de rescript. in cap. inter dilectos, cap.* 9. *de fid. instrum.* Anton. Corse. in *tract. de gemma, in versic.* 66. Philipp. Deci in *c. bone, col.* 1. *de appellat. in l. nemo ex his* §. 1. *ff. de reg. jur.* sed hic agitur de jure acquirendo. Et sicut confirmatio debet fieri super electione certa, ita institutio super certa præsentatione. Et sicut non tenetur prælatus plures pluries instituere, ita non videtur cogendus ad plures præsentationes simul vel alternativè & sub incerto instituere, ut in hoc casu, in quo præsentatores prætendunt singuli ad se in solidum tantum & privativè ad invicem spectare jus præsentandi. Quibus non obstantibus puto nedum valere institutionem si prælatus voluntariè admiserit: sed etiam teneri admittere præsentatum & instituere, alioquin superiorem adiri posse, & eidem providere debere. Et est ratio, quia certum est Titium esse præsentatum ab habente potestatem, & licet pro tunc ignoretur uter præsentantium pro hac vice habeat jus (quod pendet ab exitu litis super validitate & justitia prehensionis) tamen constat quod ad alterum spectat jus. Unde cum præsentatus habeat præsentationem ab utroque, necessario infertur eum esse præsentatum ab habente jus, & sic eum habere jus ad rem, eique deberi beneficium & institutionem: ergo institui debet, nec in hoc fit aliquod præjudicium prælato nec ecclesiæ patronatæ, quoniam in hoc casu non subest periculum, quod plures constituantur in possessione vel quasi juris patronatus, quum non sit profutura præsentatio & admissio nisi victori; & cum hoc casu in omnem eventum non mutetur nec multiplicetur, sed semper remaneat idem & unicus patronus ratione ejusdem feudi. Plures aliæ quæstiones inter prætendentes dominium ejusdem feudi occurrunt, sed remitto ad notata infrà §. 147.

* Præsentatio ejusdem facta à vassallo & domino ut valeat & quæ præferenda.

43. Nono, propius ad materiam nostram, quæro: Utrum patronus superior fruens feudo prehenso, possit uti jure * retractus feudalis in subfeuda vendita? Et primo absque dubio videtur quod sic, quia ad eum pro tempore spectant omnia jura dominicalia & honorifica & utilia per hunc textum. Ergo & jus retractus quod est unum ex illis. Secundo, quia jus retractus non spectat nec spectare potest interim ad vassallum contumacem, cum non possit exigere fidelitatem à subvassallo, nec eum investire, igitur nec jus retractus eligere, sicut nec jus quinti denarii habet. Igitur spectat ad superiorem patronum ad quem & electio quinti denarii & jurium spectat. In contrarium argumentor primo, quia jus retractus non est in fructu, ut diximus *suprà* §. 20. *gloss.* 2. *num.* 24. Patronus autem superior nihil suum facit de feudo prehenso nisi fructus. Secundo, quia jus retractus principaliter conceditur favore unionis & consolidationis, unde non potest alii cedi: ut in *d.* §. 20. *gloss.* 1. *quæst.* 1. Sed patronus superior non potest sibi ipsi unire subfeuda, quia non potest esse vassallus vassalli sui, & si de facto obveniant in feuda, tenetur ponere extra manus suas, *ut* §. 20. *gloss.* 4. *num.* 3. Si autem diceretur quod subfeuda redempta uniret & consolidaret mensæ vassalli sui, hoc esset præposterum, quia jus prehensionis feudalis debet esse utile prehendenti, & damnosum adversario, sed hic esset è converso. Pro brevi resolutione distingue: Aut agitur de subfeudo vendito, & cujus venditio perfecta & purificata fuit ante prehensionem feudi: Aut de vendito pendente prehensione. Primo casu sit conclusio, quod superior patronus nihil potest aliud facere, quam ex defectu hominis subfeudum apertum prehendere, & fructus lucrari quamdiu emptor justa non offert: sed illo justa offerente cessat prehensio. Electio autem & perceptio juris quinti denarii vel retractus hoc casu spectat ad vassallum vel ejus hæredem: & non ad superiorem patronum, cujus investitura & oblationum admissio non nocet vero proprietario feudi prehensi per notata *suprà eod. gloss.* 8. Secundo casu sit conclusio, quod ad patronum superiorem spectant omnia jura feudalia in subfeudum, nedum honorifica sed etiam utilia, & electio quinti denarii vel retractus, ita quod invito extraneo emptore potest contra eum uti retentione feudali: habet enim in juribus feudalibus solus fundatam intentionem, etiam privativè ad proprietarium feudi prehensi.

* Retractu utrum possit uti in subfeuda vendita patronus superior qui fruitur feudo prehenso.

44. Nec obstat quod non univit feudum mensæ proprietarii, nec proprietati feudi prehensi. Non enim tenetur (nisi fortè velit) hoc facere, nec adhuc hanc unionem facere posset invito proprietario: secus satis est quod retrahit per se, & ad sui & non extranei commodum, quia formalis unio ad feudum immediatum non est de essentia retractus feudalis: per notata *suprà* §. 20. *gloss.* 1. *quæst.* 1. *in fin.* Finita autem

autem prehensione & vassallo investito, non potest superior patronus amplius tenere illud subfeudum ad manum suam, non etiam tenetur illud relinquere vel restituere vassallo suo, etiam offerenti refundere pretium cum legalibus sumptibus retractus: sed poterit illud alii donare vel cariori aut quando potuerit pretio vendere. Et in casum quo velit veodere vel de facto vendiderit, poterit vassallus idemque immediatus patronus habere illud pro pretio ultimæ hujus venditionis dumtaxat, nullo habito respectu ad priorem venditionem; & infrà 40. dies à notificatione hujus ultimæ venditionis secundum formam §. 20. *supra eod.* Ex quibus habes ampliationem ad *d.* §. 20. ut procedat etiam si feudum vendatur à superiore, & à patrono volenti retractu uti.

* Feudum ob negationem commissum ori committatur pendente feudi prehensione.

45. Decimo juxta hæc quæro? Cui acquiratur subfeudum, quod propter * negationem seu feloniam in superiorem patronum tempore prehensionis feudi medii secundum notata *suprà* §. 43. *qu.* 2. cecidit in commissum? Videbatur enim consolidari proprietati, & sic quod superior patronus non lucraretur nisi fructus ad tempus prehensionis feudi, saltem in commisso propter abnegationem, quæ magis rem & proprietatem concernit; quam personam, vel personæ offensam. Tamen eodem modo, ut nuper, dicendum est quod acquiritur ipsimet superiori patrono negationem aut feloniam passo. Tum quia ad eum debet spectare hujusmodi commissum, qui offensam passus est in ultionem injuriæ *c.* 1. §. *denique, quæ fuit pri. caus. benef. amitt. in usib. feud.* Tum quia aliud est confiscari, aliud incorporari, ut plenè diximus in *d.* §. 43. *qu. fin.* Et dato quod aliquando feudum ut subfeudum ipso facto confiscaretur vel committeretur: tamen non ipso facto incorporatur, sed potest is ad quem defertur commissum, rem commissam (si velit) seorsum possidere, vel alii quoquo titulo concedere. Et sic quamvis commissa de se non sint in fructu, *ut supra* §. 1. *gloss.* 1. *quæst.* 4. tamen spectant ad patronum superiorem jure feudali fruentem, eique jure proprietatis acquiruntur, quamvis non spectarent ad fructuarium, nisi quo ad usumfructum dumtaxat. Et ratio differentiæ est, tum quia superior patronus principaliter patitur injuriam ex qua jus commissi oritur. Tum quia longè plus juris & authoritatis habet, quam simplex fructuarius. Secus esset in subfeudis quæ finirentur, & ipso facto incorporarentur, *ut supra* §. 43. *q. fin. nu.* 172. quia acquirerentur proprietario feudi prehensi, & in eis nihil juris haberet superior patronus ultra perceptionem fructuum, nec ea posset concedere, nec de illis disponere, sicut nec de feudo prehenso, quod non potest in se deterius facere. Quod etiam in hac & præcedenti quæstione diximus posse superiorem patronum pro libito disponere vel alienare subfeudum jure retractus feudalis retentum, vel jure feloniæ & commissi acquisitum, debet intelligi dummodo alienet sub eisdem conditionibus quibus in subfeudum à feudo movetur, & dummodo si per modum venditionis alienatur, possit vassallus retractu feudali uti.

46. Adverte tamen ad id quod diximus vassallum habere jus retractus in suo subfeudo à superiori patrono vendito, ut sit verum dummodo vendatur postquam superior patronus levavit manum suam vassallo, eumque in fidem recepit, quo facto cogitur ponere illud subfeudum extra manus suas: Secus si pendente prehensione feudi ex defectu hominis venderet cuicumque subfeudum quocumque modo acquisitum, quia tunc omnia jura ipsimet vendenti acquiruntur, & in eo confunduntur, potestque idem venditor emptorem subfeudi in fidem admittere, & sic in perpetuum pro hac vice excludere vassallum suum ab omni jure retractus.

* Laudimia censualium prædiorum

47. Undecimo quæro: Quid de * laudativis seu laudimiis & juribus censualium prædiorum feudi prehensi? Et omnino idem eisdem datis terminis, dicendum quod de subfeudis, hæc enim omnia jura & commoda spectant ad superiorem patronum pro tempore suo, etiam retractus dominicalis, in quibus de consuetudine dominus directus uti potest retractu in casualibus, vel ubi in concessione ita cautum est. Et generaliter omnis fructus extenso vocabulo & omnis commoditas sive ordinaria, sive extraordinaria, sive uniformis, sive difformis, obveniens tempore prehensionis spectat ad jus & lucrum patroni. Hinc si in feudo prehenso, ratione feudi sint homines manus mortuæ, quorum videlicet successio sine liberis eamdem conditionem agnoscentibus decedentium devolvitur ad dominum, hujusmodi successiones cedunt lucro patroni, si tempore manus injectionis obveniant: quemadmodum etiam mulctæ, emendæ, pœnæ, confiscationes, & cætera omnia jura & commoda jurisdictionis feudalis ex defectu hominis prehensa tempore prehensionis excidentia acquiruntur in perpetuum patrono per notata Bart. & aliorum in *l. fin. ff. solut. matrim.* Ad hoc facit quod Steph. Bert. in *cons.* 202. *non videtur lib.* 3. consuluit ad conductorem fructuum & omnium jurium & emolumentorum certi prioratus, spectare & pertinere spolia sive successiones curatorum sive parochorum omnium ecclesiarum subditarum dicto prioratui, tempore locationis morientium, quæ quidem spolia sive successiones pertinebant ad priorem ratione dicti prioratus per obitum dictorũ parochorum, quoniam veniunt appellatione fructuum largè sumpto vocabulo, saltem appellatione redituum & obventionum, cum his terminis generalibus, omnium & quorumcumque. Et adverte ad Bart. quia prima facie ibi videtur reprobare consilium Oldra. 129. de quo mentionem fecimus *supra eod. glo.* 4. *nu.* 3. Sed rectè inspiciendo non est ita, quia loquitur in diverso casu. Et Bertrand. ibi non respondet ad rationes Oldra. ex eo quod dictum Oldradi non sit verum: sed ex eo quod non concludunt in casu in quo consuluit Bertrandus, & sic uterque rectè consuluit in casu suo.

sunt patroni pendente feudi prehensione.

* Fructus appellatione continetur omnis obventio.

* Thesaurus cedit domino utili & non directo.

48. Duodecimo quæro, Quid si prehensione pendente patronus invenit * thesaurum in feudo? Et non est quæstio de dimidia quæ spectat ad eum ratione inventionis, sed de alia dimidia quę debet cedere domino soli. Et videtur omnino spectare ad patronum quia dominus est. Et quamvis non sit nisi dominus directus, hoc est verum nisi in casu aperturæ & prehensionis feudi, quia tunc in effectu est etiam dominus utilis. Unde quemadmodum si vassallus, quamdiu est vassallus inveniat thesaurum in feudo, spectat ad eum in totum & nihil habet directus dominus ut notant Joan. Faber, Aret. in §. *thesauros, instit. de rer. divis.* Joan. de Pla. in *l.* 1. *C. de thesaur. lib.* 10. *C.* ita spectare debet ad patronum pro tempore quo feudum apertum justè tenet ad manum suam. Sed illud non placet, quia etiam pendente prehensione & ea non obstante vassallus & non patronus est verus dominus utilis & de dominio suo liberè potest disponere ut prius, quamvis ad tempus perdat fructus. Et sic dispositio *d.* § *thesauros, & d. l. unica.* verificatur in vassallo magis quàm in patrono. Videtur tamen quod saltem patronus possit retinere thesaurum & eo frui quamdiu prehensio durat & jure feudali fruetur feudo, quemadmodum in usufructuario qui pendente usufructu, toto thesauro à se in fructili feudo invento frui potest, & dimidium solum restituere finito usufructu. Et similiter maritus in thesauro invento in re dotali secundum gloss. Bar. Bal. & alios in *l. divortio.* §. *si fundum, ff. sol. matri.* Et ita tenet Guil. Bened. in *repet. c.* Rayn. in *ver. cætera bona. num.* 30. & 34. & ibi extendit ad creditorem qui invenit thesaurum in fundo hypothecato, ut præter dimidiam quam jure inventionis lucratur, possit aliam dimidiam retinere jure pignoris donec debitum solvatur. Sed istud quamvis sit coloratum, non puto

[Thesaurus non est pars fundi.]*

verum, quoniam * thesaurus non est pars fundi nec feudi, neque etiam est in fructu, ut probavi *supra* §. 1. *gloss.* 1. *num.* 43. nec potest eo feudaliter sive jure feudali frui patronus, igitur dimidia illa thesauri quæ cedit domino, præter id quod non potest cedere patrono jure domini, ut diximus, non potest ab eo retineri, neque tanquam fructus, neque tanquam pars fundi vel feudi, quum neutri accedat. Et sic in continenti debetur & restitui debet vassallo. Et similiter proprietario ab usufructuario, ut diximus in *d.* §. 1. Et idem dico de creditore: ut non possit dimidiam illam thesauri quæ cedit domino retinere jure pignoris, quum non sit neque fructus neque pars ei hypothecata, & sic non cadit in hypothecam ratione fundi. Secus si alias omnia bona debitoris vel domini fundi generaliter fuerint hypothecata.

---

*[*Olim fuit 88.]*

* §. LVI.

ITEM le seigneur feodal qui met en sa main par faute d'homme, droits & devoirs non faits, le fief tenu de luy, ou qu'il a des terres emblavées par aucun fermier ou laboureur, auquel sont baillées à ferme icelles terres: iceluy seigneur feodal s'il veut avoir les gaignages d'icelles terres, est tenu de rendre & restituer au fermier & laboureur ses feurs & semences.

[Hic §. hodie ita est mutatus.]

LE seigneur feodal qui met en sa main par faute d'homme, droits & devoirs non faits, le fief tenu & mouvant de luy, qui de bonne foy & sans fraude a esté baillé à loyer ou moisson par son vassal en tout ou partie, doit se contenter de la redevance deuë par le fermier ou preneur, pour ce qui est baillé à ferme: & pour le surplus le peut exploiter par ses mains en rendant les labours, semences & frais de ce qu'il exploite ou met en ses mains.

SUMMARIA §. LVI.

1. Labor & opera minuunt fructus.

2. Q. 1. Differentia inter sumptus fructiles, & sumptus factos in perpetuam rei utilitatem.

3. Q. 2. Patronus volens capere fructus feudi tenetur omnes sumptus refundere: nec sufficit quod offerat sumptus pro rata fructuum.

4. Non tenetur patronus ad aliquam restitutionem sumptuum si post prehensionem fructus perierint casu fortuito.

5. Nisi fructus perierint postquam à patrono collecti essent.

Casus contingens in fructibus jam collectis à colono, non relevat colonum.

6. Q. 3. Patronus nil deducit ratione impensarum perpetuam feudi utilitatem concernentium à quocumque factæ sint.

1. HOc tacitè intelligebatur etiam si non fuisset expressum, quoniam ipso jure de essentia & significatione fructuum, deducuntur omnes sumptus & impensæ, quæ quærendorum, colligendorum, conservandorumque eorum gratia fiunt. Textus in *l.* 1. *C. de fruct. & lit. impen. l. fructus. ff. sol. mat. in l. si domino §. fin. de peti. hered.* Unde etiam patroni deducuntur & restituuntur. Textus in *d. l. si à domino. in fin. in l. fundus qui, in fin. pri. ff. famil. herc.* ubi dicitur nullum casum intervenire posse qui hoc genus deductionis impediat. Igitur si patronus nolit contentari mercede debita à colono vassalli, sed colligere fructus & per manus suas vel suorum frui expulso dicto colono, quia jam coluerat & seminaverat agros feudales, tenetur eidem restituere impensas factas futurorum fructuum gratia, sive sint impensæ seminis & reliquæ culturæ, & pariter operas coloni servorumque & animalium suorum: hujusmodi enim operæ quærendorum fructuum causa factæ ipso jure minuunt fructus, sicut & impensa seminis, ut est notum & expressum notabile Angel. in *d. l. si domino. in fin.*

2. Sed primo quæro, Quid si vassallus non habeat colonum, sed per manus suas sive sumptibus * suis colebat, utrum habeat locum hic §? Videtur quod non, quia non loquitur nisi de sumptibus bona fide factis à colono, qui est tertius cui non debet præjudicari, attento etiam quod non fuit in culpa, quum non sit vassallus nec possit clientelaria præstare obsequia: Sed alia ratio est in ipsomet vassallo qui est in culpa, & fortè in dolo nolendo obsequi patrono. Et sic non videtur habenda ratio de sumptibus ab eo factis, sicut & in fortiori non habetur ratio impensarum factarum ab eo in perpetuam feudi utilitatem & augmentationem, imò illis fruetur patronus pendente manus injectione sine aliqua deductione, ut diximus supra §. 1. *gloss.* 5. *num.* 70. Dicendum tamen quod hic §. licet loquatur in colono, tamen etiam habet locum in vassallo per jura allegata in princip. hujus §. Sic etiam consuetudo Aurelianensis *eo. tit.* §. 22. non distinguit à quo facti sint sumptus, & ita etiam in simili resolvimus *suprà* §. 1. *gloss.* 8. *qu.* 3. *num.* 13. Et pro dilutione objecti, magna est * differentiæ ratio inter sumptus fructiles: & sumptus factos ad perpetuam rei utilitatem, quia sumptus fructiles non sunt propriè pars rei, sed pars fructuum, eosque ipso jure minuunt: Patronus autem prehendens

[De vassallo qui suis sumptibus colit & non per colonum.]*

[Differentia sumptuum.]*

hendens

prehendens ex defectu hominis debet lucrari fructus dumtaxat & nihil ultra: ergo sumptus quoscumque & à quocumque factos in fructus debet restituere etiam vassallo contumaci. Alioquin ultra fructus lucraretur contra intentionem consuetudinis, quia [illegible] universos fructus, & ultra haberet sumptus earum gratia factos à vassallo. Sumptus autem facti in rei perpetuam utilitatem, non sunt pars fructuum, sed pars rei & feudi, & sic una cum feudo illis fruitur patronus, nec hujusmodi sumptus sive meliorationes retinet vel lucratur, sed eas una cum feudo quales sunt tempore levationis manus restituit.

3. Secundo quæro: Quid si post prehensionem feudi maturitatis & collectionis tempore adveniente calamitate, labe sive alio fortuito casu, sive à cœlo, sive ab hominibus, puta depopulatoribus agrorum illato, fructus omnes perierint: utrum nihilominus debeat patronus refundere vassallo vel ejus colono dictos sumptus per eos factos gratia speratorum fructuum? Respondeo: Aut patronus non expulit vassallum vel ejus colonum: sed permisit eos sub nomine suo colere & possidere nullis commissariis adhibitis, vel adhibitis ad recipiendum fructus in tempore suo, vel ad redditionem rationum dumtaxat, & non ad detentionem realem & gubernationem feudi: & tunc clarum est quod non tenetur. Et si sint modici fructus, potest illos remittere, & non tenebitur de aliquo sumptu fructuum. Si autem velit fructus quantumvis modicos habere: tenebitur refundere omnes sumptus, nec audietur volens refundere solum pro rata valoris fructuum per hunc textum quem intelligo & amplio nedum de sumptibus factis usque ad manus injectionem, sed etiam de cæteris justis sumptibus in fructibus colligendis & servandis postea factis patiente patrono, quum sit eadem ratio. Aut vero patronus expulit vassallum, aut ejus colonum à cura, cultura, & regimine feudi, tanquam fructus per manus suas percepturus. Et videtur teneri dictos sumptus usque ad tempus prehensionis restituere, quia ex modo & forma prehensionis censetur extunc curam & periculum in se suscepisse, & se ad restitutionem sumptuum usque ad dictum tempus prehensionis à vassallo vel colonis ejus factorum obligasse, à qua obligatione semel facto suo suscepta non videtur liberari per casum sequentem, sed sibi debere imputare, maxime attento quod vassallo & ejus colono abstulit factum spem fructuum medio tempore vendendi vel permutandi, & saltem videtur istud procedere respectu coloni innocentis, qui sine culpa sua privatus est fruitione feudi bona fide conducti & culti. Unde non videtur etiam sumptuum damno afficiendus. In ipso autem contumaci vassallo qui sumptibus suis cœperat colere, satis admittendum videtur, ut non possit sumptus à patrono qui nihil percepit exigere.

4. Sed resolvendo, verius puto indistinctè patronum non teneri ad restitutionem horum sumptuum, nisi fructus colligat & accipiat, vel per eum steterit, & satis patet per hunc textum in quo non obligatur ad restitutionem horum sumptuum, nisi sub modo & conditione si fructus omnes capiat. Igitur sive medio tempore feudum cum fructibus pendentibus restituat, sive non restituat, sed casu perimantur fructus, ante tamen quam à solo per patronum vel suos separentur, puto eum non teneri ad restitutionem aliquorum sumptuum, etiam erga præfatum bonæ fidei colonum, quia patronus non obligatur ad hos sumptus nisi re ipsa, sive rei interventu, videlicet perceptione fructuum. Et sic hac causa deficiente nulla subest obligatio. Nec obstat quod patronus facto suo à tempore prehensionis abstulit vassallo vel ejus colono facultatem vendendi vel permutandi medio tempore spem futurorum fructuum: Tum quia non erat verisimile fructus ante tempus (quod insolitum est) venum iri, & est interesse incertum. Tum quia etiamsi esset verum & certum interesse, nihil ad patronum qui jure suo usus est, & de nullo damno tenetur. Secus si prehensio inveniretur nulla vel injusta.

5. Item fructus si * secus semel à solo separati fuerint: non dico eodem casu vel tempestate, sed facto & collectione patroni vel suorum, quia tunc casus contingens in fructibus, non caderet nisi super rebus mobilibus patroni, & ad eum solum spectaret, & nihilominus dictos sumptus restituere teneretur, quemadmodum in simili non diceretur contingere casus nisi super rebus coloni qui semel fructus percepit: ideo non obstante eorum casu tenetur integram mercedem solvere sine spe remissionis aut deductionis, *per l. damnum. C. de loca. l. si uno. §. Item cum quidam.* ubi Bart. *ff. locati.* Bart. in *l. ex conducto. §. 1. ff. eodem.*

* Refert an fructus casu pereant ante collectionem vel post.

6. Tertio quæro, Quid si magnæ impensæ factæ sint ab hujusmodi colono ad perpetuam rei utilitatem? Breviter dico, à quocumque factæ sint, patronus quamdiu durat prehensio fruetur feudo quale est, nec tenetur illarum impensarum ratione quicquam deducere vel restituere, nec retentionem feudi vel portionis augmentatæ pati. Et habeant qui sumptum fecerunt recursum contra vassallum seu proprietarium feudi si velint, secundum notata §. 28. hujusmodi enim prehensio temporalis est: secus si feudum finiretur, quia esset dicendum, *ut suprà §. 1. gloss. 5. num. 70. & §. 43. quæst. fin.* Multo plura in materia impensarum occurrunt, sed non expedit in quolibet §. ultra textualia effundi.

---

* Hic articulus olim fuit 39.

§. * LVII.

LA coustume dessusdite a lieu quand le seigneur feodal veut avoir le revenu d'un an pour son droict de relief.

SUMMARIA * §. LVII.

1. *Legatum vel stipulatio fructuum futurorum conditionalis est, & intelligitur de primo anno, nec suppletur ex sequenti.*
2. *Tamen si patronus pro relevio eligat fructus primi anni in quo omnes fructus pereunt, vel sumptibus absorbentur, debet capere relevium ex anno sequenti.*
3. *Dispositio hujus consuetudinis de relevio, non est limitata ad fructus certi, sed unius anni in genere.*
4. *Patronus qui semel eligit proventus*

anni, licet annus inveniatur sterilis, non potest variare, nec eligere summam vel arbitramentum proborum.

ISTE textus est de indubitabili, quia istud electum relevium est limitatum ad proventus unius anni dumtaxat: igitur omnes sumptus gratia fructuum hujus anni à vassallo vel suis facti, debent eis restitui. Alioquin patronus perciperet ultra proventus anni.

1. Sed pone patronum elegisse fructus hujus præsentis anni pro jure relevii, sed casu fortuito perierunt universi fructus, antequam colligerentur à patrono vel suis: Utrum possit patronus eligere & habere fructus anni sequentis? Et videretur quod non, quia hujusmodi relevium intelligitur de primo & præsenti anno seu immediate sequenti ad electionem patroni, ut dictum est suprà §. 47. *gloss.* 2. Igitur non debet suppleri ab anno sequenti: quod probatur, quia ubicumque ex promissione, legato, vel alia dispositione fructus * omnes certi fundi debentur semel præstandi, non apposita certa mensura vel summa, obligatio conditionalis est, & intelligitur de fructibus primi anni si qui nascantur, ita quod si illo anno nulli fructus nascantur, non debet fieri suppletio ex anno vel annis sequentibus, sed extinguitur obligatio. Ita formaliter decidit Bart. post Petr. quem ibi Ang. Paul. Alexand. & omnes sequuntur in *l. inter stipulantem §. sacram. ff. de verbor. obligat. per l. interdum. ff. eod. tit. l. 1. de cond. & demonstrat. l. nec emptio. ff. de contrah. empt. & vend.* Sed hic fructus futuri unius certi feudi & limitatim ad illud feudum electi sunt & debentur; igitur, & maximè attento quod hic inest expressa relatio ad fructus præsentis seu proximi anni ratione electionis patroni, qui determinate elegit fructus qui producentur in hoc anno, & sic in vim relativi obligatio indistinctè efficitur conditionalis & limitata, si & quatenus fructus nascantur in hoc anno, ita quod non potest fieri suppletio ex anno sequenti, ut tenent gloss. & omnes doctores in *d. §. sacram. per l. cum certus. ff. de trit. vi. & oleo legatis. l. si debitor. §. verisimile. ff. de contrah. empt.*

* Stipulatio vel legatum fructuum futurorum.

2. Quibus non obstantibus contrarium puto in præsenti, & dico quod aut nulli nati sunt fructus, vel omnes ante perceptionem perierunt, & tunc debet patronus habere fructus anni sequentis. Idem dico si aliqui fructus percepti fuerint, sed ita modici ut non excedant sumptus gratia fructuum illius anni factos, quia tunc nulli fructus nati censentur, per notata in *princ. § præcedentis.* Si vero aliquid ultra sumptus quamvis modicum superfuerit: illud solum spectat ad patronum, nec potest conqueri se deceptum ultra dimidiam consuetorum fructuum & proventuum, nec petere saltem usque ad dimidiam suppleri ex anno sequenti, quia si casu contigisset hunc annum supramodum ultra duplum solitæ ubertatis fœcundum fuisse, totum lucraretur: & sic è converso modicos fructus æquo animo ferre debet, & modicum lucrum pensare cum dubio eventu magni lucri.

3. Ad allegata in contrarium respondeo, quod intelliguntur & procedunt quando obligatio & præstatio est expressè vel tacitè limitata ad fructus primi vel certi anni: quod hic cessat, quia debitum relevii in se considerandum est prout introducitur ab hac consuetudine, quæ est obligatio legalis, non restricta ad fructus certi anni in particulari, sed hoc respectu est indefinita & indeterminata, & æque se habet & refert ad fructus uniuscuiusque anni in genere, & omnino debentur pro relevio fructus unius non certi, sed cujusvis anni. Nec obstat quod saltem per electionem patroni hujusmodi obligatio determinatur & restringitur ad fructus certi anni, videlicet præsentis vel immediatè sequentis electionem, tum quia hujusmodi electio quæ supervenit post obligationem formatam & acquisitam in genere ad fructus unius anni, non fit animo taxandi sive limitandi jus relevii ad certum annum, nec hoc præsumi debet. *Argumento l. 3. ff. de milit. testam.* sed animo designandi annum ex cujus fructibus percipiatur relevium: & sic si nulli inveniantur fructus ex eo anno qui possint percipi pro relevio, debet relevium percipi aliunde, puta ex fructibus anni sequentis. *Argumento l. quidam testamento. in princ. ff. de leg. 1. l. Paulo Callimacho. §. fin. ff. de leg. 3.* Tum hujusmodi electio fructuum certi anni facta à patrono conditionalis est, & per *l. interdum in princ. ff. de verbor. obligat.* implicitam habet conditionem, si qui fructus hoc anno nascantur & percipi possint, unde si nulli nascantur, vel pereant antequam colligantur, deficit electio hujus anni, & remanet obligatio. Secus si semel à solo separati fuerint nomine patroni, deinde casu fortuito perierint, quia ad eum spectat hujusmodi damnum, utpote in rebus suis cadens per jura allegata in *§. præcedenti, quæst. 2. in fin.*

4. Sed quæritur numquid patronus poterit iterum de novo eligere unum ex tribus, juxta notata §. 47. *suprà eodem?* Respondeo: Non, sed debet eligere & accipere fructus anni sequentis, & non potest recurrere ad electionem unius summæ vel arbitramentum proborum invito vassallo, ex quo semel elegit fructus anni, & licet hujusmodi electio sit conditionalis in quantum est determinata ad fructus certi anni, non tamen est conditionalis quantum ad electionem fructuum unius anni in se, ad differentiam & exclusionem electionis unius summæ vel arbitramenti proborum.

§. * LVIII.

* Hic paragraph. olim fuit 40.

ITEM és cas dessusdits, le seigneur feodal, si bon luy semble, peut prendre & avoir la moisson deuë par le fermier ou laboureur, qui tient lesdites terres & autres heritages à moisson.

LVIII.

Hic paragraph hodie ita mutatus est.

SI le vassal tient en ses mains son fief, & ne l'a baillé à ferme ou moisson, & il est exploicté par le seigneur dominant, doit avoir les caves greniers, granges, estables, pressoirs & celliers, qui sont au principal manoir & basse-court servant pour cueillir & garder les fruits, & aussi portion du logis pour se loger quand il y voudra aller, pour cueillir & conserver les fruits, sans toutesfois desloger son vassal, femme, enfans, & famille y demeurans & habitans. Et si le fief consiste en une maison seule, si elle est loüée par le vassal, se doit le

seigneur contenter du loüage: Et si elle n'est loüée, il prendra le loyer au dire de gens à ce connoissans.

SUMMARIA §. LVIII.

1. *Patronus capiens mercedem à colono debitam, potest & debet etiam frui cæteris prædiis vel obventionibus feudi non comprehensis in locatione.*
2. *Q. 1. Utrum patronus, qui toleravit colonum vassalli in primo anno, possit eum expellere pro sequentibus annis?*
3. *Exceptio in uno casu amissa, potest proponi in sequenti, nisi fuerit illi renunciatum.*
4. 5. *Solutio quod eo ipso quod patronus recepit mercedem à colono, censetur, ejus conductionem approbasse, nec potest ea durante illum expellere.*
6. *Omnis approbatio actus, ad ejus modos, limites, & conditiones restringitur:*
7. *Q. 2. Patronus rectâ sine cessione potest agere contra colonum feudi prehensi. Ad quem spectant actiones, spectant etiam instrumenta.*
8. *Q. 3. Hic §. habet locum, etiamsi merces longe excedat fructus hujus anni.*
9. *Q. 4. Ratio remittendæ mercedis propter sterilitatem.*
10. *Q. 5. In feudalibus tempus collectionis fructuum attendi debet.*

1 ISTUD intelligitur respectu fructuum qui cadunt in dicta conductione: non enim sequitur, quin patronus qui non vult expellere colonum, sed accipere mercedem ab eo debitam, possit habere relictos fructus vel obventiones feudi & jurium ejus, quæ non cadunt in contractum locationis coloni, & similiter fruitionem prædiorum, si qua reservata sunt à vassallo & excepta à locatione. Quæcumque autem cadunt in conductionem coloni, ad eum hoc casu pertinent, nec potest patronus quicquam in eis vendicare, ex quo semel colonum approbavit, quod est clarum in terminis relevii percipiendi, quum non possit commodè colonus ad minus tempus quàm ad annum approbari. Sed in terminis prehensionis feudalis ex defectu hominis alia ratio videtur.

2. Pone, & hæc sit prima quæstio, feudum ex defectu hominis prehendi: Certum est quod potest patronus colonum expellere si velit, vel eũ si libeat tolerare, & mercedem quam ex conductione debet singulis annis durante prehensione exigere & lucrari, per hunc textum. Quid ergo si in principio permisit colonum vassalli frui juxta formam conductionis suæ, & ab eo recepit mercedem illius anni, juxta hunc textum, sed in anno sequenti mutata voluntate vult eum expellere, & per manus suas frui, vel alium colonum apponere. An possit? Prima facie videretur quod sic, quia ut sæpe dictum est, hoc est jus patroni, & talis est effectus prehensionis feudalis. Nec absurdum videtur patronum sic variare anno sequenti, imò quolibet anno, prout alibi singulis annis variare licet, quamvis in uno & eodem anno variare non possit, ut est textus in *l. si sterilis §. fin. & ibi gloss.* & Bart. *ff. de actio. empt.* & quamvis Patronus non expellendo colonum à principio renunciaverit quantum ad hoc juri suo pro illo anno: tamen ex quo non fuit expressa renunciatio & approbatio coloni, sed solum tacita, videtur quod non præjudicaverit sibi pro sequentibus annis & tempore futuro, sed quod libere uti possit jure suo, per id quod in simili notat glossa singularis in *Clem. sæpe. in fin. in verb. partibus.* quam Imol. Card. Laofran. ibi sequuntur.

3. Quod si in causa summaria judex cœperit solemniter procedere de consensu partium, nihilominus partes pœnitere possunt, & etiam invito judice summarie procedere, nisi expresse fuerit renunciatum exceptioni summarii judicii. Hinc Ang. Alexand. in *l. 1. ff. de fer.* Phil. Franc. in *cap. ex parte tua. de appell.* volunt quod exceptio feriarum omissa in uno termino, potest objici in alio, dummodo non fuerit expresse & simpliciter renunciatum feriis. Idem Panorm. in *cap. quoniam contra falsum. cap. fin. de probat. in cap. præsentium. cap. 4. de testibus.* Barbatias in *cap. 1. de libell. oblat.* Felin. in *cap. si quis contra. de foro competenti.*

4. Quibus non obstantibus contrarium puto & moveor magna æquitate & ratione. Æquitas est, quia patronus non debet innocentem colonum ludificare, qui semel solvit mercedem patrono, & bona fide, putans approbationem & consensum se habere patroni, illo sciente & patiente coluit & seminavit agros feudales pro anno sequenti. Quid enim esset iniquius quàm patronum nunc expellere dictum colonum, & solum ei restituere impensas seminis & laboris juxta §. 38. *suprà eodem*? Nec debet repente mutare consilium in alterius captionem & detrimentum, *cap. mutare de reg. jur. in 6.* Et tanto magis si forte illo anno quo facta est prehensio fuerint exiles fructus qui excedunt à mercede, ita quod colonus multum fuit in illo anno damnificatus, & tamen solvit mercedem sperans recompensari ubertate sequentium annorum, esset enim iniquissimum nunc quum apparet magna ubertas & fertilitas, expellere colonum, etiam refusis culturæ & seminis impensis dumtaxat, hujusmodi autem iniquitates sive durities & acerbitates non debent permitti patronis, ut sæpe diximus.

5. Ratio autem est bina & in jure fundata & plenius concludens. Prima, quoniam patronus prehendens est velut novus successor, qui si non expellat colonum, sed ab eo mercedem recipiat, censetur ipso facto ejus locationem approbare, & inquantum opus esset relocare sub eisdem modis, terminis & conditionibus, Argum. not. in *l. legem. C. de loca. in cap. contigit de transact. in cap. fin. de preca. cap. fin. ne prala. vices suas.* Secunda, quia si non esset hæc consuetudo hujus §. colonus non esset obligatus patrono, sicut nec patronus colono, ut in simili doctores in *l. emptorem. C. loca.* sed per hunc §. obligatur colonus patrono si patronus velit, ita quod non potest discedere eo invito à locatione, sed ei astrictus est illum observare & conventam mercedem solvere, & hanc electionem dat consuetudo patrono, vel expellendi colonum vel eum approbandi & cogendi eum ad solutionem mercedis: igitur si semel elegerit stare locationi & habere colo-

* Obligatio non debet claudicare.

num obligatum, ei vicissim obligatur ad patientiam, ne * obligatio sui natura & substantia reciproca claudicet, quod esset absurdum & consequenter ex quo semel eum approbavit & obligari cœpit, amplius pœnitere non potest. *l. Pomponius. ff. de neg. l. sicut. C. de actio. & oblig.* quod est verum durante eadem apertura & prehensione feudi, secus si manus levaretur vassallo, & mox superveniente nova apertura feudum iterum prehenderetur. Et sic concludo, quod non licet patrono in præjudicium coloni variare, nedum re non integra, ut postquam colonus eo sciente & patiente coluit & seminavit agrum pro anno sequenti: sed etiam ante cœptam culturam anni sequentis, & statim quod recepit pensionem à colono vel aliàs ipso facto seum approbavit in colonum, non potest amplius eum expellere, sed tenetur eam tolerare.

8. Quod est intelligendum secundum formam, metas & conditiones dictæ locationis: quia ea finita non tenetur eidem, sed libere potest alteri relocare, vel per manus suas & suis sumptibus frui, approbatio enim actus sive tacita sive expressa, intelligitur secundum ejus limites, conditiones & modos. *l. si ita scripsero. ff. de cond. & demonstrat. cap. examinata. de confir. util. vel inuti.* Philipp. Decius in *l. certum. ff. si cert. pet. & consil. 47. per tot. consil. 292. col. 1.*

Secundo quæro: Utrum iste §. sit de indubio sicut §. præcedens, an vero aliquid addat? Breviter dicendum, quod multum addit & de novo disponit, quia eo cessante posset colonus invito patrono discedere, nec teneretur ei solvere nisi forte vassallus vel ejus hæres cederet actiones suas patrono, per notata in *d. l. emptorem. & in l. qui fundum.* ubi Paul. *ff. locati.* sed per hunc textum qui non est simpliciter permissivus sed dispositivus, patronus habet recta via actionem contra colonum, eumque cogere potest ad culturam & solutionem secundum tenorem & naturam locationis. Et ultra potest cogere vassallum vel ejus hæredem ad tradendum sibi instrumentum locationis, ut in vim guarantigiæ faciat exequi colonum pro pensione debita, quoniam * pro quo tempore ad eum spectant actiones & jura locationis, spectant etiam instrumenta tanquam accessoria, ut tamen si opus sit de illis restituendis caveat. *Argumento l. Titius 2. ff. de actio. empt. l. instrumenta. C. de fideicomm.* imò etiam absque his instrumentis potest cogere colonum ad solvendum in termino, vel etiam ad novum instrumentum obligationis conficiendum sub guarantigia de solvendo, quamdiu prehensio durabit, alioquin libere poterit eum expellere, & feudo pleno jure feudali frui, quia cùm non sit obligatus colono ex contractu expresso, sed solum ex tacita approbatione, ex eo quod semel eum toleravit & solutionem recepit: ista tacita obligatio intelligitur si & quatenus colonus legi conductionis erga patronum parere voluerit cum effectu, alioquin poterit expelli etiam in continenti, hoc est non expectato lapsu biennii, de quo in *l. quæro § inter locatorem. ff. locati.* & nota quod colonus hoc casu expulsus tametsi ante finem locationis, nullum habebit recursum ad damna & interesse contra vassallum à quo conduxit ejusve hæredem, quia sua culpa expellitur, secus si ab initio prehensionis expelleretur. *l. si merces §. qui fundus §. culpa. ff. locati.*

* Ad quem spectant actiones, spectant instrumenta.

8. Tertio quæro, in casu relevii, postquam patronus elegit fructus proximi anni pro relevio, & sic adhuc habet electionem capiendi omnes fructus, restitutis colono vel vassallo impensis laboris & seminis dumtaxat, vel si in feudo sit colonus conductorius, accipiendi pensionem ab illo debitam pro illo anno: sed pone eodem anno exiguos & semicorruptos colligi fructus, ita quod pro tunc pensio coloni multo plus valet quàm omnes fructus absque deductione impensarum, utrum patronus possit eligere pensionem coloni? Dubium facit quod consuetudo in hoc §. videtur dicere hoc ad commodum & utilitatem vassalli & ejus coloni; saltem cessante defectu fidelitatis & in casu relevii, tum quia patronus hoc casu capiendo pensionem coloni multo plus haberet & caperet quàm ascendant fructus anni per eum electi. Tamen dicendum est patronum indistinctè eligere posse pensionem coloni per hunc textum. Nedum in casu prehensionis ex defectu hominis, in quo non est dubium: sed etiam in casu simplicis relevii, quia merces sive pensio ex quo cum effectu debetur, est verus fructus & reditus hujus anni. Et quamvis patronus hoc casu percipiat, plusquam ascendant fructus reales feudi hujus anni, tamen non capit plusquam ascendant pro uno anno in genere, ubertate unius cum alterius sterilitate pensata: & sic nulla est iniquitas nec excessus, quamvis beneficio locationis patronus plus lucretur: imò non censetur hoc prætextu plus lucrari, quia si non fuisset securitas locationis, verisimile est patronum non fuisse electurum incertum fructuum, sed potius arbitramentum proborum.

9. Quarto quæro, numquid patronus tenetur remissionem mercedis facere colono in casu * sterilitatis vel vis majoris, sicut tenebatur vassallus? *l. si merces. §. vis major. ff. locati l. licet. C. eo.* Respondeo, sic, in casu in quo vassallus sive locator teneretur. Super quo breviter est advertendum, quod in locatione ad annum vel biennium, si tam magna sterilitas unius anni emergat, quod verisimiliter non poterit pensari ubertate sequentis, vel si in ultimo anno veniat insignis calamitas, & constet præcedentes annos fuisse satis exiles, ita quod non præcedit nec sequitur, unde hujusmodi magna sterilitas (quæ videlicet est infrà dimidiam soliti reditus) pensetur: tunc practicari debet dispositio dictarum legum, & propter sterilitatem & fieri moderatio & remissio pensionis pro rata. Alioquin ut in conductionibus ad novem annos, quoniam sterilitas unius anni ubertate alterius compensari solet, non fit remissio nisi de gratia: sed solum datur dilatio seu moderatur terminus solvendi in sequentes uberes annos. *juxta l. si uno. in princip. ff. locati.* & de hoc tam de remittendo quàm de agendo plene scripsi infrà. §. 195. *gloss. 5. in verb. moisson de grains.*

* Sterilitatis, vel vis majoris causa utrum facienda sit remissio.

10. Quinto quæro, pone feudum prehensum in fine Septembris, pensio autem coloni excidebat Idus Novembris, utrum patronus possit eam exigere? Respondeo quod non, quantumcumque velit colonum approbare, quia illa pensio respicit fructus præteritos ante prehensionem collectos & in quibus patronus nihil juris habet: & quod hic dicitur patronum posse exigere pensionem coloni, sanè debet intelligi de ea quæ debetur ratione fructuum collectorum vel colligendorum durante manus injectione vel durante anno pro relevio electo, per *l. defuncta fructuaria. ff. de usufruct.* Cujus dispositio servatur & non distinctio. *cap. 1. §. his consequenter in tit. hic fini. lex. exinde consuetud. regni in usibus feud.* ubi etiam And. Isern. dicit æquiorem esse dispositionem d. *l. defuncta,* & ita quod etiam in feudalibus tempus collectionis fructuum attendi debeat, juxta dictam *leg. defuncta.* pulchrè decidit Petr. de Anchar. *in consil. 193.* subtiliter & plene, & notat quod si patronus velit stare colono, tenetur nedum respectu quantitatis pensionis, sed etiam respectu dilationis solvendi, quia non potest acceptare locationem nisi cum omnibus suis modis, qualitatibus & conditionibus, quæ sunt pars contractus. *l. fundi partem. ff. de contrab. empt.* si autem nolit contentari pensione conductitia, debet ab initio expellere colonum, vel eidem sub aliis modis & conditionibus (prout facere potest) locare pro tempore suo.

§. * LIX.

* Olim fuit. 90.

ITEM le seigneur feodal qui met en sa main par faute d'homme, droits & devoirs non faits le fief tenu & mouvant de luy *baillé à rente par son vassal & sans demission de foy*, auquel il y a des terres emblavées par aucun fermier ou laboureur, iceluy seigneur feodal peut si bon luy semble, prendre les gagnages d'icelles terres, en rendant & restituant au fermier & laboureur ses feurs, labours & semences, & n'est tenu ledit seigneur feodal de se contenter de prendre ladite rente; pourveu qu'elle ne soit infeodée.

ET si le vassal avoit baillé son fief à rente sans demission de foy & le seigneur le met en sa main par faute d'homme, droits & devoirs non faits, s'il y des terres emblavées, ledit seigneur peut, si bon luy semble, prendre les gaignages de ladite terre en rendant les feurs, labours & semences, & n'est tenu ledit seigneur se contenter de prendre la rente, pourveu qu'elle ne soit infeodée.

SUMMARIA §. LIX.

1. *In perpetua concessione ad reditum non retinetur fides nisi expresse.*
2. *Infeudatio reditus debet fieri à patrono immediato feudi suppositi. Et ipsi creditori cui debetur reditus.*
3. *Quid de reditu non infeudato, sed consentiente patrono imposito?*
4. *Dominus directus habet rem respectu dominii utilis sibi hypothecatam pro juribus suis.*

HIc habes textum apertum, quod licet vassallo sine consensu patroni totum feudum suum etiam unica concessione alienare & concedere ad onus annui & perpetui reditus sibi solvendi à recipiente & ejus successoribus, vel causam habentibus, super eodem feudo retenta in perpetuum fide seu titulo & onere fidelitatis, & clientelæ erga patronum, ita ut concedens licet nullum jus dominii retinuerit in feudo seu rebus concessis, nihilominus semper remaneat verus vassallus patroni feudi, & ex ejus & non recipientis personâ metiantur mutationes & jura feudi, à quibus tenetur exonerare & indemnem reddere recipientem reditus debitorem.

* Sine dimissione fidei feudum annuum concedere, quid sit.

1. Patet in textu ibi, *& sans demission de foy*, quod est intelligendum, id est retenta expressim fide. Alioquin in perpetua concessione ad reditum non censetur fides retenta, sed censetur vera translatio, mutatio, & apertura feudi, ex qua jura feudalia debentur & præstari debent ab acquirente, & adhuc idem esset dicendum, etiam si hoc casu fides expresse retenta esset, nisi aliter per incidentem & positivam literam hujus §. innueretur, ut dictum est suprà §. 51. *quæst. fin. &* §. 51. *quæst.* 5. *num.* 29. *& quæst.* 11. ad quæ loca remitto. Quod autem sequitur in textu de laboribus & semente coloni, expeditum est *supra* §. 56. Et quod in fin. textus dicitur de reditu non infeudato, discussum est suprà §. 28. nolo in præcedentibus dicta repetere.

2. Sed adde in quantum est in fin. textus dicitur, dummodo dictus reditus non sit infeudatus, debet intelligi ab ipso scilicet patrono feudi, super quo debetur reditus, & non ab alio quocumque. Quia etiamsi infeudatio reditus esset facta à superiori patrono, tempore quo feudum sibi ex defectu hominis apertum & prehensum tenebat in manu sua, non valeret, nec præjudicaret ipsi patrono immediato, per notata suprà §. 55. *gloss.* 8. Ex quibus patet, quod illa finalis clausula hujus textus *pourveu qu'elle ne soit infeodée*, male & impertinenter (puto per inadvertentiam) fuit adjecta huic §. nec potest constare nec quadrare cum themate & dicto principali hujus §. quia ut liquidatum extat per notata in d. §. 28. reditus super feudo debitus, non potest ullo modo infeudari ex parte debitoris reditus, nec ab illo recognosci vel recipi in feudum: sed solum ex parte creditoris cui debetur & competit jus reditus. Igitur in proposito si vassallus concedat feudum retenta fide cum certo annuo reditu, non potest ille reditus infeudari etiam ab eodem patrono eidem vassallo, sed est impossibile & repugnans: quia iste est vassallus ratione ipsius corporalis feudi; & sic hoc respectu reputatur dominus utilis. Si autem reciperetur in fidem ratione reditus super eodem feudo ratenti, jam oppositum supponeretur, videlicet eum non esse dominum feudi corporalis, seu rei suppositæ, sed esse rem alienam, quia non potest eidem super re sua reditus deberi, sed confunderetur. *l. pen.* §. 1. *ff. de excep. rei judi. l. neque pignus. ff. de reg. jur. cum vulg.* Referenda est igitur illa clausula, non ad thema hujus §. sed ad thema 28. *suprà eodem.* Ubi propriè quadrat hæc limitatio, nisi reditus sit infeudatus.

3. Idem si taliter sit approbatus à patrono, non simplici, sed dispositorio consensu, videlicet ad hunc finem, ut non obstante prehensione feudali debeat reditus solvi & percipi super fructibus etiam cum jure prioritatis & prælationis ad jura patroni.

4. Cæterum patronus nisi jus suum remiserit, potior est & antiquior omni creditore, & jura, & debita feudalia, etiam recenter contingentia præferuntur omnibus aliis juribus quantumcumque favorabilibus & prærogatis. Quemadmodum enim * dominus directus rei censuariæ, vel emphyteuticæ, habet utile dominium, & jus censuarii vel emphyteutæ hypothecatum pro solutione census vel canonis, atque ab ipsa primæva concessione in censum vel emphyteusim, ut inf. à §. 70. Ita etiam dici potest de patrono, vel habeat feudum seu jus & dominium utile vassalli hypothecatum, seu affectum ab ipsa originali infeudatione pro præstatione fidelitatis, & solutione releviorum, & similium jurium. Nec repugnat eamdem rem ipsi domino directo esse hypothecatam, quia hoc est respectu utilis domînii, idque in usu quotidiano versatur ut ipsi patrono tanquam alii cuilibet privato possit feudum esse efficaciter hypothecatum, pro mutuo, vel alio debito, sive momentaneo, sive successivo, ut pro constitutione & assignatione certi annui reditus, quem potest patronus emere & acquirere super vassallo & ejus feudo tanquam privatus, & sicut quilibet extraneus. Et hoc casu si contingat feudum ex defectu hominis aperiri, & prehendi, faciet patronus fructus suos jure feudali. Et nihilominus tanquam tertius creditor poterit prosequi vassallum pro solutione dicti reditus, nec tenetur ullomodo compensare pensiones reditus cum fructibus feudi quos lucratur & qui ad eum spectant libere ex alia causa & alio separato jure. Imo non obstante pendente & perseverante prehensione feudali posset facere prehendi sive saisiri & subhasta-

* Dominus directus jus hypothecæ habet.

ri dominium utile quod vocant proprietatem feudi, ut ad onus jurium feudalium & dictus reditus vendatur & adjudicetur plus offerenti. Sed de his satis, ne nimis efferar extra metas hujus §.

* Olim 42.

§. * LX.

ITEM, quand entre plusieurs seigneurs est question d'aucun fief, que chacun d'iceux seigneurs dit estre mouvant de luy, le vassal en doit estre *receu par main souveraine*, & en joüyr pendant le procez, en consignant par luy en justice les droits & devoirs par luy deus à cause d'iceluy fief.

Hic articulus nova consuetudine ita auctus est.

QUAND entre plusieurs seigneurs est question d'aucun fief, que chacun d'iceux seigneurs dit estre mouvant de luy, le vassal en doit estre receu par main souveraine & joüyr pendant le procez, en consignant par luy en justice les droits & devoirs par luy deus à cause d'iceluy fief. Et apres le procez terminé est tenu le vassal faire & porter la foy à celuy qui aura obtenu, quarante iours apres la signification à lui faite de la sentence ou arrest.

SUMMARIA §. LX

1. Regulare est patronum pendente lite possidere.

2. Aliud investitura ordinaria, aliud provisionalis 29. 33.

3. Differentia inter judicem supremum & ordinarium.

4. Non presumitur voluntas limitata, sed ut valeat ut potest.

5. Investitura ordinaria & extraordinaria. 33.

6. Lite pendente potest patronus prehendere & actus dominicales exercere, nisi per judicem vetitum sit.

7. Plena & absoluta levatio manus non solet fieri per manum supremam.

8. Provisionalis levatio manus lite finita resolvitur, sed non absoluta levatio. 9. 10.

11. Vetus mos receptionis per manum supremam.

12. Si litigantes de patronatu consentiant vassallum nomine communi recipi etiam per inferiorem, non potest vassallus recurrere ad Regem vel judicem regium.

13. Receptio per manum supremam non solum fit in casu hujus paragraph. sed etiam contra dominum indubitatum qui recusat.

14. Dominus directus non tenetur litigare nisi manu sua redintegrata.

15. Si vassallus patitur commissarios frui, non tenetur aliter consignare sive unus, sive plures prætensi patroni litigent.

16. Verba judicis reducuntur ad intellectum juris.

17. Etiam nemine prehendente, sed controversia imminente locus est provisioni hujus paragraph.

18. Receptio in fidem per manum supremam potest fieri à quocumque seculari judice ordinario, etiam nō regio, etiam sine literis regiis.

19. Judex ecclesiasticus non potest cognoscere de feudo, etiam inter clericos.

20. Etiam si agatur de felonia clerici vassalli.

21. Ecclesia non potest tenere jurisdictionem temporalem, nisi tanquam persona laica.

22. Judices temporales ecclesiæ ligantur constitutionibus regiis, &c.

23. Ecclesia non cognoscit de feudo etiam decimali ad eam reverso.

24. Non potest secularis evocare contendentes de patronatu coram conservatore suo regio ad finem de quo in hoc paragraph.

25. Privilegia fori scholariū similium, &c.

26. Actor coram ordinario citans reum quem nō sperat litigaturū, non censetur renunciare privilegio fori sui. 27.

28. Quid si contendentes de feudalitate non habeant communem vel ullum dominum feudi? 34.

30. Quid de superiori domino qui utrisque manum injecit?

31. Non nocet incertitudo cujus utrumque extremum concludit.

32. Superior debet iura dominicalia exercere.

35. Quando alter contendentium est in possessione pacifica, coget vassallum fidem & iura solvere, &c. 36.

37. *Differentia*

37. Differentia inter contendentem de eodem vel diversis locis dominantibus. 38.

39 Homagium non refertur ad personam, sed ad locum dominantem.

40. Cur debet hic esse consignatio realis?

41. 42. Q. 1. Tantum operatur factum à judice, quantum factum à partibus.

43. Receptio in fidem à judice per manum supremam, idem operatur ac receptio ipsius veri patroni, ut lite finita non sit locus prehensioni feudali. 44.

45. Fallit quantum ad oblationem catalogi.

46. Q. 2. Si sit contentio an patronus tanquam Dux, an tanquam Comes debeat recognosci, non est locus huic paragraph.

47. Si alter contendentium offerat alterum convincere infrà breve tempus, differtur provisio hujus §.

48. Non auditur vassallus in causis oppositionis in manu domini repleta.

49. Q. 3. An provisio hujus §. peti possit post litem contestatam.

50. Non competit hæc provisio neganti se vassallum.

51. Cessant provisiones, quando principale brevi decidi potest.

52. An post provisionem feudi oblatam juxta formam §. 31. suprà eodem, possit esse locus prehensioni hujus paragraph.

53. Domini vel crassa ignorantia faciunt pœnam commissi.

54. Q. 4. In causa hujus paragraph. & paragraph. 45. suprà eodem, non restituuntur fructus à die prehensionis feudi, sed dumtaxat à die provisionis vel levationis manus.

55. Fructus maturi pro collectis habentur respectu ejus, cui pro illo anno debentur. 56. 57.

58. Quæst. 5.

59. Quæst. 6. Fructus percepti ante manus levationem, ad quem pertineant? 60. 61. 62. 63. 64.

65. Quæst. 7. Quid si unus prehendat tanquam rem censualem: alter tanquam feudalem? 66.

67. Quæst. 8.

68. Quæst. 9. 69.

70. Quæst. 10. Pendente lite patronorum currit eis tempus quadraginta dierum ad retrahendum. 71.

72. Quæst. 11. 73. 74. 75.

76. Quæst. 12. 77.

Hic §. nullam de se habet difficultatem, quia etiam cessante dispositione hujus §. idem esset dicendum de jure communi per notata Bartol. Joann. de Pla. Luc. de Pen. in *l. litibus in fin. C. de agric. & censi. lib. 11.* Bald. Floria. de S Petro, in *l. Lucius & Titia ff. familia hercis.* Nicol. Boheri. *decis. Burdegal. 105. Ad hoc bonus textus in l cujuscunque §. si fundus, ibi, si de fundi proprietate inter duos quæstio sit, usufructuarius nihilominus in possessione esse debet. ff. de usufruct.* Etiam si neutri per se caveat, sed & caveatur alius, non esset dubitatio, sed vassallus non minus juris habet quàm fructuarius etiam inspecto initio feudorum Insubriæ, & plus juris postquam feuda cœperunt esse perpetua, & adhuc plus juris in Gallia, ubi etiam ad extraneos transmittere aut vendere licet. Et hinc est quod merito in Gallia vassalli vocantur proprietarii quasi jura feudalia sint potius servitutes in rebus alienis, de quo *supra §. 1. gloss. 5. in princip.* Lis ergo patronorum vel prætendentium patronatum, non debet nocere vassallo de cujus utili dominio & jure non litigatur nec dubitatur: sed potius ipsismet contendentibus nocere debet, quum uterque si jura feudalia consequi velit, teneatur vassallum adversus quemcumque eadem jura prætendentem defendere, per notata *supra §. 10. quæst. 9.* & penetrando materiam hujus §. quam breviter & resolutiùs fieri poterit.

1. Præsupponenda est regula, & communis in hoc regno observantia, quod patronus nō tenetur litigare nisi manu plena. Et quod necesse est vassallum *advoüer ou desadvoüer*, id est agnoscere vel inficiari patronum & clientelam, ad hoc ut vel simplicem feudi & possessionis provisionem habeat pendente lite. Quæ regula vera est & intelligenda tunc demum quando patronus jure & potestate feudali per viam manus injectionis procedit: secus si aliàs via actionis, ut dixi suprà § 45. *in princip. & §. 1. gloss. fin. in princip.* Nunc habes hic unam insignem fallentiam ad dictam regulam: videlicet quando ex defectu hominis feudo prehenso ab aliquo, accedit alius ad defensionem vassalli contendens sese & non prehensorem esse patronum, quamquam non est propriè fallentia, sed potius declaratio ad dictam regulam, utpote cujus termini præcise & adæquate non conveniunt nec verificantur in hoc casu: quoniam vassallus potest, si velit, se non opponere prehensioni feudi sui ab alio factæ, sed patronum laudare, qui vel solus & principaliter litem suscipiat adversus prehensorem. Quod si jam vassalius se opposuerit, potest patrono laudato litem suscipiente, & ante litem contestatam, offerre se præstaturum fidelitatem futuro victori, & jura petita consignare: & hoc faciendo non perseverare in aliqua oppositione, sed petere & obtinere manum levatam, & penitus eximi & discedere à lite inter solos contendentes de patronatu remanente: Idque coram ordinario. Alberic. Bru. inter *consil. feud. consil. 45. col. 3.* Et sic patet quod hoc casu dicta regula non est ad propositum, quia illa loquitur in patrono litigante contra verum & assertum seu prætensum vassallum: hic nulla est lis cum vassallo, sed inter contendentes de patronatu dumtaxat.

* Praxis. 2. Hic ad pleniorem * praxis & omnium fere consuetudinum notitiam refert inter tria quæ sunt distinguenda & sigillatim explicanda, videlicet primo, inter investituram & receptionem in fidem, & 2. inter plenam & simplicem levationem manus sine homagio & investitura, & 3. inter simplicem & provisionem, seu levationem manus provisionalem. Primum fieri potest per utrumque litigantem, vel communem eorum procuratorem, vel de eorum consensu per judicem, sine præjudicio juris inter se controversi nomine contendentium seu illiusqui jus habet. Et ista etiamsi in casu hujus §. fiat per judicem, non est receptio in fidem per manum supremam de qua hic. Sed est receptio ordinaria, quemadmodum investitura facta per dominum vel alium ejus consensu aut potestatem ejus nomine habentem, ut tutorem vel curatorem, investitura est ordinaria.

3. Idem si consentiant fieri per judicem & per manum supremam, sive in qualitate manus supremæ: sed judex non est dominus utriusque contendentis feudalis, nec officialis generalis superioris domini, à quo feudum controversum mediate movetur & feuda contendentium immediate: quia tunc cùm talis judex non habeat illam supremam manum nec mandatum ab illa, nec à rege supremo omnium non potest investire per manum supremam. Et nihilominus valet actus prout valere potest, scilicet jure ordinario propter dictum consensum, tanquam investitura data a vero domino immediato, qui declarabitur

4. Rejecta impertinenti qualitate manus supremæ, ad quam non est præsumendum partes se restrinxisse. *l. 3. de nullit. test*, sed processisse eo modo, quo melius & tutius fieri potest. Panorm. & Feli. in *cap. cum super abbatia extra de offic. deleg.* & in * dubio nunquam præsumitur voluntas limitata, ut dixi in *l. 1. §. si quis ita. num. 35. num. 55. cum seq. de verbor. obligat. in lectura Tubingensi & Dolana.* Idem si judex inter invitos ita interlocutus sit & fecerit: si tamen non sit dominus feudalis nec officialis domini contendentium, nec sit appellatum, vel appellatio deserta aut finita. Censetur enim qui non appellat comprobare, *l. 1. C. si sæpius in integr. restit. posthum. ibi appellare enim debuistis. si vobis sententia displicebat, & factum judicis factum partis. infra eodem num. 31.*

* Limitata voluntas non præsumitur.

5. Investitura * autem ordinaria est quæ fit per ipsummet dominum proprium & immediatum, sive de legitimo mandato aut nomine illius, sive sit unus, sive plures & contendentes, sed in hoc concordes *ut supra §. 2. 35. & 38.* Extraordinaria * est quæ fit per mediatum vel supremum dominum in speciali casu hujus §. & hæc omnino priori æquipollet, ut plenè *infra eodem num. 13. cum seq.* Idem in ea quæ fit recusante immediato & unico & indubitato domino, *ut infra num. 13.* sed quid de illa quæ fit per dominum mediatum tenentem feudum immediatè dominans ad manum suam ex defectu homagii, *ut suprà §. 54. & 55.* Responsio ordinaria est, quia sive fiat per Regem vel inferiorem, tamen fit in qualitate non mediati, sed immediati domini tanquam feudum immediatum ad manum suam apertum tenentis. Et cum habeat potestatem à lege feudali vel consuetudine, non est minus, imò magis immediatus quam tutor vel procurator legitimus immediati domini mandatum ab homine habentis.

* Investitura ordinaria.

* Investitura extra ordinaria.

6. Secundum (de quo *suprà eodem num. 2.*) fieri potest per illum qui prehendit etiam sine consensu corrivalis, & de jure & de facto valebit, non etiam impediet quin alter suo periculo per viam novæ suæ prehensionis manum injiciat etiam contestata lite, nisi specialiter (puta per interlocutoriam communi consensu datam vel a qua non sit appellatum per litigantem contra quem lata est & scientem) hoc prohibitum sit, aliàs lis etiam inter eosdem non impedit hujusmodi actus dominicales, ut dixi *infra §. 74. gloss. 1.* Potest etiam fieri per sententiam judicis, & ejus executionem etiam interlocutoriam invito prehensore latam, ut quando vassallus planè docuit se priùs investitum, vel de alia causa propter quam plenam & absolutam levationem manus habere debet. Sed ista levatio manus non est investitura, nec ejus effectum sola habet, ut dicam infrà §. 133.

7. Et nunquam fit * per manum supremam, nec opus est cum hæc plena levatio causa cognita possit fieri per judicem, prout causa cognita potest declarare reprehensionem nullam vel annullandam & eam revocare officio suæ jurisdictionis sine literis & mandato superioris domini feudalis vel Regis supremorum supremi. Sed bene fit quandoque per manum supremam in consequentiam primi, quando illud primum per manum supremam fit, ut dictum est.

* Al. per manum supremam, nec ea opus est.

8. Tertium fit per eosdem per quos & secundum præcedens ex variis causis, & defuncta lite ad commodum prehensoris ipso jure resolvitur quando facta est in judicio. Idem si data est extra judicium etiam sine ulla lite, ut quando de gratia vel mediante aliquo tractatu datur usque ad tempus, quia finito tempore vel lite ad commodum domini, finita vetus prehensio (quæ interim tantum suspensa fuit) vires suas ipso jure resumit. Hæc provisionalis levatio manus fieri potest in casu hujus §. sive ab altero tantum, sive ab utroque litigante prehensio facta sit. Et siquidem provisione contentus sit vassallus, satis est.

9. Sin minus, potest utroque vocato petere plenam & absolutam levationem manus, sed ad hoc debet priùs oblationes & consignationes facere quæ ad investituram requiruntur: nec opus est literis, nec authoritate vel mandato manus supremæ si vassallus plena levatione manus contentus sit. Jam ergo multum refert inter plenam & inter provisionalem levationem. Quia prima, sive in jus, sive extra jus data sit, etiam prætextu induciarum ad certum tempus datarum manet: nec resolvitur tempore lapso, sed nova deintegro prehensione opus est, nisi sub expressa clausula resolutiva data fuerit, *ut supra § 1. gloss 7. num. 9.* Secunda vero resoluta aut finita, facit ipso jure locum veteri prehensioni ex antiqua causa retentis fructibus collectis, & durante provisione separatis dumtaxat, vel donec resolutio, si non fit lapsu temporis compacti, sed per sententiam, vel aliàs, debitè notificata sit vassallo.

10. Quod si vassallus nec plena quidem levatione manus contentus sit, sed oblatis & consignatis juribus investiri & in fidem recipi velit, siquidem litigantes consentiant, vel judex illis etiam invitis faciat, ut *supra eodem num. 2.* satis est. Quando si partes dissentiant, nec judex faciat prout facere & dare non debet illam investituram, nisi consensu expresso vel tacito litigantium, & sic (saltem tacitè) vice eorum acquiescentium ut dixi, nisi sit dominus supremus, vel officialis domini supremi feudi. Aliàs si sine consensu litigantium de patronatu attentaret, juste posset appellari, quia faceret id quod non est jurisdictionis nec ordinariæ, nec extraordinariæ: sed domanialis administrationis quæ non spectat ad officium, sed ad dominium. Sed si dominus supremus, hoc est, immediatus utriusque litigantis, sit in loco & sine sumptu ab utraque parte potest adiri, potest vassallus utrumque vocare coram eo, ut ab il[illegible] per manum supremam ad commodum futuri victoris recipiatur in fidem & plenam investituram habeat.

11. Quod si supremus ille non habet jurisdictionem nec jus imperandi, potest vassallus petere à judice causæ cognitione debita prius apud eum facta, diem assignari litigantibus coram eorum feudali domino, visuris vassallum recipi per manum supremam: & quod illis præsentibus vel absentibus recipietur, & iste erat olim mos antiquus totius Franciæ, nec omisso Barone, Comite vel Duce recurrebatur ad Regem, nisi mediis impeditis,

impeditis, & adhuc hodie practicari potest, & de honestate debet, si litigantes sumptu aut distractione negotiorum non graventur. Debet enim eligi * stylus medius & via minus sumptuosior & gravis, sed commodior omnibus litigantibus. *l.2. ff.* ubi Paul. *si quis cantionibus l. si cum dotem §. eo autem tempore. versic. ideo officium judicis. soluto matrimonio.*

* Stylus fori. quis eligendus.

12. Cum itaque isthæc opportunitas rarissimè sese offerret, utilitatis gratia invaluit usus & generalis stylus non per vim consuetudinis obligatus, sed commodioris facultatis, ut in simili *supra* §. 1. *gloss. 4. num. 2.* ut ad regiam majestatem ultimum & supremum omnium dominum in sua cancellaria recurratur pro literis Regiis in forma jampridem vulgari receptionis per manum supremam obtinendis ad judicem causæ: si tamen sit judex regius etiam infimi ordinis. Quod si non sit judex regius, non possunt, id est, non solent, quia rex posset illi dirigere, nec etiam servienti Regio, ut jubeat judici subalterno non Regio literas regias exequi, quia talis judex non potest ex stylo ordinario esse executor literarum regiarum. Tunc ergo debent & solent dirigi proximo judici regio, nec de feudalitate litigantes conqueri poterunt se in dependentibus ab eadem causa trahi ad aliud diversum tribunal. Sunt enim in culpa & illis debet imputari quod requisiti de investitura communi consensu vel per manum vicariam vel sequestrem danda, consentire noluerunt. Alioquin si consensissent, & nihilominus vassallus literis regiis, vel etiam inferioris obtentis, vocasset eos ad aliud tribunal vel longiorem locum, deberent comparere vel mittere procuratores expensis vassalli voluntariè impetrantis, qui prætextu vulgari styli ab illis expensis non excusaretur, neglecta breviore vel æquè utili via antiquiore, quia novus iste stylus non successit nisi in defectum veteris opportunitatis. Porro vassallus non plus habet nec utilitatis nec securitatis per investituram manus supremæ etiam regiam, quàm per ordinariam etiam vicariam vel sequestrem, *ut infra* §. 173.

13. Receptio vero per manum supremam non solum fit in casu hujus §. sed etiam quando est unus solus & indubitatus dominus feudatarius, qui tamen recusat vassallum investire, cujus interest non solum pacificè frui, *ut infra* § *sequent.* non solum feudo prehenso plenam levationem manus habere à judice, prout obtinere potest à quocumque ordinario, & præceptum fieri domino infrà certos dies sub pœna damnorum & interesse, vel sub certa mulcta vassallum investiendi, qui si malit actualem investituram habere, potest eum in jus vocare corā superiore immediato domino feudatario, si jurisdictionem in eum habeat. Sed quia sæpius contigit dominos feudales non habere jurisdictionem contentiosam, vel non habere in istos, vel remotiores esse, brevius & expeditius est ad judicem præsidialem loci literas regias à cancellaria impetrare, ut juribus factis vel consignatis ad recusationem vel dilationem domini investiatur & in fidem recipiatur ab eodem judice per manum supremam: & notandum quod hoc casu cum sit dominus certus, non debent jura consignari si ille velit, etiam sub protestatione sine præjudicio juris prætensi ea recipere. Tunc enim ei solvi vel consignari debent etiam sine ulla satisdatione, per notata *supra* §. 33. q. 12. aliàs debent in jus consignari. Unde domino licebit quandocumque consignata etiam sine satisdatione recipere exonerando actuarium vel sequestrum judicialem, vocato tamen vassallo, & hæc est differentia inter priorem & hunc casum.

14. Notandum tamen quod hoc secundo casu, si vassallus violaverit manum domini rapiendo fructus post prehensionē exclusis commissariis domini, & postea impetrat literas in forma receptionis per manum supremam, non tenebitur dominus ille indubitatus procedere in causa super homologatione harum literarum nisi prius manu sua redintegrata de dictis omnibus fructibus cum mulcta solita infractionis manus, ex regula communi quod spoliatus sit ante omnia restituendus *l. si de vi de judici. l. ordinarii, C. de rei vend. cap. ult. extra de ordi. cognitio. cap. in locis. de restit. spolia.* & præsertim dominus directus cui major reverentia debetur. Et ita supremi hujus senatus arresto decisum fuit die 17. Julii anno sesquimillesimo decimosexto inter Ducem Longuevillæ dominum de Bray sur Seine vel Breaci ad Sequanam appellantem: & Archiepiscopum Senonensem dominum feudalem dicti Breaci intimatum.

15. Sed quæro in casu hujus §. vassallo petente recipi per manum sequestram vel supremam, an debeat etiam * fructus à tempore prehensionis si qua facta sit collectos consignare? Respondeo: Aut unus solus prehendit, & alter corrivalis nequit de hoc conqueri, utpotè nullum jus habiturus in dictis fructibus etiam si vincat, si ergo ille qui prehendit non exigit, satis est. Quod si exigat: tunc si apposuit commissarios qui perceperunt, satis est vassallum non repetere à commissariis, qui sunt digiti vel marsupium manus dominicæ. Si vero vassallus collegerit, tenebitur non in manum prehensoris propter dubium litis & incertum dominum; sed in jure æstimationem fructuum consignare, aut de illis idoneè satisdare. Quam satisdationem judex admittere debet tanquam viam utrique parti melius consulentem, nisi sint conjecturæ malitiæ vassalli, & de suscitato per eum corrivali. Et maximè si per vim manum dominicam spoliaverit: quo casu, etiam mulctam infractionis consignare debet, nisi ad satisdandum admittatur.

* De fructuum consignatione pendente sequestro.

16. Sed quid si judex per imperitiam, vel actuarii errorem, * simplicem provisionem loco manus levatæ dederit, vel contra? Responde, constito de eo quod fieri debet ex eisdem actis si verba sententiæ hunc sensum pati possint *l. tamen in fin. ff. de hæredibus instit.* nihil præjudicatur nec mutatur in jure legis nec in jure partis, cùm mens congruat. *l. ab omnibus in princ. de lega.* 1. quæ lex etiam in judicialibus procedit quia * verba judicis (etiam impropriando si opus) reducuntur ad intellectum juris & materiæ subjectæ, & talis ejus scilicet judicis mens præsumitur qualis esse debet: ut tradit Bald. in *l.* 1. & ibi Paul. *C. de nego. gest.* Bald. in *l. 3. col.* 1. *C. si penden. appella. mors interven.* Henri. Boich. in *cap. ex literis de consti.* hinc est quod lex vocat judicem virum bonum *l. vir bonus, ff. judicat. solvi.*

* De simplici provisione loco manus levatæ.

* Verba in dictis reducuntur ad intellectum juris.

17. Et nota pro praxi quod dispositio hujus §. nedum habet locum feudo prehenso ab altero & fortè ab utroque contendentium: sed etiam ante ullam prehensionem, imò etiam ante litem judicialiter motam, potest vassallus prævenire quos scit controversiam facturos de patronatu, eos in jus vocare, petere in fidem, admitti per manum supremam, quod fieri debet consignatis per vassallum juribus si qua tunc debeantur ratione feudi. Et sic securus erit à prehensione donec controversia illa sive judicialis, sive extrajudicialis, sive per concordiam, sive per sententiam finita fuerit: nec poterunt evocati objicere vassallo quod prænaturè agat, utpotè ante manus injectionem & litem, quia ex quo discordant, & uterque eorum patronatum prætendit privativè ad alterum, & quotidie imminet periculum prehensionis, & nescit vassallus utri tuto fidem & jura præstet vel offerat, non præmaturè sed tempestivè ad judicium provocat, imò à die citationis libellatæ tutus erit contra eos ab omni prehensione, sicut à die oblationum rectè factarum *juxta notata infra* §. 63.

18. Et potest hujusmodi receptio in fidem per manum supremam fieri à * quocumque judice ordinario vel delegato, Regio tamen, sed non à non Regio, *ut supra eo. num.* 12. nisi esset judex vel officialis superioris domini feudalis etiam ecclesiastici, *ut infra num.* 21. ad literas vel mandatum illius.

* Ad quem spectat cognitio causarum feudalium.

19. Sed nullo modo à judice vel ecclesiastico, quia etiam de jure canonico, quandocumque etiam inter cle-

ricos est quæstio de feudo sive in petitorio sive in possessorio, aut dependentibus ab investitura & lege feudali (etiam si esset feudum decimale) cognitio & jurisdictio non spectat ad eorum judicem ecclesiasticum, sed ad dominum feudalem, etiam si merus laicus sit. *cap. cæterum.* & ibi Panorm. *de jud. cap. extransmissa. cap. verum. de foro compet.* ita quod secundum Innocent. in *d. cap. verum. in princ.* dominus utilis laicus, & rusticus habet jurisdictionem ordinariam ratione feudi in clericos vassallos, contra quos potest sententiam suam exequi, eosque resistentes sine metu excommunicationis expellere. Et consequenter potest ex lege investituræ vel consuetudine loci feudo aperto manum injicere, illisque expulsis frui usque ad satisfactionem jurium feudalium. Et de materia cognitionis causarum feudalium (quia nolo ulterius quam ad præsens institutum spectet immorari) vide latè si vacat per feudistas in *c. unico. de controvers. feud. apud pares. ter. in cap. unico. An apud jud. vel curi. do. quæst. feud. deb. term. in usibus feud.* per Jacob. de sancto Georg. in *invest. in ver. & dic. vassall. pro dic. rebus feud.* Franc. *num.* 7. *& ult. part. feud.* Apud nos enim & in toto hoc regno illud est expeditum & notorium: quod nulla cognitio aut quævis jurisdictio materiæ feudalis spectat ad quemvis judicem ecclesiasticum, sed ad sæcularem dumtaxat.

20. Ita quod ecclesiasticus est omnino incompetens, etiam inter clericos, etiam si agatur de commisso feudi propter crimen & ingratitudinem seu feloniam clerici vel ecclesiæ aut privati vassalli, quamvis Steph. Auffrc. vir doctissimus & alioquin exculti & integri judicii in hoc puncto de commisso ratione criminis in *rep. cap. cleri. 1. quæst. 2. num. 3. & 4. de offic. ordin.* contrarium sentiat, & malè, quia non agitur de crimine, inquantum est delictum commune, & ad pœnam juris communis infligendam: sed in quantum est noxa & contraventio fidelitatis & legis feudalis, ad finem commissi feudi secundum legem feudi: imò etiam ut diximus suprà in *proœm. gloss. 5.* nulla cognitio vel jurisdictio temporalium maximè cum de jure reali vel dependente a realitate etiam rei ad ecclesiam pertinentis spectat ad judices ecclesiasticos: sed ad seculares dumtaxat, etiam si agatur de re alaudiali, & in totum in ecclesiam translata & plenissimè amortizata, quia semper remanet penes regem & judices suos omnis jurisdictio temporalis & regia, quæ non potest abdicari à Rege. Et similiter expeditum est (ut tetigi suprà §. 2. *gloss. 3.*) quod feudalium causarum cognitio non spectat ad patronum in quantum talis, sed solum ad judicem ordinarium secularem.

* Ecclesia habet jurisdictionem temporalē tanquam persona laica.

21. Non autem excludo * ecclesiam si habeat temporalem jurisdictionem in loco, imò eam comprehendo, quia habet & tenet illam jurisdictionem tanquam persona laica, & non tanquam persona ecclesiastica: & per laicos non per clericos debet eam exercere, etiam in merè civilibus, & ab ea ad regem vel judices regios aut seculares appellatur, quia ecclesia non potest jurisdictionem temporalem tenere in hoc regno nisi in hac qualitate, & sub onere feudi & appellationis, quod ressortum vocant, quum non possit expropriari & in totum transferri in ecclesiam vel alium: & illa jurisdictio quantumcumque aliàs ecclesia amortizata, non est ecclesiastica, imò verè & in sui substantia temporalis & laicalis remanet, nec naturam suam immutat, ut etiam tradunt Innoc. Panor. & alii in *cap. solitæ. de majori & obed. cap. verum de foro compet.* Panorm. in *cap. licet ex suscepta. col. pen. eod.* Panorm. & Præpos. in *juribus de appellat.* Pan. in *cap. dilectus. 3. de præb.* Petrus de Anch. Do. de Sanctogemi. Philip. Franc. in *cap. Romana § debet de appella. in 6.* Franc. Curt. junior in *tract. feud. part. 1. qu. 2. princ. num. 4.*

22. Ex quibus infero quod ecclesia habens temporalem jurisdictionem verè & propriè venit appellatione domini temporalis: & judex ab ea constitutus, appellatione judicis secularis: & includuntur & ligantur edictis & constitutionibus regiis, similiter & senatusconsultis vel arrestis: & comprehenduntur in inferiorum mandatis, rogationibus (quas literas requisitorias vocant) vel delegationibus loquentibus de justitiariis vel officialibus secularibus in genere. Ex prædictis patet quod omnis causa feudalis est temporalis, & ad judicem secularem spectat privativè ad ecclesiasticum.

23. Quod ultra prædicta ampliatur, etiam si agatur de feudo decimarum, sive in petitorio, sive in possessorio, etiam si illud feudum decimatum devenerit seu reversum fuerit ad ecclesiam, quamdiu tamen remanet feudum, & antequam sit suppressum, de quo dicemus infrà §. 68. Et quod dictum est de judice ordinario, idem debet intelligi de quocumque judice seculari cōpetenti, sive per delegationem, sive ex privilegio, sive ex prorogatione partium. Nec est in hoc differentia inter causas feudales & alias causas temporalis jurisdictionis, excepto quod per edictum * Regis novissimè anno 1537. publicatum in §. 4. omnes causę feudales sive proprietatem rei feudatariæ, sive fidelitatem concernentes reservantur præsidibus provinciarum, etiam in prima instantia: exclusis pedaneis sive inferioribus quos præpositos vocant, quod est intelligendum quando ratione rei vel personarum causa subest vel agitanda est coram judice regio: secus si aliàs spectet ad cognitionem domini temporalis loci & officialium suorum quibus per illud edictum (utpotè regios dumtaxat judices in distributione causarum ad eos spectantium concernens) nullum sit præjudicium. In quam rem rogatus præsertim Blesensium formulam descripsi edicti declaratorii quod impetratum fuit & publicatum in senatu.

* Edictum regium.

24. Sed juxta hæc quæritur, Quid si * scholaris prehensionem præventurus, faciat evocare contendentes de patronatu vel superioritate feudali extra forum rei & domicilii coram conservatore suo regio, ubi petit in fidem per manum supremam admitti offerendo consignationem jurium? Breviter dico quod patroni justè allegare possunt se malè evocatos vel citatos & impensas petere, eo quod nullam de eo controversiam fecerunt actori vassallo, nec impediunt quin faciat se recipi per ordinarium loci ubi hoc postulare debet si bonum sibi videatur. Et hoc casu partes præfati conservatoris erunt in licentiando evocatos, cum impensis temerariæ evocationis, in quas actorem condemnabit, juxta *l. eum quem. in princ. ff. de judi.* Facit quod notat Specul. in *tit. de cita. §. viso vers. quod si aliqua*, quem refert & sequitur Paul. in *l. 1. ff. de fer.* poterit etiam partes remittere ad ordinarium ad certam diem pro hujusmodi consignatione & receptione facienda: prout fieri debet in partibus, in locis consuetis. Ex quo enim patroni non faciunt controversiam de hoc ipsi vassallo, non debent extra locum suum evocari & hoc quando evocati declarant se nolle impedire, aliàs cogentur procedere. Idem dico si qui togati nostri ordinis contendentes de patronatu feudi sui fecerint evocari coram præfectis libellorum supplicum palatii regii ad eundem finem. Cùm enim ad invicem tantum litigare, & jura sua liquidare velit, & non contra vassallum quem agnoscunt, nec eum interim molestant lite, sed parati sunt eum communiter vel per manum sequestrem in fidem admittere, & quod justum est consentire & facere in loco quo non debent inde evocari. Igitur impensas temerariæ evocationis habere debent, intellige, ut nuper dixi, quando evocati ita seriò declarant: de quo actor publicum & judicialem actum seu instrumentum pro securitate sua per eamdem sententiam habebit. Quod si evocati hæc detrectent vel impediant, cogentur procedere cùm volunt contra evocantem litigare. Idem in cæteris similibus.

* Privilegia fori.

25. Et ratio est, quia hujusmodi privilegia fori non sunt concessa ad supervacuam aliorum vexationem, nec ad eximendum aliquem ab eo ad quod tene-

tur, puta ad eximendum vassallum ab adeundo patrono pro investitura obtinenda, vel ne teneatur vassallus saltem locum dominantem adire, & ibi oblationes suas secundum naturam feudi & consuetudinem loci facere. Postulatio autem petentis in fidem admitti per manum supremam, implicat veram & realem justorum & jurium feudalium oblationem, ad quod decet vassallum adire personam patroni vel locum dominantem *ut infra* §. 65. Ista nova consideratio mea valdè utilis est in praxi: & latissimè patet, verbi gratia, *ut infra* §. 73. dominus directus censualis citari fecit emptorem vel novum acquisitorem fundi ad declarandum si quæ prædia acquisivit in suo censu, titulos vel instrumenta exhibenda & solvendum laudimia: si reus statim consentit & paret, non condemnabitur in expensas. Si infra octiduum consuetudinis conventus fuerit vel dominum priusquam citaretur congruè adierit, & sic non sit in mora, sed de hoc actor habebit actum judicialem suis impensis, nec in expensas condemnabitur, quia justam causam habet, hoc est verum si coram ordinario hoc fecerit. Secus si ad remotum & privilegiatum judicem suum evocaretur, quia priore casu temere non fecit. Secundo vero casu, etiamsi temerè non fecit hoc petere in judicio ad securitatem suam, tamen temerè fecit evocando ad judicem suum privilegiatum, cùm sine lite hoc posset & deberet obtinere coram ordinario: & sic hoc secundo casu condemnabitur actor in expensis scilicet temerariæ evocationis ad locum remotum. Secus si reus non distraheretur nec plus gravaretur coram dicto conservatore vel privilegiato judice (utpotè in eadem civitate sedente) quam coram ordinario. Aliud exemplum in feudo *supra* §. 20. si dominus feudatarius convenit emptorem feudi ad exhibendum literas acquisitionis & solvenda jura vel retrahendum jure feudi, si reus malit cedere quam contendere, non condēnabitur in expensas, nec etiam actor qui istam causam habuit, & hoc nisi traxerit reum ad remotum privilegiatum judicem prius quam sciret an reus vellet cedere vel contendere. Accipe tertium exemplum: Creditor reditus annui super feudo hypothecato citari fecit novum detentorem ut declararet an & pro qua parte possideret & titulū novum reditus solvendi continuandi conficeret: si reus cedit, non condemnabitur in expensas, nec etiam actor qui justam causam habuit tum interrumpendi temporis præscriptionem, tum judicialem recognitionem habendi, quod est verum coram ordinario: sed actor qui primo congressu reum vocavit ad judicem privilegiatum remotum, etiam si temerè non fecit incipiendo a vocatione in jus, quia sua intererat propter dictam interruptionem & recognitionem; tamen temerè facit statim evocando ad forum remotum privilegii, priusquam sciret an solicitudines & anfractus litium (quarum intuitu datur privilegium) subeundæ essent vel non, & sic reo sine mora cedenti debet expensas distractionis de foro suo, & sic ista latè patent. Hinc est quod si quis velit ante omnem litem inchoatam examinare testes ad perpetuam rei memoriam, sive quia moribundi aut absfuturi sunt, non potest hoc facere per judicem suum privilegiatum, sed per judicem ordinarium. Quamvis autem hoc debeat fieri mandato vel authoritate judicis, qui de causa cogniturus est, ut per Bar. in *l. Aquilius si deletum, ff. ad l. Aqui.* Panor. Feli. in *cap. Albert. de testibus in c. quintavallis de jurejur.* Intelligitur de jure naturali vel ordinario, non autem de privilegiato, nisi coram eo lis jam cœpta esset.

26. Nec obstat si dicatur quod aliàs actor perdet privilegium suum, quasi non posset discedere à judice semel electo. *l. sed & si susceperit. ff. de judic.* Quia aliud est * consentire in judicem super certa lite jam controversa: aliud petere instrumentum recognitionis tituli novi vel interruptionis præscriptionis aut declarationem voluntariam juris actionis vel exceptionis competentis & experiri an reus sine lite consentiat.

* Consentire in judicem non dicitur qui petit recognitionem tituli vel quid aliud simile.

Alind contra negantem & controvertentem subire dubium & sollicitum certamen judiciarium, quia ut ad primum actum non est opus privilegio fori, ita quamdiu actor hoc sperat, vel experitur, non censetur privilegio renunciare, etiam si non per procuratorem generalem, sed specialem agere cœperit: prout juris est ex parte rei. Quoniam aliud est eum vocatum coram certo judice coram eo comparere ad finem videndi libellum & petendi sibi actionem cedi: quo facto deliberet an sibi expediat cedere vel contendere, & coram eodem judice vel privilegio fori sui uti. Textus in *l. non videtur in judicem consentire, ff. de regul. jur.* Quod autem licet reo, idem quoque actori, maximè in præparatoriis, nedum in decisoriis *l. ult. de fruct. & lit. ex pen. l. in sacris. de prox. sacro. scrinio. lib.* 2. *C.*

27. Præterea illa privilegia non sunt data nec competunt pro quocumque actu vel negotio judiciali: sed solum pro lite vel negotio contentioso. *Facit cap.* 1. *de offic. deleg. in* 6. *ut est notum.* at in præsenti casu nulla est lis: & sic causa & finis privilegii cessat, prout etiam cessat, ubi agitur de authoritate judicis interponenda in actu adoptionis, vel emancipationis, vel insinuationis, donationis, vel exemplationis veterum titulorum & instrumentorum, vel aperturæ & publicationis tabularum testamenti, vel de decreto interponendo alienationi prædiorum minoris, vel de tutore vel curatore deputando minori, aut agnato furioso vel prodigo, & in cæteris similibus, quando de illis actibus per se & principaliter agitur. Secus si vassallus oblationes suas fecerit, & postulaverit ab ipsis contendentibus communi eorum consensu, vel ab ordinario judice, per manum supremam in fidem admitti: & illi controverterint, causantes fortassis alium esse vassallum in fidem receptum vel recipiendum, vel objicientes vassallo noxam ingratitudinis & commissi feudi, aut aliàs impedientes petitionem vassalli, ita quod super his opus sit litem sive juridicialiter sive inficialiter constituere, tunc enim si vassallus privilegium fori habeat, poterit eo uti. Cùm enim lis subeunda sit, poterit ante ejus contestationem trahere adversarios ad judicem suum secularem hujusce cognitionis capacem.

28. Nunc ad pleniorem explicationem hujus §. notandum quod dupliciter possunt duo vel plures contendere de patronatu. Primo, ratione duorum vel plurium locorum dominantium. Secundo, ratione ejusdem loci dominantis inter plures controversi. Primus casus cui litera hujus §. magis arridet, satis in se declaratus est, sive enim contendentes habeant eumdem communem utriusque feudi dominum feudalem, satis dictum est *supra eo. nu.* 3. 7. 10. 13. sive habeant diversos, saltem Rex semper est supremus omnium feudalis dominus. Quod si alter infimum movere concludit, *ut infra* §. 68. Respondeo, quamvis nullus sit superior dominus feudalis utriusque contendentis, communis tamen locus est huic §. Quid quod contingere potest ut nullus sit dominus nec communis nec supremus in qualitate feudali, ut si uterque contendens teneat locum suum in alaudium? adhuc tamen locus est huic §. & hoc casu vel etiam quando alter solus tenet in alaudium licet corrivalis teneat in feudum sive mediatè sive immediatè à Rege, ut nullus sit communis supremus dominus feudalis, tamen locus est huic §. & utroque casu suprema manus est regia dumtaxat, & quamvis quando uterque contendens tenet in alaudium & sub eodem præsidatu suprema manus sit, & verè & propriè manus judicis præsidialis Regii qui hoc casu potest legitimè literas seu mandatum investiendi per manum supremam dare: tamen quia rarissimè casus iste contingit, crebrius enim uterque contendit ratione feudi a diversis suis cujusque loci superioribus moventibus, vel si unus in alaudium, alter in feudum: adhuc si uterque in alaudium; rarum est quod sub eodem judice Regio, & sic stylus ille de quo *supra nu.* 12. magis ut

plurimum commodior & magis necessarius est, nec ab illo facile recedendum.

29. Sed adverte quod quando uterque contendens habet eumdem communem dominum feudi : tuuc si dominus ille supremus teneat utrumque feudum medium ad manum suam ex defectu homagii, etiamsi pendente lite ante infimum vassallum per manum supremam admissum utrumque medium feudum prehenderit, quamvis illa prehensio, etiam ex defectu homagii non absorbeat dictam litem, nec quæstionem proprietatis vel possessionis feudi prehensi : tamen actus dominicales & fructus & commoda interim excidentia ad se rapit, ut dixi suprà §. 1. *gloss. 4. num. 22. cum seq.* & sic poterit & debebit infimus iste vassallus ab illo supremo (qui quoad actus feudales & fructus locum immediati domini privativè ad omnes tenet) investiri & ab eo in fidem recipi & erit investitura ordinaria per notata suprà *num.* 5.

30. Et adverte quod quando supremus tenet duo vel plura feuda sibi immediata ad manum suam ex defectu hominis, tunc subvassus cui lis à duobus illata est, vel ab uno patrono tantum inquietatur, non solum potest in fidem admitti à supremo, sed etiam ad id ab eo cogi potest juxta §. 51. & 54. suprà *eo. tit.* Quia lis vassallorum non impedit jus eorum dominii, nec respectu immediatorum, nec respectu mediatorum vassallorum. Sed hoc casu multum refert inter jura præsentia tempore prehensionis superioris excidentia, & inter qualitatem investituræ concernentis jus perpetuum. Quoad primum, superior potest simpliciter admittere in fidem, investire & dare apocham validam jurium tunc excidentium & debitorum: quia quamvis propter dictam litem incertum sit utrius feudorum mediorum ratione debeantur jura, tamen quia in omnem eventum & utroque casu debentur eidem superiori, valet ejus investitura & apocha & etiam manus levatio tanquam per manum supremam.

31. Nec nocet incertitudo immediati vassalli ex quo utroque casu hæc jura eidem debentur, *argumento l. quod si dubitet.* Et quæ ibi notant doctores, *ff. de acquir. vel amitt. hered.* Feli. in *c. 2. col. 1. de rescript.* Jas. in *l. ubi autem non apparet. §. illud aut illud. post* Alex. ibi *ff. de verb. oblig. & in l. Gallus §. si ejus. col. ult. num. 30. ff. de liber. & posthu.* Phil. Deci. in *c. tertio loco col. 2. ca. præsentia. col. 10. num. 32. de probat.* Quoad * receptio superioris non est definitiva sed provisionalis, pendet enim ab eventu dictæ litis, & proderit victori cui subvassallus tenebitur fidem definitivè facere post victoriam & manum superioris levatam, ut suprà dictum est.

* *Al.* quia.

32. Cessante vero & lite & controversia dominorum immediatorum, non potest nec debet subvassallus fidem offerens superiori vagari, sed offerre fidem specifice ratione certi feudi, aliàs oblatio fidei non valeret, nec debet superior admittere, sicut vassallus cujus feudum prehensum tenet, non deberet admittere, & consequenter aliàs non valet admissio & investitura nisi ad vitam recipientis vel ejus hæredis & durante prehensione sua tantum. Quia cùm supremus ille non sit verus dominus, sed magis administrator in rem suam & ad tempus dumtaxat, non debet ineptè sed debitè & providè administrare, quod non faceret conturbando rationes seu dependentias feudales, & aliàs vassallus mediatus levatione manus obtenta posset subfeudum à se movens valide prehendere tanquam apertum, non obstante investitura facta ratione alterius feudi convassalli sui. Idem si propter litem facta esset ratione utriusque feudi, & sic sub incerto, quia post victoriam parva denunciatione facta potest victor prehendere cum effectu, nisi de consensu speciali immediati patroni data esset investitura definitiva & absoluta. Quando ergo durante superioris utriusque prehensione convassalli contendunt vel contendebant de homagio subfeudi: tunc omnino valet investitura subvassallo data à supremo, qui utrumque feudum prehendit, quamvis illa investitura sit data alternatim, seu ab utrovis subfeudum moveatur, quia talis investitura incerta hoc casu ab hac consuetudine approbatur, & sic legitima & valida est, sed extraordinaria & provisionalis, non definitiva, nisi de definitivo consensu contendentium appareat : quia superior qui elicere non potest, definitivam & absolutam dare non potest.

33. Et quamvis utraque potestas in casibus suis in eodem concurrat, videlicet ordinaria vel extraordinaria, tamen hoc casu (quia subvassallus utitur beneficio hujus §. saltem in hoc quod non tenetur ad alterum se restringere : sed incertam vel alternativam fidem facere utrimque utilem) est extraordinaria, ut suprà *eo. num.* 5. quia non est diffinitiva, sed pendens. Ideo convassalli illi vocari debent: fieri enim potest ut unus instrumentis superioris domini adjutus statim de jure suo doceat, & nota quod stante dicta contentione supremus ille non potest subfeudum prehendere subvassallo offerente justa facere in qualitate manus supremæ sine ratione alterius feudi. Nec cogi potest discrimen subire & nomine certi feudi fidem facere, & justas causas oppositionis contra prehensionem habere facta oblatione, juxta hunc §. secus cessante dicto litigio, quo stante potest dominus ille per superiorem cogi recipere per manum supremam vel in ejus recusationem judex mandato Regis recipiet, ut dictum est, solutione vel consignatione jurium utilium facta præfato domino, si ei debeantur, utpote post utrumque feudum prehensum & ea prehensione durante obventa, aliàs in jure consignabuntur, in qua consignatione convassalli illi vocandi sunt, sed non in solutione quando constat ei cui solvuntur deberi.

34. Secundo vero casu suprà *num.* 28. quando constat de unico loco dominante qui à duobus in solidum prætenditur. Tunc quamvis vassallus possit sibi consulere per remedium de quo infrà §. 63. & oblationes in loco dominanti factas domino feudali dicti feudi in genere respectu personæ non nominatæ, sed in dividuo respectu feudi dominantis ut fieri assolet. Quoniam hæc jura & onera magis realia sunt quam personalia, ut diximus supra §. 1. *gloss. 5. num.* 2. & eas oblationes utrique notificare. Et hoc sufficiat si nulla jura utilia debeantur, sed si debentur, quæ quisque paratus est in solidum recipere, necessaria est provisio hujus §. ut semel consignando in jure etiam per manum supremam investiatur, nisi malit utrique satisfaciendo ab utroque investiatur, nisi malit utrique satisfaciendo ab utroque investiri. Quod si nulla jura utilia debeantur, adhuc est necessaria provisio hujus §. si non solum tutus esse velit à prehensione, sed etiam investiri non immiscendo se factionibus contendentium. Adhuc etiam sine necessitate semper utile est plura habere remedia, & sic indistinctè locus est huic §. sive contendant ratione diversorum locorum dominantium, sive ratione ejusdem, quod duo prætendunt in solidum, sive in totum, sive in parte, ut unus bessem, alter semissem vel tres, duo semissem, tertius trientem, & sic semper in toto vel in parte impediunt. Secus si de partibus concordes de modo dividendi tantum litigent: quia tunc cessat hic §. & facile sibi consulere potest vassallus juxta notata suprà *gloss. 1. in fi. §. 2. gloss. 4. in fi. vel infra* §. 63.

35. Sed diligenter nota, quod hoc secundo casu si alter contendentium sit solus in possessione pacifica loci dominantis, quamvis ab alio inferatur ei quæstio proprietatis, non habet locum provisio hujus §. nisi possessore jus suum negligente: quia ut tetigi suprà §. 1. *gloss.* 1. *num.* 78. possessor pacificus potest cogere sibi fidem & jura præstari, sine præjudicio tamen proprietatis (de quo ab eo cujus interest protestatio fieri poterit) & homologationem literarum vel rescripti in forma receptionis per manum supremam impedire non solum ante litem sibi factam in petitorio, sed etiam illa pendente. *c. laudabilem extra ut lite pendente.* Floria. de S. Petro *l. alienationes num. 4. versic. adde etiam ff. famil. hercisc.*

gl. ult. & omnes Canonistæ in *c. non solum. de appellatio. in 6.* Innoc. in *c. 2. Inhibentes. extra de restit. in integrum.* Joan. Fab. *l. appellatione col. 1. C. de appellatio.* Alex. *consil. 99. num. 5.* ubi in annot. *dixi l. 5. nisi vassallus illum abnegare velis sub periculo commissi, de quo supra §. 30. & 31.*

36. Secus in priore casu: videlicet quando plures contendunt de feudalitate ratione diversorum locorum ad se pertinentium. Tunc enim etiamsi alter sit ratione sui castri, puta rubei, in possessione juris patronatus, etiamsi solus sit in ea possessione etiam pacifica, ita quod alter ratione castri sui nigri non prætendat feudalitatem nisi in petitorio: tamen dominus castri rubei & possessor non potest cogere vassallum ad fidem sibi faciendam simpliciter & absolutè, sed potest vassallus petere se recipi per manum supremam, consignando tamen jura utilia penes possessorem castri rubei. Et ratio est, quia in istis incorporalibus sufficit habere jus. Bald. *in ult. collat. C. de edict. Divi Adria. toll. post* Innoc. in *cap. cum nominis. extra. de concessio. prabend.* & dixi suprà §. 37. *num.* 10. Verum est quod ego dictum illud ibi limitavi non existente alio possessore: sed quid facilius in quasi possessione (quæ momentanea est, *C. ubi de momen. possess. agitur per to.*) interpellarique dominum castri nigri de antiquiore & titulata possessione docere, & sic repente ex improviso absente impedito vel mortuo vassallo, manum injicere, & sic vassallus vel ejus hęres periclitabitur & inconsulte abnegando poterit esse in periculo commissi vel interim dum sollicitus erit de rescripto regio comparando & receptione per manum supremam aliquot mensium vel annorum fructus excident quos consignare oportebit. Ad quæ pericula, sumptusque pręcavenda potest ex nunc curare recipi per manum supremam. Præstat enim in tempore occurrere, quam post vulnus inflictum remedium quærere, *l. ult. C. in quibus caus. in integrum restit. non est necessaria.*

37. Enimvero maxima & diametralis est differentia inter hos duos casus, de quibus suprà *eod. num.* 28. quia in primo non solum est differentia & controversia personarum, sed rerum dominantium. In secundo vero casu non est differentia nec controversia rei dominantis quæ unica est, certa & indubitata: sed tantum controversia personalis quæ est accidentalis, incidens & temporalis. Tunc enim proprie non est quæstio feudalis, sed tantum quæstio patrimonii, videlicet uter sit dominus loci dominantis non tanquam dominantis nisi incidenter, sed tanquam fundi. Tunc enim non disputatur de ea re, ut de feudo, sed ut de fundo, quæ multum differunt, ut diximus suprà §. 1. *gloss.* 5. *num.* 20. & si quæstio uter sit dominus fundi, & an in hujus vel illius bonis sit, impertinens est ad rem & materiam feudalem quæ respicit rem & non personam, ut late probatum est suprà §. 1. *gloss. 5. in princip.* Et præsertim ipsa dependentia feudi de qua sola in hoc §. & in hac materia agitur, mere realis est & non personalis, & in ea tantum agitur de jure rei & non de jure personæ, quia subfeudum non dependet à persona nisi ratione rei dominantis: sed dependet à re dominanti simpliciter & perpetuo & immobiliter, quicumque sit dominus loci dominantis, hunc enim vel illum esse dominum loci, casuale & accidentale est, temporarium & mutabile, cum brevi momento res mutet dominos. Res autem præsertim soli semper eadem ut immobilis maneat, ut tetigi suprà §. 51. *num.* 54. *&* 68. sive igitur duo contendant de hæreditate Titii, hæc quæstio nullomodo feudalis est, quamvis in ea hæreditate sint feuda vel alaudia à quibus feuda dependent. Idem si judicio particulari litigent de proprietate vel possessione certi feudi vel castri, hæc quæstio nullo modo feudalis est, sive res illa sit feudalis vel non, sive ab ea dependeant feuda, sive non, ut in dicto 2. *casu*. Sed quando singuli habent suum feudum vel castrum de quo non contendunt, sed dicunt quisque feudum controversum moveri à suo castro, ut in priore casu, hæc demum proprie causa feudalis est.

38. Et sic prior iste casus principaliter & primariò spectat ad materiam & decisionem hujus §. non autem secundus casus, nisi secundario & incidenter. Quare non est dubium si hoc secundo casu contingat alterum tantum contendentium esse in vera & pacifica possessione loci dominantis indubitati, quin vassallus teneatur & possit tuto fidelitatem præstare, jura solvere possessori loci dominantis indubitati, & investituram recipere ab illo & ad id ab eo cogi non obstante rescripto per vassallum impetrato ad finem receptionis per manum supremam vel sequestrem. Receptus enim in fidem per possessorem loci dominantis indubitati, est in fide seu, ut ita loquar, in vassallagio respectu omnium prætendentium eumdem locum dominantem vel jus vel in partem in eo. Receptio enim facta per possessorem loci dominantis conservat jus veri domini ejusdem loci.

39. Ità quod receptus & investitus à possessore feudi dominantis semper dicitur, & verè est antiquus vassallus respectu veri domini loci dominantis quandocumque supervenientis, etiam si nullam causam prehendat à dicto possessore, ut dicemus infrà §. 65. etiamsi illum ut injustum possessorem evincat. Faciunt quæ diximus suprà §. 1. *gloss.* 1. *in fi.* Confirmatur, quia * vassallus non recognoscit dominum feudi ut ipsum sive ratione personæ suæ, sed ut dominum loci dominantis, & in ea qualitate reali ad quam refertur & limitatur investitura. Et sic quicquid sit de jure vel nomine personæ, semper videtur investitus à vero domino, seu nomine veri domini, ex quo in qualitate & nomine loci veri dominantis.

* Vassallus quo respectu dominum recognoscat

40. Quæ omnia cessant quando ab alio prætenditur feudalitas ratione alterius loci dominantis. Vassallus enim investitus ratione certi loci dominantis semper est novus, imò nullus vassallus ratione alterius loci cui semper ex defectu hominis feudum apertum est. Rursus probatur per textum hujus §. ibi, *quand entre plusieurs seigneurs*, non dicit inter plures personas, sed inter plures dominos. & ibi, *que chacun d'iceux seigneurs*, quæ omnia verba non ad nudas personas, sed ad duos diversorum locorum referuntur. Et consequenter quando contenditur inter plures dominos ratione diversorum locorum quæ dominantia prætenduntur. Et rursus in textu, ibi, *mouvant de luy*. Et sic hic §. loquitur quando plures contendunt non communiter, sed oppositè & contrariè. Et sic casu quo prætenduntur plura & diversa loca dominantia, & consequenter iste textus propriè non loquitur quando sunt plures prætendentes ratione ejusdem loci dominantis quem quisque suum prætendit. Tunc enim proprie non litigant de feudo, nec feudi dependentia, nec ejus feudalitas revocatur in dubium. Nec ullo modo controversa est, sed dumtaxat dominium loci dominantis, & sic propriè hoc secundo casu non loquitur hic textus nec habet locum hoc casu nisi per viam extensionis quando est eadem ratio: sed non est eadem ratio quando hoc etiam secundo casu alter solus est in possessione loci dominantis indubitati.

41. Quod autem in hoc textu etiam pendente discordia & incertitudine patronorum, non sufficit simplex seu verbalis oblatio jurium utilium debitorum à vassallo, etiam cum cautione vel satisdatione, quando alias sunt liquida, sed præcisè requiritur realis depositio & consignatio, non est mirandum, etiam in primo principali casu, quando non solum persona, sed etiam locus ipse dominans controvertitur & incertus est, quia vassallus vult sibi realiter & de facto impleri renovationem investituræ, admissionem in fidem, & levationem manus, si injecta sit, igitur oportet eumdem ex parte sua realiter implere & præstare quæ ex eadem causa debentur & liquida sunt, nisi

contendentes communi consensu gratiam faciant, vel nisi alter eorum qui jam ea receperit, ipsemet consignet vel subvassallum exoneret juxta notata suprà §. 10. *qu.* 9. Consignatio autem jurium utilium prompta est & liquida quando apertura feudi est per emptionem & quintum vel etiam subquintum pretii debetur: Sed quomodo consignabitur relevium ut quando feudum ex parte vassalli aliter quàm per venditionem vel lineam directam est apertum? Breviter respondeo, quod vassallus tantam summam consignare debet, quæ circiter & verisimiliter ascendat ad valorem fructuum unius anni feudi, per notata §. *eo*.§.47.*gl.* 3. & si minorem summam consignet, contendentes de patronatu poterunt hujusmodi consignationem impugnare, & receptionem vassalli per manum supremam impedire, aliàs non. Ex his videretur materia hujus §. plene satis expedita, sed multo plura cogitanda occurrunt, & selectiora magis, quàm necessaria per quæstiones expediendo.

42. Primo quæro, de effectu hujus admissionis in fidem per manum supremam: Utrum tantum operetur quantum admissio & investitura ab ipso vero patrono facta? & videtur quod in omnibus & per omnia eumdem operetur effectum, quemadmodum admissio & investitura facta à vero vassallo & speciali procuratore patroni omnino æquipollet facto patroni. * Factum enim judicis ex justa causa procedentis non est minoris virtutis & efficaciæ quàm factum veri procuratoris, imò reputatur factum ipsius partis participalis, *l.* 1. *C. in caus. jud. l. si ob causam. C. de evictio.* Alexand. *consil.* 11. *lib.* 8. & maxime in hoc casu in quo judex speciale ad hoc mandatum habet à lege hujus consuetudinis, cujus authoritate nullus decipi debet, *l.* 1. *C. de his, qui veni. æta. impetra.* Præterea attento quod ex tacita hypothesi contendentes de patronatu, ab hujusmodi admissione per manum supremam non appellaverunt, & sic censentur consensisse, & factum judicis approbasse, *l. ab eo. C. quomodo & quand. jud. in l. hi qui. C. de appellatio. l.* 1. *C. si sap. in integr. resti. postu. fuer.* vel si appellaverunt, acquieverunt, aut aliàs factum judicis confirmatum fuit, quod in idem recidit. Si autem contendentes de patronatu, in hoc concordaverunt quod ab utroque coram simul, vel à procuratore communi consensu deputato vassallus reciperetur, certum est idem per omnia esse, ac si per illum solum qui ex illis verus est & reperitur esse patronus, factum esset, potestas autem judicis habentis expressum mandatum à consuetudine, non potest esse minor potestate communis contendentium procuratoris. Tum ut recordor dixisse *suprà* §. 35. *gloss.* 3. *qu.* 1. judex hoc casu tanquam medius sequester, jura recipit ad commodum veri patroni & futuri victoris, cui totum hoc factum attribuitur, & ejus nomine renovat investituram vassalli eum in fidem admittendo, eique eodem nomine manum levando.

*** Factum judicis reputatur factū partis.**

43. Et hæc veritas, nisi sicubi appareat de evidenti ratione differentiæ. Sit igitur conclusio affirmativa, hanc admissionem in fidem & emancipationem feudi à judice factam eumdem effectum operari, atque admissio & emancipatio ab ipsismet contendentibus vel à vero patrono facta. Ampliatur primo, sive quæratur de effectu respectu vassalli, sive respectu patroni immediati vel mediati, sive respectu tertii, ut in *d.* §. 35. *gloss.* 3. *qu.* 1. *& infrà* §. 173. ut statim currat annus retractus cum limitatione quam ibi trado. Idem in similibus, ut etiam conditio infeudationis impleta dicatur: quæ tamen in * forma specifica implenda est, *l. qui heredem l. Mævius de condit. & demonst.* Ampliatur secundo, nedum quandiu lis durat, sed etiam ea finita: non enim hujusmodi admissio & manus levatio provisionalis est sive temporalis: sed absoluta & perpetua. Unde lite finita, non tenetur vassallus iterum fidelitatem jurare seu formaliter præstare patrono, contra quem admissus fuit per manum supremam, secus enim de novo patrono, si mutatio contigerit ex parte patroni, quemadmodum si mutatio contigerit ex parte vassalli, non prodest hujusmodi admissio ejus successori, sed renovari debet etiam pendente adhuc eadem lite. Tenetur tamen etiam idem vassallus eumdem patronum lite finita agnoscere, instrumentumque agnitionis prout & catalogum offerre. Ad quod facit *cap. si vero de jur. patron.* ubi libere institutus ab Episcopo pendente lite patronorum, finita lite repræsentari debet a victore.

*** In forma conditio est implenda.**

44. Non tamen poterit iste vassallus etiam negligens recognoscendi victorem patronum, pati prehensionem feudi ex defectu hominis, juxta §. 1. *supra eodem*, quum feudum (obstante dicta admissione) nullo modo sit ex hac causa apertum, sed repletum & clausum: sed si negligat vassallus catalogum (cui agnitio inest) infrà 40. dies offerre, poterit prehensionem feudi pati, juxta formam §. 6. suprà *eod.* Amplio tertio, etiam respectu jurium debitorum ex præteritis mutationibus non clausis: quia cùm hujusmodi admissio non possit fieri à judice nisi contendentibus de patronatu vocatis, debent excipere de præteritis juribus, & si liquida sint, consignentur, alioquin si tacuerint, præjudicat eis hæc admissio in via prehensoria, remanente solum via actionis etiam finita lite, prout in simili *supra*, *in* §. 1. *gloss. fi. num.* 30. clarum est autem hujusmodi admissionem nullum habere effectum, respectu illius qui non fuit ad hoc vocatus, & cujus vice vel nomine nihil censetur judex fecisse. Amplio quarto etiam ad effectum agendi formaliter interdicto uti possidetis contra patronum post hujusmodi admissionem manum feudo injicientem, in locis in quibus consuetudo hoc expressim permittit vassallo in fidem admisso à patrono, ut Aurelianensis §. 91. de Lorriz §. 52. *& sentit consuetudo* Nivernens. *eo. tit.* §. 50. idem enim debet intelligi sive à judice per manum supremam, sive ad recusationem patroni debito modo in fidem admissus sit. Amplio quinto ut idem sit in extraordinaria ad recusationem unius indubitati domini facta, *ut suprà num.* 13.

45. Fallit primo præfata regula quantum ad oblationem & traditionem catalogi, quia induciæ quadraginta dierum ad illum præstandum non incipiunt currere ab hujusmodi admissione veri patroni: sed demum finita lite & certificato & requisito vassallo, per notata *suprà* §. 9. *gloss.* 2. *in fin.* & hoc nisi contendentes concordarent in hoc, & parati essent per se vel procuratorem communem dispungere & admittere catalogum, tunc enim statim currit tempus ab admissione in fidem, sive à judice per manum supremam, sive communiter ab ipsis contendentibus facta sit, & lapsis quadraginta diebus valide prehendi poterit feudum secundum formam *d.* §. 9. Cæterum (non enim quaquaversus speculor, aliam pro nunc invenio fallentiam, generaliter observanda est præfata regula, nisi sicubi fortè ἀδόκητον, hoc est inopinatum quoddam accidat, in quo notabilis circa hæc differentiæ ratio inveniatur.

46. Secundo quæro: Quid si patronus est Dux & * Comes, & prætendit feudum à se moveri ratione Comitatus, vassallus autem ratione Ducatus? Et pone feudum ex defectu hominis esse prehensum, vassallus offert fidelitatem & jura tanquam Duci, patronus recusat, petens hæc sibi præstari tanquam Comiti: Utrum sit locus dispositioni hujus §.

*** Si dominus sit Dux & Comes, an ut Duci an vero ut Comiti jura præstare debeat.**

Videtur quod sic, quia quamvis sit identitas personæ, tamen est diversitas locorum dominantium, quæ multo plus ponderantur in hac materia, & longe plures effectus operantur, quam sola diversitas personæ, ut latè dictum est suprà *eo. num.* 37. 38. 39. *&* 40.

Quibus nonobstantibus, breviter dico quòd non,

&

Et ratio in promptu est, quia nullus est alius dominus vel patronus feudi, qui contendit feudum à se moveri, & velit à se recognosci, & sic deficiunt termini hujus §. sive respectu primi & principalis, sive respectu secundarii casus suprà *eod. num.* 28. & 37. Non obstat objectum, quia verum est, sed non est ad propositum in hac hypothesi. Nullus enim contendit nisi ratione Ducatus, nemo prætendit nisi solus vassallus, cujus solius causificatio non curatur ad effectum hujus §. alias posset omnes omnium prehensiones feudales & vigorem consuetudinis eludere, allegando subinde jus alicujus tertii qui non producit, & de quo nihil docent: non ergo ad effectum de quo hic, sufficeret vassallum allegare alium prætendere patronatum: imo etiam si alius sit verus patronus, si non conqueratur, nec feudum prætendat, nec aliter vassallum pro juribus feudalibus vel competitorem pro jure patronatus prosequatur, principaliter ad hoc. neque enim satis est si prius forte jactationibus extra judicium vel etiam in judicio, sed incidenter, & ad alium finem, verum se esse patronum assereret, & sic non debet vassallus admitti in fidem per manum supremam, nec obtinere manum levatam, quantumcumque causetur alium prætendere patronatum ejusdem feudi: imo etiamsi ostenderet prehensionem feudi sui ab alio recenter factum, non sufficit, nisi faciat illum vocari in judicio, ut simul adversus utrumque & utroque audito tunc demum per manum supremam admittatur. Interest enim patroni competitorem vocari & adesse, ut sciat & habeat quem prosequatur & non maneat in suspensio.

47. Imo si patronorum alter alterum offerat in continenti a jure patronatus evincere, & excludere, nedum totaliter, sed etiam in simplici possessorio vel quasi, non debet vassallus statim per manum supremam admitti, nec ei manus levari, sed parumper supersedendum est, usque ad breve tempus arbitrio judicis ita coarctandum, ut vassallus interim non incurrat damnum, & si aliter persliterit, vel in simplici possessorio evicerit, tenebitur vassallus eum agnoscere & ei jura solvere. Alioquin nullam habebit relaxationem, vel provisionem feudi, nisi formaliter prehensorem in patronum abnegando, ut suprà §. 45.

48. Cæterum quantumcumque vassallus per se prehensioni feudi sui intercedat, & justissimas oppositionis causas adducat & probare offerat, nullam obtinebit provisionem feudi, imo non audietur nec admittetur ad proponendum aliquas oppositionis causas, nisi permittat prehensorem interim plene frui & possidere, ejusque manum priùs redintegret si fortè eam infregerit, vel aliquos fructus feudi per se vel suos perceperit à tempore prehensionis, ut not. suprà §. 29. & §. 45. Non prodest igitur vassallo ad manum levandam, vel etiam nudam feudi provisionem obtinendam, offerre eumdem in patronum recognoscere ratione alterius loci dominantis ad eumdem spectantis, nisi expresse neget feudum moveri à loco quem patronus dominantem prætendit. Tunc enim simplicem duntaxat provisionem pendente lite, & non exstante dolo si ne periculo commissi obtinebit secundum notab. suprà §. 45. *num.* 14. Si autem vassallus offerat prehensorem recognoscere, non ejus nomine, sed tanquam tutorem veri patroni, vel ratione alterius rei, vel dignitatis quæ non spectat ad prehensorem nomine proprio, multominus potest esse locus dispositioni hujus §. imo nec simplici provisioni, nisi negatione facta & sub periculo commissi.

49. Tertio quæro. Utrum dispositioni hujus §. locus esse possit post * litem contestatam? Breviter dico, quod si non est contestata cum vassallo, sed solùm inter contendentes de patronatu indistinctè, semper peti potest beneficium hujus §. quandocumque, donec lis finita sit. Si vero sit contestata cum vassallo, adhuc

* De lite contestata.

potest habere locum dispositio hujus §. si non intersit ejus cum quo lis est contestata: Secus si ejus intersit, nec possunt omnes varietates casuum certa regula comprehendi, *l. mora. ff. de usur. l. de accessionibus, in princ. ff. de divers. & temp. præscript.* Sufficiet pauca vice exempli tangere. Pone feudum a Caio jure feudali prehendi, vassallum autem confitentem Titio quem pro vero patrono observabat, eo non expectato, sed statim ab initio Caium abnegasse, liteque judicialiter constituta tam super negatione quàm super commisso, & simplici provisione feudi à vassallo obtenta, Titium supervenisse seque tanquam verum patronum cum vassallo adjunxisse. An vassallus consignando petere possit in fidem admitti per manum supremam cum levatione manus? Dicendum quod non, respectu Caii, sed bene respectu Titii, quia Caio jus commissi acquisitum est in casum victoriæ. Et sic non debet interim vassallo manus levari, nec debet a lite eximi, sed in ea remanere usque ad finem declarationis vel absolutionis commissi.

50. Finge possessorem prehensioni feudali se opposuisse, eo quod causaretur se possidere in alaudium, & lite sine aliqua provisione super hoc contestatâ, supervenisse alium qui ejusdem feudi patronatum sibi vendicat: Utrum reus possit petere beneficiũ hujus § Dicendum quod non, quia istud beneficium non congruit, nec introductum est nisi pro vassallo, & ad commodum eius qui se vassallum fatetur. Unde non potest huic adaptari, qui fundum alaudialem, vel censualem, vel alterius qualitatis quam feudalis esse prætendit. Et juste ab utroque vel altero de patronatu contendentium repelli potest ab hoc beneficio. Imo nedum ei levatio manus, sed etiam simplex provisio feudi denegabitur, tametsi inter contendentes de patronatu feudum ipsum in manum tertiam quandoque sequestratur, quia quod ad vassallum attinet, deficiunt termini hujus §. & §. 45. *super eodem.* Et hoc nisi à causis oppositionis suæ discederet: eisque renuntiaret, & fundum feudalem esse fateretur: hoc enim cum refusione impensarum facere potest, & sic beneficium hujus § obtinere, videlicet admissionem in fidem per manum supremam cum levatione manus & emancipatione feudi. Si enim vassallus offerat clientelariam conditionem agnoscere, & jura feudalia præstare, eaque consignet, seque excludi a causis oppositionis suæ & hactenus in expensis temerariæ oppositionis condemnari: amplius non interest contendentium de patronatu (imo eis prodest) vassallum in fidem admitti communiter vel per manum supremam. Si vero velit persistere in causis oppositionis suæ, nullam provisionem habebit pendente lite, & hoc nisi incipiat expresse abnegare à patronatu utrumque contendentium in patronum, hujusmodi enim abnegatio nedum ante, sed etiam post litem contestatam fieri potest. Et tunc debet provisio feudi fieri juxta formam §. 31. *suprà eod.*

51. Et hujusmodi provisiones habent locum in quocumque statu litis, nisi esset conclusum in causa, & posset verisimiliter negotium ipsum principale in continenti diffiniri. Omnes * enim hujusmodi provisiones quæ pendente lite fiunt, cessant si in continenti lis finiri possit. Textus in *l. si is a quo in princ. ut in possess. leg. in l. 3. §. ibid. ff. ad exhib. Fac. l. 1. C. de oper. no. nuncia.* de quo plenius infra §. 78. Imo etiam lite semel per sententiam diffinitivam decisa, si appellatum sit & nondum possit in continenti appellatio terminari, locus est interim hujusmodi provisionibus, sicut & pendente lite principali.

* Cessant provisiones quando principale statim decidi potest.

52. Rursus pro ampliori declaratione finge patronum, Ducem, & Comitem prehendisse feudum ratione Comitatus, vassallus se opposuit prætendens feudum suum moveri ab actore ratione Ducatus, & quia negavit à Comitatu moveri, super hoc lis inficialiter constituta fuit, & ea pendente simplex provisio feudi facta vassallo, deinde contingit actorem decedere re-

lictis duobus hæredibus, uno in Ducatu, altero in Comitatu succedente, novus Comes resumit litem in statu suo contra vassallum, novus autem Dux tanquam tertius litem ingreditur, prætendens feudum à se moveri: vassallus hoc videns petit se per manum supremam admitti, & manum levatam loco simplicis provisionis concedi: Dux consentit, Comes impedit, quid juris? Et videtur vassallum debere admitti, quia per notab. *suprà §. 51. quæstione prima, numero sexto*, vassallus est extra periculum commissi, & sic hoc respectu non interest vassallum admitti. Verum est quod sua interest ratione impensarum litis contestatæ cum vassallo, sed facile est in hoc providere, quia illæ impensæ pendent à victoria & eventu causæ principalis patronatus cum Duce. Et sic vassallus potest hoc respectu remanere in lite pro impensis sui temporis, ut eas recuperet à Comite, si superetur vel eidem eas solvat victo Duce. Sed hoc non impedit quin vassallus interim per manum supremam in fidem admittatur, plenamque manum levatam obtineat. Pro resolutione distinguendum est: Aut Comes nihilominus instat & perseverat ad finem commissi adversus vassallum propter præcedentem negationem, & non erit locus beneficio hujus §. nisi respectu Ducis si velit manum injicere, vel urgere vassallum, ut supra *eod. num. 49.* Aut vero Comes non perseverat ad finem commissi, & erit locus beneficio hujus §. remanente vassallo in lite pro impensis temporis sui duntaxat.

53. Non obstant notata *suprà §. 51. quæstione prima*, non esse hoc casu locum commisso etiam prehensione facta ratione Comitatus declarata valida, quia illud est verum, quando negatio non est facta dolosè & scienter. Secus si constet vassallum scivisse feudum moveri à Comitatu, & tamen id abnegaverit, quia tunc non excusatur a pœna commissi ex eo quod eumdem patronum ratione Ducatus vel alterius loci dominantis recognoscere voluerit, per *notab. suprà §. 50. quæstione prima*, quum igitur patronus vel Comes probare possit & velit negationem scienter vel ex crassa & supina ignorantia esse factam, non debet vassallus per manum supremam admitti, & generaliter ubicumque negatio facta est per vassallum, sive nondum sit lis contestata, sive sit, & alius accedat patronatum prætendens, non erit locus huic §. quandiu patronus abnegatus prætendere potest, & prætendit commissum. Secus extra casum & periculum commissi secundùm prædicta. Ex quibus facile est studioso colligere, quid in cæteris (quæ multa circa hæc omitto) exemplis dicendum sit.

*De subfeudo prehenso, & an subfeudatarius possit per manum supremam investiri.

54. Quarto quæro. Pro pleniori elucidatione praxis: Titius ratione feudi sui * subfeudum prehendit ex causa suprà §. 1. Caius feudalis dominus Titii ex eadem causa manum injecit eidem rei tanquam feudo immediato & æquali feudo Titii. Non est dubium locum esse huic §. quanquam alter sit patronus alterius ratione ejusdem dependentiæ feudalis, alias nulla esset quæstio: sed quæritur an prehensionem passus, possit per manum supremam investiri a Caio? videtur quòd non, ne Caius gerat vicem duorum contendentium contra not. b. in *leg. si consul. de adoption.* Aliud enim est consensus alterius contendentium, aliud supremæ manus, ut est textus hic, & minus in eodem subjecto concurrunt quam instituens & institutus. cap. ult. extra de institutio. Paulus, Jason. *l. Senatus in fine delegat. prima*, propter nimiam discrepantiam terminorum superioris & inferioris. Bald. *l. ex placito. C. de rerum permut.* Tum secundo, quia videretur judex in sua causa contra Titium. *C. ne quis in sua causa judicet.* Respondeo breviter: Hoc verum est si Caius non habet jurisdictionem vel alias non cognoscit de illa causa. Secus si habet jurisdictionem suprà illa feuda, & suus judex vel officialis de causa cognoscit, prout solent domini locorum per suos officiales de causis suis vel procuratorum suorum, quod idem est ut imperator, *in l. proximè de his quæ in testamento delent. l. Titius de hæredib. instituend.* Angel. *l. 1. ne quis in sua caus.*

55. Mero ergo jure potest Caius vel ejus judex cognoscere, sed Titius potest illum justè recusare duplici ratione. Prima, ordinaria & perpetua. Quia cum sit inferior (hoc est non princeps supremus) non potest esse judex in sua causa, videlicet quando in ipso negotio principali est pars principalis, ut hic ubi non agitur de accessoriis, nec de quodam fructu vel relevio momentaneo, sed de ipso jure perpetuo, seu proprietate perpetua, & sic potest indistinctè recusari, quamvis alias non posset absque alia causa recusari, si tantum ageretur de quodam relevio, vel alio jure semel solvendo, præcipua & perpetua causa existente in confesso & extra controversiam. Secunda ratione incidenti & occasionali, quia verisimiliter timendum est quod si talis judex videat se non posse justè fidelitatem adjudicare domino suo, sed illam deberi Titio, non adjudicabit illi, sed dubitabit, aut dubitationem fingens recipiet vassallum mediatum per manum supremam sequestrando vassallum immediatum quem spoliare erubescit, & forsan diffinitive excludere nisi metu mulctæ judicis appellationis coerceretur, qui non sit judex tum Regius, & sic obnoxius est mulctæ malè judicando, & interim subvassallus eximetur à periculo fructuum damno patroni immediati. Qui etiamsi nobilis sit, cogetur litigare in prima instantia coram præposito, seu judice primi gradus, & interim in secunda instantia coram Baillivo judice secundi gradus domini sui: quia Regium illud edictum decretum anno 1536. de quo suprà eodem numero vicesimotertio non habet locum in judicibus curiarum dominicalium, ut dicto numero vicesimotertio dixi; vassallo suo forte colludente exempto a periculo fructuum, nisi Titius ab interlocutoria receptionis per manum supremam appellaverit.

Secundo forte & tertio, & quarto semper sub periculo mulctæ. Ad hoc enim judices, etiam supremi, valde proclives sunt, ut infra eodem numero. Quare ad hæc pericula & incommoda vitanda & ne subditis immediatis detur occasio colludendi, justam habet causam recusandi. Et dico absolutè recusandi non tam personam judicis, quam totum tribunal & primi & secundi gradus domini sui, & ad judicem Regium vel superiorem immediatum domini sui in prima instantia, sine formula & periculo appellationis, hoc est per viam querelæ seu primæ instantiæ recurrendo. Nec hoc casu locus est constitutioni anni 1539. §. 11. & §. 15 quia loquuntur quando non rejicitur ipsa jurisdictio, nec ipsum tribunal, sed tantum certa judicis persona etiam nunc totum in se traditur & universum tribunal dominicum rejicitur. Et est potius declinatio totius fori, quàm recusatio judicis. Hoc ergo casu merito judex Regius Præsidialis naturalem & originalem suam jurisdictionem cum habitu semper retinet, & in actum resumit. Faciunt quæ dixi supra §. 2. *gloss. 5. num 19. cum sequ.*

56. Cæterum apud quemcumque de causa cognoscentem, sive sit judex Caii, sive judex Regius, vel alius ad quem forte per appellationem vel querelam alterius contendentium causa devoluta est, potest vassallus per simplicem libellum sine ullo rescripto, vel commissione Regis, vel alterius domini, petere se investiri per manum supremam, quia hoc ipso jure debetur ei per hanc consuetudinem, & etiam jure communi antequam sit nulla manus injectione præventus vel molestatus, quia præstat in tempore occurrere, ut suprà eodem numero, hinc est quod quoties uterque contendens est vassallus Regis ratione feudi vel feudorum cujus vel quorum ratione facta est prehensio & lis agitatur coram quocumque judice Regio vel non

Regio

Regio, judex potest & debet sine aliquibus literis cancellariæ, & debita cognitione adhibita per manum supremam investire, & ita per libellorum supplicum palatii præfectos (qui delegati sunt) practicari vidi, & bene. Frustra enim precibus imploratur quod jure communi conceditur. *leg. unica C. de thesauris lib.* 10. *l.* 2. *C. quibus non objicit. longi tempo. præscr. lib.* 7. *l. si quis se* & ibi Jaso. *ff. de acquir. vel amitt. hæred.*

57. Sed advertes quod dixi, vassallo deberi provisionem hanc per manum supremam vel sequestrem, intelligendum esse cessante dolo & collusione vassalli justam etiam causam habentis. Alter enim contendentium promptè docens de jure suo eam impediet, ut supra *eo. num.* Et si judex admiserit, appellare poterit, & vincendo in causa appellationis retrotrahetur ad lucrum & redintegrationem fructuum, à die prehensionis suæ. Præsertim si vassallus tertium illum suscitaverit, & talis posset esse fraus & ingratitudo vassalli, ut deberet feudo privari *supra* §. 43. *quæst.* 37. Et hic ne quis inexpertus putet me quæstiones insolitas fingere, hunc casum vidi sub præfectura Parisiensi, cùm Titius partem domanii sui feudi antiqui à Barone moventi dedit fœneratori in solutum reditus usurarii ad onus recognoscendi in feudum à Titio, eique & successoribus dominis feudi principalis solvendi omnia jura feudalia, quia portio data longè supervalebat reditui, postea infidelis hæres fœneratoris recognovit Baronem: Titius manum injicit ex defectu hominis. Baro non injicit manum, sed procurante dicto hærede, se jungit cum eo: hæres ille petit per manum supremam recipi, consignando. Baro consentit. Titius impedit. Certè si Titius promptè doceat de dicta concessione facta decessori dicti hæredis, & quod totum in idem feudum tenebat ab antiquo per investituras decessorum Baronis, non debet hæres ille, de cujus mala fide satis apparet, levationem manus habere: præsertim cum instrumentum dictæ concessionis sit in forma guarantigiæ, quæ habet executionem paratam, etiam citra privilegium contractus feudalis, & insuper satis apparet de fraude & malitia dicti hæredis, qui ex ea commodum reportare non debet. Quotidiana sunt hæc exempla, sed adhuc frequentiora sub consuetudine Turonensi, Cœnomanensi, & Andegavensi § 201. *& parte* 6. *& per totum*, ubi vassallus potest uni vel pluribus usque ad tertiam partem feudi sui alienare in subfeudum: sed mox ut paululum ultra tertiam partem alienaverit, tota illa portio separatur a feudo principali, & fit feudum æquè principale immediatè movens a superiore sicut antiquum principale feudum. Et sic sæpe usuvenire potest vassallum injicere manum in subfeudum concurrente superiore qui prætendit à se immediatè moveri. Interim ergo cum disputatur an antiquus vassallus ultra tertiam partem alienaverit, vel non, & sic an factum sit feudum separatum & immediatum, vel non, locus est exceptioni per manum supremam quæ non potest impediri nisi promptè docendo quia super hoc non tenetur possessor subire litem ordinariam, ut liquebit infrà *eo. qu.* 9.

58. Quinto quæro: Quid si facta hujusmodi investitura, lite diu durante vassallus vendit, vel donat, vel relinquit hæredes collaterales? Respondeo, si lis est de eodem loco dominanti quod quisque prætendit, novus vassallus potest practicare id quod §. 63. & utrique notificare, nec deinde potent justam prehensionem pati, alias ea jam secuta; vel si litigant ratione diversorum locorum dominantium, ut supra *eodem numero vigesimo octavo, & numero* 37. vel si omnino vult investiri, debet petere coram judice dictæ causæ, ut decessor suus faciat juxta hunc §. hoc enim brevius & tutius est quàm diversorum locorum diversos dominos adire. Verba enim textus ibi, *& en joüir pendant le procez*, intelliguntur secundum naturam feudi & consuetudinis. Et sic vassallus qui tunc est, tenetur consignare jura debita, & pariter ejus successores si domini petant. Quibus silentibus silere possunt, ut in §. *sequenti*. Sed vel altero urgente, sibi ut dictum est consulere debent, sed si se quoque recipi velint, hoc possunt, ut supra, perfecta est & absoluta hæc investitura respectu investiti. Imo etiam respectu litigantium & successorum eorum quandiu lis durat, ita quod ea durante non est locus §. 65. *infrà eo.* Et hoc est quod vult dicere hæc consuetudo, ut ipse per manum supremam investitus sit tutus quandiu lis durat, quæ etiam patronis a quorum facto dependet, imputatur. Non quod lite finita feudum maneat apertum, & vassallus teneatur ad novam investituram, ut diximus *supra num.* 32. nisi ad simplicem recognitionem vel etiam ad fidelitatem novo domino qui non erat tempore investituræ: sed si pendente lite mutatio contingat ex parte vassalli, non lucratur vassallus fidelitatem & jura, sed sub manu suprema præstare debet nisi utroque litigante patiente, ut §. *seq.*

59. Sexto quæro an hæc levatio manus extendatur ad præterita. Pone feudum ex defectu hominis prehensum à Titio, vassallus diu tacuit, vel forte se opposuit propter inducias aut vere rem investitam aut alias: tandem post tres vel decem annos venit Sempronius dicens se verum dominum feudalem: tunc vassallus venit ad praxim hujus §. non dubitatur de fructibus à tempore oblatæ consignationis, & petitæ levationis manus, sed de prius perceptis? Breviter dico quòd hæc levatio manus cum etiam citra investituram sit plena & definitiva, & non provisionalis ut suprà *num.* 2. nullomodo potest extendi ad præterita, nec trahi retrò ante oblationes debitè factas & utrique significatas, ut infrà § 63 vel consignationem in jure oblatam & illis quibus fit non impedientibus factam, juxta formam hujus §. fructus enim præteriti à die prehensionis ab utroque factæ, vel à die primæ prævenientis, ex tunc illi affecti & quæsiti sunt in casum victoriæ, qua pendente impossibile est hanc manus levationem in præjudicium juris quæsiti & pendentis dari. Nec est de mente consuetudinis quæ de præsenti & futuro tantùm loquitur, ibi, *& en joüir pendant*, & sic retrò nihil disponit, nihil dat civiliter. Tamen intelligitur non solùm à die hujusmodi investituræ per manum supremam, sed à die quo vassallus quod in se est, fecit, eique cum effectu debita fuit, vel utroque contendentium in mora constituto.

60. Quid ergo fiet de fructibus temporis præteriti? Quid si tertio anno à prima prehensione secundus alius patronus manum suam injecit, & per tres alios annos vassallus quod in se erat, offerre & facere distulit? Videretur recuperare debere fructus trium ultimorum, videlicet a tempore dicti concursus. Quia ex tunc neuter liquidam habuit intentionem fundatam in executione juris consuetudinis feudalis, utroque mutuo sese impediente, & sic consuetudine neutri in jure executorio quod liquidum esse debet, assistente, contrarium dicendum est: quia ex quo non negatur esse feudum, & neuter dominus abnegatur, fundata est alterutrius intentio ad lucrum fructuum à die suæ prehensionis, usque ad diem quo vassallus justa fecit vel congruè obtulit.

61. An ergo fructus illos consignare debeat, ut hanc levationem & investituram obtineat? Respondeo non, quia consuetudo omnino non loquitur nisi de consignatione jurium semel solvendorum, quæ constat ab illo etiamsi nunquam in mora fuisset, deberi, alia ratio fructuum, de quibus etiam hæc consuetudo non loquitur. Cum autem de primis, videlicet primi termini incertum sit an debeantur: quia secundo vincente neutri debentur, pro tempore vero sequenti incertum est cui debeantur: Dico quod si lis contendentium

brevi finienda sit, fructus illi in statu sua manebunt, sive à prehensore, sive à commissariis, sive à vassallo teneantur, alias assumenda est via utrique parti commodior & tutior, juxta notata in *l. 1. ff. si quis cautionibus in l. 1. §. 1. C. de asser. tollen.* ut videlicet si prehensor eos non exegerit, vassallo idoneè caventi provisionaliter interim relinquantur, vel prehensori caventi si eos exegerit: quod nisi idoneè caveat vassallo caventi restituentur. Et notandum quod vassalli cautio sine præfinitione temporis erit, sed si prehensor retinere velit, cogi potest non solum cavere de restituendo si contra se definitur, sed etiam si lis diu duret, ut nisi infra tempus congruum judicis arbitrio decidatur, vassallo caventi restituere debeat: quoniam non est imputanda vassallo nimia mora ut casus aliorum contendentium, sed illis potius, & judex non debet invitis arbitrari minus tempus anno, per textum in *fortiori l. ult. §. sin autem. C. de peti. hered.* nec majus regulariter triennio. *Argum. l. properandum. C. de judic.* & in dubio favorabilior causa veteris possessoris & proprietarii.

62. Fructus autem ultimi triennii quos certum est alterutri deberi & à vassallo amissos, non debent ei etiam caventi, restitui vel relaxari, sed contendentes de patronatu possunt eos communi consensu exigere, disponere vel sequestrare, & si vassallus sit in mora restituendi, possunt levationem manus & investituram hanc impedire. Quod si uterque habere velit, judex, possessori, vel de clariori jure docenti, vel ad minimum melius caventi, provisionaliter relinquet, inspecta etiam natura instantiæ inter eos motæ. Si enim uti possidetis agant provisiones hujus judicii, inter eos servabuntur, videlicet sequestrationis, vel fiduciariæ possessionis, quam recredentiam vocant. Possunt etiam invicem jus feudale condicere sustinendo quisque suam manus injectionem. Idem si alter manum non injecit, sed pro vassallo causam tanquam patronus suscepit. Idem si neuter prehenderit, sed de eo jure litigant, aut extra jus contendunt.

63. His enim omnibus casibus potest vassallus uti remedio hujus §. cessante quæstione fructuum ubi nulla est prehensio, secus si alter ab altero possessore vendicet, & multo minus si personali actione, puta ex legato, vel ex donato feudum dominans sibi dari vel tradi petat, vel redemptionem quasi à suis decessoribus sub ea facultate venditi, quibus novissimis casibus non est quæstio uter sit dominus feudalis. Quanquam quæstio sit de illo jure obtinendo, de quo nihil ad rem. Imò etiam in casu rei vendicationis, quanquam jus ipsum patronatus controversum sit: tamen quia certum est quis sit & interim manere debeat possessor, non est locus huic §. nec simili consuetudini, sed possessori etiam personaliter jura facienda sunt, & solvenda sicut domino pacifico, præsertim cùm magis rei quàm personæ fiant, ut dictum est suprà §. 1. *gloss. 5. num. 2.*

64. Quod autem dictum est hanc investituram per manum supremam perinde valere ac si ipsemet dominus fecisset, verum est quando bona fide obtenta fuit. Quia si vassallus sciens feudum moveri à Titio, in odium ejus alium suscitavit, ut ea occasione dominum deturbaret, probata hac collusione quanquam secundum consuetudines Insubriæ, *in quibus causis feudum amittatur, & quæ fuit prima causa benefic. amitt. in usibus feud. per tot.* mereatur feudo privari, tamen quia non expressè abnegavit, saltem nulla erit dicta investitura taliter obtenta, quia non solum vero patrono, sed etiam superiori illusum fuit. Omnes ergo fructus lucro veri domini retro cesserunt & deinceps cedent, donec justa ei facta sint, ne ex dolo suo vassallus lucretur *l. ne ex dolo. ff. de dolo cum vulg.* qui etiam ad omne damnum condemnabitur. Potest etiam talis & tam evidens dolus probari ut feudo privetur, juxta notata suprà §. 43. *quæst.* 37.

65. Septimo quæro: Quid si unus tanquam rem censualem prehendit: alter tanquam feudalem? Respondeo. Potest & debet possessor non plenam levationem, sed provisionem tantum habere pendente inter diversos dominos lite, quorum jura & dominia in eadem re concurrere non possunt, ut dicemus tit. *seq. num. 5. & 6.* Nec interim cogitur judicium suscipere. *l. 1. §. apud Julianum. ff. depositi l. stipulatus sum. 2. in fi. de solutio.* nisi in culpa sit: ut si censuarius Titii recognovit à Caio feudum, & postea uterque manum injiciat, Titius docendo de jure vetustiori impediet provisionem possessoris. Etiamsi is Caium post manum ab illo injectam recognoverit, voluntariè enim fecit, nisi prius dominum censualem interpellaverit & congrue expectaverit: quo facto si destitutus alium agnovit, denunciatio negligenti imputatur, quantum ad hanc provisionem.

66. Idem casu converso: Sic in terminis hujus §. si vassallus alium insurgentem recognovit, etiam, ut prehensionem vitaret veteri domino non requisito, nec congruè expectato: Si enim postea utroque concurrente provisionem vel etiam manus levationem petat, & antiquus dominus intra biennium terminum (qui denegandus non est) de jure suo doceat, nec in oppositum aliud appareat quam nova recognitio vassalli domino veteri irrequisito facta, justè impediet antiquus dominus non solum remedium hujus §. sed simplicem etiam provisionem, etiam alia culpa vel collusione non probata. Et merito. Non enim ludus puerorum sunt hi dominicales actus, ut notat *l. ult. C. de testam. milit.* nec vassallus aut censuarius debet quemlibet etiam urgentem timidè ne dicam collusoriè agnoscere, nec domini directi debent cothurni seu potius mendici more quosvis admittere, ut malè feriati quidam jactant se juxta Dei mandatum & sanctas leges; cui, honorem, &c. cui tributum, &c. Non autem præpostere, sed cuique jus suum reddere, hac enim justa distributione œconomiæ, Respondeo, & omnis politia maximè constant. Sic dominus directus qui temere quemlibet admittit, periculo sese damnorum & impensarum implicat.

67. Octavo, juxta prædicta addo quæstionem in praxi. Mulier anno 1514. emit feudum suum apud Moucy, & recepta per manum supremam obiit an. 1548. relictis liberis pendente adhuc dicta lite. Dominus de Moucy vel ejus hæredes, forte litem ignorans manum injecit ex defectu hominis. Liberi & hæredes docent de dicta sententia, ejus executione & lite adhuc pendente. An dominus teneatur ad damna & interesse? Videtur quod sic, quia lis adhuc pendet, & manus illa suprema, quæ feudalitatem penes se recipit, non moritur, sed est eadem. Et sic videtur quod ex parte patroni nulla potest esse mutatio pendente illa lite: tum quia patronus incertus, tum quia jus patronatus sequestratur per sententiam à qua non est appellatum: tum quia non esset nisi circuitus. Pariter videtur non esse interim mutationem ex parte vassalli: quia frui debet pendente lite, ut in hoc textu, sed lis adhuc pendet, igitur prehensio injusta. Respondeo: si non esset mutatio nisi ex parte patroni, certum est quod deberet damna & interesse si non præmissis congrue proclamationibus, de quibus infrà §. 65. manum injecisset: sed illis bona fide & ritè præmissis si vassallus vel ejus hæres non notificaverit dictam sententiam & ejus executionem, satis est quod doctus de illa & litispendentia dominus consentiat manum levari sumptibus prehensionis refusis per vassallum qui fuit in culpa: sed quando mutatio est ex parte vassalli, ut hîc valet & tenet prehensio. Quod enim hic textus dicit vassallum debere frui, intelligendum est sub onere & conditione feudali, ut nuper diximus; sed hic sufficiet coram eodem judice petere ut eadem sententia prehensore vocato continuetur & exequatur. Sed si isti essent hæredes collaterales, deberent insuper relevium seu ejus æstimationem consignare: nec opus est

aliter recognitionem fidei facere in aliquo loco, ut infrà §. 63. nisi de consensu, & requisitione litigantium patronatus suprà *eo. num.*

68. Nono quæro, de alia quæstione quam vidi in facto. Quidam vendidit feudum movens à domino de Courtabeuf, qui manum injecit in illud defectu hominis. Emptor intercedit, vel fortè se non opponendo procurat se citari coram præfectis libellorum supplicum palatii Parisiensis, à quodam tertio ad afferendum literas acquisitionis dicti feudi, & solvendum jura feudalia. Mox emptor impetrat literas in forma vulgata ut consignando recipiatur per manum supremam, & manus levetur, & contra utrumque coram dictis præfectis petit homologationem. Tertius ille consentit, sed prehensor (qui erat verus dominus) impedit, dicens se esse in possessione qua non debet privari pendente lite: & quod tertius ille non possidet feudum quod non est ausus prehendere, sed tantùm accessit via actionis: & attento quod iste solus est prehensor, debet manere in possessione, in quam, vi concessionis feudalis & consuetudinis generalis ritè est immissus. Tamen per sententiam præfectorum rescriptum homologatur absque expensis instantiæ dicti rescripti: uterque appellat, scilicet prehensor, quia rescriptum homologatur, & manus sua tollitur, & emptor, quia dictum fuit sine expensis quas prætendebat contra prehensorem à tempore quo impedivit homologationem, præsens etiam in hoc senatu cum prehensore, causam agebat Ægidius magister die lunæ 4. Januarii anno sesquimillesimo trigesimo quarto in publicis causarum actionibus Senatus Parisiensis. & Petro Lysero Præside succubuit, cliente suo in mulctam ordinariam sexaginta librarum Parisiensium & in expensas appellationis damnato, hoc arrestum non solùm durum multis videbatur: sed etiam insolens respectu præsidis, qui solebat initio favere appellantibus, & plura quandoque gravamina ex tempore colligere quam advocati diu meditati fuissent.

69. Tamen justum fuit arrestum, quia quantumvis prehensor justiorem haberet & probabiliorem causam tertio, & justissimam contra eam causam litigandi, tamen non habebat justam causam ulterius litigandi cum vassallo, ad quem nihil de lite quæ de jure patroni à quocumque movetur sicut debitori decimarum vel alterius juris prædatorii nihil pertinet de lite super eo jure contendentium. Non ergo tenetur vassallus juribus oblatis, & simul ac per eum non obstat quin consignentur manere in lite multo minus quàm cum res ipsa à tertio contra eum vendicatur. Est enim causa ipsi sinet emptoris, & non venditoris, *l. 1. in princip. c. ubi in rem actio.* & tamen postquam venditorem laudavit, quia causam pro eo accepit, statim extra litem & telam instantiæ ponitur usque ad executionem diffinitivè. *l. venditor. ff. de judic.* Quanto fortius hic cum ista nullo modo causa sit emptoris nec rei suæ, sed causa servitutis quam alienam fatetur, eique satisfacit? & sic aliorum tantum non sua causa est. Cur ergo remoram patiatur propter alienum justum vel injustum concursum? Non ergo ad impediendam, sed nec ad differendam provisionem hujus §. à consuetudine etiam publica datam, sufficit habere titulos vel probationes de præsenti, etiam ad manum, nisi sufficiant ad diffinitivam illico ferendam contra tertium illum, & illico feratur. Quia vassallo satis est quod sive in judicio, sive extra judicium molestatur: nec ad eum refert sive jure, sive injuria, cum non sit causa sua sed aliena, nisi prehensor aut alius hanc provisionem impediens, ponat in facto, & velit in continenti probare per instrumenta parata, vel per interrogationem partium hunc tertium fuisse dolo vassalli

suscitatum, & de fraude & malitia vassalli, quæ sunt valde notanda in praxi.

70. Decimo principaliter quæro: Utrum pendente * hac lite inter contendentes de patronatu, currat eis tempus quadraginta dierum ad retrahendum feudum jure feudali, de quo in §. 20. *suprà eo.* Et ut clarior sit hæc utilis & latè patens quæstio: Pone duobus contendentibus de patronatu, vassallum fuisse receptum per manum supremam juxta formam hujus §. deinde vassallum vendidisse feudum, & emptorem notificasse & exhibuisse literas venditionis utrique contendentium, sive in judicio, sive extra, non refert. Utrum lapsis ab hinc quadraginta diebus præscriptum sit retractui feudali pro hac vice? Et prima facie videretur quod non, per textum *& notata in l. contra majores. C. de inoffic. testam.* ubi Cyn. *col.* 2. decidit in materia retractus proximitatis non currere tempus anni ad retrahendum, pendente lite inter emptorem & venditorem, & sequitur Bald. in tract. de jure προτιμήσεως seu prothomiseo *col.* 4. (ita enim debet scribi & dici, & non prout vulgo imperiti scribunt & dicunt de jure prothomiseos, quoniam προτίμησιν Græcè, prælationem Latinè significat à verbo Græco προτιμάω, quod est profero.) Contrarium est dicendum duplici ratione. Prima, quia consuetudo noluit emptorem feudi manere in suspenso & sub incerto ultra quadraginta dies à debita notificatione, ut diximus suprà §. 20. *gloss.* 10. *num.* 6. Secunda, quia ipsi contendentes de patronatu pendente eorum lite, & ea non obstante (si velint & nisi per eos stet) possent nedum à volente recipere, sed etiam ab invito emptore exigere retractum feudalem. Patet, aut enim uterque eligit, & vult habere retractum, & possunt communiter retrahere, & pretium cum legalibus impensis emptori refundere, fundumque retractum interim pendente eorum lite sequestrare, vel deponere ad onus & commodum futuri victoris.

* Pendente lite patronorum currit eis tempus retractus feudalis.

71. Et sic dicta lis non impedit dictum retractum peti & fieri statim vel infra dictos quadraginta dies. Aut vero alter litigantium eligit quintum pretii, alter jus retractus. Et tunc is qui eligit quintum pretii seipsum perpetuo pro hac vice à jure retractus excludit. Is vero qui eligit retractum, siquidem aliàs non est in quasi possessione patronatus, non potest exigere retractum, sed congrua oblatione jus suum conservare ut mox dicam. Si vero ante litem erat quasi possessor, postquam ei facta est oblatio jurium ab emptore, etiamsi facta est in jure ipsi manui supremæ, statim etiam invito emptore retrahere potest, cavendo tamen ei de restituendo feudo cum fructibus si ipse retrahens succumbat in lite: & alter qui quintum pretii elegit verus patronus declaretur. Debebit etiam iste retrahens consignare quintum pretii, quo facto levatam manum habebit contra adversarium, & fruetur feudo, nec sequestrationi feudi locus erit, sed solum consignationi quinti pretii pendente dicta lite. Et sic patet quod dicta lis non impedit prosecutionem & exactionem retractus nisi per ipsosmet litigantes steterit. Igitur dicta lis non impedit, nec remoratur cursum dictorum quadraginta dierum. Ex quibus patet nullo modo obstare dictam decisionem Cy. & Baldi qui loquuntur in diversis, imò oppositis terminis, videlicet, quando lis est inter venditorem & emptorem. Et sic incertum est an vera & valida sit venditio vel non. Hic autem constat de vera & valida venditione, & lis infertur à tertio sive extraneo, de quo nihil ad emptorem, ut in simili scripsimus sup. §. 20. *gl. fi. num.* 8. Confirmatur, quia in fortioribus terminis si pluribus simul, sed ita unus ut alteri præferatur, datum sit tempus, tamen omnibus simul currit. *l. si maritus prævenerit in princip.* Imm. *l. 2. §. ult. & l. seq. ff. de adulter.* ubi notant Bar. & Ang. Perusinus, quod quando plures possunt admitti ad aliquid,

omnibus cedit idem tempus: secus si successivè datum esset. Andr. Tiraq. in *tract. de retract. convention.* §. 2. *num.* 81.

72. Rursus fac feudum prius venditum, deinde à duobus solidum patronatum prætendentibus prehensum. Emptor utroque vocato quintum pretii consignat & manu suprema investiri petit, unus consentit, alter impedit volens retractu feudali uti, quæritur primo an possit? Secundo, an à corrivali eligente quintum pretii impediri possit & quatenus? Tertio, an interim currant quadraginta dies? Ad primum hæc quæstio multum differt ab illa suprà §. 20. *gloss.* 1. *quæst.* 6. quando sunt plures domini pro partibus, hic autem unus est incertus è duobus. Et sic nullo modo videtur iste jus habere, quia etiamsi non deficiat eum jus: tamen quandiu incertum dictæ litis durat, probatio deficit, & sic inadmissibilis est ad hoc petendum. Textus in *l. si duo. simul Titii de testam. tute.* Secundo, quia alter etiam si velit, non potest petere quintum pretii sicut nec iste: & sic neuter petere potest hoc jus retractus, quia utrique deficit probatio, imò emptor propriè neutri tenetur quidquam offerre, nec fidelitatem nec jura: sed tantum tenetur quintum pretii consignare in jure & fidem offerre non alicui eorum, sed ipsi manui supremæ, tanquam sequestri, & ab illa investiri, & plenam levationem manus obtinere. Et pariter apud acta tanquam apud manum supremam acquisitionis literas exhibere, & in actis copiam exemplatam ab his quorum interest legendam deponere, neutri vero eorum interim tenetur exhibere. Ut autem retrahens potest impediri à corrivali volente etiam solidum suo nomine retrahere. Ita potest impediri à volente solidum quintum pretii exigere.

73. Resolvendo dico quod etiamsi neutri singulariter, sed utrique parti judicialiter, seu potius judici literas acquisitionis, seu potius copiam exemplatam consignaverit & affirmaverit: tamen extunc quadraginta dies utrisque currunt, quia potuerunt utrique communi consensu retrahere. Quod si dissenserint, sibi imputent, ut prima ratione suprà *num.* 52. quanquam autem neuter per se solum jus retractus mero jure interim habeat, tamen ut emptor occasione litis non debet damnum pati: ita non debet lucrum facere de aliena, præsertim patroni calamitate: & sic si uno volente quintum pretii, alter retrahere velit, iste potest utrumque indemnem reddendo videlicet & corrivalem consignatione quinti pretii integri, & emptorem satisdatione restituendi eidem si retrahens succumbat. Emptor enim hoc recusans certaret de lucro, retrahens vero de damno vitando: & sic etiam actoris causa potior, *l. non debet actori. §. in re obscura. de reg. jur.*

74. Et hoc nisi retrahere volens non esset ante illam litem in quasi possessione hujus juris patronatus, quia magnum est commodum possessionis §. *retinendæ instit. de interdict.* Et sic emptor etiam non abnegando, nec subeundo periculo commissi potest tueri suam possessionem, nec tenetur cedere prætendenti jus controversum sine possessione. Et præsertim quando est castrum, cujus possessio facile recuperari non posset ut notatur suprà.

75. Nec propterea peribit jus retractus ei qui retrahere voluit, quia ex quo infrà illos quadraginta dies pretium integrum cum legalibus impensis refundere cum dicta satisdatione judicialiter obtulit, etiamsi non consignaverit, nec emptorem in vera mora constituerit, justam per prædicta habentem recusandi causam, tamen jus suum conservat. *l.* 3. §. *Stichus Annua. junct. gloss. verb. qua obtulit. ff. de statulib.* Rapha. Cuma. Paul. in *l. qui Romæ in princ. de verb. oblig.* Alex. in *l. mora in princ. solut. matrim.* & prædicta procedunt non solum si apud acta in communi, sed etiam si singulis emptor obtulerit quintum pretii & homagium literas exhibendo. Quod si uterque in solidum retrahere velit, mutuo se impediunt nisi manu sequestra retrahere consentiant. Et nihilominus tempus eis currit, nisi respectu ejus qui obtulit refusionem & satisdationem emptore recusante, ut dixi. Præterea etiam fortius procedunt si unum feudum dominans, de quo duo in solidum certant.

76. Circa quod addo duodecimam quæstionem, quam vidi in facto. Caius feudum dominans Seio vendidit sub pacto redimendi, hæres Caii dicens contractum pignoratitium & usurarium, oblata fide se immiscet, & juxta §. 65. infrà *eo. tit.* proclamari facit & interpellari vassallos ut sibi homagia faciant. Seius intercedit. Collegium tenens in feudum, mittit quemdam Risium tanquam hominem viventem & morientem secundum not. in §. *præcedenti*, qui loco dominanti adito non fuit admissus. Collegium habet rescriptum in forma per manum supremam: & per sententiam dictum fuit, quod collegium recipietur in fidem provisionaliter ad onus faciendi homagium per se, vel per dictum Risium tanquam manu vicaria vivente & moriente. Post decem annos victor manum injicit ex defectu hominis & jurium.

Breviter responde, prehensionem nullam utpote oblatione sufficienti facta, quæ non extinguitur, sed magis confirmatur per receptionem in qualitate manus supremæ, & sic tanquam mutatione secuta non ex parte vassalli, sed ex parte patroni, opus erat nova proclamatione juxta formam §. 64. *infrà eod.* etiam si iste esset secundus Titius, vel ulterior hæres victoris. Cum autem Risius congrue oblatus adhuc vivat nullum debetur relevium, & collegium non debet mandatum dare novo homini, quia revocando priorem & faciendo novum hominem, incederet in novum relevium, sed sufficit quod Risius constituat procuratorem, ut victorem nomine suo agnoscat, & fidelitatem jam præstitam continuet, prout in antiquo vassallo dicemus infrà §. 65. Non enim requiritur nova solemnitas, nec novum diumeramentum respectu antiquorum vassallorum nisi impensis novi domini.

77. Nunc habetis uberrimam materiam hujus §. plenè expeditam, quam anno 1539. mense Augusto urgente Typographo multas quæstiones prætermittere coactus, tantum perstrinxeram. Deinde in fine Novembris anno 1556. in hac antiquissima Sequanorum metropoli Vesontina recens à Rege Angliæ falsis calumniis perfidorum Comitis Montbelgardensis ministrorum persuaso, Dola & professione jurium publica pulsus, tutum otium beneficio & tuitione amplissimi & æquissimi Senatus hujus imperialis, liberæ & florentissimæ reipublicæ Vesontinæ nactus absolvi, dum librorum meorum recuperationem à sceleratis illis Montbelgardensibus (qui carè mea mihi vendiderunt) authoritate ejusdem reipublicæ expectabam, quibus (excepto ab impio Montbelgardensi substracto tractatu meo de muneribus & honoribus editioni parato) receptis in ejusdem reipublicæ gratiam *l. qui Roma. ff. de verb. oblig.* ibidem in eorum amplissimis scholis frequentissimo & densissimo auditorio interpretatus sum, & patriam rediens ab eis honorificentissimè diem unum comitatus sum,

* §. LXI.

*Olim fuit 43.

TAnt que le vassal dort, le seigneur veille : & tant que le seigneur dort, le vassal veille.

* §. LXII.

* Hic articulus 62. per novam consuetudinem additus fuit.

C'Est à dire que le seigneur ne fait les fruits siens auparavant qu'il ait saisi, & apres la saisie les fruits sont siens jusques à ce que le vassal ait fait son devoir, en renouvellant toutefois par le seigneur la saisie de trois ans en trois ans, comme dessus est dit.

SUMMARIA §. LXI.

1. *Verbum vigilo.*
2. *Patronus non vigilat ipso jure.*
3. *Nec tempore minoris ætatis vassalli etiam prehensione facta.*
4. *Etiamsi prehensio facta sit super majore.*
5. *Dictiones, tamdiu, quamdiu, correlationem habent.*

Allegoria. HIc textus quamvis ἀλληγορικῶς scriptus sit, tamen nullam habet difficultatem, & ejus materia in præcedentibus satis est expedita. In hoc autem consistit allogaria, quod hic verbum, *dormire*, pro negligentem esse, & rebus vel juribus suis non intendere accipitur, & è diverso verbum *vigilare* pro diligenter ad rem suam

*Vigilandi verbum in jure. attendere, prout etiam in jure verbum * vigilare pro jurium suorum prosecutione & conditionis propriæ meliorante accipitur per Ulpianum in *l. quia autem. §. sciendum. per Scævo. in l. pupillus in fin. ff. Quæ in fraud. cred.*

1. Et in effectu sensus hujus §. est quod feudo ex defectu fidelitatis prehenso, quamdiu vassallus dormit, hoc est, negligit & differt adire patronum, & justa facere, tamdiu patronus vigilat, hoc est, rem suam agit fructus & obventiones feudi lucrando, suprà §. 1. & è diverso, quamdiu patronus dormit, negligit suo jure uti, & prehendere feudum sibi ex defectu fidelitatis apertum, tamdiu vassallus vigilat, hoc est liberè fruitur feudo suo, & omnibus juribus inde dependentibus ac si esset in fidem admissus & investitus, & ita in toto hoc regno intelligitur hoc schema & loquendi figura, sic etiam quædam consuetudines ad verbum exponunt, ut Carnotens. §. 33. Aurelianens. §. 6. Nivernens. §. 11. *eodem tit.* reliquas omitto.

*Patronus non vigilat ipso jure. 2. Ex his sequitur quod *non semper, sive non ipso jure patronus vigilat (ut communi Francorum loquendi modo utar) hoc est, non acquirit sibi fructus feudi etiam alias aperti, etiam quantumcumque vassallus negligat fidelitatem, & jura præstare, sed tunc demum postquam manu ritè injecta cœpit de facto vigilare & suo jure uti, quo facto sibi vigilat cum effectu quamdiu vassallus dormit, succisa omni spe restitutionis in integrum & omni alio remedio, ut diximus suprà §. 1. *gloss.* 7. Et ita generaliter observatur in toto hoc regno, & servandum est, nisi sicubi fortè claré probetur de contraria consuetudine : videlicet quod feudo semel aperto, patronus semper & ipso jure vigilet, ita quod post quantumcumque temporis accedat vassallus, vel ejus hæres, aut successor, ad fidelitatis & jurium oblationẽ, non teneatur patronus eum admittere, nisi vassallus offerat & restituat omnes fructus feudi à tempore dictæ veteris aperturæ non clausæ, vel nisi patiatur patronum prius tanto tempore frui feudo & fructus suos facere sine homine seu vassallo, quanto vassalli possederunt sine homagio, quantumcumque non fuerint interpellati à domino. & quanto patronus caruit vassallo, seu duravit apertura : quam consuetudinem affirmant nonnulli vigere in quibusdam locis ubi non sunt consuetudines in scriptis redactæ nec homologatæ, ut Stampis: sed profecto prædura nimis & captiosa talis consuetudo & quæ emendatione indiget & reductione ad communem generalem consuetudinem hujus regni, de qua *in hoc* §. 1.

3. Modo quæro, sitne aliqua fallentia ad regulam hujus §. Et prima fronte omnes dicerent quod non. Sed ego do vobis unam valde notabilem fallentiam ad primam partem hujus textus, videlicet quando vassallus est minor viginti annis, & quoties contingit pendente prehensione feudali vassallum vel vassallos esse minores ætate idonea ad fidelitatis præstationem, quamdiu enim durat illa minor ætas, patronus non facit in effectu fructus feudi suos, sed tenetur eos restituere, vel compensare cum utilibus juribus sibi debitis ratione ejusdem feudi : per textum & ibi notata suprà §. 41.

4. Ampliatur nedum si prehensio facta sit super minoribus propter negligentiam vel dolum tutorum, & curatorum in adeundo patrono pro judiciis, ut declaravimus in *d.* §. 41. *q.* 7. sed etiam si prehensio cœpta sit contra vassallum majorem & contumacem, qui in contumacia decessit relictis pupillis, quia contumacia personalis est, & indistinctè cõsuetudo dat minoribus illud beneficium, de quo in *d.* §. 41. unde licet prehensio facta contra patrem majorem perseveret de facto cõtra ejus filios & hæredes durante eorum minori ætate, nisi induciæ petantur, & jura utilia debita solvantur : tamen puto, quod interim dormiat sive sit in suspenso effectus ille rigorosus prehensionis quoad patronus faciat fructus suos in merum damnum vassalli. Et est ratio, quia dictis minoribus competit legitima exceptio dilatoria à consuetudine eis data adversus patronum, cum jure petendi inducias eis debitas à patrono per hanc consuetudinem. Et in effectu hanc sententiam tanquam æquiorem & humaniorem, & verbis & menti nostræ consuetudinis non repugnantem (quod πρὸς τὸ ἐπιεικὲς, id est, juxta æquum & bonum facere soleo hoc opere) secutus sum in *d.* §. 41. *num.* 3. *q.* 1. *&* 7. Ad secundam autem partem hujus textus nullam video fallentiam.

5. Ulterius circa textualia hujus §. adverte, quod istæ dictiones, tamdiu, quamdiu, possunt in orationibus dispositivis & enuntiativis mutuam habere correlationem, ita quod una posita, vel expressè ponitur altera, vel tacitè implicatur. Et ut colligitur ex decisione Bart. in *rub. ff. de cond. & dem. col.* 3. *nu.* 10. *in fin.* significant tempus limitatum, sive (ut verbis Bart. utar) indicant conditionem quamdam extinctivam beneficii vel dispositionis præcedentis, de quo plenius scripsi *supra* § 9. *gl.* 4. *n.* 15. Tamdiu igitur sibi vigilat patronus, quamdiu vassallus dormit & manum dominicam contemnit, & non ultra : & tamdiu sibi vigilat vassallus, quamdiu patronus dormit & cessat jure suo uti, & non ultra.

Ex quo datur intelligi quod per quantumcumque

temporis patronus jure feudali feudo fruitus sit, tamen quandocumque vassallo justa offerente, feudum ei restituendum. Et quantocumque tempore patronus non fuerit usus potestate feudali, tamen semper potest expergisci & ea uti, & si subtiliter perpendamus illud verbum, quamdiu, in textu infertur quod patronus adversus vassallum & è contra non præscribit: & hoc est indubitatum quamdiu patronus aut vassallus in qualitate feudi possidet, sed interversa qualitate hujus possessionis vel quasi, non probatur in hoc textu cessare inter eos præscriptionem, sed probatur suprà §. 12. *& infrà* §. 69. Et his paucis expedita sunt textualia hujus §. materia autem in locis præcedentibus. Venio ad sequentia, quia nolo ad extranea diffundi.

---

* §. LXIII.

* Hic articulus in veteri consuetudine fuit 45.

ITEM le vassal est tenu de faire les offres à son seigneur feodal, au lieu du principal manoir, ou autre lieu dont est tenu & mouvant le fief. Et icelles notifier audit seigneur, ou l'un de ses officiers, si aucuns y en a sur le lieu, & où ledit seigneur ou ses officiers ne sont trouvez par le vassal audit fief, il suffit notifier lesdites offres au prochain voisin d'iceluy fief.

* Hic articulus nova consuetudine ita mutatus est.

LE vassal pour faire la foy & hommage & ses offres à son seigneur feodal, est tenu aller vers ledit seigneur au lieu dont est tenu & mouvant ledit fief, & y estant demander si le seigneur est au lieu, ou s'il y a autre pour luy ayant charge de recevoir les foy & hommage & offres. Et ce fait, doit mettre un genoüil en terre, nuë teste, sans espée & esperons, & dire qu'il luy porte & fait la foy & hommage qu'il est tenu faire à cause dudit fief mouvant de luy. Et declarer à quel titre ledit fief luy est advenu, le requerant qu'il luy plaise le recevoir. Et où le seigneur ne seroit trouvé, ou autre ayant pouvoir pour luy, suffit faire foy & hommage & offres devant la principale porte du manoir, apres avoir appellé à haute voix le seigneur par trois fois. Et s'il n'y a manoir ou lieu seigneurial dont dépend ledit fief, & en cas d'absence dudit seigneur ou de ses officiers, faut notifier lesdites offres au prochain voisin dudit lieu seigneurial & laisser copie.

SUMMARIA §. LXIII.

1. Oblatio *jurium clientelarium debet fieri in loco dominanti, nec tenetur patronus extra locum admittere.*
2. *Fallit si nec vassallo nec ejus procuratori pateat tutus accessus.*
3. *Item, fallit si nulla sit mansio in loco dominanti.*
4. *Principalis mansio pendet à destinatione patrisfamilias.*
5. *Quod prius nominatur, dignius & majus censetur.*
6. *Denominatio certi castri tanquam loci dominantis in investitura non est de substantia, sed de simplici demonstratione.*
   Potest patronus invitis vassallis transferre caput & sedem loci dominantis de loco ad locum intra fines ejusdem territorii.
7. *Electio est vassalli an mansionem principalem, an locum unde feudum movetur adeat justa oblaturus.*
8. *Error commissus in oblatione non purgatur in simplici notificatione, secus si verbum offero repetatur.*
9. *Quin principale.*
   Si sint plures mansiones aequè principales, est electio vassalli.
10. *Si oblatio fiat ipsi patrono vel habenti potestatem investiendi, non requiritur alia notificatio.*
    Ordo notificationis.
    Oblatio non prodest nisi à tempore notificationis.
11. *Vassallus non tenetur quaerere nec adire patronum extra locum dominantem, etiamsi domicilium patroni sit vassallo vicinius.*
12. *Q. 1.* Oblatio *hujusmodi non liberat à fidelitate præstanda.*
13. *Patronus volens purgare moram, debet adire vassallum vel ejus domicilium & non locum servientem.*
14. *Receptio in fidem per manum supremam idem omnino operatur ac receptio ipsius patroni.*
15. *Q. 2. An omnia jura debeant in hujusmodi* oblationibus *exprimi?*
16. *Forma ad majorem cautelam observata non inducit necessitatem.*
17. *Solutio, quod oblatio debet esse ita clara & certa, ut patronus scire & deliberare possit, quid eligere debeat.*
18. *Rejiciuntur formulæ & captiones verborum.*
    Quod est in relato, censetur specificatum

ficatum in referente.

19. 20. 21. *Emens feudum certo franco non diſtributo pretio, quomodo faciet oblationes ſuas patrono reſpectu feudi, &c.*

22. *Cujus impenſis debeat fieri æſtimatio.*

Q. 3. Utrum novus acquiſitor feudi teneatur etiam jura præteriti temporis offerre ?

23. 24. *Et an ſufficiat generalis? Reſpondeo non niſi patronus interpelletur, ut præteriti temporis jura declaret.*

25. *Quid in feudis quæ reguntur more Vulquecini ?*

26. *An oblatio debeat eſſe realis ?*

27. *In ſimplici oblatione ſupervacua eſt verbalis exhibitio fidelitatis.*

28. *Oblatio poteſt proviſionaliter fieri.*

29. *Q. 4. Unus ex convaſſallis non tenetur* offerre *jura, niſi pro parte ſua. Nec tenetur vaſſallus pluries nec pluribus dominis offerre.*

PAtronus pro juribus feudalibus non debet adire vaſſallum, ſed è converſo, cliens debet adire patronum, ut vulgo dicitur, & hic patet, quia patronus non tenetur interpellare vaſſallum ut juſta præſtet, ſed horum defectu rectè manum injiciet feudo. E diverſo, vaſſallus ſive obviare velit futuræ prehenſioni, ſive ea facta recuperare feudum, tenetur reverenter adire patronum, eique juſta offerre.

Et ut textualia paucis expediamus, hic textus dividitur in duas partes, in prima loquitur de loco in quo debet fieri oblatio plurium feudalium. In ſecunda ibi *& icelles*, loquitur de notificatione oblationum.

1. Ex prima parte not. quod patronus non tenetur admittere oblationem & præſtationem fidelitatis & obſequii clientelaris, in quocumque etiam alias idoneo loco tempore fuerit inventus à vaſſallo, etiam in domicilio ipſius patroni: ſed poteſt eum cogere, ut perſonaliter veniat ad manſionem * principalem loci dominantis, vel ad locum unde ſpecialiter movetur feudum, ut ibi fidelitatem præſtet patrono, vel habenti poteſtatem ab eo ſi ibi inveniatur, alias præſtare offerat, deinde oblationes debitè notificet. Patet in hoc textu in quo vaſſallus tenetur, & obligatur ad duo, ſive ad unum qualificatum. Primo, ad offerendum patrono. Secundo, ad hoc faciendum in manſione principali vel loco unde feudum tenetur, & ſic non ſufficit unum ſine altero, nec ſufficit factum ſine qualitate. Jura ſunt trita, & in præcedentibus ſatis allegata. Si igitur vaſſallus fidem & jura præſenti etiam alias non impedito patrono & in ejus domicilio offerat extra dicta loca, ſive patronus expreſsè recuſet, ſive nihil reſpondeat; ipſo jure non valet oblatio, nec conſtituit patronum in mora, nec protegit vaſſallum à periculo vel damno prehenſionis feudi factæ vel fiendæ, quoniam locus fidelitatis præſtandæ vel offerendæ in honorem patroni & ejus favorem præſtitutus eſt: & eſt pars clientelaris obſequii & ſervitutis feudalis per hunc textum. Quemadmodum etiam habetur in jure, quod debitor obligatur ſolvere vel aliquid facere aut præſtare certo loco favore creditoris appoſito, ſi hoc alibi offerat etiam præſenti creditori & in ejus domo, nullius eſt momenti hæc oblatio, nec liberat offerentem à mora incurſa vel incurrenda, & periculo *l. qui Roma. in princ.* & ibi per omnes doctores, *ff. de verb. oblig. l. 3. ff. de eo quod cert. loc.* & hoc niſi creditor vel patronus oblationem extra locum debitum factam acceptare velint, prout ſæpè apud nos patroni benignè indulgere ſolent vaſſallis. Et raro opportunè aditi ſolent refutare & remittere ad locum requiſitum.

* Oblatio fieri debet in loco principali.

Ampliatur præfatum notabile, etiam ſi vaſſallus juſto impedimento detineatur quo minus ad locum requiſitum proficiſci poſſit, quia poteſt mittere procuratorem ſpecialem. Et juſtè, quamvis quandoque cum rigore poſſit patronus exigere, ut vaſſallus in hoc caſu ſaltem per procuratorem compareat & jura faciat vel offerat in loco debito.

2. Fallit, ſi nec vaſſallo (ſine ſui culpa) nec procuratori ſuo tutus pateat acceſſus ad locum debitum, quia tunc valida erit & efficax oblatio aliàs debitè facta & notificata extra locum debitum: & tenetur patronus etiam ſi acceſſum non impediat, admittere, non enim intelligitur hæc conſuetudo in caſu impoſſibili, ſed hoc ſemper in omni diſpoſitione cenſetur exceptum, nec patronus audiendus eſſet impoſſibilia exigens vel hoc prætextu intercipiens vaſſallum. *l. impoſſibilium.* cum ibi notat. per gloſſ. Alber. & Dec. *ff. de reg. jur.*

3. Item fallit, ſi nulla ſit manſio nec vetus nec nova in loco dominanti, prout contingere poteſt: quia tunc dico quod vaſſallus poteſt oblationes ſuas facere ad perſonam patroni, nedum in domicilio patroni, ſed etiam in quovis alio loco honeſto, & ad hunc actum congruo & opportuno, cum invenerit, ſecundum quod aliàs de jure communi, oblatio & ſolutio fieri poteſt, juxta notata in *d. l. qui Roma. ff. de verb. oblig. in l. acceptam, ff. de uſur. in l. ſi ſoluturus, ff. de ſolut.* Et ratio eſt, quia hoc caſu deficiunt termini hujus conſuetudinis, & ſic ad jus commune recurrendum eſt. Unde non tenetur vaſſallus hoc caſu transferre, nec poteſt patronus eum remittere ad prædia vel campos loci dominantis, & idem multo fortius dicendum quando nullus eſt locus dominans: ſed feudum dominans conſiſtit in jure vel juribus incorporalibus, prout de facto vidi in quodam nobili, qui totum domanium cujuſdam feudi ſui ſubinfeudaverat.

4. Quod autem in hoc textu in fine primæ partis dicitur, vel in alio loco unde feudum movetur ideo expreſſum eſt, quod aliquando & ſæpè contingat patronum veterì & antiqua loci & dominantis manſione derelicta * novam in eo ædificare, ibique habitare & principalem manſionem (quæ in deſtinatione patrisfamilias conſiſtit) conſtituere, prout viſuntur adusque multa antiqua caſtra & arces ruinoſæ, & ferè in totum dirutæ, à quibus ab antiquo moventur feuda ab eodem loco dependentia, & ſub illius veteris caſtri vel ejus dominatione recognoſcuntur inſequendo & continuando formam veterum inveſtiturarum, & tamen tota & principalis manſio loci dominantis eſt in novo caſtro vel ædificio ſeparato. Et ſic nota, ex hoc textu quod non tenetur vaſſallus pro juſtitia & validitate ſuarum oblationum adire vetus caſtrum, ſive locum, etiam ſub cujus nomine adhuc hodie feudum renovatur, & in quo nullus habitat, dummodò ſit una alia manſio principalis in loco dominanti: ſed omnino ſufficit hanc principalem manſionem quæ pro tempore præſenti ad habitandum deſtinata eſt adire, & ibi oblationes facere, ut patet in textu.

* De nova manſione domini.

5. Sed quæritur, utrum ſufficiat vaſſallo oblationes facere in dicto veteri loco ruinoſo, eas poſtea notificando non adita principali manſione præſentis temporis, & nulla ibi oblatione facta, ita quod ſit electio vaſſalli, utro in loco actualem oblationem faciat, in veteri vel in novo? Et videtur quod non, tum quia principalis manſio primo loco nominatur, & ſic præferenda & prius adeunda videtur, quod enim prius nominatur, cenſetur dignius, *c. quorumdam.* & ibi glo. *de elect. in 6.*

* Prior manſio.

gloss. in c. bene quidam, in verb. Mediolanensem. 96. distinct. *etiam censetur majus, l. 1. ff. de albo scribendo.* Bal. in *l. cum quidam. in 3. opposit. C. de verb significat.* Ang. in *l. generaliter. §. si quidem. ff. de fideicommiss.* Et magis delectum est præponendum, *l. quotiens, ff. de usufruct.* ubi si duobus alternis annis ususfructus relinquatur, primo, nominatus incipit habere usumfructum, quia magis dilectus videtur, de quo plenè per Phil. Dec. in c. *Nicol. col. 1. de appell. in c. avaritia, col. 1. 2. de preb.* Tum quia ratio subjectæ materiæ, & id quod rei gerendæ aptius est, debet attendi, *l. quoties idem sermo. de reg. jur.* Sed hic agitur de actu & obsequio clientelari, quod non fit rei sed personæ, nec refertur ad rem sed ad personam. Igitur principalis mansio quæ ad habitationem patroni destinata est prius debet (si detur accessus) adiri, non autem locus desertus & antiquus nisi subsidiariè, & deficiente aditu mansionis habitatæ.

6. Nec obstat quod sub denominatione veteris & non novi castri fiunt renovationes feudorum, quia dico (& est veritas) quod denominatio veteris castri vel loci (etiam si constet de originali infeudatione & concessione feudi facta ad onus quod feudum dependeret & teneretur à tali castro) non stet de substantia (quantum ad ipsum corpus) certi castri, sed simplici demonstratione loci principalis, quod est velut totius loci dominantis: unde est in libera potestate & facultate patroni illud primum castrum diruere & aliud novum in qualibet parte territorii loci dominantis construere: quo facto non erunt vassalli uno modo liberati à fidelitate præstanda, imò astricti ut prius, & tenebuntur novum castrum adire tanquam caput loci dominantis, & in illo solo deinceps verificantur præfata verba originalis concessionis feudi; *Facit cap. cum Episc. de offic. ordin. in 6.* Benè verum est quod quando patronus non diruit vetus castrum, sed novum, vel aliam domum pro habitatione sua construit in loco dominanti, tunc in dubio censetur velle transferre caput loci dominantis, sed commodius vel habitare, quamdiu spes est quod castrum vetus instaurari & habitari possit à patrono: secus si vetus castrum vel casu fortuito in totum sit dirutum, vel etiam eo stante si constet caput & sedem loci dominantis in totum translatum in novum castrum vel novam mansionem, quod etiam invitis vassallis, infrà tamen limites ejusdem territorii loci dominantis facere potest patronus, ut dixi, sive vetus castrum funditus diruit sive non.

7. Sed ne nimium efferar veniendo ad resolutionem quæstionis propositæ, dico, quod illa secunda pars alternativa principii hujus textus ibi, *ou autre dont est tenu & mouvant ledit fief*; non intelligitur de qualibet mansione sita in territorio loci dominantis à quo feudum dependet & alia mansione principali: sed intelligitur dumtaxat de certo loco territorii dominantis à quo ab antiquo & adusque feudum tenetur & movetur, saltem sub cujus expressione & denominatione solitum est adhucusque recognosci & renovari, sive sit vetus castrum, turris aut domus, dummodo non sit omninò destructa, & non constet caput & sedem in totum alibi translatam, quamvis patronus habeat pro tempore aliã principalem mansioné in eodem territorio, in qua ipse vel sui resident: & in his terminis loquitur hic textus dicens quod tenetur vassallus oblationes facere vel in mansione principali, vel in loco unde adusque feudum dependet & recognoscitur. Et sic pro resolutione quæstionis dico esse in mera electione vassalli, utrum horum locorum adeat pro ipso actu oblationum, quia iste textu non obligat vassallum nisi ad alterutrum alternativè, imò duplici & geminata alternativa, & sic non est super hoc disputandum. Amplio, etiamsi constet vassallo patronum præsentem tunc & residentem esse in principali mansione sine prohibitione accessus, quia nihilominus potest oblationes facere in loco veteri & solito: sed etiam cessante impedimento & patente accessu tenetur illico præfatas oblationes notificare ipsi patrono, adeundo eum in principali mansione, alioquin corruent oblationes tanquam clandestinæ, ut statim dicetur.

8. Ulterius circa hanc primam partem quæro, pone *plures esse mansiones in loco dominanti, vassallus autem sive errore sive aliàs non accessit ad principalem mansionem, nec ad locum unde movetur & recognoscitur feudum, sed accessit ad quamdam mansionem loci dominantis minus principalem, & ibi oblationes suas fecit, deinde illas notificavit ipsi patrono in principali mansione, vel ejus officialibus secundum quod habetur in secunda parte hujus textus: Utrum valeant hujusmodi oblationes? Videtur quod sic, quoniam notificatio totum actum oblationum cum modis & qualitatibus suis nedum tacitè, sed etiam expressè refert & continet, igitur valent in vim novarum oblationum, notificationi inexistentiũ, & hoc saltem si hujusmodi plena notificatio fiat personaliter per ipsummet vassallum, vel specialem procuratorem in casu justi impedimenti, ita quod in hac notificatione interveniant omnia, quæ requiruntur, & sufficiunt ad validas oblationes, & eo maximè si notificatio fiat ipsimet patrono, & si constet vassallum non ex contemptu, sed per ignorantiam minus principalem mansionem adivisse. Quibus non obstantibus dicendum, nec oblationem nec notificationem valere. De oblatione patet per hunc textum de notificatione probatur, quia qui tantum notificat nihil de novo agit nec disponere intendit. *Arg. l. hæres palam, §. si quis post. ff. de testa. cum vulg.* & sic non offert de novo, sed refert oblationem jam factam qualis fuit & adhuc est, scilicet vitiosam & nullam. Et hæc procedunt si notificans remaneat in terminis meræ notificationis: secus si ultra procedendo addatur vulgaris & salutaris illa clausula & in quantum opus est de novo & iterum offert, quia tunc in vim novæ, & expressæ oblationis valet actus, & hoc dummodo alia omnia requisita iterum adsint & repetantur, videlicet quod hoc fiat per ipsummet vassallum, vel per procuratorem in casu in quo per procuratorem potest fidelitas offerri & præstari. De observatione autem vel repetitione superstitiosæ quorumdam solemnitatis in distinctione, supplicum manum conjunctione, & flexibus genuum in similibus ludicris nihil dico, quia non sunt de substantia nec de decentia inter bonos & graves, nec apud nos curantur, *ut supra §. 2. gloss. 3. num. 5.*

* Si plures mansiones patronus habeat in qua offerre vassallus debeat.

9. Quid si in loco dominanti sint plures mansiones æquè principales? Et videretur deficere primo pars alternativa principii hujus textus, quasi nulla sit principalis mansio, ex quo omnes sunt æquales. *Principale autem propriè præeminens significat, & ad unum & singulare refertur, & dicitur relativè & respectivè ad reliqua tanquam minus principalia. Et sic videtur quod dispositio & obligatio hujus textus remaneat in altera parte alternativè dumtaxat: ut hoc casu necesse sit vassallo ipsum locum unde feudum movetur adire pro actu oblationum feudalium Contrarium puto, quod sit in ejus libera electione & facultate adire quamlibet dictarum mansionum æquè principalium, vel locum unde movetur feudum, & satis est quod quælibet dictarum mansionum potest dici principalis facto ipso & destinatione patroni, cujus & hujus §. prætextu non debet vassallus decipi, nec à patrono intercipi. Facit quod potest quis habere plura domicilia æquè principalia in diversis locis, *l. Labeo. l. assumptio. §. jurisprud. ff. ad municipal.* & quod tunc idem de uno quod de alio maximè in ejus præjudicium indicatur.

* Principale quid dicatur.

10. Modo venio ad secundam partem textus nostri de notificatione oblationum: & nota quod aliquando oblatio fit in præsentia patroni vel habentis mandatum & potestatem investituram renovandi: & hoc casu non loquitur textus quia tunc non requiritur alia notificatio juxta *regulam c. cum qui certus de regul. jur. in 6. junctis not. suprà §. 14. nu. 12.* Aliquando oblatio fit in loco debito, sed patrono vel alio potestatem

habente

* Ordo notificationis.

habente non præsente: & tunc * debet notificari secundum formam gradualem quæ hic habetur. Non enim sufficiet notificare extraneo quamvis vicino propinquo loci dominantis, si possit notificari colonis aut famulis patroni in loco dominanti existentibus: rursus non sufficit his notificari si possit officialibus patroni (inter quos nedum baillivos seu deputatos exercendæ jurisdictioni loci, & procuratores, quos vocant fiscales & receptores vel procuratores generales qui propriè officiales sunt, sed etiam hoc casu commissarios deputatos ad regimen feudi, si jam prehensum sit, comprehendi puto) in loco dominanti existentibus, per quos verisimile est, citius perventurum ad notitiam patroni. Rursus non sufficit his notificasse, nisi etiam notificetur patrono, si sit in loco dominanti, & ad eum facilis pateat accessus. Et potest hujusmodi notificatio fieri etiam ex intervallo, & per quemcumque ad hoc destinatum à vassallo, dummodo alias oblatio sit rectè facta & in loco debito. Tamen quando notificatio fit ex intervallo, oblatio non prodest nec protegit nisi à tempore notificationis, quia in isto casu hujus §. notificatio est pars oblationis.

11. Juxta hæc quæro, pone patronum & clientem in eadem civitate morari, & fortè in eodem vico, dormiente seu cessante patrono, cliens adit mansionem principalem loci dominantis distantem à civitate decem forte vel viginti milliaribus, & ibi oblationes fecit, & secundum formam hujus §. existentibus in loco (in quo fortè non morabantur nisi ruralibus operis dediti) vel vicinis notificavit, & confectis inde per notarios instrumentis rediit ad domum suam: post aliquod tempus ignorans patronus factum vassalli à quo fortè vix à limine vel in transitu salutabatur, manum injecit feudo tanquam aperto ex defectu fidelitatis, vassallus se opposuit, deinde produxit instrumentum oblationum & notificationis præcedentis, utrum prehensio iudicanda sit nulla? Videtur quod sic per hunc textum ubi satis apparet in illa clausula, *Et ou ledit seigneur, &c.* quod vassallus non tenetur adire nec quærere patronum extra locum dominantem, ita quod validæ sunt oblationes factæ & notificatæ in loco dominanti, juxta formam hujus §. licet non sint factæ nec notificatæ in domicilio patroni, sive domicilium patroni erat vicinum, sive remotum, sive commodè adiri poterat patronus extra locum dominantem, sive non, quia consuetudo aliud non requirit fieri quam in loco dominanti & juxta illud, nec est * nostrum addere literæ, nec est plus requirendum quam lex requirat. *l. Gallus. §. videndum est. ibi, nihil enim addidit.* ubi hoc not. Bald. in 5. *notat. ff. de liber. & posthum.* & notatur *supra §. 1. gloss. 4. num. 9.* & ita dicendum est in dubio: sed si non sumus in dubio, sed manifestè constet quod vassallus quamvis concivis & vicinus nunquam justa obtulit ad personam patroni, nec de hoc nec de oblationibus unquam illi locutus fuerit, sed velut secreto seu clam a patrono factum diu tacuit, puto ex tota vicinitate & temporis lapsu præsumptionem quamdam esse fraudis adversus clientem, quod studuerit hoc celare patronum, & sic videretur quod hoc casu hujusmodi oblatio non deberet prodesse vassallo, quoniam inter patronum & clientem nulla fraus, nullum malum ingenium versari debet. *cap. quoniam de prohib. feud. alien.* per Lotharium in *usibus feud.* subsisto tamen, tum quia præsumptionibus non est judicandum, tum quia patronus & cliens non debent ad imparia judicari. *cap. unico, in fin. de form. fidel. in usibus feud.* sed patronus prehendens feudum non tenetur hoc notificare personæ clientis, nec ad ejus domicilium, sed sufficit existentibus in loco aut vicinis notificari, ut notatur suprà §. 1. *gloss. 4. num. 2.* igitur idem dicendum & concedendum in vassallo, ut sufficiat oblationes notificare in loco dominanti secundum formam hujus §. qua servata non tenetur notificare personæ patroni, nec ad ejus domicilium, nec est recedendum à verbis consuetudinis ut dictum est. Concludendo dico retractandam esse prehensionem cum restitutione fructuum, sed absque impensis, damnis & interesse respectu patroni usque ad tempus prolati & editi instrumenti oblationum, ex his textualia satis expedita sunt, nec altius ingrediendo materiam hujus §.

* Nihil addendum literæ.

12. Quæro primo circa effectum harum oblationum, supposito quòd ritè rectèque factæ sint, An sint * ejusdem effectus sicut receptio in fidem? Breviter respondeo, non: tanta est enim differentia & tanta similitudo inter hujusmodi oblationes & renovationem investituræ, quanta differentia & similitudo inter legitimam & congruam oblationem debiti & realem solutionem vel acceptilationem creditoris. Unde quemadmodum per simplicem oblationem non solvitur obligatio, nec liberatur debitor quin interpellans solvere debeat, & in ultima mora constituatur, de quo per doctores in *l. si mora. ff. sol. matr. in l. qui Romæ in princ. de verb. oblig. in l. acceptam. C. de usu.* ita per hujusmodi oblationes, licet interim vassallus sit in tuto à prehensione feudi, quasi patrono in mora constituto, tamen non est sublata nec clausa apertura feudi, nec vassallus ullomodo liberatus est à fidelitate præstanda, licet verbaliter ex parte sua quantum in se fuit eam præstiterit (ut moris est) sed super fluo tempore oblationum, illa enim verbalis agnitio & fidelitatis præstatio à solo cliente facta, non est fidelitatis præstatio nec agnitio: quum iste sit actus duorum, scilicet patroni & clientis simul, & non alterutrius tantum, ut dictum est suprà §. 35. *gloss. 2. num. 23.* est igitur oblatio desiderium & realis conatus fidelitatem præstandi, & non obstantibus quibuscumque oblationibus vassalli, vel etiam (quod fortius est) injustis recusationibus patroni, etiam sine alia nova mutatione feudi, potest patronus interpellare clientem de fidelitate præstanda offerendo eum recipere juribus debitis solutis.

* Oblatio non est ejusdem effectus ac receptionis fidem.

13. Et hoc casu patronus volens purgare moram, debet adire vel mittere ad personam vassalli vel ejus domicilium, juxta not. Bart. in *l. in illa ff. de constitut. pecun.* Nec sufficeret adire locum feudi servientis, & ibi notificare secundum notata suprà §. 1 *gloss. 4. num. 2.* quia hujusmodi purgatio moræ non est actus feudalis, sed præparatio ad actum feudalem. Quod si vassallus congruo loco & tempore interpellationis non paruerit, posterior mora priorem & omnem effectum absorbet. *l. illud. ff. de pericu. & commod. rei vend. l. interdum. in fin. l. si servum. §. sequitur. ff. de verb. oblig.* Et sic patronus ipso jure reponitur in statu in quo erat ante oblationes vel moram suam, & potest manum injicere & frui, juxta formam §. 1. *supra eodem*, donec satisfactum est. Hinc cœperam colligere casus in quibus oblatio fidei tantum operatur quantum admissio in fidem, & in quibus non idem operatur. Sed tum brevitatis causa omisi, tum quia satis colligi possunt ex notab. suprà §. 35. *gloss. 2. quæst. 7. & quæst. 8. & alibi in discursu hujus tituli.*

14. Si verò vassallus factis oblationibus nolit in suspenso manere, debet in jus vocare patronum, & concludere, ut juribus, si qua debita sint, receptis, teneatur eum in fidem admittere & investire, alioquin quod ad recusationem juribus consignatis recipiatur a judice per manum (ut aiunt) supremam. Et ad hoc solent rescriptum regium impetrare, quod non puto necessarium: quum istud jure communi legis feudalis competat & debitum sit. Et ejusmodi consignatio juris in judicio, & admissio per judicem facta eumdem omnino effectum operatur atque receptio patroni & solutio jurium, quantum ad liberandum vassallum in perpetuum à solutione dictorum jurium & à fidelitate præstanda eidem patrono. *l. obsignatione. C. de sol.* Tum factum judicis reputatur factum partis. *l. 1. C. si ob caus. judi. pign. cap. sit.* Adde notata suprà §. 1,

gloss. 3. 1. 2. & §. 6. gloss. quæst. 1.

15. Secundo quæro: Utrum sit necesse quod vassallus in * suis oblationibus omnia jura feudalia à patrono eligenda nominet specialiter? Dudum audivi antiquos advocatos præfecturæ Parisiensis tenentes quod sic, & alioquin corruere oblationes, quorum sententia fundari potest, Primo in communi usu & observantia modi & formæ faciendi hujusmodi oblationes, in quibus vassalli ne forte aliquid desit, & ne sit quod desideretur vel reprehendatur, solent omnia nominatim exprimere, puta si novus vassallus acquisivit feudum donatione vel permutatione, offeret fidelitatem & homagium ratione talis feudi tali titulo acquisiti, una cum relevio, videlicet proventus unius anni, vel secundum proborum arbitramentum decem libras ad optionem & electionem patroni. Secundo fundari potest in §. 47. *supra eodem.* ubi vassallus certam summam specificè offerre debet, ut patronus unum de tribus expressis eligere possit, & sic videtur vassallum teneri etiam aliqua ibi alternativè specificè offerre, quia non potest offerri electio plurimum jurium, nisi pluribus juribus expressis.

* Oblatio quæ jura feudalia à patrono eligenda continere debeat.

16. Sed primum fundamentum non valet, quia quando certus modus vel certa forma servatur ad majorem cautelam, vel ex mera facultate, non obligat nec facit jus, nec indicit communem observantiam, ut diximus suprà §. 1. *gloss.* 4. *quæst.* 1. *num.* 11. & 12. Et sic dato quod à tempore antiquissimo vassalli in eorum oblationibus soliti sint cuncta sigillatim exprimere, non sequitur quod illa specifica expressio sit necessaria vel de forma: sed quod potius ad abundantiorem cautelam fuerit facta, juxta notata in *l. stipulationes §. commodissimum.* & ibi per Paul. & alios *ff. de verborum oblig.* & ad summum satis est quod non apparet solitum esse sententias arrestis confirmatas reprobari oblationes, quæ non essent in forma illius solitæ expressionis. Secundum autem fundamentum non concludit, quia in d. §. 47. consuetudo non determinat quanta esse debeat summa unica à vassallo offerenda: sed relinquit arbitrio vassalli, & vult quod teneatur certam quamdam summam offerre, quæ ratio cessat duobus aliis alternativè conjunctis in dicto §.

17. Et sic pro resolutione concludo, quod non requiritur illa specifica & scrupulosa expressio omnium jurium quæ possunt cadere in relevium & eligi à patrono, dummodo oblatio sit aliàs clara & certa, ita quod ex illa scire possit & debeat patronus quæ & qualia jura sibi debeantur, & quid eligere possit. Secus si oblatio sit incerta, ita quod patronus non potest scire nec deliberare quid eligere debeat, quia tunc irrita est oblatio, nec elidit prehensionem factam, nec impedit fiendam. Unde si donatarius novus vassallus offerat patrono fidem, homagium & relevium de consuetudine & secundum naturam feudi debitum, etiam si exhibeat literas acquisitionis, alio non expresso, non valet hæc oblatio, quia patronus non est certus nec potest deliberare quid eligat pro relevio, ex eo quod vassallus nullam certam summam expressit, quæ est unum de tribus eligendis. Si vero vassallus dixerit, offero fidelitatem & decem libras, vel alia quæ debentur pro relevio, valet oblatio, quoniam per relationem ad consuetudinem quam scit vel scire debet patronus, satis redditur certus, nec audiendus esset ad impugnandum oblationem ex eo quod non est facta expressio & oblatio specifica proventus annui, vel arbitramenti proborum, idque ad electionem patroni.

* Rejiciendæ captiones & decipulæ verborum.

18. Quoniam illud esset mera * captio & cavillatio verborum penitus irridenda. *l. penult. ff. ad exhib. l. 1. §. tractori, ibi, aut verba cavillatus. ff. ad senat. Tertull.* & explodi debent hujusmodi formulæ & decipulæ & aucupia verborum per quæ cadens à syllaba cadit à causa. *l. 1. & per tot. C. de form. & impetrat. act. sublat.* imò per expressam relationem & consuetudinem censentur expressè oblata & proventus annui & proborum arbitramentum, & jus eligendi in eadem consuetudine expressa. *l. in summa. ff. de re judi. l. ubi autem non apparet. §. illud. ff. de verbor. oblig. l. si ita scripsero. ff. de condit. & demonst.* Et illud quod est in * termino relato censetur specificatum in termino referente, inquit Bald. in *l. quid interrogatus §. nisi forte per illum text. ff. de interrog. actio.* & idem dicendum in similibus, puta in emptore feudi, quia exhibitis literis emptionis, vel si non sit confecta scriptura, contractu toto clarè explicato obtulit fidelitatem & jura quæ debentur de consuetudine & ex natura feudi & acquisitionis suæ, alio non expresso, puto hujusmodi oblationem validam & efficacem, quia per relationem ad consuetudinem & ad contractum de quo debite certificatus est patronus, satis virtualiter & specificè oblatum videtur quintum pretii. Secus si hujusmodi oblatio fieret sine exhibitione literarum & plena notificatione acquisitionis feudi, quia tunc tanquam incerta non valeret.

* Relatum in est relato.

19. Si quis certo franco non distributo pretio emerit feudum & censuale prædium ab eodem venditore, vel hæreditatem in qua erant feuda & censualia prædia, quomodo respectu feudorum faciet oblationes suas patrono respectu feudi, ut non possit justè prehendere, vel prehensionem factam continuare cum lucro fructuum? Et videretur non sufficere facta exhibitione literarum acquisitionis offerre fidelitatem & jura quæ debentur in genere. Non obstant notata in quæstione præcedenti, quia ibi ex natura & qualitate acquisitionis notificatæ quæ certum & determinatum feudi pretium continet, statim certior efficitur patronus de juribus sibi debitis, & sic per relationem ad certum & liquidum oblatio est certa & liquida. Secus est hicubi alia ratio pactum reformat, quia forma contractus non continet certum determinatum feudi pretium: & sic oblatio ad acquisitionem relata, nec aliunde liquidata remanet obscura, incerta & invalida, fortius nedum obscura, sed captiosa videtur, quia cum facta hujusmodi oblatione patronus debeat infrà quadraginta continuos dies deliberare, & cum effectu eligere retractum feudi, vel quintum pretii (quod non potest facere propter incertitudinem pretii refundendi vel acceptandi) sequitur dicendum duorum alterum, Vel oblationem esse nullam tanquam imperfectam, & non astringere patronum, nec facere quod ei tempus currat; quod non est iniquum & satis facto emptoris, qui taliter contraxerit, imputandum. Vel patronus per factum emptoris incidet in captionem & periculum amittendi dilationem deliberatoriam, quæ brevis est, & consequenter jus suum, interim dum de liquidatione pretii disquiritur: quod est iniquum, & omnino si alterutrum capi oporteat, justius est emptorem potius capi & damnificari utpote cum ab initio scire debuerit qualitates & conditiones rei, & tam sibi quàm patrono providere potuerit. *l. qui cum alio. ff. de regul. jur.* paratusque & expeditus, & re explorata ad petendam investituram venire debuerit. *l. qui in alterius. ff. de reg. jur.* Et merito ferendus est patronus, sed non investituram postulans emptor ignorans certam & veram quantitatem pretii feudi sibi venditi.

20. Rursus considero durum nimis esse adstringere èmptores & contrahentes ad exprimendam & determinandam certam pretii singularum rerum quantitatem: quando plures res vel jus universale venduntur, hoc enim esset contra libertatem commerciorum, & publicam utilitatem, quæ coarctari non debet, ut sæpe diximus. Unde quamvis nova constitutio hoc anno 1539. die 6. Septembris publicata, §. 180. jubeat sub pœna nullitatis contractus, in omnibus contractibus seu instrumentis rerum feudalium vel censualium exprimi, à quibus moventur, & qualia sint onera dominicalia: quod etiam quædam locales consuetudines sub pœna arbitraria censuerant, ut consuet. Nivernensis tit. *des censes. §. penult. & fin.* non tamen adigit ad

exprimendum pro unoquoque feudo vel censuali prædio certum & determinatum pretium, & benè: multa enim accidere possunt, ut (vel cessante directorum dominorum fraude) non expediat contrahentibus, vel non vacet tunc singularum rerum pretia æstimare & distribuere, vel conclusionem contractus eo usque differre: facta autem hujusmodi venditione non est æquum emptorem feudi in periculo esse statim imminente patrono fructus amittendi, donec liquidato pretio feudi, claram & perfectam oblationem facere possit. Clarum est enim venditionem esse perfectam & puram, quamvis nondum singularum rerum pretium notum sit, quia in rerum natura est certum, quod sufficit. *l. hac venditio* §. 1. *ff. de contrah. empt.* Sufficit etiam unius totalis pretii certitudo ad perfectionem venditionis, licet nulla sit facta pretii distributio. *l. cum ejusdem. ff. de ædil. edict.* & sic illico virtus prehensoria in feudis aperta est per notata suprà §. 20. *gloss.* 3. Nec etiam æquum est patrono interim currere tempus retractus feudalis.

21. Quare rem omnem justis decretis temperando juxta *l. in ambiguis. in fin. ff. de regul. jur. in l. bona fides. ff. depositi & quæ not. supra* §. 51. *num.* 86. Dico in præfato themate sufficere plenam acquisitionis qualis est notificationem; fidei & jurium ex acquisitione debitorum oblationem ad impediendum vim imminentis, vel suspendendum effectum jam factæ prehensionis feudi. Satis est, enim quantum ad hoc nihil dominum celari, & oblationem ipsam per relationem ad acquisitionem penè notificatam in tantum esse certam à patrono, juraque ei debita in tantum nota & liquida, quantum veritas & natura actus & præsentium rerum status ferre possunt. Sed prout non tenetur patronus investire emptorem, nisi soluto quinto quoque & subquinto denario, & sic (nisi concordaverint) prius liquidatione facta: ita non curret patrono tempus quadraginta dierum ad retrahendum, nisi liquidatione hujusmodi facta & patrono notificata. Ea autem facta si eligat patronus quintum pretii, & emptor non solvat, sed remaneat in ultima mora, poterit patronus manu injecta ex defectu hominis & jurium, fructus suos facere, vel si jam prehensio facta erat, non tamen levatione manus resoluta, sed per supervenientem oblationem, forte etiam per inducias ad tempus à patrono datas, infra quas fieri debet liquidatio suspensi ipso jure, sine nova prehensione resumit vires & effectum commissi fructuum.

22. Sed modo quæritur cujus impensis fieri debeat dicta æstimatio & liquidatio? Breviter dico, quod impensis emptoris seu vassalli, nisi malit certam summam pro vera æstimatione quinti denarii offerre. Quo facto potest patronus acceptare, vel si suspicetur infra condignum offerri, poterit ipse impensas æstimationis protogare sub periculo eventus, ut videlicet si quod appareat emptorem notabiliter infra justum obtulisse teneatur nedum quod justum est offerre & solvere, sed etiam impensas æstimationis resarcire, nec non etiam fructus si forte manus injecta erat fundo, quia interim propter oblationis insufficientiam & defectum, semper remansit in mora: & consequenter prehensio in vigore suo. Cæterum modicus defectus, puta unius nummi, vel circa, non esset imputandus nec considerandus. *l. quamvis*, & ibi Bald. Imol. *ff. de condit. & demonstrat.* si verò oblatio non inveniatur minus sufficiens, patronus voluntarias æstimationis impensas amittat. Plura super æstimatione & portione pretii dici possent, quæ remitto *infrà tit, seq.* §. 60. *quæst.* 5.

23. Sed juxta hæc tertio quæritur, utrum oblatio novi acquisitoris, qui debite obtulit jura acquisitionis suæ, vitietur ex eo quod non obtulit jura debita ab authore & prædecessoribus authoris sui? Breviter respondeo distinguendum, ut scripsi suprà §. 1. *gloss.* 9. *quæst.* 4. *num.* 29. quia si veteres aperturæ fuerunt clausæ, non tenetur offerre: si verò à prædecessoribus non fuit renovata fidelitas, tenetur etiam jura præteritarum mutationum offerre. Alioquin corruit oblatio tanquam imperfecta, nec protegit à prehensione facta vel fienda in forma §. 1. *suprà eodem.* Nec obstat quod iste novus vassallus est in bona fide, & habet justissimam causam ignorantiæ, forte quod emit expressè sine onere aliquorum jurium feudalium præteriti temporis, quia habet recursum evictionis adversus authorem & ad damna & interesse. Cæterum sive novus vassallus habeat justam ignorantiam, sive non, nihil (de rigore legis feudalis) ad patronum, qui secundum Bald. in *cap. admonet. de renuncia.* magis habet oculos suos ad feudum quam ad vassallum, & feudum exequendo juxta formam §. 1. *suprà eodem*, potest prehensionem suam sustinere & fundare, nedum in hac nova apertura feudi, sed etiam in antiquiori non clausa, & in omnibus quæ supervenerunt, & omnia jura non præscripta exigere ante manumissionem feudi & admissionem vassalli.

24. Sed si patronus ad oblationem novi vassalli nihil respondeat, vel causetur alia jura sibi deberi ex tempore præterito: numquid huic vassallo saltem ad vitandum periculum & longam & rigorosam admissionem fructuum feudi sui sufficiet respectu mutationum temporis authorum suorum offerre in genere jura quæ debentur ex præteritis mutationibus? Respondeo non, per prædicta, si maneat in terminis oblationis, sed debet interpellare patronum ut declaret quæ & qualia jura sibi debentur, & prætendit ex præteritis illis mutationibus, & offerre illi satisfacere, quo facto si patronus nolit declarare, puto generales has oblationes respectu mutationum præteritarum valere attenta bona fide & diligentia vassalli, & captiosa taciturnitate & negligentia patroni, tum quia non stat per vassallum, sed per patronum, quominus ei satisfiat. Si vero patronus exprimat tot relevia sibi deberi ex tot mutationibus, quarum ratione nulla facta est fidelitas, satisfaciendum est, licet istud aliter non liqueat nec appareat vassallo, alioquin nisi patronus (quod cordati & honesti solent) gratiam saltem induciarum facere velit vassallo, perseverat prehensio facta: vel fieri potest cum lucro fructuum, salvo ipsi vassallo recursu contra authorem suum. Et quod dictum est in vassallo singulari successore, idem cæteris paribus dicendum in successore universali in linea collaterali, vel etiam in linea directa, respectu jurium non solutorum à prædecessoribus.

25. Sed quid si feudum regatur more Vulquecini, & filius offerat patrono fidelitatem & jura in genere alio non expresso, an valeat hujusmodi oblatio? Respondeo, non, nisi etiam expressè obtulerit relevium unum, vel nisi expresserit feudum cujus ratione fidem offert more Vulquecini regi, & obtulerit ultra fidem solvere pro more Vulquecini jura debita, quia tunc per expressam relationem ad certum morem novum patrono oblatio certa est & sic valida. Idem in expressione æquipollenti, ut si in territorio in quo omnia feuda Vulquecini more reguntur, filius offerat fidem & jura solita, non potest ad aliud referri quàm ad relevium, & hoc certum & notorium est in loco. Alioquin dubia vel incerta oblatio nulla erit per prædicta.

26. An autem hujusmodi oblatio respectu jurium utilium debeat esse realis? Respondeo, non, quantum ad vim & actum oblationis in se, & in terminis nostræ consuetudinis, per notata suprà §. 47. *gloss.* 3. *num.* 3. Secus si ultra actum oblationis transeundum sit, ut quia paratus est patronus investire vassallum & jura recipere, quia tunc realiter est satisfaciendum, & corruet oblatio vassalli si remaneat in mora.

27. Ulterius circa formam harum oblationum nota quod quamvis offerentes sæpe soleant ultra verbum offerendi in loco dominanti exprimere se facere fideli-

tatem & homagium: tamen hujusmodi expressio non est de forma nec de natura oblationis, sed supervacua, quum non posset hoc fieri nisi præsente & recipiente patrono vel habente potestatem ab eo. Et sic sufficit simplex oblatio & instrumentum in quo narratur vassallum obtulisse, licet narratur fecisse vel potius expressisse se facere fidem & homagium. Amplio, ut etiam ejusmodi instrumentum vel simplex oblatio, notificetur ipsimet patrono, quia valet oblatio, nec requiritur aliud fieri, nisi patronus offerat in fidem recipere.

28. Ultimo circa formam hujus oblationis fidei & jurium, notandum est quod debet esse pura & simplex & conditionalis, aliàs regulariter non relevat nec tenetur patronus admittere. Tamen ex justa causa potest hujusmodi oblatio valida fieri sub clausula * reservativa, vel per modum provisionis dumtaxat. Quod enim si (prout vidi de facto) prædecessor) vassalli per errorem in catalogo comprehendit propria sua alaudia & alia prædia quæ non erant de feudo: tamen quia deinde patronus per realem jurium feudalium exactionem constitutus fuit in possessione vel quasi, juris patronatus feudalis in dicta prædia, quamvis nondum dominium directum, & jus feudale in ea præscripserit, potest possessione sua uti. Et sic vassallus pendente quæstione proprietatis seu reivendicationis & rescissione agnitionis seu recognitionis factæ per prædecessorem cujus est hæres, tenetur recognoscere patronum & ei jura solvere, non tamen absolutè & simpliciter, sed personaliter dumtaxat, & sine præjudicio litis & juris sui. Idem in similibus.

*Oblatio facta sub clausula reservativa.

29. Quarto principaliter quæro: Quid si unius vassalli sint plures hæredes collaterales? Certum est in terminis consuetudinis nostræ quod unus ex eis etiam cum mandato non potest fidelitatem & jura offerre & præstare pro omnibus invito patrono, sed pro se tantum, & hunc etiam pro parte sua tenetur patronus admittere, ut diximus suprà §. 2. *gloss.* 4. *quest.* 5. & §. 3. *gloss.* 2. *quest.* 1.

Sed quæritur, utrum ad validitatem oblationis suæ teneatur offerre integrum & solidum relevium totius feudi? Breviter respondeo quod non: sed pro rata portionis suæ tantùm. Non obstat quod relevium est obligatio alternativa, quia electio non est vassalli debitoris, sed patroni creditoris, & sic hæc obligatio de se est dividua omni respectu, nedum contractu & obligatione, sed etiam petitione & solutione, quia electio creditoris facit cessare inconveniens, de quo in *l.* 2. §. & *harum* §. *si tamen. ff. de verborum obligat.* & dictum est suprà §. 2. *gloss.* 4. *num.* 46. Minus obstat quod forte probi viri arbitrabuntur aliquid individuum præstandum, quia hoc casu non arbitrabuntur nisi pro rata æstimationis & valoris hujus partis feudi. Imò si ex speciali lege investituræ loco relevii debeatur: certum quod omnino individuum deveniendum erit ad æstimationem pro rata portionis quam iste habet in feudo, ut in dicta *gl.* 4. *num.* 45. *in fin.* nisi malit patronus aliquantum differre exactionem juris sui utilis, & cæteros convassallos prosequi via prehensionis vel actionis.

30. An autem si sint plures patroni debeat omnibus vel sufficiat uni eorum justa offerri? Respondeo: Aut sunt plures patroni respectu certi loci dominantis, & tunc est expeditum quod non tenetur vassallus plures dominos adire, cùm sufficiat semel in loco dominanti secundum formam hujus §. justa offerre domino vel dominis, & oblationem notificare uni ex dominis: si in loco reperiatur, vel officialibus eorum, aut proximo vicino. Aut vero sunt plures patroni ratione eorum personæ nullo existente in loco dominanti, ut exemplum habes suprà *eodem num.* 3. *in fin.* & tunc adhuc non tenetur vassallus pluries & pluribus sacramentum fidelitatis iterare vel offerre, sed semel offerre & præstare omnibus simul, vel uni eorum, puta antiquiori vice omnium, de quo suprà §. 2. *gloss.* 4 *quest. fin.* ubi remitto.

---

*Hic articulus olim fuit 47.

§. *LXIV.

LEDIT seigneur feodal n'est tenu de recevoir la foy de son vassal en autre lieu que celuy du fief, si bon ne luy semble.

---

§. * LXV.

QUAND un fief vient de nouvel par succession, acquisition ou autrement, à aucune personne, le nouveau seigneur ne peut empescher ny mettre en sa main les fiefs qui sont tenus de luy jusques à ce qu'il ait fait faire les proclamations & significations que ses vassaux luy viennent faire la foy & hommage dedans quarante jours. Et ce fait, lesdits quarante jours passez, si lesdits vassaux ne se presentent, il peut saisir & exploicter les fiefs tenus & mouvans de luy, & faire les fruits siens: Pourveu toutefois que ladite proclamation & signification ait esté faite: C'est à sçavoir quant aux fiefs estans és Duchez, Comtez, Baronnies, & Chastellenies dont ils sont mouvans par proclamation à son de trompe, & cry public par trois jours de Dimanches ou de marché, si marché y a: Et quant aux fiefs estans hors desdits Duchez, Comtez, Baronnies, & Chastellenies dont ils sont mouvans, par signification faite au vassal à sa personne, ou au lieu du fief s'il y a manoir, ou au procureur dudit vassal, s'aucun y a, sinon au prône de l'Eglise parrochiale dudit lieu en jour de Dimanche ou autre jour solemnel.

SUMMARIA §. LXV.

1. Differentia quando feudum aperitur ex parte patroni vel ex parte vassalli.

2. Quest. 1. Dispositio hujus paragraph. fallit 1. quandocumque feudum ex parte vassalli apertum invenitur.

3. Fallit 2. ex defectu vera investitura.

Fallit 3. In prehensione ex defectu catalogi.

4. *Quaest. 2. Quid si novus patronus statim factis proclamationibus decessit? Mora transit ad haeredes & in haeredes.*

5. *Solutio quod successori patrono non prosunt interpellationes praedecessoris, sed de novo renovanda sunt.*

6. *Effectus morae transit ad haeredes in his quae non cohaerent personae, nec transmittuntur.*

7. *Quid in emptore vel cessionario novi patroni?*

8. *Q. 3. Quando quid dicatur esse de forma?*

9. *Interpellatio vassallorum in se est de forma, sed non modus interpellandi.*

10. *Q. 4. Utrum hujusmodi interpellationes ligent omnes tam minores quam majores vassallos?*

NOTA hic differentiam quando feudum mutatur sive aperitur ex parte vassalli, vel ex parte patroni.

1. Si enim ex parte vassalli, tenetur novus vassallus statim ad clientelare obsequium, non tamen statim est in mora, imò nec quamdiu patronus cessat, sed dico teneri statim, id est pure, & liberum est patrono prehendere feudum ex defectu fidei. Et hoc nisi feudum sit apertum per obitum ultimi vassalli, quia tunc expetendae sunt induciae quadraginta dierum ab obitu, quibus lapsis hujusmodi obligatio purificata est, ut suprà §. 7. Quum autem ex parte patroni fit mutatio, statim quidem feudum aperitur, & obligatio nascitur ad fidelitatem renovandam, sed non est pura, sed per interpellationem vassalli à novo patrono fiendam, & lapsum quadraginta dierum immediate subsequentium purificanda. Et ratio est evidens, quoniam * mutatio contingens facto patroni, vel casu in ejus personam contingente non debet esse captiosa vassallo, juxta notata in *l. sinuo. §. Item cùm quidem. ff. locati.* Unde ad inopinatam captionem vitandam statuit haec consuetudo post debitam interpellationem adhuc quadraginta dierum inducias.

* Mutatio patroni facto contingens, vassallo captiosa esse non debet.

2. Quaero primo: Quid si feudum aliàs apertum sit ex parte vassalli? Haec quaestio duplex habet caput. Primum caput respicit antiquam aperturam feudi quae erat ante adventum novi patroni & adhuc perseverat. Secundum caput respicit novam aperturam quae supervenit tempore novi patroni. Et breviter omissa disputatione dicendum est generaliter & differenter in utroque capite hujus quaestionis cessare dispositionem hujus §. & solemnitatem in eo expressam non esse requisitam: quia hic §. non loquitur nisi in casu quando feudum per adventum novi patroni dumtaxat est apertum: secus quandocumque invenitur apertum ex parte vassalli, sive ante, sive post adventum novi patroni, quia tunc non habet locum dispositio hujus §. sed dispositio §. 1. & 7. & aliorum suprà *eodem.* Et ratio est, quia novus vassallus scit vel scire debet se teneri & pure (saltem post quadraginta dies ab obitu quando per successionem venit) obligatum esse, ad eumdem patronum, & jura feudalia offerendum & praestandum, quae ratio cessat in vassallo antiquo, id est qui semel justa implevit, quia scit se liberatum, & non potest nec debet scire iterum se obligatum nisi praemissa solemnitate & forma in hoc §. expressa. Et sic concludo, quod novus patronus liberam habet potestatem prehensoriam in feuda ex parte vassalli quandocumque aperta: sed non in feuda aperta per adventum novi patroni dumtaxat, nisi praemissa solemnitate hujus §. Amplio etiam si plures novi patroni successivè fuerint, quia respectu vassalli antiqui qui semel in fide fuit, semper praemittendae sunt hujusmodi solemnitates antequam ejus feudum prehendi possit. Ex his habes unam & primam limitationem ad hunc §.

3. Item fallit secundo, ut procedat in feudis antiquitus constitutis, sive in quibus dudum praecessit vera & propriè sumpta investitura, sive implementum ex parte patroni, ita quod nunc non agitur nisi de simplici renovatione investiturae. Secus si de re concessa in feudum vassallus & sui nunquam fuissent verè & realiter investiti, quia tunc non potest esse locus alicui aperturae feudi, nec juribus feudalibus, quum feudum sit magis constituendum quam constitutum. Et antequam patronus ex parte sua impleverit, non tenetur vassallus servare juramentum fidelitatis, ut per glossam & feudistas in *cap. unico. in gloss. pen. versic. utilitatem. de nova forma fideli. in usibus feud.* Bald. in *cons.* 466. Andraeas Feudatarius, *lib.* 1. Panorm. in *consil.* 94. *in quaest. col. penult. num.* 5. *lib.* 2. Item tertio fallit in prehensione ex defectu catalogi, in qua cessat dispositio hujus §. qui loquitur solum in prehensione fructuum lucratoria ex defectu hominis, unde novus patronus statim ex defectu catalogi prehendere potest feudum antiqui vassalli, nec aliud requiritur nisi quod lapsi sint quadraginta dies ab admissione in fidem dicti vassalli, *ut supra* §. 9.

4. Secundo quaero, Quid si novus patronus factis interpellationibus secundum formam hujus §. ante decesserit quam homagia à vassallis reciperet: An ejus haeres, & aliàs novus patronus possit non praemissa alia interpellatione, vel solemnitate prehendere feuda? Videtur, quod sic. Primo, quia semel satisfactum est formae hujus §. & vassalli debite interpellati. Igitur non requiritur nova interpellatio, quum regulare sit sufficere unicam interpellationem, ut notatur in *l. fi. ex legati causa. in l. qui Romae §. cohaeredes. ff. de ver. oblig.* Secundo, quia ratio praemittendae hujus solemnitatis, de qua in quaestione praecedenti, cessat hic, & opposita ratio locum habet, videlicet quod antiqui vassalli, utpote debite certificati & interpellati, sciunt, & scire debent se teneri ad fidelitatem praestandam novo patrono. Et cùm per hujusmodi interpellationem, & lapsum quadraginta dierum fuerint constituti in mora nullam habent excusationem. Non obstat quod interpellans mortuus est, quia reliquit haeredem qui eum repraesentat, & in quem transmisit jus libere prehendendi sibi per praefatam interpellationem & temporis lapsum acquisitum vel acquirendum per lapsum residui temporis quadraginta dierum, quoniam haeres ipso jure eodem jure uti potest, quo & defunctus cui successit *l. haeredem ejusdem. l. qui in jus. ff. de reg. jur. cap. quum in jus. eod. ti. in* 6. Sicut in simili, interpellatio debitoris & effectus * morae incursae transit in haeredes activè & passivè, & ipso jure prodest haeredi creditoris & nocet haeredi debitoris morosi per textum & notata in *l. mora. in l. si servum §. nunc videamus. ff. de verb. obligat. in l. si a colono* §. 1. *ff. de fidejuss. in cap mora. de reg. jur. in* 6. Hinc etiam diximus supra 4. *quaest.* 4. *n.* 9. & 10, quod si tempore defuncti vassalli feudum erat apertum & poterat prehendi, valet prehensio facta statim post ejus obitum non expectato lapsu quadraginta dierum, quia fundatur in praecedenti apertura. Ita & hic prehensio hujus novi patroni non fundatur in hac nova apertura ex persona hujus novi patroni, sed in praecedenti apertura ex persona praedecessoris, & in diligentia & interpellationibus per eum factis, quae transeunt in haerede patroni activè, sicut in dicto §. 4. diximus transire

* Mora transit ad & contra haeredes.

hæredem vaſſalli paſſivè. Et hæc multum urgent.

5. Tamen his non obſtantibus contrarium puto. Primo, per hunc textum ubi cuilibet novo patrono prohibetur uſus poteſtatis prehenſoriæ adverſus antiquos vaſſallos (id eſt qui ſemel in fidem admiſſi fuerunt) niſi novus patronus prehendere volens prius ſervaverit formam hujus §. qui non diſtinguit, & ſic indiſtinctè debet intelligi *l. 1. §. generaliter. ff. de leg. præſt. l. de pretio. ff. de publicia. in rem actio.* Secundo, quia hujuſmodi poteſtas prehenſoria eſt odioſa & exorbitans à jure communi. *l. ſi cum nulla. ff. de re judic.* cum ſimilibus. Et ſic nullo modo debet extendi, ſed potius reſtringi prout non habet locum niſi in caſibus expreſſis à conſuetudine dumtaxat, ut ſæpe dictum eſt. Sed non eſt expreſſum, imò expreſsè denegatum quod alicui novo patrono adverſus antiquum vaſſallum prehenſione hujuſmodi fructuum lucratoria non uti liceat, niſi ipſe ſolemnitatem hujus §. præmiſerit.

6. Non obſtat quod præmiſſa fuit ab ejus prædeceſſore, & quod effectus interpellationis & moræ tranſit in hæredem activè & paſſivè, quia verum eſt in his quæ ſunt tranſmiſſibilia ad hæredes, ut in debito pecuniario, vel ſimili. Secus quando ſubjectum non eſt tranſmiſſibile, ſed perſonale, & cum perſona deficiens, prout in caſu præcedentis quæſtionis in qua agitur de prehenſione facienda adverſus antiquum vaſſallum, qui nulla jura utilia debet. Sed ſimplex fidelitatis ſacramentum quod eſt perſonaliſſimum, nec eſt tranſmiſſibile in hæredes, ut not. ſuprà §. 2. *gloſſ. quarta quæſt. ſeptima.* Unde proclamationes & interpellationes à prædeceſſore hujus novi patroni factæ reſpectu antiquorum vaſſallorum referuntur, ut expreſſim in ſui forma limitentur, & reſtringantur ad ſacramentum fidelitatis, quod ipſi perſonæ interpellantis debitum erat, & ſic nullo modo poſſunt extendi ad ſacramentum fidelitatis, quod debebitur ejus ſucceſſori. Et ſic patet quod hujuſmodi interpellationes tanquam ex ſui forma, & natura limitata ad perſonam interpellantem, limitatum pariunt effectum, unde non proſunt ſucceſſori: ſed nova de integro interpellatione opus eſt. Et ſic patet reſponſio ad omnia allegata pro parte contraria.

7. Ex quibus infertur quod ſi novus patronus factis proclamationibus juxta formam hujus §. vendat, aut aliàs quovis modo cedat alii feudum dominans cum omnibus juribus & actionibus, etiam expreſſe cum jure prehendendi feuda vaſſallorum etiam antiquorum in vim factarum proclamationum, hoc non relevat ceſſionarium novum patronum, quin teneatur de novo, & nomine ſuo præmittere formam hujus §. Unde ſi contrahentes velint reiterationem hujus formæ evitare, forte quod multum eis expediat prehenſionem non deferri, neceſſe eſt quod cedens vel vendens non procedat ad traditionem, vel dominii tranſlationem donec lapſis quadraginta diebus à ſua interpellatione feuda negligentium nomine ſuo prehenderit. Et tunc prehenſio facta proderit emptori, ſicut & cuivis ſucceſſori. Vel quod venditor differat tranſlationem dominii, donec feuda prehenſa fuerint ab emptore, vel ceſſionario nomine cedentis, à quo ad hoc mandatum habuerit, quoniam hæc poteſtas non poteſt ab alio exerceri quàm à vero patrono, & ejus nomine, ut ſuprà §. 1. *gloſſ.* 3.

* Quando dicitur de forma.

8. Tertio quæro, Utrum ſolemnitas in hoc §. expreſſa ſit de * forma? Et videtur omnino & præcisè quod ſic, quia quandocumque lex prohibet aliquid fieri niſi ſub certo modo, ille modus cenſetur de forma, etiamſi lex ultra non procedat expreſſe annullando ſi contra vel aliter. Textus in *l. non dubium.* & ibi Bald. Salic. *C. de legib.* Bald. Alexand. Jaſ. & alii in *l. 1. ff. de lib. & poſthum.* Joan. Firmia. in *tract. de gabel. id 3. part.* 8. *princ. quæſt.* 14. *verſic. & dic. concluſivè.* Jaſon. in *l. 2. §. fin. col. 2. ff. de vulg. & pupill.* Sed in hoc §. prohibetur poteſtas prehendendi niſi ſub certo modo in eo expreſſo, igitur ille modus eſt forma, & etiam attento quod hujuſmodi ſolemnitas requiritur antequam actus fiat. & ſic eſt de forma, per doctrinam Bart. in *l. univerſa. C. de precibus imperat. offerend.* Ludovic. Roman. in *conſil.* 203. *quoad primum.* Panorm. in *cap. quoniam frequenter. col.* 6. & ibi Felin. *col. 3. & 4. ut lit. non conteſt.* Panorm. in *cap. 2. col.* 2. & ibi latè Felin. *de teſtib.* & de his plenè per Albert. Brun. in *tract. de forma & ſolemnitate rubri. quando aliquid cenſeatur traditum pro forma.* Quod enim diſpoſitio hujus §. ſit prohibitiva, patet in verbis, *ne peut*, id eſt non poteſt, quæ præciſam inducunt & excludunt omnem potentiam facti & juris. *gloſſ. in cap. 1. in verb. non poteſt. de reg. in 6.* Bart. in *l. fin. col.* 2. & ibi Jaſ. *col. 4. ff. de feriis.* Bartol. Joan. Gallus in *princ. l. 1. ff. de liber. & poſthum.* Et quod hujuſmodi verba ſint prohibitiva & reſiſtant actui, tradit Bart. in *l. de his verſicul. Præterea lex. iſta ff. de tranſact.*

9. Pro verbi reſolutione dico, quod iſta interpellatio vaſſallorum in ſe eſt de forma per prædicta, modus autem interpellationis faciendæ hic expreſſus ſub illa clauſula, *c'eſt a ſcavoir, &c.* non eſt propriè de forma, ſed magis vice demonſtrationis aut exempli: tamen quia modi hic expreſſi abierunt in conſuetudinem, debet alter illorum obſervari, ne vaſſalli cauſari poſſint ſe non aſtringi per alium diverſum & prorſus inſolitum modum. Argumento not. per Angel. in *l. fin. l. de cano. largit. lib.* 10. Hippol. de Marſi. in *ſing.* 218. *in fin.* Sed dico, quod patronus habens merum imperium ſi velit juxta ſecundum modum ſingulatim interpellare vaſſallos, hoc poteſt facere, nec aſtringitur ad obſervationem primæ formæ hic expreſſæ, vides enim quod hic duplex modus exprimitur. Primus eſt juriſdictionalis, non quod ſit actus juriſdictionalis propriè, & minus actus judicialis, ſed ex eo quod ejus uſus non congruit nec competit niſi habenti merum imperium ſeu altam juſtitiam, ut vocant in loco, ut ſatis innuit hic textus. Unde non poteſt fieri à patrono niſi habeat merum imperium, & intra fines meri imperii dumtaxat, ut hic dicitur. Quod ſi contingat patronum eſſe dominum directum territorii, ad alium autem ſpectare juriſdictionem meri imperii, poteſt patronus ſi velit, implorare officium habentis merùm imperium, ut ejus juſſu & authoritate ad ſonum tubæ & voce præconis vocentur vaſſalli ſui, quamvis patronus ad hoc non teneatur, ut dixi. Secundus autem modus eſt ſimplex actus vel denunciatio privati, nulli innixus juriſdictioni, ideo relinquitur pro fundis exiſtentibus extra limites juriſdictionis: ex quo ſatis apparet primum illum denunciandi modum per clangorem tubæ & præconiam vocem non eſſe de forma nec de neceſſitate, ſed meræ facultatis, ſi patronus talem juriſdictionem habeat, & infra limites juriſdictionis ſuæ, cujus contemplatione ille modus expreſſus eſt. Ex quibus infero quod novus patronus habens merum imperium in loco dominanti, & feudis ſervientibus, poteſt, ſi velit, quemlibet ex vaſallis ſuis, ſive unum, ſive plures, ſemel interpellare ad eorum perſonam de fidelitate præſtanda, omiſſa tuba & præconis voce, & omni alia ſolemni proclamatione, & valet denunciati vel denunciatorum hujuſmodi reſpectu, ſic denunciati vel denunciatorum, & lapſis quadraginta diebus à denunciatione poterit prehendere feuda denunciatorum negligentium, & fructus ſuos facere.

10. Quarto quæro, utrum proclamatio aut ſignificatio de qua in hoc §. liget omnes vaſallos tam majores quàm minores ætate idonea ad fidelitatis præſtationem & feudi adminiſtrationem, de qua ſupra §. 32. Breviter reſpondeo: diſtinguendum inter ſolemnem denunciationem publicè & generaliter factam, & inter denunciationem privatam & ſingulatim factam. Primo caſu, comprehenduntur & ligantur omnes vaſalli etiam minores ætate, ſecundum tamen & quatenus per præcedentes diſpoſitiones hujus conſuetudi-

nis

nis tenentur clientelaria munera subire. Unde respectu eorum qui sunt minores ætate, tenentur eorum tutores, vel curatores infra quadraginta dies à publica denunciatione inducias petere, ut suprà §. 41. Alioquin prehensio fieri poterit. Tamen ut ibi dixi, non erit lucratoria fructuum durante illa minori ætate. Et pariter si quis conventionales inducias habuerit à prædecessore novi patroni, poterit illas allegare, & si de illis docuerit ante prehensionem, revocabitur prehensio sequens tanquam nulla, cum fructibus, damnis & interesse. Si verò non docuerit nisi post prehensionem, tantum recuperabit feudum cum fructibus deductis impensis prehensionis, & sine damnis & interesse. Operatur enim illa publica & generalis denunciatio, ut hi qui legales aut conventionales inducias habent, saltem illis finitis teneantur in fidem novi patroni se conferre sine alia interpellatione: alioquin illis finitis prehensionem feudi & amissionem fructuum pati poterunt. Secundo vero casu si denunciatio privata & particularis facta sit vassallo minori dicta ætate non valet. *l. sed & si ex stipulatu. ff. de verbor. obligat. l. si pupillus. ff. eodem.* nec convalescit secuta ætate majori. Si autem facta sit habente ætatem idoneam, statim ligat cum effectu, lapsis tamen quadraginta dierum induciis ab interpellatione, & nota quod in his quadraginta diebus, de quibus in hoc §. non computatur dies interpellationis privatæ, nec etiam computantur, sed excluduntur illi tres dies qui requiruntur in denunciatione publica & generali, per ea quæ diximus suprà §. 10. *quæst.* 1. Et non potest patronus hunc terminum quadraginta dierum abbreviare *cap. indubium. de reg. jur. in 6.* cum similibus. Licet bene possit prorogare, videlicet interpellando vassallos ut infrà tres vel sex menses fidelitatem offerant & præstent.

---

*Olim fuit 48.

§. * LXVI.

L'Ancien vassal ne doit que la bouche & les mains à son nouveau seigneur.

SUMMARIA §. LXVI.

1. *Quis dicatur antiquus vassallus.*
2. *Feudum pluries ex simili vel dissimili causa prehendi potest.*
3. *Mutatione patroni feudum serviens non mutat manum.*

Secundum communem loquendi modum in locis harum & similium consuetudinum,

1. Antiquus vassallus dicitur non ab antiquo feudo, vel antiqua investitura, sed respectivè, seu relativè ad recentiorem patroni personam, qui reciproca relatione patronus novus dicitur. Hic igitur novus patronus etiam servata forma § præcedentis, simplicem fidelitatis renovationem exigere potest a vassallo antiquo, qui videlicet à prædecessore patroni in fidem admissus fuit. Ex quo patet quod non potest eum compellere ad novam catalogi traditionem: quando scilicet catalogum præstitit prædecessori. Secus si nunquam præstiterit quia etiam omissa solemnitate §. præcedentis, statim ad hoc compelli poterit via prehensionis per novum patronum. Et hic habes casum singularem in quo post validam prehensionem ex defectu catalogi, potest fieri valida prehensio ex defectu hominis inter easdem personas & non superveniente interim nova mutatione, puta quando antiquus vassallus post prehensionem feudi à novo patrono factam ex defectu catalogi, non comparet, nec fidelitatem offert post quadraginta dies à debita interpellatione. Quare feudum de novo prehenditur ex defectu fidei, ut in §. præcedenti.

2. Nec tamen præcedens prehensio quamvis heterogenea absorbetur, sed durat & perseverat simul cum posteriori, & unaquæque ad finem suum. Non est autem dubium, quin ex defectu hominis pluries feudum prehendi possit, videlicet quoties nova mutatio accidit, sive ex parte vassalli, sive ex parte patroni, & omnes prehensiones hujusmodi & accumulativè & per se tenent, juxta notata *suprà* §. 1. *gloss. fin.* Et hoc nisi præcesserit prehensio injusta cum executione facti, hoc est expulsione vassalli, quia non poterit procedi ad aliam prehensionem, nisi prima revocata & vassallo reintegrato, per notata suprà §. 7. *quæst.* 7. & *in* §. 12. *gloss.* 5. *quæst.* 3.

3. Amplia hunc textum, ut procedat etiam in feudis quæ Vulquecini more reguntur, quorum hæc est lex, *qu'il faut relever à toutes mains*, hoc est solvendum relevium in omni mutatione manus, quia hoc intelligitur in veris mutationibus præcedentibus ex parte patroni, quia quando solus patronus mutatur, non dicitur tum ipsum serviens mutare manum, prout non mutat, sed semper remanet in eadem manu ejusdem antiqui vassalli: sed ipsum feudum dominans dicitur mutare manum, de quo nihil pertinet ad inferiorem vassallum, sed ad superiorem patronum feudi dominantis. Et alioquin sequeretur quod facto patroni feudum dominans pluries vendentis & recuperantis, aut casu in ejus personam cadente, toties etiam ab antiquo vassallo posset exigi relevium, quod esset absurdissimum.

---

*Olim fuit 49.

§. * LXVII.

Item le seigneur feodal n'est tenu si bon ne luy semble de recevoir la foy & hommage de son vassal, s'il n'est en personne, si ledit vassal n'a exoine ou excusation suffisante.

Hic articulus per novam cõsuetudinẽ auctus est sequentem in modum.

Le seigneur feodal n'est tenu, si bon ne luy semble, de recevoir la foy & hommage de son vassal s'il n'est en personne, si ledit vassal n'a excuse suffisante. Auquel cas d'excuse suffisante est tenu le recevoir par procureur, si mieux n'ayme ledit seigneur bailler souffrance & attendre que l'excuse cesse.

SUMMARIA §. LXVII.

1. *Cur fidelitas personaliter & non per procuratorem vel nuntium præstanda sit.*
2. *Impedimentum quoddam perpetuum, quoddam temporale.*
3. *In casu justi temporalis impedimenti non tenetur patronus clientem per procuratorem investire, si offerat competentes inducias dare.*
4. *Non tamen tenetur patronus ei dare inducias solvendorum jurium utilium, sed ipsius fidelitatis dumtaxat.*
5. *Non tenetur procurator docere de impedimento specificato in mandato.* *Quomodo adversus fraudem consulatur patrono?*
6. *Ex parte vassalli requiritur mandatum speciale, idem regulariter ex parte patroni, ad fidelitatis sacramentum præstandum.*

* Per procuratorem etiam specialem vassallus non potest in Gallia investituram petere, nisi ex causa justi impedimenti.

NOTA quod quamvis secundum usus Insubriæ compilatos per Obertum, possit vassallus petere renovationem investituræ & fidelitatem præstare per * procuratorem speciale mandatum habentem, ut in *usibus feud. per quos fin. investit. §. sed utrum.* & ibi Alvarot. Cardin. Alexand. Bald. in §. *nulla. eodem tit.* Præposit. in §. *omnes collat. fin. num. 3. de feud. defunct. content. fin. int. do. & agnat. vas.* Joann. Bapt. in *repet. cap. 1. de feud. cogni. in 6. differen. inter jus feudale & emphyteuticum.* Jacob. de Sanct. Georg. in *investit. in ver. Qui quidem investit. præstiterunt juram. fidel. collat. 3. vers. nunc quæro.* Tamen de consuetudine nostra (quæ est ferè generalis in toto hoc regno) non licet fidelitatem præstare vel offerre per procuratorem etiam speciale vel singulare mandatum habentem nisi ex causa justi aut rationabilis impedimenti, & ita ferè invaluit ubique rationabilis usus.

1. Primum, quia juramentum fidelitatis habet annexam reverentiæ exhibitionem quæ in præsentia personarum fieri debet, secundum Bald. in *l. 1. ad fin. quæst. 58. ff. de rer. divis.* ubi hac ratione tenet quod non potest præstari per procuratorem, vel nuntium. Idem vult Bald. in *cap. 2. ad fin. de ordin. cognit.* Ubi dicit quod homagium requirit corporalem præsentiam. Idem sentit Bald. in *l. quisquis. C. de episcop. & cleri. & in l. unica. §. ne autem* (tametsi cæteri inde advocent eum in contrarium) *C. de cad. toll.* ubi vult quod ea quæ sunt dignitatis seu honoris & reverentiæ, aut aliàs sui natura personalia, non possunt regulariter per alium expediri nisi in casibus necessitatis. *Facit l. nullus qui nexu. de Decurio. libr.* 10 C. Sit igitur conclusio, quod si vassallus mitteret procuratorem quantumcumque speciali mandato fundatum ad patronum causa fidelitatis offerendæ, præstandæ, & jurium solvendorum, non tenetur patronus admittere, nec valet hujusmodi oblatio per procuratorem facta, sed liberum est patrono manum injicere feudo, & fructus suos facere juxta formam §. 1. *supra eodem.* Fallit in casum sufficientis excusationis vel impedimenti.

2. Modo superest difficultas, quæ sit justa excusatio, sive legitimum impedimentum. Respondeo sub brevi distinctione. Aut agitur de impedimento * perpetuo, aut de temporali.

* Impedimentum perpetuũ.

Primo casu, non est aliud inquirendum, sed semper patronus tenetur in fidem admittere, & investire curatorem, vel syndicum, vel alium sufficiens mandatum habentem à lege vel ab homine, puta curatorem vassalli furiosi, vel syndicum capituli, aut ecclesiæ vassallæ, ut per Jacobum in loco præallegato. In tantum quod non audiretur patronus offerens dare inducias fidei præstandæ & investituræ renovandæ, sed ad recusationem patroni posset dictus curator vel syndicus à judice per manum supremam in fidem admitti.

Secundo casu quando agitur de * impedimento temporali, certum est morbum sonticum (de quo in *l. quæstum. ff. de re judic.*) aut necessariam absentiam, aut captivitatem, aut aliud necessarium impedimentum esse justam causam, ut patronus debeat vicariam manum admittere. Non autem puto sufficientem illam excusationem de qua loquitur hic §. ad terminos meræ necessitatis coarctandam: sed latius & humaniùs boni viri arbitrio maximè ex consuetudine & moribus regionis metiendam, ut sufficiat verum & non fictum impedimentum, quo fiat ut vassallus non possit commodè adire patronum per seipsum, & ita sentit. Bald. in *cap. sancimus. ver. nisi justa. col. fin. quo tempore miles investit. pet. deb. in usibus feud.*

* Impedimentum temporale.

3. An autem hoc casu teneatur patronus præcisè admittere & investire procuratorem? Videretur quod sic, ex vi verborum hujus textus, ibi, *si ledit vassal.* quæ resolvuntur in hanc adversativam, nisi dictus vassallus. Tamen aliam puto esse mentem hujus consuetudinis, videlicet quod in casum legitimi impedimenti non potest patronus refutare oblationes factas per procuratorem specialem, sed quod tenetur illas admittere, si alioquin integræ sint, & sic vassallum vicaria manu investire, vel securum illum pro tempore impedimenti reddere, datis & concessis competentibus induciis, in tantum quod non potest vassallus temporaliter impeditus, vel ejus procurator tanquam ad refutationem patroni curare se in ædem recipi à judice per manum supremam, patrono offerente competentes pro rationis æqualitate impedimenti inducias dare, & quemadmodum etiam non tenetur invitus in fidem admittere & investire tutorem vel curatorem vassalli minoris ætate idonea de qua supra §. 52. sed sufficit quod inducias respectu fidelitatis concedat usque ad dictam ætatem legitimam, & hoc ne patronus frustretur honore & reverentia clientelari, quæ principaliter consistit in personali obsequio.

4. Et nota in quantum dixi, quod dato impedimento tenetur patronus oblationes procuratoris specialis admittere: Verum est dummodò idem procurator promptè præstet vel solvat jura utilia, si qua tunc debeantur patrono, acceptis competentibus induciis respectu fidelitatis à patrono oblatis. Secus si nihil velit solvere, nisi præcisè à patrono recipiatur in fidem procuratorio nomine, quia tunc potest patronus oblationes procuratoris refutare, manum feudo injicere & fructus lucrari ex defectu hominis: quoniam vassallo majori & voluntariè fortè impedito, non est plus tribuendum quàm vassallo annis minori habenti impedimentum naturale & necessarium, cui

nec

nec ejus tutori tenetur patronus inducias jurium utilium solvendorum dare, sed solum inducias fidelitatis, præstandæ dumtaxat: ut diximus suprà §. 41. *quæst.* 4.

5. Sed quæritur, Utrum iste procurator qui tenetur docere de speciali mandato per prædicta, teneatur etiam docere patronum de justa causa impedimenti super qua mandatum fundatur? Videretur quod sic, cum sit facti & fundamentum intentionis ejus qui nititur contra regulam feudorum. Alioquin regulæ standum per not. in *rub. de regul. jur. ff. & lib.* 6. Tum per text. in *l. in eadem causa, juncta gloss. in verb. si probantur. ff. ex quibus caus. major.* ubi alleganti impedimentum incumbit illud onus probandi. Respondeo quod mandatum debet expressè continere nedum specialiter, sed singulariter & nuncupativè causam rationabilem impedimenti ipsius vassalli, quam tenetur procurator requisitus à patrono affirmare veram esse. Non tamen tenetur procurator aliter probare, & hoc quantum ad validitatem oblationum, & investituram vel inducias obtinendum. Verumtamen ad excludendum undique dolum, & ne liceat fraudulenter & indevoto vassallo patronum prætextu commentitiæ excusationis eludere, & personali fidelitatis exhibitione privare: puto quod si feudum prius erat prehensum, potest patronus in manumissione feudi & levatione manus quam tenetur facere huic procuratori, apponere clausulam illam conservatoriam juris & resolutivam actus: Salvo nisi appareat commentitiam & falsam esse excusationem: quod si postea detegatur retro, debebunt fructus recipi, prout in investitura facta sub conditione resolubili diximus suprà §. 1. *gloss.* 9. *num.* 7. Si vero feudum non erat prehensum (tunc quia non sufficeret patronum verbaliter protestari) potest patronus eodem actu manum injicere feudo, eamque levare dicto procuratori procuratorio nomine sub præfata clausula. Quinimo si certo confidat patronus convictum se falsum illud & suppositititium impedimentum, potest rejectis oblationibus dicti procuratoris prehendere feudum & prehenso frui de facto, sub eventu litis. Quamvis autem regulariter non possit vassallus fidelitatem præstare per alium, secus est in patrono qui potest per alium idoneum, & sine captione vassallorum exigere, & est ratio diversitatis super §. 55. *gloss.* 2. *num.* 6.

6. Nota etiam aliam differentiam, quia ex parte vassalli ad fidelitatem præstandam vel offerendam requiritur mandatum speciale: ut per Alvar. Præpos. in *dicto §. sed utrum per quos fit investi.* quamvis Jas. in *l. Gallus. §. forsitan. collat. fin.* tenuerit sufficere mandatum generale, & malè. Sed ex parte patroni ad efficacem renovationem investituræ & admissionem in fidem, non requiritur mandatum speciale: sed sufficit mandatum generale cum libera, ut tenet Præpos. in *d. §. sed utrum per l. mandat. l. procurator tutorum. ff. de procur.* Idem sentit Pet. de Ancha. *cons.* 63. *motiva judicis. vers. quoad secundum.* Idem Zas. in *epit. feud. par.* 5. Sed istud sanè intellige quando talis generalis procurator est constitutus à patrono diu absfuturo, vel quando ex consuetudine illa permittit procuratori generali: ut in *l. vel universorum. ff. de pign. act.* Alioquin cum receptio sacramenti fidelitatis tanquam concernens reverentiam & honorem personæ patroni debitum & quid majus quam ut verisimile sit in quovis generali mandato subintelligi vel concedi, *cap. in generali. de Reg. in* 6. *cum vulg.* Ideo regulariter & in effectu requiritur mandatum speciale secundum notata *supra* §. 21. *num.* 9. 10. *&* 11. Secus in receptore censûs & laudimiorum & renovatione investituræ censuarii, in quo non versatur tantus honos nec tanta affectio inde per procuratorem generalem vel castaldionem, ut loquitur Anchar. in *dict. cons.* 63. expediri potest.

---

*Olim 46.

* §. LXVIII.

FRANC-ALEU auquel il y a justice, censive ou fief mouvant de luy, se partit comme fief noble: mais où il n'y a fief mouvant de luy, justice ou censive, il se partit roturierement.

SUMMARIA §. LXVIII.

1. *Definitio & etymon* Alaudii.
2. *Res alaudialis non potest debere censum, sed bene perpetuum reditum.*
3. *Alaudium quoddam nobile, quoddam paganicum.*
   Jurisdictio nunquam efficitur pars essentialis rei cui annectitur, sed semper per se subsistit.
4. *Q.* 1. *An in dubio* præsumatur *res alaudialis?*
   Dominus territorii habet fundatam intentionem intra fines ejusdem.
5. *Res libera & alaudialis præsumitur.*
   Domini civitatum non sunt fundati in dominio, sed in jurisdictione.
   Idem de principe.
6. *Habens territorium limitatum, est fundatus in qualibet parte territorii in eodem jure quod habet in toto.*
7. *Si territorium non habeat certos limites, non est fundata intentio domini super aliquo fundo etiam vicino, nisi includatur in investitura.*
8. *Quid de terris quarum non invenitur particularis possessor.*
9. *Terræ steriles, incultæ & non possessæ, non spectant ad dominum jurisdictionis, sed ad dominum territorii, & fiunt occupantis.*
10. *Si princeps concedat castrum cum territorio, omnia transeunt exceptis regalibus.*
11. *Q.* 2. *An in hoc regno possit* possideri *alaudium sine speciali titulo.*
12. *An possit quis in hoc regno tenere terram sine domino.*
13. *Duplex titulus collatorius & declaratorius.*

14\. *Potest princeps cogere possidentes alaudia ad declarandum quid & quantum in alaudio.*
Idem de dominis inferioribus in eorum territoriis.

15\. *Q. 3. Utrum quis* præscribere *possit, ut teneat in alaudium.*

16\. *Q. 4. Feuda* decimarum *in hoc regno in omnibus & per omnia eodem regulantur sicut cætera feuda & bona patrimonialia.*

17\. Cap. Prohibemus. de dedici. *non habet locum, quando feudum de civitate transit cum universitate.*

18\. *Quo tempore celebratum fuerit concilium Lateranense, à quo decisum est* dictum cap. prohibemus.

19\. *Quod vocetur concilium Lateranense.*
Ecclesia S. Joan. Lateranensis est caput omnium ecclesiarum.
Papa in concilio Lateranensi non potuit derogare nec limitare jus laicis acquisitum in decimis illis infeudatis ante illud concilium.

20\. *Clerici respectu patrimonii censentur laici, nec subsunt papæ sed principi.*
Jus patronatus competens clerico ratione personæ vel patrimonii censetur laicum & non ecclesiasticum.

21\. *Constitutio sancti Ludovici noni, Francorum Regis.*
Decimæ puræ per se & sine onere feudi ad ecclesiam reversæ, censentur res merè ecclesiasticæ.

23\. *Item secus si subinfeudet decimam ecclesiæ.*
Præsumitur possessio continuata conformiter in titulum.

24\. *Si feudum decimæ transeat ad ecclesiam cum universitate castri vel rei temporalis, remanet res temporalis & prophana.*

25\. *Et de jurisdictione seculari privativè ad ecclesiam, & quantumcumque amortizatum sit.*

26\. *Sententia Joan. Fab. super his.*

MATERIA hujus §. quantum ad modum succedendi, de quo principaliter loquitur, fuit expedita suprà §. 8. cum tribus sequentibus in materia juris primogenituræ, & infrà §. 122. Et quæ ibi dixi hic non repetam, sed tantum quædam alia adducam, quæ hunc §. magis concernunt. Et primo circa textum hujus §. Quæritur primo quid sit alaudium: secundo quotuplex.

* Alaudiū quid.

1\. Ad * primum dicendum secundum Bald. & omnes in §. *Inter filiam. si de feud. defunct. controv. sit inter cognatum & agnatum.* quod est proprietas quæ a nullo recognoscitur. Et hic proprietas propriè & plenè secundum terminos juris accipitur: qui enim tenet feudum in alaudium, id est, in plenam & absolutam proprietatem, habet integrum & directum dominium, quale à principio de jure gentium fuit distributum & distinctum ex hoc jure. *ff. de just. & jur.* & nullum soli dominum recognoscit, sive tanquam patronum, sive tanquam alium dominum directum. Nec possidet tanquam vassallus, nec tanquam censuarius, emphyteutes, aut superficiarius, vel alio utili aut inferiori dominio, sed jure veri, liberi, directi & absoluti dominii. Unde ut eleganter scripsit D. Budæus, in *l. Herennius, ff. de evict.* dicitur alaudium ex eo quod qui prædia eo jure habent, nullum habeant authorem vel superiorem dominum quem laudare possint vel tegeantur. Et hac ratione vocatur francum, id est liberum: liberum inquam à juribus & servitutibus dominicalibus: non tamen excludit quin recognoscant superiorem dominum habentem jurisdictionem in loco ratione jurisdictionis: nec ideo minus est quid alaudium quod sub jurisdictione alterius situm sit: quia etiam mera proprietas prout est alaudium, nihil habet commune cum jurisdictione, ut tradit Bald. in *l. a procuratore. C. mandati.* Alvar. in §. *ad hoc. de pac. tenend. & jura. fin. in usib. feud.* & dixi *supra* §. 1. *gloss.* 5. *num.* 45.

2\. Ex his nota quod res alaudialis non potest debere censum (prout census in hoc regno accipitur ut dixi in rubrica & seq.) nec jura feudalia: sed benè potest debere certum annuum & perpetuum reditum, quia hujusmodi obligatio reditus, & hypotheca illi accedens nihil habet commune cum dominio & proprietate, & nihil diminuit de essentia dominii & proprietatis rei suppositæ in se, sed est quid prorsus distinctum, imo oppositum, quia non potest quis habere dominium & hypothecam in eadem re. Sed hypotheca præsupponit dominium esse alienum. *l. penult. §. fi. ff. except. rei judic. cum vulga.* Amplio, nedum in reditu à domino suplet alaudio suo mediante pecunia aut alias quovis modo constituto: sed etiam in reditu creato per concessionem rei alaudialis ad certum annum & perpetuum reditum, quia nihilominus remanet res vere & propriè alaudialis, quamvis reditu onerata, quoniam concedens ad reditum (nisi aliud expresse agatur) nullum jus domini retinet, ut plenè in rubric. *sequent.* & tactum est suprà §. 51. *num.* 28.

3\. Ad secundum. Quotuplex sit alaudium? Respondeo quod est unius & singularis speciei, unde propriè non dividitur in se, sed penes suas qualitates & accidentia dumtaxat. Et hoc modo duplex est sive duplicis qualitatis. Quoddam nobile, * quoddam paganicum, quod vulgo roturarium vocant. Bona enim vulgo roturaria Latinè paganica dicuntur quasi ignobilia, ad differentiam feudorum quæ nobilia habentur: ut suprà §. 9. *gloss.* 3. Alaudium nobile, est illud cui cohæret jurisdictio, vel à quo dependent feuda vel censualia prædia: in quo tamen est advertendum, quod licet feuda vel census dependentes ab alaudio non sint alaudia respectu vassallorum vel censuariorum: tamen respectu ipsius domini directi à quo moventur, sunt vera alaudia, quia ipsum jus feudale vel census retentum à domino concedente feudum vel censum, est pars homogenea dominii & ipsius rei dominantis & ejusdem qualitatis per notab. Bald. Joan. de Imol. in *l. talem. per illum textum. in fin. ff. de hered. instit.* secus est de jurisdictione, quia quantumcumque sit annexa rei, non est essentialiter pars dominii ipsius rei, quia per * se subsistit, & de se nihil habet commune cum dominio & proprietate rei, sed semper heteroge-

* Alaudiū nobile paganicum.

* Jurisdictio per se subsistit.

nea est, ut sæpè dictum est. Patet etiam necessario, quia jurisdictio competens inferiori à Rege, in hoc regno nunquam est alaudialis, & hoc esset impossibile per notata suprà §. 1. *gloss. 5. num. 53. & 54.* Sed necesse est quod recognoscatur à Rege tanquam à supremo directo domino. Et sic quantumcumque sit unita castro vel latifundio alaudiali, tamen feudalis est & in feudo recognoscenda à Rege qui non potuit dominium directum nec jus supremarum appellationum jurisdictionis suæ in totum vel in minima parte addicere vel appropriare. Sed dices, quomodo igitur fit ut adjunctio jurisdictionis nobilitet alaudium, cum jurisdictio semper remaneat essentialiter & naturaliter disparata? Respondeo, ex eo quod tunc alaudium æquiparatur feudo nobili quantum ad successiones & jura primogenituræ. Alioquin nudum alaudium non æquiparatur feudo, sed rebus paganicis, & ita dispositum fuit ne contingeret secundogenitos filios etiam in legitima fraudari. Alaudium igitur paganicum, est nudum prædium alaudiale, cui neque jurisdictio inest, neque ab eo moventur feuda vel census, ut patet in hoc textu. Et similem ferè divisionem faciunt reliquæ consuetudines, ut Trecensis §. 54. & 55. & Victriaca. §. 19. & 20. & ita distinctio in nostra consuetudine adjecta fuit in solemni consessu redactionis harum consuetudinum ad optimum finem, ne videlicet accideret secundogenitos filios in totum etiam legitima fraudari in successione parentis, qui non reliquisset nisi domum alaudialem: ut diximus suprà §. 13. *gloss. 4. quæst. 3.* Ex quibus manifestè patet, quod jurisdictio, subfeuda, census, adhærentia feudo, vel alaudio nobili, non cedunt jure præcipui soli primogenito capienti totam mansionem principalem, sed debent inter filios dividi sicut residuum bonorum feudalium. Nunc ad ampliorem discussionem hujus §.

** Præsumitur res alaudialis.*

4. Quæro primo, utrum in dubio res * præsumatur alaudialis: an vero feudalis vel censuaria? Pone Baronem vel Castellanum manum dominicam injecisse certo fundo ex defectu solutionis census. Intercedit possessor dicens fundum suum esse francum alaudum, neque feudali neque censuali conditioni subjectum, superior replicat illum fundum situm esse sub sua jurisdictione & in suo territorio in quo est directus dominus; & sic quod nisi appareat fundum esse feudalem, præsumi debet censualis. Quæritur, non apparentibus aliis documentis nec probationibus, de conditione rei, quid dicendum, & qualis debeat judicari? Et primo videtur judicandum * pro domino territorii: quia habens territorium limitatum ab antiquo, est fundatus de jure communi infra metas ejusdem, ad exercendum in qualibet parte territorii, quod in toto universali exercet. *Argum. l. pupillus. §. territorium. ff. de verbor. signif. l. qui ex vico. ff. ad municipa. l. forma. §. si vero quis agrum. ff. de censib.* per quæ ita decidit Joan. Fab. in *l. 1. collat. 2. vers. sed tu potes dicere. C. de sum. Trin.* addens quod secundum Speculatorem omnia censentur teneri a domino territorii. Et in terminis specificis hanc quæstionem nostram inter dominum territorii & possessorem certi fundi negantem rem esse emphyteuticam vel censualem, decidit Joan. Fab. in *l. 1. C. de jur. emphyt. ver. item dico.* quod est præsumptio pro domino (scilicet territorii) licet contractu non probetur si residuum territorii movetur ab eo.

** Pro domino territorii.*

** Res alaudialis præsumitur.*

5. In contrarium * videtur judicandum pro possessore seu pro domino particulari aut proprietario fundi, quia in dubio quælibet res præsumitur libera, *l. Imperatores. l. cujus. ff. de servit. urb. prædio.* cum similibus. Sed feudalis & censuaria conditio est quædam servitus: per notata suprà §. 1 *gloss. 5. col. 1.* Unde nulla res præsumitur esse feudalis nisi probetur, inquit Bal. *in cap. cæterum ad fid. de judici.* & eadem ratione nec censuaria nec emphyteutica, quoniam in dubio alaudialis præsumitur. Bal. & omnes in *cap. 1. §. inter filiam. si de feud. defunct. contr. fit inter. dom. & agn.* hinc est quod domini civitatum, castrorum & similes, * non habent intentionē fundatam in aliquo directo dominio feudali, censualive, emphyteutico, vel alia servitute aut pensitatione super rebus sitis in eorum territorio, sed solum habent intentionem fundatam quoad jurisdictionem: ut post Hostiens. tenet Joan. And. Henry. Panor. Feli. in *cap. si diligenti. de præsumpt. in cap. nimis de jurejur.* Anth. Butr. in *cap. cum contingat. col. 2. ver. quadam est potestas dominica. de foro compet.* And. de Iser. in §. *illud quoque. col. 3. 4. & 5. de prohib. feu. alien.* per Federic. in *usibus feudor.* Jacob. de S. Georg. in *investitu. in ver. quiqui. præstit. jura fideli. col. 2. & in verb. dictique vassalli primi recognos. d. feud. col. 3.* Stephan. Bertran. in *consi. 30. quicquid sit consil. 238. domini civitatum lib. 2. & consil. 1. col. 1. num. 4. lib. 3.* Imò etiam * supremus princeps non est fundatus in dominio rerum particularium, nec dicitur universalis dominus nisi quoad jurisdictionem & protectionem: ut per gloss. & doctores in *l. bene a Zenone, C. de quadri. præscript. gloss.* & Bartol. in *l. 2. in ver. & cujus in quibus. caus. col. dami. accusa. poss. lib. 1 r. C.* And. Iser. in *c. unico de capita. qui curiam. vendi. collat. 8. & in dicto § illud quoque. & quæ sunt reg. collat. 29. in usibus feud.* Alexand. in *consil. 112. in causa & hic col. 2. lib. 4.*

** Domini civitatum.*

** Princeps.*

** Solutio.*

6. Pro brevi * resolutione concludo post Soci. in *l. 1. in princip. collat. 4.* (*ubi hoc optimè resolvit*) *ff. de acquiren. vel amitt. possess.* quod habens territorium limitatum in certo jure sibi competente in illo territorio, est fundatus in jure communi in eodem jure in qualibet parte sui territorii. *l. ede sacra. §. fin. ff. de contrahen. emptio. cap. cum Episcopus. de offic. ordin. cap. 1. §. item si quis junctis notatis,* ibi per Bald. *quibus mod. feud. amitt. in usib. feud.* unde aut dominus superior habet jurisdictionem territorii, & est fundatus in jurisdictione in qualibet parte & loco territorii, non autem in dominio etiam directo tantum, quia jurisdictio nihil habet cum proprietate rerum, nec cum juribus feudalibus vel censualibus, ut sæpè dictum est. Aut vero dominus habet dominium ipsius territorii, saltem directum terrarum sitarum in eodem territorio, & tunc habet fundatam intentionem, ut quilibet fundus ejusdem territorii qui non est de domanio suo, saltem debeat ab eo tanquam domino directo recognosci in feudum vel censum, non autem ex hoc erit fundatus in jurisdictione. Si vero habeat territorium limitatum in dominio directo terrarum & jurisdictione earum, erit fundatus in utroque in qualibet parte. Idem in effectum solvit Soci. in *consil. 86. in causa communitatis. collat. 2. lib. 1. quod est repetitum in consil. 169. lib. 2.* Socin. in *consil. 127. visis capitulis collat. 2. lib. 1. quod est repetitum in consil. 181. lib. 2.* Et hæc distinctio est clavis necessaria, quia quandoque invenitur aliquis investitus de jurisdictione castri vel territorii, alio non adjecto: & tunc non potest aliud prætendere quàm jurisdictionem. Quandoque invenitur aliquis cum jurisdictione vel sine ea investitus de castro cum certo territorio vel amplo latifundo certis limitibus designato & sic de ipso dominio universitatis agrorum, cum subfeudis & censibus intra eosdem limites contentis. Et tunc habet fundatam intentionem, quod quilibet possessor fundi in eodem territorio teneatur eum agnoscere in feudum vel in censum, & quod res non sit alaudialis, nec ab alio movens, nisi hoc clarè per possessorem probetur: & ita in hoc casu dumtaxat loquitur & intelligitur præfata sententia Joan. Fab. in *d. l. C. de summ. Trin. & in l. 1. C. de jure emphyt.*

7. Secus si territorium vel latifundium non sit vel non appareat consistere in certis limitibus & finibus à quibus nihil apparet exceptum: vel non sit exceptus locus in quo situs est fundus controversus, sed consistat in variis portionibus terrarum distantium, prout sæpè contingit, & tunc in dubio non puto fundatam intentionem domini in aliquo, etiam si fortè

fundus, de quo agitur, sit vicinus terris ab eodem domino moventibus vel ei subjectis. Secus si appareat dominum esse in possessione vel quasi, vel fundum de quo agitur facere partem locorum in investitura domini contentorum: quia tunc non sumus in dubio. Sed adverte, ista adusque tendunt ad ostendendum dominum territorii non esse fundatum in dominio utili sive (ut communi nostro loquendi modo utar) in proprietate rerum sitarum in suo territorio: sed dumtaxat in dominio directo feudali vel censuali; quod est verum, quando illæ res non apparent derelictæ, sed ab aliquo licet forte absente possideri. Et hoc est indubitatum.

Ad quem spectant terræ carentes possessore.

8. Si vero * nullus invenitur possessor, tamen apparet quod illæ res aliàs fuerunt cultæ & possessæ, & supersunt vestigia. Et tunc tenet Paul. Aret. Socin. & alii in *l. 1. in princip. ff. de acquirend. vel amittend. possess.* & adhuc idem esse. Rationes eorum vide apud eos ne prolixior sim. Ego autem sum in alia sententia, & sic distinguendum puto in hoc puncto: Aut apparet quod fuerunt novissimè, licet ex diu cultæ & possessæ à subditis domini, & qui habitaverunt vel possederunt prædia in eo territorio: aut apparet fuisse cultas & possessas novissimè à domino loci vel suis prædecessoribus: & non est dubitatio, quia primo casu constat non esse fundatam intentionem domini nisi in directo dominio secundum prædicta. Secundo casu constat fundatam esse intentionem patroni etiam in pleno dominio & proprietate. Aut vero non apparet à quo vel à quibus fuerunt possessæ & detentæ, & tunc contra Aret. Socin. & omnes, teneo in terminis nostræ distinctionis fundatam esse intentionem domini loci, nedum in dominio directo, sed etiam in pleno dominio: idque etiam in terminis juris: quia supponitur & constat dominum de dominio totius territorii vel loci limitati investitum, si reperiantur in eo terræ desertæ, nedum omnino incultæ, & absque ullo vestigio culturæ, sed etiam cum vestigiis culturæ, præsumuntur nunquam fuisse subinfeudatæ nec in censum concessæ, vel aliter per dominum territorio alienatæ, si nec per investituras & catalogos aut aliter de hoc appareat. Sed vel relictæ in eodem statu incultæ vel cultæ per dominum, deinde omissæ coli, prout sæpe accidit, & satis est dominium à domino ejusdem territorii infeudatum habere titulum & fundamentum in dominio, ab alia fortiori præsumptione non elisum. *l. sive possidetis*, & ibi Bald. *C. de pro.*

9. Amplio etiam si sit alius dominus in eodem loco respectu jurisdictionis tantum, quia hujusmodi sterilia & inculta non spectant ad dominum jurisdictionis, sed ad dominum territorii, ut plenius dixi infrà §. 199. declarando illum §. ubi etiam dixi cui competat jus faciendi proclamationes in loco ad finem sciendi, si quis sit possessor & in defectum possessoris sibi applicandi, de quibus per Bartol. Alexand. & alios in *l. rem quæ nobis. ff. de acquirend. vel amittend. possess.* Ex quibus patet quod intelligendo quoddam dictum Paul. *l. quædam C. et. d. l. 1. ff. acquir. vel amitt. possess.* quod terræ steriles, incultæ, & à nemine possessæ in territorio alicujus civitatis, Baronis, vel castellani existentes non fiunt occupantis, sed censentur esse in dominio & dispositione civitatis, vel Baronis, vel Castellani, quod dictum (licet Aret. ibi. not. 2. illud reprehendat) sequitur ibi Soci. *col. 2.* & Jas. in *l. rem. quæ nobis. col. 6. num. 32. ff. de acquir. vel amitt. possess.* Sentit Andr. Alciat. in *l. Sylva cædua. in verb. novalis. ff. de verb. signif.* est de jure verissimum, intelligendo prout debet intelligi quando civitas, aut alius dominus loci est fundatus in dominio territorii, & quando illud territorium est certum, certisque finibus designatum, aliàs non, per prædicta.

Contra Mart. Laudanum.

10. Ex quibus etiam infertur falsum esse quoddam dictum * Mart. Laud. in *rubric. de castella. & castr. §. 12.* ubi dicit quod si princeps concesserit castrum cum toto territorio, non venit usus fluminum, nec locus sterilis, quod erroneum, quia in tali concessione omnia veniunt & transeunt, exceptis fluminibus publicis, & cæteris regalibus. *per l. si quando*, & ibi Bart. Alex. *C. de bonis vacant. lib. 10. C. l. 3. §. cum urbem.* & ibi Bal. *ff. de offic. præfect. urb.* Luc. de Pen. in *l. 1. de privil. schola. l. 1. col. 3. versic. Sed pone rex de vetera. lib. 12.* Soc. in *l. 1. in fi. ff. de jurisd. omn. judic.* *Faciunt not. supra §. 1. gl. 5. num. 47.*

11. Secundo subsequenter quæro: Utrum quis tenere possit francum alaudium in hoc regno sine speciali titulo? (Hæc quæstio est de materia præcedenti, quam sic divisi in duas propter amplitudinem materiæ, & ad faciliorem traditionem.) Et videtur quod sic, quia in dubio res præsumitur alaudialis, & sic possessor in hoc habet intentionem fundatam de jure communi. Unde non tenetur docere de titulo. *l. cogi. C. de peti. hæred.* Sed bene econtra pretendens rem feudalem emphyteuticam, vel censualem, debet docere de titulo vel alio legitimo documento, & quod in dubio res præsumatur alaudialis ultra ad hoc allegata in præcedenti quæstione (ut plenè habeas quando locus occurrit) adde locos plenos Andr. de Iser. *de contr. inter mascul. & fœmi. de benefi. col. 1. in usib. feud.* Alexand. *consil. 129. ponderatis his. collat. 1. lib. 1. consi. 15. visis narratis. collat. 1. l. 5.* Francisc. Curt. *sen. consil. 75.* Domin. Ludovic. *collat. 2.* Jason. in *l. si prius collat. 12. de ope. no. nuncia. & in consil. 60. col. 2, consil. 102. lib. 1.* Albe Bru. *inter consil. feudalia consil. 1. collat. 1. consil. 82. & consil. 89.* Phil. Deci. *consi. 467. & consil. seq. consil. 498, collat. 1. consil. 588. numer. 8.* Francisc. Curt. Junior. *consi. 140. num. 4.* In contrarium videtur quod ista non procedant in hoc regno in quo supremus rex noster nedum est dominus quoad jurisdictionem, sed etiam quoad domininium directum terrarum, & possessionum in eo sitarum. Et expressim scripsit Panorm. in *c. veniens collat. 1. de accusat.* eum esse fundatum in directo dominio bonorum temporalium regni sui, etiam ad ecclesias spectantium.

12. Et refert Guil. Benedi. in *repet. c. Raynutius in verb. & uxor. nomine Adelas. num. 465. de test.* quod super hoc olim orta quæstione apud præfectos ratiociniorum regiorum in hac urbe responsum fuerit, & ad æternam rei memoriam publicis inscriptum monumentis, quod nullus in regno Franciæ tenere possit rem aliquam sine domino, hoc est, quia regem vel alium inferiorem à rege teneatur in dominum directum rei sive mobilis sive immobilis recognoscere. Sed certe istud non potest stare, quia sequeretur quod in regno Franciæ nulla possent esse alaudia, quod notoriè falsum est, ut patet in hoc præcellenti præsidatu aliqua esse per hunc §. qui non est superfluè scriptus. Et vel in hac urbe quæ est caput regni, sunt quædam alaudia, seu plures domus quæ jure alaudii possidentur, ut supponit processus verbalis super hoc §. Similiter & in comitatu hujus urbis & præfecturæ reperiuntur insignia alaudia, ut castrum de Villeacoublay cum latifundio (ubi nuper sanitatis causa rusticatus tum, & ibi me reliquit febris, sed reversum, & hæc pro absolutione hujus primæ partis sedulo scribentem aliquoties repetiit, persistam tamen & finiam, quia plus febri me gravat impressionis interruptio, & avari bibliopolæ importunitas) quod in francum & nobile alaudium possidetur, & spectat ad nobilem & optimum virum dominum Franciscum de Monceaux militem, mihi à multis annis amicitia magna conjunctissimum. Tum per reliquas consuetudines hujs regni, patet multa esse alaudia in patria consuetudinaria. Similiter & in patria quæ jure scripto regitur, ut testatur Guilliel. Bened. in *d. repet. in d. verb. & uxor. nomine. Adela. num. 519.* Ubi reprobat præfatum responsum præfectorum ratiociniis regiis, quod etiam non credo ita simpliciter responsum & registratum

fuisse, interrogavi enim quosdam ex dominis præfectis, qui mihi responderunt se nunquam vidisse in præfatis registris illud prætensum responsum, cui etiam resistit notorietas antiqua facti permanentis in pluribus locis hujus regni. Quinetiam pluribus consuetudinibus hujus regni in scriptis principali jussione redactis, & à supremo hoc senatu homologatis, nominatim cavetur omne hæredium seu prædium censeri, & præsumi francum alaudium, etiam si sit sub territorio & jurisdictione aliena, & possessor nullum titulum ostendat, nisi de contrario probetur, ut in consuetudine *Trecensi* §. 51. *& Nivernensi. titul. des rentes & hypothec.* §. 1. Ex quibus liquet falsum esse illud dictum vulgatum, non posse aliquem in hoc regno tenere terram sine domino. Et hoc intelligendo sine domino, scilicet directo, quem sit necesse in dominum directum soli recognoscere, sed intelligendo sine domino, id est quin subsit dominationi & jurisdictioni regis vel subalterni domini sub eo, est verissimum.

* Titulus collatorius & declaratorius.

13. Modo ad solutionem quæstionis dico quod duplex est * titulus, Quidam collatorius sive juris acquisitorius, & hic propriè titulus est: Quidam declaratorius, & hoc, large accipiendo titulum. Primo modo non requiritur titulus in hoc regno ad tenendum & possidendum francum alaudium sive adversus regem, sive adversus quoscumque inferiores ab eo, quia potest quis allegare se possidere in alaudium etiam si nec literas acquisitionis, nec alium titulum ostendat vel habeat, & etiam in hoc regno præsumitur res (si allegatur) alaudialis esse, nisi in locis ubi consuetudo localis repugnet, ut Meldis in *consuetud. Melden.* §. 119. *& in consuetudine Melodunensi.* §. 97. vel nisi appareat rem sitam infra limites territorii in quo dominus loci est fundatus in dominio directo. Secundo autem modo accipiendo titulum dico, quod etiam simplex titulus declaratorius, vel literæ verificationis nullo modo requiruntur in locis in quibus expressa viget consuetudo juri communi conformis, quod omnis res alaudialis præsumitur nisi de contrario doceatur, ut apud Trecenses, & Nivernenses, quia consuetudo est pro generali titulo declaratorio. Et hoc nisi res sit sita intra territorium domini in eo habentis dominium directum, quia tunc * specialis præsumptio vincit generalem in terminis specialitatis suæ, juxta Bal. in *l. sive possidetis. C. de proba.* Philipp. Deci. in *l. in toto jure. ff. de regulis juris*, in locis autem in quibus consuetudo expresse derogat præsumptioni juris communis pro alaudio, clarum est requiri titulum, ut in dicta consuetudine Melden. §. *centesimo octuagesimonono*, quod intelligo nedum de titulo juris vel rei acquisitorio, sed etiam de simplici titulo declaratorio, qui sufficiet, modo sit concessus ab habente potestatem, & cujus interest. In locis autem in quibus consuetudo nihil de hoc disponit, idem mero jure dicendum est quod in primo modo, vel casu. Tamen quia notoriè major pars terrarum hujus regni est de dominio directo regis, à quo mediatè vel immediatè movetur, & recognoscitur, sive in feudum, sive in emphyteusim, sive sub onere terragii, vel campi partiti, aut aliis modis directi alterius dominii recognitivis, de quibus in rubrica sequenti; & sic illa præsumptio juris communis de alaudio caret effectu in majori parte locorum hujus regni, & interest principis in locis, in quibus est immediatus superior, scire an aliqua & quæ sint alaudia.

* Præscriptio specialis generalem vincit.

14. Poterit juste cogere possessorem alaudii, non ad docendum de proprietate & jure alaudii, nisi alias haberet princeps intentionem fundatam in pleno dominio, vel in directo secundum notata in quæstione præcedenti, sed ad declarandum quid & quantum possideat in alaudio. Et hujusmodi simplex descriptio quum nemini præjudicet, nec mutet, sed conservet qualitatem & statum rei, non potest impediri. Imò etiam cessante suspicione permittitur, ut in simili

* Simplex descriptio

notatur in *l. defensionis facultas*, & ibi gloss. Bartol. Luc. de Pen. Joan. de Plat. *de jur. fisc. libro decimo. C.* per Bald. in *l. si fidejussor.* §. *fina. versic. Item adde. ff. qui satisda. cogant.* imo non tantum prodest principi, sed potius ipsi possessori ad conservationem & verificationem juris sui in posterum. Habet enim hujusmodi descriptio, vicem approbationis & confirmationis alaudii, & quandoque ipsi possessores securitati suæ consulentes, curant habere à rege & præfectis ratiociniorum regiorum causa cognita confirmationem alaudiorum suorum, & hoc modo dixit Guilliel. in *d. repet. in ver. & uxor. nomine Adela. numero quingentesimo decimonono*, multa esse alaudia in civitate Tholosæ à rege Joanne privilegiata, id est, confirmata & approbata, quia non est propriè privilegium nec exemptio, quæ fieri non posset in his quæ semel sunt de domanio regio. Et per prædicta idem dico in inferioribus non simplicem jurisdictionem habentibus, sed dominium directum in territorio, ut nedum vassallos & censuarios territorii sui possint cogere ad declarationem & inscriptionem possessionum, sed etiam tenentes alaudia, ut describatur quid & quantum teneant in alaudio, ad finem ne domini incidant ad temerariam prehensionem alaudialium, & ut hujusmodi bona possidentes quietius & securius possideant, nec ultra usurpent.

15. Tertio quæro: Utrum quis possit præscribere, ut teneat prædium in alaudium? Et perinde est ac si quæratur, an vassallus censuarius, emphyteuta, aut similis, possit præscribere directum dominium, & omne jus dominicum adversus dominum suum. Breviter respondeo, aut agitur de vassallo, sive de re quæ erat feudalis, & nullo tempore etiam cum titulo & bona fide præscribi potest adversus patronum, & hoc nisi centum annis seu tempore immemoriali per notata suprà §. 22. *num.* 11. Et adhuc non potest nec debet præscribens se fundare in præscriptione etiam temporis immemorialis, quia succumberet, sed in præsumptione justitiæ resultante ex possessione tanti temporis, ut in dicto §. 12. *num.* 14. Aut agitur de re censuali emphyteutica, vel simili, & tunc aut allegatur, & probatur possessio temporis immemorialis in qualitate alaudii, & omnino sufficit etiam in locis in quibus consuetudo requirit titulum particularem vel expressum ad possidendum jure alaudii, quia tanti temporis decursus habet vim tituli. *l. hoc jure.* §. *ductus aqua. ff. de aqua quoti. & astiva.* Aut vero agitur de præscriptione minoris temporis, & non sufficit in locis in quibus consuetudo requirit titulum ad possidendum jure alaudii, ut consuetudo Melden. §. 189. & Melodunensis §. 97. in locis autem in quibus consuetudo non requirit titulum, nec aliter disponit, reciditur in quæstionem mistam legalibus, & consuetudinariis argumentis quam tractavi infrà §. 69. ubi remitto. Ex his habes textualia & materiam hujus §. expedita. Sed quia necessarium est tractare de feudis decimarum, ut sub paucis summam rerum habeas,

16. Quarto quæro: Quid de feudo decimarum infeudatarum sive quæ supponuntur infeudatæ ante concilium Lateranense? Breviter respondeo, quod in istis succeditur eodem modo sicut in aliis feudis secundum consuetudinem loci, & ultra possunt vendi, & quocumque titulo etiam sine episcopi consensu transferri in alium etiam laicum, & generaliter in omnibus & per omnia eodem modo regulantur in toto hoc regno sicut cætera patrimonialia bona, & res prophanæ, & ita nominatim disponunt quædam consuetudines, ut Blesensis §. 63. & Nivernensis. in *titul. des dismes.* §. *octavo.* Et cognitio ejusmodi decimarum infeudatarum spectat ad solum judicem secularem privative, & ad judicem ecclesiasticum, & hæc est antiqua observantia & conclusio indubitata in hoc regno, quod ut clarius liqueat rudibus in praxi

* Feuda decimarum.

(quia hæc materia nondum fuit ab aliquo discussa.) Pone laicum habentem decimam prædialem suæ parochiæ infeudatam ante concilium Lateranense, vendere vel donare hujusmodi feudum decimale alii laico, à quo parochus incipit vendicare, reus excipit quod decima per eum acquisita est infeudata ante concilium Lateranense, parochus replicat quod illa infeudatio non prodest nisi infeudato, & descendentibus ex eo: cæterum quod non potuit aliquo modo transferri in alium laicum. Quid dicendum? Videtur pro parocho judicandum, per textum ex concilio Lateranensi decisum in *capit. prohibemus. de decimis.* Ubi tenet Panorm. non posse in alium laicum transferri, etiam de consensu Episcopi, per illum textum in verbo, *aliquo modo.* Et est communis opinio, licet gloss. & ibi Hosti. in *sum. tit. de deci.* §. *tertio quaritur. versicu. porro aliud in decimis.* Jason. in *consilio* 155. *in fin.* 158. *collat. prima, volum.* 1. contra teneant, quòd nunc non discentio, & ita tenet Joan. Fab. *insti. de rerum divis. ad fin. princip.* Et idem sentit, in §. *loca. in princip. instit. de empt. & vend.* Nec obstat quod Joan. Fab. *instit. de actio.* §. *Item Serviana. collat. duodecima. versicu. quid si decima,* tenet quod in regno Franciæ hujusmodi feudum decimale, seu decima feudalis possit hypothecari, quia per dictum cap. *prohibemus*, non prohibetur pignoratio vel hypotheca decimæ infeudatæ etiam laico, & sine authoritate episcopi, sed solum prohibetur alienatio & ipsa translatio, & sic Joan. Fab. non contradicit opinioni suæ præcedenti in præfatis locis.

17. Antequam veniam ad solutionem, præmitto quod si feudum dominicale sit annexum castro, vel dependeat ab alia re prophana, tunc simul cum universitate seu dotalitate illius rei, potest quomodolibet alienari vel transferri sine consensu episcopi, etiam de jure canonico, per textum & notata in *cap. ex literis de jur. patronat.* Et de hoc non quæritur. Sed si hujusmodi feudum stet vel per se separatim, & principaliter vendatur, tunc loquitur dictum cap. *prohibemus* & procedit quæstio in qua prædictis non obstantibus, dicendum liberè posse alienari in hoc regno in vim consuetudinis generalis quod omnia feuda sicut patrimonialia regulantur, & ad cognitionem solius secularis judicis spectant.

18. Nec obstat *dict. cap. prohibemus*, & concilium * Lateranense quod fuit celebratum ab Alexand. 3. papa, anno domini millesimo centesimo septuagesimonono, ut recte tradit Joan. Andr. in *collecta.* Anthonius de Butri. in *cap. cum apostolica*, & ibi Card. Flor. *col.* 3. *quæstione* 2. *de his quæ fi. à præl. sine consil. cap.* Cæpol. in *tractatu de simulat. contract. in fin.* Guid. Pap. in *decis. Delph. quæst.* 208. *decis. Tholos.* 439. *in fin.* ubi mirandum est Sthephan. Auffrer. aliam temporis datam ex Plat. & Bergom. adducere, cùm ex scriptis Pla. & Berg. facile appareat hujusmodi concilium ab Alexand. 3. circa finem, scilicet anno penultimo pontificatus sui habitum esse, cùm Romam post longam absentiam redisset, ex quo attento tempore dicti pontificatus verificatur data Joan. Andr.

* Tempus concilii Lateranensis.

19. Solvendo autem dico, quod illud concilium Lateranense fuit celebratum post infeudationem decimarum laicis factam, & jus eis quæsitum. Et sic papa cum suo capitulo seu collegio Cardinalium præsidens Romæ in æde S. Joan. Lateranensis (quomodo * celebratum concilium Lateranense appellatur) quæ * est major & principalior Romana ecclesia, & apostolica sedes nuncupatur secundum Joan. Andr. Gemin. Philipp. Franc. in *c. fundamenta, collat. prima de elect. in* 6. *& in cap.* 2. *de præscript. in* 6. benè potuit statuisse quod amplius ecclesia non infeudaret hujusmodi decimas, & sic impedire jus de futuro laicis acquirendum, quia hoc modo non statuebat super rebus vel juribus laicorum, & ad secularem jurisdictionem spectantium, sed legem ponebat clericis & rebus concessis, & adhuc existentibus in jurisdictione ecclesiastica, sed non potuit præjudicare juri semel acquisito laicis in decimis infeudatis ante dictum concilium, quia illæ decimæ fuerunt ab ecclesia expropriatæ & effectæ (tanquam res prophanæ) proprium patrimonium laicorum secundum morem cæterorum feudorum, quia infeudatio censetur facta secundum consuetudinem loci in quo sita est res infeudata, ut plenè dixi *supra* §. 12. *in fin.* Fuit igitur ex tunc juxta consuetudinem loci acquisitum laicis jus possidendi, vendendi, & quocumque modo sicut patrimonialia disponendi illas decimas. Igitur non potuit papa nec summum concilium limitare jus laicis acquisitum. Imò nullo modo potuit statuere, nec legem dicere laicis, nec super illis decimis jam infeudatis, utpote quum non essent amplius sub jurisdictione Ecclesiastica, sed effectæ essent res prophanæ, & de temporali jurisdictione. Ergo per textum *in c. novit. de judi.*

* Cur vocetur concilium Lateranense.
* Ecclesia S. Joannis Lateranensis, major & principalior Romæ.

20. Amplio primo, nedum si hujusmodi feuda competant merè laicis, sed etiam si competant clericis, sed ratione patrimonii, * quia in hoc censentur laici, nec subsunt papæ, sed principi seculari, ut per Innoc. expressum in *cap. noverit. de sentent. excomm.* latè suprà in *proœm. gloss.* 6. Intelligitur etiam si hujusmodi feudum competat clerico per se & separatim, & non sit annexum castro vel alii rei patrimoniali. Facit textus in *c. cum dilectus*, & quod ibi notant Panor. & alii, quod si clericus habeat jus patronatus ratione patrimonii in hoc judicatur tanquam laicus, & censetur jus patronatus laicum, & non ecclesiasticum, ita quod nec papa nec legatus de latere possunt illi derogare, nec sine præsentatione conferre, prout possunt de jure patronatus ecclesiastico, *cap. dilectus de offic. delegat.* quod est intelligendum nedum si illud jus patronatus spectat clerico ratione castri cui est annexum, sed etiam si per se stet, modo competat clerico ratione fundationis à se factæ de suo patrimonio, vel ex successione prædecessorum, & non ratione ecclesiæ vel beneficii, in quo non habet nisi titulum.

* Clerici in patrimonio sunt laici.

21. Amplio secundo, etiamsi hujusmodi feudum decimale esset in ecclesiam translatum, imò etiam amortizatum, in qualitate tamen feudi. Ad quod intelligendum notandum est, quod * Ludovicus nonus Francorum rex statuit, quod decimæ ad ecclesiam reversæ ex tunc, & deinceps semper censerentur & reputarentur res merè ecclesiasticæ, tanquam ad originem, & primitivum statum suum reversæ, etiamsi constaret quod prius spectabant laicos jure infeudationis ante concilium Lateranense. Quæ quidem constitutio debet intelligi (& ita sæpe audivi amplissimum illum & eruditissimum virum dominum Petr. Lysetum protopræsidem in supremo hoc senatu dicentem graviter, & plura ad hoc ejusdem senatus arresta advocantem) quando decima ecclesiæ donatur per se & simpliciter sine onere feudi vel feudo suppresso, ita quod ecclesia cui datur à nemine teneat in feudum, sed liberè & jure proprio possideat: tunc enim decima recuperat antiquam naturam rei merè ecclesiasticæ (quam canonistæ spiritualem vocant) sed ineptè & impropriè, cùm non sit res spiritualis essentialiter nec effectivè, non magis quàm mansus doti ecclesiæ deputatus, sed solum per quamdam deputationem, ut per Joan. Gerson. in *tract. de vita spiritu. animæ. & in* 1. *lectione super Marcum*) ita ut per privilegia ecclesiæ data, sit deinceps excmpta à jurisdictione seculari, nec possit a potestate seculari præhendi. Et hoc procedit sive hujusmodi decima detur vel remittatur ipsi ecclesiæ parrochiali ad quam de jure communi spectat, sive alii ecclesiæ vel collegio ecclesiastico, dummodò sine onere & qualitate feudi.

* Constit. Ludov. 9.

22. Secus

22. Secus ſi laicus habens hujuſmodi decimam quam recognoſcit in feudum immediatum ab alio laico, donaret hujuſmodi decimam vel feudum ſuum decimale eccleſiæ etiam parrochiali, quia etiamſi ſimpliciter & nullo onere expreſſo legaverit vel donaverit, non amittit naturam ſuam præſentem, nec recuperat antiquam, quia non eſt in poteſtate donantis præjudicare ſuperiori patrono ſuo. Et ſic tranſit cum onere ſuo, & poteſt cogi eccleſia à patrono nedum ad recognitionem & ſolutionem relevii etiam vi prehenſionis, *ut ſupra* §. 1. ſed etiam ad vacuandum manum ſuam, & transferendum in alium laicum, ſecundum notata *ſuprà* §. 33. *quæſt.* 41. *&* §. 51. *quæſt.* 12.

Poſte...o defertur ad titulum.

23. Idem ſecus ſi quis laicus decimam ſuam infeudat eccleſiæ, vel ei concedat in feudum & ad onera feudalia erga ſe, quia tunc ſemper remanet feudalis & res prophana, etiamſi eccleſia longiſſimis temporibus non exigeretur, nec præſtaret jura feudalia, quia non præſumitur intervertiſſe poſſeſſionem vel quaſi feudalitatis, ſed ſemper in qualitate in qua acquiſivit, poſſediſſe; præſumitur enim poſſeſſio continuata in qualitate tituli & conformiter ad titulum, ut per gloſſ. fin. in *l. quadam mulier. ff. de rei vendicat. gloſſ. in l.* 2. & ibi Bar. C. *de acquir. vel reti. poſſ.* Bar. in *l. cum ſolus ad fi. ff. de uſucap.* Ang. in *conſil.* 161. *viſo puncto.* Ludov. Roman. *conſil.* 228. *pro plena. verſ.* 11. Soc. *conſil.* 15. *Inſignis doctor. lib.* 4. An autem ſaltem in præcedenti caſu: quando eccleſia ſine onere feudi acquiſivit, poſſit præſcribere ut jure proprio tanquam rem eccleſiaſticam liberè poſſideat, dicam infrà §. 69.

24. Item ſecus ſi feudum decimale tranſiret vel reverteretur ad eccleſiam non per ſe, ſed cum univerſitate caſtri, vel alterius rei temporalis cui annexum eſt, & à quo dependet, quia ſemper retinet naturam feudi & rei prophanæ, ſicut & ipſum principale cui accedit. *cap. acceſſorium, de regul. jur. in* 6 *cap. dilectus* 3. *de prebend.* hoc enim caſu eccleſia ſive prælatus non fruitur hac decima tanquam eccleſia, vel tanquam prælatus eccleſiaſticus ſimpliciter, ſed tanquam domina vel dominus loci temporalis à quo feudum decimale dependet. Et prædicta procedunt quantumcumque feudum decimale, tanquam feudum eccleſiæ datum, vel ad eam cum univerſitate alterius rei tranſlatum, amortizetur, ſive per ſe, ſive cùm univerſitat rei, quia amortizatio non immutat qualitatem rei, nec eximit à juriſdictione ſeculari, ut plenè dictum eſt ſuprà §. 51. *num.* 78.

25. Et ſic feudum decimale ad eccleſiam pertinens, ſpectat ad agnitionem judicis ſecularis, privativè ad omnem judicem eccleſiaſticum, & ſaiſiri ſive prehendi poteſt, & iterum ad laicos reverti, ſive jure feudi aut aliàs, etiam principaliter alienando vel vendendo ſervata ſolemnitate eccleſiæ, non obſtantibus omnibus præfatis juribus canonicis, ſicut * cætera bona temporalia ſive immobilia eccleſiarum de foro & juriſdictione ſeculari ſunt, imo in *cap. non minus. de immunita. eccleſia. in cap. noverit. de ſentent. excomm.* & prehendi & cum decreto vendi poſſunt.

* Temporalia eccleſiarum ſunt de foro ſeculari.

26. Modo redeundo ad quæſtionem noſtram, non obſtant dicta Joan. Fabri qui erat callendiſſimus conſuetudinum regni Franciæ, qui rectè & ſubtiliter perpendendo ejus verba, tenet præfatam concluſionem noſtram. Et primo in dicto *princip. inſtit. de rer. diviſi.* & ideo credo ubi dicit quod ſi quis det omnia bona laico, non videtur date decimam quæ non acquiritur per tranſlationem. Reſpondeo quod in illo verſiculo loquitur in terminis juris communis & ſcripti, & non tanquam interpres jurium Gallicorum vel conſuotudinum Franciæ, prout in dubio quilibet legens inſtitutiones vel aliud volumen de corpore utriuſque juris. Sed in verſiculo ſequen. ibi, Credo etiam, incipit obiter loqui de conſuetudine regni Franciæ, & ex illa infert, quod prædicta veniant in generali alienatione, & ſic quod etiam feuda decimalia poſſint attenta illa conſuetudine in laicos libere transferri. Quod autem Joan Faber in hac illatione ſentiat de feudis decimarum, patet primo ex generalitate dictæ illationis, & ex verborum ſerie. Secundo & inevitabiliter ex clauſula immediate ſequenti ibi, cùm eſſet ratio dictorum capitulorum. Et ſic expreſſe ſe refert ad textus & ſanctiones juris canonici, à quibus recedit in terminis & locis conſuetudinis regni Franciæ. Et per hoc reſponſum eſt ad id quod dixi in princ. *dict.* §. quia ibi loquitur in terminis juris ſcripti. Ulterius concluſionem noſtram tenet Joan. Fab. in *d.* §. *Item Serviana inſtit. de action.* quia poſtquam locutus eſt in terminis juris, incipit loqui de conſuetudine regni Franciæ, ſecundum quam feuda liberè venduntur & pignorantur: ex qua infert quod ſuppoſita dicta conſuetudine poſſit feudum decimale pignorari. Unde ſequitur poſſe etiam libere vendi, quia ratio conſuetudinis in qua illud dictum fundatur, & ſecundum quam dictum debet intelligi & ampliari, *l. regula. §. fi. ff. de jur. & fact. ignor.* æque concludit tam in venditione quàm in pignoratione. Et hæc velut pro fundamento & elementis hujus uberrimæ materiæ decimarum infeudatatum breviter perſtricta ſufficiant. Fuſius hæc deducere & reſolvere ſtatueram, ſed temporis brevitas & quorumdam de prolixitate mea querelæ impellunt, ut calamum ſiſtam, & reliquas hujus materiæ quæſtiones aliis in locis reſervem.

* LXIX.

*Hi 4. ſequentes articuli additi ſunt per novam conſuetudinem.

LE ſeigneur haut juſticier qui a cenſive, peut avoir *colombier* à pied, ayant boulins juſques au rez de chauſſée.

LXX.

AUSSI le ſeigneur non haut juſticier ayant fief, cenſive & terres en domaine juſques à cinquante arpens, peut avoir colombier à pied.

LXXI.

NUL ſeigneur ne peut contraindre ſes ſubjets d'aller au *four* ou *moulin* qu'il pretend bannal, ou faire corvées, s'il n'eſt en titre valable, ou adveu & denombrement ancien. Et n'eſt reputé titre valable, s'il n'eſt auparavant vingt cinq ans.

locorum quæ consuetudinibus reguntur, ut sic longo labore nostro in brevi aperta fiant, & perspicua juris studiosis, & ad rempublicam regendam causasque certe adjudicandas vel agendas tendentibus, quæ vix lauream civilis disciplinæ feliciter adeptis post diuturnam forensium negotiorũ exercitationem dignoscere contingebat. Non enim in hoc opere compilo theorias Bartholi, Baldi, cæterorumve insignium juris professorum, nec ex his crescit immensitas hujus operis, ne aliqui forsan cavillentur universas juris materias à me transplantari, deduci, & aptari super his consuetudinibus, sed longè aliud ago. Totum enim studium meum, & omnis labor tam in inventione quàm in judicio & dispositione, versatur in hoc, ut super singulis titulis & articulis hujus consuetudinis (præter textualium expositionem) diligenter & accuratè mediter & inveniam quæstiones & dubia, quorum super unoquoque titulo vel paragrapho quæstio & disputatio versari potest, & de facto versatur in praxi tam in judicando quam in consulendo inventaque perpenso & maturo judicio (ad normam legalis illius & absolutæ æquitatis quæ ex civilibus præceptis & consuetudinibus, personarum rerumque circumstantiis & in summa ex totius negotii plena & symmetra consideratione impletur, ut pulchrè & eleganter describit Thrypho, in *l. bona fides. ff. depos.*) sincerè decidam: inventaque & decisa suis quibusque locis quam aptiori & clariori possit ordine tradam & disponam: non enim recitatorem decisionum juris scripti, vel inventorem alienorum, sed consuetudinarii juris interpretem sum professus, tametsi nonnunquam in hoc opere prout loci occurrentis ratio exigit novos quosdam intellectus (ex multis à me noviter meditatis & in aliud opus mearum decadum reservatis) ad certas leges deducam, cæterum ab aliis discussa & decisa non repero (quod scholas regentibus & vivâ voce docentibus relinquendum est) nec transfero, sed si locus occurrit ad illa remitto, nisi novi aliquid annotandum aut addendum sit, nihil enim in publicum edendum, aut Typis excudendum censeo, nisi quod novum aliquod lumen, & utilitatem afferat. Porro nemini absurdum videri debet si nunc prima hæc pars seorsum à reliquis tribus in lucem prodeat, quum unum justum volumen per se impleat, nec omnia simul profundi aut excudi possint, & quia non vacat omnibus omnium cavillis respondere, sufficiat cunctis notum esse primam hanc partem non temere in publicum editam esse, sed magno maturoque judicio & probatione doctissimorum, illustrium & principum virorum, jussuque ac mandato principali. Siquidem illustrissimus ille & vigilantissimus *Guilhelmus Poietius Franciæ Cancellarius* jussit primam hanc partem peritorum in ea re virorum censuræ subjici, & juxta edictum regium & arresta supremi hujus senatus priusquam ederetur, probari quale opus esset; ut si legitimum & utile inveniatur, in lucem publico decreto prodiret, sin contra illegitimum & luce indignum appareret, perpetuis tenebris damnaretur ac sepeliretur. Eamque provinciam præfatus Cancellarius nominatim commisit illustri illi & clarissimo jureconsulto Domino Joanni Jacobo Præsidi Parisiensi in civilibus caussis Subpræfecto, qui ut est acerrimi & incorruptissimi judicii, diligenter cuncta excussit & retulit ad Cancellarium in præsentia plurium illustrium & peritissimorum virorum magni consilii regis. Qua relatione audita præfatus Cancellarius decrevit hoc opus imprimendum, & in publicum edendum, atque in eam rem regiæ majestatis nomine diploma privilegii chalcographorum magistro concessit, & majore sigillo regio obsignavit. Perfruamini igitur lectores amantissimi primoribus hisce laboribus meis, & meliora in dies & augustiora expectate: futurum enim confido ut reliquæ totius operis partes longe fœliciori Minerva prodeant, quando benigniori numinis afflatu mihi defunctus videor adversis valetudinibus & fortunæ casibus noxiis, quibus sub tempus compositionis & editionis hujus primæ partis fere obrutus & absorptus fui.

Τῷ Θεῷ δόξα.

IN NOMINE DOMINI NOSTRI JESU CHRISTI. AMEN.

SECUNDA PARS COMMENTARIORUM

Analyticorum in consuetudines Parisienses, solertissimi & consultissimi Jurium Doctoris & Professoris D. Caroli Molinei, Parisiensis, in supremo Parisiorum Senatu, & amplissima Curia Franciæ, antiqui & experientissimi Advocati.

Titre II. De censive & droits seigneuriaux.

EPITOME TIT. II.

1. *DVo genera jurium dominicalium, Feudale, Censuale.*
2. *Campipars.* Bourdelagium, *non sunt regulariter jura dominicalia.*
3. *Duo tantùm jura dominicalia, alia verò onera eodem jure non gaudent.*
4. *Non omnis dominus directus est dominicalis.*
5. *Plura jura dominicalia non concurrunt.* 6.
7. *Termini quatuor, census, æquivocum: census Romanus.*
8. *Census pro tributo capitis soli.*
9. *Novus intellectus.* l. sacrosanct. C. de sacros. eccles. 10.
11. *Exceptio debet esse de Regula.*
12. *Specialiter inhibitum, plus timetur.*
13. *Censitor peræquator, aliud magister census, & censor.* 14.
15. *Tributum in recognitionem, non particularis sed universalis dominii.*
16. *Coloni ascriptitii nullum censum pendebant domino, contra omnes* 17.
18. *Census tertio secundum canonistas tam generaliter ut nil concludat.*
19. *Quarto pro canone fundiario.*
20. *Quinto pro modico canone in recognitionem dominii directi & jurium dominicalium.*
21. *Census ipse est contractus nominatus, convenit emphyteusi, differt.* 22.
23. *Emphyteusis differt à concessione in reditum.* 24. 36.
25 *Ager vectigalis genus est.* 26. 27. 30.
28. L. sciendum §. 1. qui satisd. cogan.
29. *Emphyteusis duplex, temporalis, perpetua.* 34.
31. *Temporalis ecclesiæ permittitur non ultra tertiam generationem, etiam jure canonico* 32.
33. *Hodie specifica differentia emphyteusis est commissum post triennium.*
34. *Contractus perpetuarius.* 35.
37. *Non censetur contractus censualis vel emphyteuticus, nisi expressè constet;* 41. 43.
38. *Emphyteusis non requirit scripturã.* 39.
40. *Non valet argumentum de emphyteusi ad censum, & contra.*
42. *Contractus libellarius.*
44. *Ecclesiæ nostris consuetudinibus ligantur.*

TITULUS SECUNDUS
DE CENSU ET JURIBUS DOMINICALIBUS, SCILICET CENSUARIIS.

*Duo genera dominii directi in Gallia. *Duo jura dominicalia.

1. QUEMADMODUM in Gallia * duo sunt genera dominii directi, prædiorum seu rerum immobilium, videlilicet feudale, & censuale: ita duplicia * sunt jura dominicalia, illis attributa, videlicet feudalia, de quibus in titulo præcedenti, & censualia, de quibus in hoc titulo & in similibus aliarum Galliæ consuetudinũ titulis. In tota enim Gallia, tam quæ moribus quàm quæ jure scripto regitur, non solent esse alia jura dominicalia quàm hæc duo. Quod enim Blesis faciunt tertium jus dominicum, quod vocant * Campipartem sive terragium, ut in *consuet. Blesens.* §. 33. §. 130. species est census generaliter sumpti, quæ consistit in reditu pecuniario vel pecunia æstimabili, sine homagio & honore feudali, ut census annuus, quamvis ibi tanquam species coæqualis distinguatur à censu magis specialiter sumpto: Sic in consuetudine Nivernensi *c. 6.* quod vocabulo barbaro obscuræ origini & duræ conditioni congruo vocant * Bourdelagium à censu distinctum, species est census onerosioris & despicabilioris. Idem in paucis similibus.

*Campipars.

*Bourdelagium.

2. Et nota quòd quamvis sæpe in consuetudinibus Galliæ fiat mentio de Campiparte vel Bourdelagio, ut in *consuet.* Aurelianensi §. 137. *cum sequent. Et* Carnotensi. §. 113. *cum seq.* tamen non est jus dominicale, nec laudimia trahit, nisi ubi consuetudo hoc expresiè dicit, ut Blesis, Niverniis, & in consuetudine de Lorriz, *c.* 3. §. 4. & in consuet. Sylvanectensi §. 239. aliàs inter jura privata & servitutes particulares computantur, quamvis quandoque possint concurrere cum censu, ut quodlibet aliud ejusdem rei privatum onus, ut in *consuet.* Aurelian. §. 140. videlicet ex impositione particulari ubicumque ita pactum fuit.

3. In hoc autem nobili præsidatu & ditione Parisiensi, & etiam in toto Regno, nisi ubi alia est specialis consuetudo, nulla sunt alia jura dominicalia quàm feudalia, vel censualia contenta in hoc & præcedenti titulo: ita quod consuetudo nostra loquens, *des droits seigneuriaux*, id est, de juribus dominicalibus, non intelligitur nec verificatur nisi de iis quæ in his duobus titulis ab eadem consuetudine exprimuntur & describuntur, prout diximus *suprà* §. 2. *gloss.* 6. *num.* 1. *&* §. 33. *q.* 40. *num.* 125. *&* 126. Non tamen inconvenit quin vel ipsi domino directo feudali aut censuali ex speciali pacto debeantur alia quædam jura & commoda, seu reditus aut vectigal super re feudali aut censuali: sed ista non sunt nec computantur inter vera jura dominicalia, sed inter * jura privata & servitutes, quæ ex variis concessionum & contractuum vel causarum figuris cuivis privato & extraneo seu non habenti dominium directum deberi possunt, unde ejusmodi jura non habent fomentum hujus consuetudinis, sed relinquuntur in dispositione juris communis, nec pro illis juribus privatis & ab hac consuetudine incognitis, competunt remedia & privilegia, specialiter ab hac consuetudine, pro juribus dominicalibus introducta.

*Jura privata.

4. Non est etiam inconveniens, sed frequentissimum, aliquem esse dominum directum fundi, & tamen nullum jus dominicale habere, qualis est locatio ad longum tempus, quæ dominium utile & possessionem naturalem habet, *l.* 1. *in fin. l. ult.* & ibi per gloss. & doctores. *Si ager vectig. vel emphyteut. vendi*[illegible] & tamen locator habens verum dominium directum & veram possessionem civilem, nullum habet jus dominicale in conductorem vel fundum conductitium. Tametsi ei concedatur quoddam jus pignorationis in bonis mobilibus domus conductitiæ, ut in §. 164. Sed illud non est jus dominicale. Jus enim dominicale in consuetudine nostra, & secundum nostrum communem loquendi modum, est illud dumtaxat quod jure domini directi, feudarii, vel censuarii competit, vel debetur ex dispositione legis & consuetudinis feudalis vel censuariæ domino directo feudali vel censuali, unde nec ad alia jura quàm in hac consuetudine expressa, nec ad alios dominos directos fieri debet extensio. Idem dicendum de dominio directo emphyteuseos respectu emphyteutæ vel rei emphyteuticæ, & de dominio directo respectu superficiarii vel libellarii, vel de eo qui concessit prædium ad certum annuum & perpetuum reditum, cum retentione expressa vel etiam tacita voluntate ex rectè expressis simplicis dominii directi, sine jure vel onere feudi vel census. Idem de cæteris similibus.

5. Et nota generaliter quod * plura jura dominicalia non possunt simul in eadem re vel subjecto concurrere, sive sint similia, sive dissimilia, sive ejusdem, sive diversæ speciei: unde quemadmodum eadem res non potest moveri in feudum à duobus diversis patronis in solidum, nec in censum à duobus dominis censuariis in solidum, ut est clarum per *l.* 3. §. *ex contrario de acquir. vel amitt. possess. l. si ut certo* §. *si duobus ff. commodati c. licet causam. de probat.* & non possunt esse duo dominia directa feudalia vel censualia ejusdem rei: ita eadem res non potest sive ab uno, sive à diversis teneri & moveri in feudum & in censum simul, imo hoc esset repugnans & incompatibile. Feudum enim & census contrariè opponuntur, & sic ex regula logicorum, ad positionem unius, sequitur destructio alterius, quamvis ad remotionem alterius non sequatur costructio alterius. *l. si inter me & te. de excep. rei jud.* Et sic licet fundus possit nec feudalis nec censualis esse, ut suprà §. 68. tamen si est feudalis, non potest esse censualis, & èconverso.

*Plurima jura dominicalia nõ concurrũt.

6. Secus in aliis juribus non dominicis. Plura enim hujuscemodi sive ejusdem, sive diversæ speciei possunt concurrere in eadem re, etiam inter eosdem: unde idem fundus potest sive uni sive pluribus debere plures reditus, vel erga eumdem, seu erga diversas personas obnoxius esse censuali & emphyteuticæ conditioni, vel in censum & reditum teneri: unde non potest quis rem suam concedere in feudum & in censum simul: sed bene potest concedere in feudum & certum reditum perpetuum, vel in censum & in alium reditum perpetuum, & in censum & partem fructuum seu campi partem, vel in censum & emphyteusim. Sed de his satis ad intelligendum qualiter jura dominicalia secundum nostras consuetudines accipiantur.

7. Nunc ad pleniorem terminorum intelligentiam. Plures * termini paucis & perspicuè declarandi *4. Termini.

sese offerunt, videlicet census, emphyteusis, contractus perpetuarius, concessio in annum & perpetuum reditum.

** Census æquivocum.*

Circa primum, notandum quod * census est dictio æquivoca & πολύσημος seu variæ significationis, ut etiam tradit Felin. ut cap. cùm Bertholdus *col. antepen. de re jud.* & quintupliciter accipitur. Primò pro æstimatione rerum & bonorum cujusque civis, secundum quod tributa pendebantur, & cives censiti in certas classes distribuebantur.

** Census Romanus.*

Siquidem olim * apud Romanos, solitum fuit censum agere, id est nomina & facultates singulorum civium recensere, & pro modo opum superiores vel inferiores assignare classes, ut latè dixi in *tract. de dignit. & magist. Roma.* Quod primus omnium introduxit Servius Tullius penultimus Romanorum Rex, ut est apud Livium & Halycarn. & cæteros chronographos. Regibus autem ejectis, census per consules acti sunt, & Coss. propter continua bellorum impedimenta non sufficientibus, huic officio censores constituti, ut testatur Pompon. in *l. 2. §. post deinde.* & ibi Zas. in *suo eleganti glossemate, in verbo census, de orig. jur.* & hæc est primitiva & propriè Latina census significatio.

8. Secundo modo accipitur pro tributo, & hoc modo census, tributum, publica pensitatio, functio vel collatio idem sunt, ut rectè notant Accurs. in *rubr. C. de cens. & censitor. lib. 11. & probatur. C. si propter publ. pens. & in titul. Sine cens. vel reliq. per totum, & competit. C. de præscriptio. 30. vel 40. ann. & in Auth. de mandat. princip. §. coges autem. coll. 3.*

** Tributū capitis, soli.*

Duplex autem erat census sive tributum: Aliud * capitis, aliud soli vel agrorum *l. ult. §. Divus Vespasianus. de censib. gloss.* Bar. Joan. de Platea & alii in *rubr. C. de anno. & tribut. lib. 10.* Primum viritim & ratione personæ per singula capita præstabatur *l. ætatem de censibus, l. cùm antea. C. de agric. & censit. lib. 11.* Ideo vocabatur capitatio. Secundum, quando pro modo jugerum vocabatur jugatio *l. immunitates, C. de agric. & censi. lib. 11. l. unic. de colon. Thracens. eod. lib.*

** Intellect. l. sacrosancta. C. de sacr. eccles.*

9. Sed valdè errant gloss. & doctores in *l. sacrosancta. de sacros. eccles.* intelligentes dictam l. de munere capitationis hominum & animalium. Ut enim novè probavi in *tractatu de muneribus & honoribus. num. 26.* latissima est differentia inter munera & tributa. A munere verò municipali capitationis, quod patrimoniale est, nec veterani, nec actu militantes, nec pontifices quidem excusantur *l. ult. §. patrimonium. §. præterea. de muner. & honor.* Quod autem intelligunt ecclesiam Thessalonicensis civitatis primum exemptam fuisse à tributo fiscalis capitationis, per Aurelium Carum Imperatorem, deinde, cives habitantes omnium civitatum per Constantinum Magnum, *l. un. C. de capit. civium censib. exi. lib 11.* graviùs errant: quia d. l. unica Constantini, facta est plus centum annis ante *d. l. sacrosancta.* quæ non est Aurelii Cari: qui etiam religionis Christianæ hostis erat, sed plus 140. annis post eum fulgure peremptum, lata est a Theodosio juniore optimo & Christiano Imperatore, ut patet per *l. ult. C. de annon. & tribut. lib. 10. quæ est Theodosii junioris.* Cujus *l. ult. d. l. sacrosancta,* partem facit, *ut patet per d. l. ult. ad fin.* Et rursus patet in codice Theodosiano *libro 11. tit. 1. l. 33.* Tertio probatur per omnes leges præcedentes *d. l. sacros.* quæ omnes sunt Imperatorum qui regnarunt diu post obitum Aurelii. Ergo *d. l. sacrosancta.* non est Aurelii, aliàs fuisset prima non octava ejusdem tituli per textum in prima constit. C. *§. quibus ibi, ita tamen ut ordo temporum: & ibi primus quidem in primo loco, posterioribus verò secundo loco ponendis.*

10. Quartò probatur per quinque leges immediatè præcedentes, quæ sunt Honorii & Theodosii junioris, & per inscriptionem *l. qui sub prætextu*, immediatè sequentis, quæ inscribitur Theodosio (scilicet juniori) & Valentiniano (scilicet tertio.) Et in *d. l. sacrosancta,* (quæ est in medio) alia & nova est inscriptio, ergo necesse est esse solius Theodosii junioris, scilicet post obitum Honorii patrui sui, & antequam Valentinianum 3. in generum & imperii consortem assumeret. Et sic errant Alciat. in *d. l. sacrosancta.* & Jacobus Spiegel. *in lexico juris, verbo capitatio.* sequentes vulgatam inscriptionem. & Gregor. Haloand. in *superscriptione d. l. ultim. C. de anno. & tribu.* malè & contra fidem antiquorum etiam librorum addit Valent. 3. quia per d. l. qui sub prætextu, *& per l. 33. l. 11. tit. 1. in C. Theod.* apparet esse solius Theodosii junioris. Cùm ergo per l. Constantini magni omnes cives favore urbium essent exempti à tributo capitationis, quorsum attinebat post 140. annos eximere ab eodem tributo ecclesiam civitatis Thessalonicensis, quæ proculdubio jure civium gaudebat? Ergo *d. l. sacrosancta* non loquitur de tributo capitationis, à quo omnes cives, præsertim per Orientem, erant liberi per *d. l. unic. C. de capit. civium. cens. exi. libro* 11.

11. Sed dico quòd loquitur de tributo soli quod ratione bonorum & possessionum immobilium fisco imperiali præstabatur: ut liquet per *d. l. ult. C. de anno. & tribut.* non solùm per ipsum titulum sub quo sita est, & per textum omnium legum ejusdem tituli, in quo nulla lex est, nec ullum quidem verbum de tributo capitis: sed tantùm de tributo soli & patrimonii. Sed etiam comprobatur per text. ipsum ejusdem legis ibi, possessiones eorum, & ibi, tributa, ergo tributa possessionum. Et quia immediatè in eadem oratione includuntur hæc verba: sacrosancta Thessalonicensis ecclesia civitatis excepta. & ibi est punctus: ergo necessariò eximitur à tributis soli, annonis. & omnibus functionibus publicis, de quibus d. l. & totus titulus & omnes leges præcedentes loquuntur. Exceptio enim debet esse de regul. *l. nam quod liquide in fi. de pen. lega.* Bar. & Bal. *l. si eum. §. qui injuriarum. Si quis caut.* Bart. Philipp. Deci. *l. 1. (ubi in annot. Decii tetigi) de reg. jur.* etiam si sit in oratione vel dispositione separata, quanto magis in unica & eadem oratione inclusa. In clausula autem & oratione seq. verba propriæ tantummodo capitationis non loquuntur de tributo capitis (ut omnes gloss. & doctores pessimè adusque intellexerunt.) imo de nullo tributo loquuntur, sed de portione seu contributione propria tributi soli quam dicta ecclesia consueverat & debebat pro se, hoc est pro prædiis suis solvere. Et dicit Imperator, quod beneficio suo illam deinceps eximit pro se, seu quoad ipsam ecclesiam tantum, & non alios, nec pro aliis, ita ut nec ipsa nec alii abutantur, sed (solis veris possessionibus dictæ ecclesiæ exceptis) omnes alii tributa solvant.

12. Et sic verbum propriæ * capitationis in ea ult. clausula: non speciem tributi significat, sed portionem propriam ipsius ecclesiæ, prout aliàs in jure capitatio sumitur pro portione taxata certi prædii & tributo soli. *l. si minori. C. de act. emp.* ad quam suam taxatam portionem exemptio dictæ ecclesiæ specialiter & expressè (licet satis inesset) restringitur, ut tanto minus audeant fraudem admittere. Plus enim movet quod specialiter inhibetur, *l. ult. C. de indict. vidui. tol. l. item, apud Labeonem. §. hoc edictum. ff. in injur. & plus timeri solet. c. quanquam. 23. distinct. c. si adversus. extr. de hæreticis. c. unic. & in gloss. ver. specialius de injur. in 6.* & tanto in fraudatores proclivius erit rigorem juris servare, de quo in *l. 1. de navibus non excusan. libro 11. C.* scilicet confiscationis rei fictæ attributæ, & per fraudantem tantumdem de suo solvendi fisco. *l. ordine. §. in fraudem. ad municipalem.* Tum d. ult. clausula d. l. ult. non est dispositiva, sed executiva, & sic principalem dispositionem & exemptionem, quæ est de omni tributo possessionum sive ordinario sive extraordinario, non variat. *Cle. 1. in fi. de præben.* Alex. *l. more. col. 3.* Jason. *col. 7.* Philipp. Dec. *num. 32. de juris. omn. jud.* Nec etiam expressio ejus quod aliàs inest, *l. muto. §. sub con-*

** Capitatio.*

ditione. Et ibi Bart. *de tutel. l. hereditas.* & ibi Bart. *per illum textum de hered. instit.*

13. Redeundo ad rem suprà *num.* 8. hinc prædia & territoria censeri dicuntur, id est æstimari, sterilia cum fertilibus compensando & censum pro rata valoris & reditus peræquando. *l. omne territorium de censi. & censitor. l.* 1. & per tot. *de omni agr. deser. libro* 11. C. & * Censitor erat magistratus qui censibus & tributis distribuendis & exigendis præerat. *l. forma.* §. *illam. de cens.* qui etiam vocabatur peræquator, *tit. de cens. & censit. & peraeq. lib.* 11. *C. per tot.* & est textus in *leg.* 5. *C. de fundis patrimonialibus*, *lib.* 11. & in Authen. *de mandat. princ.* §. *Leges.* vocatur censualis. Non tamen intelligas de * magistro census: qui est novus magistratus creatus ab Imperatoribus Romæ: deinde etiam Constantinopoli per Constantinum magnum, ut patet in C. Theodosiano. *lib.* 14 *tit.* 9. *l.* 1. *in princ.* & in Justinianæo. *l.* 25. 26. *&* 27. *C. de donat.* vel saltem non diu post Constantinum magnum, si dictæ 3. leges C. nostri non sunt Constantini. 1. ut vulgò habetur: sed Theodos. 1. ut Gregorius Haloander censet. Et de magistro census in utraque urbe potest intelligi. *l. testamenta omnia* (quæ est Arcadii & Honorii) *C. de testam.* Quia *l. in hac. C. de donat.* quæ de eo meminit, est Leonis primi, qui diu postea Constantinopoli imperavit, & omnes aliæ leges quæ de magistro census loquuntur, sunt posteriorum imperatorum, *ut l. secundum divi. C. de donat. l. consulta divalia. C. de test. in Authent. de testibus.* §. *& hic vero. & Authent. ut fratrum filii.* §. *illud.*

* Censitor.

* Magister census.

14. Multo vero minus intelligas de censore magistratu, qui ut & plures alii republica in Monarchiam mutata desiit. Et de quo dicta jura D. & C. nullomodo loquuntur, sed loquuntur de censitoribus & peræquatoribus qui longo post dictos * censores intervallo, per imperatores introducti sunt ad tributa provincialibus subditis imposita censenda & peræquanda dumtaxat. Longè autem aliud fuerat officium censorum, de quibus loquitur Pomponius in *d. l.* 2. §. *post deinde, de orig. jur.* quippe penes quos census, civium descriptio, deinde judicium, censura & reformatio morum & publicorum vectigalium cura residebat, ut apud Livium *lib.* 1. & Plutarch. in *vita Pauli Æmilii in fin.* ut dixi in tractactu *de dignit. & magistr. Rom. num.* 26.

* Censores.

15. Et hoc secundo * modo (videlicet pro tributo) accipitur census in toto corpore juris civilis, ubi tamen principaliter de censu vel censibus tractatur non sicubi perfunctoriè & recitativè, ut in *d. l. cogi. in princip. ff. ad Trebell.* pro patrimonio & facultatibus accipitur, ut & in *l. de creationibus versicul. sin autem. C. de episc. audien.* quo etiam modo crebriùs utuntur poetæ & oratores: ut Ovid. *Dat census honores, census amicitias.* Et hæc pro publico tributo est propria & vera appellatio in materia juris scripti, & ejusmodi census non præstatur fisco seu supremo principi in recognitionem particularis dominii rei censitæ, quæ nihilominus est in pleno dominio possessoris: sed in recognitionem universalis dominii: ut rectè tradunt Bart. Bald. Angel. Salicet. in *l. competit. C. de praescr.* 30. *vel* 40. *ann.* Panorm. & alii in *cap. ad audientiam. in fin. de praescr.* Propriùs tamen & veriùs loquendo præstatur in recognitionem & auxilium rectæ gubernationis & tuitionis reipublicæ quæ fit per principem, ut colligitur in *Authent. de collatoribus. per tot. coll.* 9. & expressè testatur beatus Paul. *Rom.* 13.

* Census pro tributo.

16. Sed valde errant omnes gloss. & doctores *in rub. & in l. quisquis. & l. servos & per tot. C. de agri. & cens. lib.* 11. *& tit. seq. seq. & ubique*, qui putant colonos * originarios & adscriptitios, ideo dici censitos, quod certum censum dominis suis solverent. Hoc enim falsum est, & præposterum. Sunt enim pars feudi cui adscripti sunt, & a quo separari non possunt. *l.* 3. *l. quemadmodum. l. cum satis.* & per tot. *C. de agric. & cens. l. si quis inquilinos, in princ. de legat.* 1. Ideo dominus unà cum feudo tenetur eos in censum publicum referre, sicut partem patrimonii, & inde majorem censum solvere. *l. hi penes. in princ. l. omnes. l. quemadmodum. l. desinimus. de agri. & cens. l. coloni censibus. C. in quib. caus. colo. censiti dom. accus. possunt lib.* 11. & quemadmodum fundus dicitur censitus: ita hujusmodi coloni qui debent simul & in eodem loco, in quo fundus cui adhærent, censeri: unde hi nulla tributa debent fisco *d. l. coloni censibus. l. colonos. C. de agric. & censit. lib.* 11. Nec etiam dominus suis. *l. unica. de col. Illyrici, ibi: inserviant terris non tributario nexu: sed nomine & titulo colonorum. lib.* 11. *C.* sed magnam colonariam pensionem solvebant dominis, quæ consuetum modum excedere non poterat. *l. cum satis.* §. *caveant. de agric. & cens. l.* 1. *in quibus caus. colo. dom. accu. poss. lib.* 11. *C.* sunt autem pars terræ censitæ, pro qua & membris simul censitis domini tributū & publicas functiones solvunt.

* Coloni adscriptitii.

17. Et sic dicuntur censiti ad differentiam colonorum seu rusticorum libertorum: qui etiam si palmum terræ, nomine proprio possideant, tenentur censum pro rata subire. non enim sunt in alieno, sed in proprio censu. textus in *l. hi penes.* §. *sanè. C. de agric. & cens. lib.* 11. qui ita (ut nove declaramus) debet intelligi. & non de adscriptitiis, ut gloss. & omnes doctores adusque malè intellexerunt, qui etiam in *d. rub. de agric. & censi.* malè faciunt octo & quatuor species: quia * coloni originarii de quibus in *l.* 4. *l.* 7. *in princ. l.* 11. *l.* 16. *de agric. & cens.* * *in l. unic. de agric. Thracens. lib.* 11. *C.* & ad scriptitii. de *quibus in l.* 6. *l* 20. *l.* 21. *l.* 22. *l. ult. de agric. & cens.* & rustici censiti. *l.* 7. *in princ. eod. tit.* & inquilini. *l.* 6. *l.* 12. *l.* 13. *eod. tit. C. lib.* 11. *l. si quis inquilinos, in princip. ff. de legat.* 1. erant unum & idem, videlicet homines servilis cujusdam conditionis: nempe perpetuo cum sua sobole adscripti glebæ seu terræ, de quibus etiam dixi *suprà* §. 2. *gloss.* 3. *num.* 4. longè verò aliud erant coloniæ * & coloni, de quibus in *l.* 1. *ff. de censib.* & per Alciat. in *l. municipes de verb. signific.* & per beatum August. *de civit. Dei, lib.* 10. *cap.* 1. Erant enim homines liberi in agros vel oppida ad propagationem speciei cujusdam particularis Reipublicæ addicti, ut latè dixi in *tract. de dignit. & magistr. Rom. num.* 79. *cum seq.*

* Coloni originarii, adscriptitii, rustici, censiti & inquilini.

* Coloni simplices.

18. Tertio * modo generaliùs secundum morum loquendi juris canonici accipitur pro eo quod annuatim, etiam inferiori à principe præstatur: quandoque ratione & in recognitionem subjectionis, *ut in cap. constitutus de religios. domibus. cap. recipimus. de privileg.* Quandoque ratione fundationis. *cap. praeterea. cap. quoniam de jur. patr.* & propter alias quascumque justas causas. *ext. de cens. per tot.* unde quum census præstatio tanquam æquivocum ad plura se habere possit, non concludit ad aliquod certum, nec probat subjectionem vel aliud, nisi aliter probetur, vel de causa specifica solvendi appareat, ut tradit Panorm. & alii in *cap. nis. de cas. poss. & propriet. & in cap.* 2. *de censib.*

* Census pro annua præstatione quacúque.

19. Quarto * modo specialiter accipitur pro canone debito ei qui prædium suum & quicquid juris & dominii in eo habebat, concessit & transtulit, retenta modica annua pensione sub nomine census, & ita tradunt Bart. Lud. Rom. & alii in *l.* 1. §. 1. *C. de publica.* Jas. in *l.* 1. *col.* 9. *num.* 48. *C. de jur. emphyt.* (*canonistae in cap. ad audientiam de praescript. in cap. constitutus extra de relig. dom.* & generaliter omnes utriusque juris professores: quæ tamen impropria acceptio est, cùm hic prædia non censeantur, nullaque fiat æstimatio nec peræquatio, & sic deficit verum etymon, & genuina significatio census. Unde hæc acceptio non potest ullo modo fundari in jure civili, ut rectè scripsit Joan. Faber in §. *adeo. col. pen. versic. sed hoc obviat in fin. instit. locati.* Sed solum in communi modo loquendi canonistarum *& gloss. pen. in d. cap. constitutus.* unde d. gl. & doctores præcipuam hanc statuunt differentiam inter contractum censualem & contractum emphyteuticum, ut in illo omne jus & dominium transferatur: in isto, dominium utile tantùm retento directo dominio: verùm nullo

* Census pro canone præstando prædii accepti nomine.

nullo ex prædictis modis accipitur census in hoc nostro titulo.

* Census pro canone annuo in recognitionem dominii directi & jurium dominicalium.

20. Sed * quinto isto & ultimo modo pro modico canone annuo, quod præstatur in recognitionem dominii directi & jurium dominicalium. Unde apud nos contractus censualis est, quando dominium utile certi fundi transfertur sub annua & perpetua pensitatione nomine census retento, dominio directo & juribus dominicalibus. Et ita generaliter accipitur & usitatur in toto hoc Regno. Hinc Joan Fab. in *d. §. adeo. col. ult.* dicit quod de consuetudine servatur quod is cui census solvitur, est dominus directus & percipit laudimia quando res venditur: & quod ferè sicut de contractu emphyteutico utuntur, & est verum. Nullus est enim contractus in jure, cui census noster magis assimiletur quàm contractui emphyteutico, uterque est enim contractus nominatus, uterque legitimus, quamvis stricti juris.

* Census est contractus nominatus.

21. Habet enim census * specificum & elegans nomen à lege nostra consuetudinaria, à qua confirmatur sicut feudum ab eadem consuetudine, ut diximus suprà §. 1. *gloss.* 9. *num.* 4. Et emphyteusis à lege communi & scripta & in utraque, videlicet censu & emphyt. usi dominium directum à concedente retinetur, & modica pensio in recognitionem dominii à recipiente præstatur. Uterque sui natura (nisi sit emphyteusis ecclesiastica) perpetuus est, & ad quoscumque hæredes vel successores transitorius, neuter scripturam exigit, ut cōtra communem dicam in *num.* 38. Utrique, sed non æque (ut dicam in §. 53.) Accedit jus laudimiorum, in utroque novus singularis successor investituram recipere debet à domino quod declaratur in §. 56. In utroque particulare damnum seu peremptio partis rei spectat ad censuarium vel emphyteutam, totius rei casus ad dominum, ut probo & declaro in §. 74. Et sic sunt septem, imò novem, si bene numeres, in quibus conveniunt.

* Emphyteusis.

22. In paucioribus autem differunt. Primò quod contractus emphyteuticus est à jure scripto inventus: censualis vero à consuetudine. * Emphyteusis ex defectu solutionis canonis per triennium cadit in commissum, secus in censu. An autem in utroque vel alterutro sit locus commisso per abnegationem domini & conditionis censualis vel emphyteuticæ, dicemus in §. 74. Tertio emphyteusis non potest vendi domino irrequisito, & per bimestre non expectato, ut si velit jure prælationis habeat rem pro pretio, alioquin nulla est venditio & res cadit in commissum: secus in re censuali ut dicemus in §. 94. De his, commodè satis, quantum ad præsens institutum attinet, explicasse videmur quid sit emphyteusis, & in quo à contractu censuali differat.

* Concessio ad reditū.

23. Sed & necessarium est ostendere in quibus differat à datione vel * concessione certi prædii in certum annuum reditum, alioquin non potest rectè cognosci quid sit emphyteusis, nec à cæteris hisce contractibus symbolum habentibus discerni. Et animadvertendum (in his enim juniores aliàs jurisperiti cæcutiunt,) quia nec in jure & necdum alibi horum contractuum natura, proprietas & differentia explicata fuit. Proferatur charta in qua ejusmodi species in scriptis habeatur: Titium dedisse, concessisse, tradidisseque Sempronio pro se, suis & causam habentibus, recipienti certum fundum suum, ad onus viginti solidorum, vel unius sextarii frumenti annui &, perpetui reditus ad fruendum, seu, ut vulgò dicunt, gaudendum in perpetuum per Sempronium & suos, causamve habentes, solvendo dictum reditum Titio & suis, seu quandiu solvetur reditus. Modo quæritur an hujusmodi sit contractus emphyteuticus? Prima facie videretur quod sic, per textum *in §. adeo inst. locati*, ubi nihil addendo vel retrahendo literæ habetur hujusmodi species, sive, ut dicunt, expressus casus in terminis & in individuo.

24. Tamen in veritate & in effectu non est contractus emphyteusis, sed concessionis ad reditum, quæ origine, specie, natura, qualitate, & effectu differt ab emphyteusi: quantumcumque enim ea symbolum habere, videatur idque jamdudum in jure decisum est præjudicio textus *d. §. adeo. in vers. ut ecce.* Sed ne amplius juvenes decipiantur prætextu exempli positi in *d. §. adeo. & versic. ut ecce.* notandum est quod ibi non ponitur exemplum absolutum, nec definitio emphyteuseos, sed solum quædam descriptio, quæ per se & alio non addito non infert, nec præcisè concludit esse contractum emphyteuticum, sed ad aliud etiam extenditur & alii quam emphyteusi convenire potest. Quod ut clarè & noviter (utpote præter omnium adusque scribentium in jure sententiam) attingamus;

* Ager vectigalis quid.

25. Priùs videndum & discutiendum est quid * sit ager vel fundus vectigalis. Et Accurs. in *rubr. Si ag. vectig. vel emphyt. pet.* (quem cæteri scribentes quotcumque de hoc agunt, sequuntur) autumat esse agrum vel fundum emphyteuticum, nihilque ad invicem differre, hæc duo substantiva vocabula, *vectigal & emphyteusis*, vel hæc duo cognata seu derivata, *vectigalis & emphyteuticarius*, sed ea purè συνώνυμα esse, & eamdem rem significare. Et ad hoc citat Accurs. text. qui videtur ad hoc expressus & inevitabilis, in *l. sciendum §. 1. ibi sed & qui vectigalem, id est, emphyteuticarium agrum. qui satisdare coguntur.* Addo bonum text. in *l. si tutoris. C. de administr. tut.* ubi pensio emphyteutica vectigalis nomine appellatur: verùm aliam puto esse veritatem, & dico tantam inter hæc duo esse differentiam, quanta inter genus & speciem.

* Vectigal quid.

26. * Vectigal enim quamvis secundum rationem ethymi & strictiorem significationem sit illud, quod ex vectura seu rebus quæ vehuntur, fisco penditur, ut not. gloss. in *l. 1. §.* & ibi Bar. & alii de publicanis, gloss. in *rub. C. de vectiga. & commiss.* Alber. in *dict. §. in verb. vectigal*; latiùs tamen patet ejus significatio, imò latissimè. Est enim vox generalissima significans omnem præstationem sive tributum, aut censum, aut pensionem vel collationem, sive realem, sive personalem: & omne genus reditus, sive publici, sive privati. Probatur in *l. inter publica. §. publica vectigalia.* Ubi Alciatus de verb. signif. in *l. 2. §. si quis a nemine. vers. vectigal enim hoc. ff. ne quid in loc. publ. & ff. de publ. & vectig. & C. de vectig. & commiss. per tot.* Hinc Budæus noster in annotat in *l. 2. de orig. jur.* vectigalia vocat reditus illos fœneratorios qui super fundus & possessionibus alienis pro certa pecunia sub pacto redimendi comparantur, de quibus in §. 94. quos Sequani vocant *Censes*: quin etiam latiùs vagatur appellatio: & accipitur etiam pro omni reditu & emolumento quod ex patrimonio nostro percipimus, ut Paul. Aret. in *l. arboret. in fin. ff. de usufr.* Et Cic. in 6. & *ult.* paradoxo, *Quod solus sapiens dives:* O dii immortales (inquit) non intelligunt homines quàm magnum vectigal (id est, quam magnus proventus) sit parsimonia. Et paulò post, ex meo tenui vectigal (id est patrimonio) detractis sumptibus cupiditatis, aliquid etiam redundabit.

27. Ex his patet quod vectigalis ager vel fundus propriè & generaliter dicitur cui quodcumque vectigal, sive publicum, puta tributum census aut publica functio sive privatum, puta canon emphyteuticus, aut alia quævis pensio vel salarium impositum est. Ager autem colono elocatus ad modicum tempus, non ex eo quoque dicitur ager vectigalis: sed tunc demum quando per possessorem & dominum scilicet naturalem & utilem, debetur annua pensio vel aliud vectigal sive ratione dominii directi, sive alia justa causa: ut colligitur ex *l. 1. Si ager vectigal & l. si mno. in pr. loc.* Et sic concludo quod ager vectigalis & ager emphyteuticus non sunt synonyma, nec convertuntur, quicquid velit Accurs. in d. rub. si ager vecti. quod etiam probatur *per l. etiam. C. de prad. mi-*

l. ſciendum. §. 1. qui ſatiſd. cog.

nov. ſine decret. non alien. Sed differunt ſecundum analogiam generis & ſpeciei.

28. Non obſtat quod ſecundum hæc ſupervacua videtur expoſitio generis per unam ex ſuis ſpeciebus in *d. l.* * *ſciendum* §. 1. *ibi vectigalem, id eſt emphyteuticarium. ff. qui ſatiſd. cog.* quia illa expoſitio non fit ad reſtrictionem generis nec in vanum, ſed ut oſtendatur verbum generaliter accipi pro quocumque agro vectigali, per expreſſionem ſpeciei in qua ſuberat major ratio dubitationis, videlicet in agro emphyteutico, qui de facili poteſt amitti & cadere in commiſſum per lapſum triennii non ſoluto canone, quod periculum non ita imminet aliis agris vectigalibus, unde ne fortè dubitaretur poſſeſſorem agri emphyteutici à ſatiſdatione judicio ſiſti relevandum, addita fuit ſpecialis mentio emphyteuſis: quod tamen debet intelligi niſi ad comparationem cauſæ de qua agitur, emphyteuſis eſſet modica vel propediem tempore finitura, quia tunc non relevaret à ſatiſdatione per *not. gloſſ. & doct. in d. l. ſciendum.*

*Cenſus ab emphyteuſi diſtat.

29. Redeundo ad propoſitæ rei curſum, dico ſimplicem conceſſionem ad redditum & emphyteuſim * necnon conceſſionem ad cenſum (de quo ultimo ſatis dictum eſt, contractus eſſe diſparatos, & ſpecie diſtinctos, quantumvis res ſic conceſſæ ſub eodem genere & appellatione rei vectigalis contineantur: emphyteuticus autem contractus dupliciter & utroque modo propriè accipitur: primò ſtrictè ſecundum ethymologiam & primam inſtitutionem, & eſt temporalis conceſſio rei ſterilis aut aliàs incultæ ad meliorandum ad vitam recipientis vel certas generationes, retenta interim certa modica annua penſione in recognitionem directi dominii. Hinc dicitur emphyteuſis ἀπὸ τῶ ἐμφυτεύειν. quod eſt implantare & inſerere, ut diximus ſuprà §. 1. *gloſſ.* 5. *num.* 73. & pleniùs tradit Alciat. in *primo parerg. capite* 36. & in hac forma primùm cœpit appellatio emphyteuſis ſeu meliorationis.

30. Quamvis nondum erat ſpecificum nomen contractus uſque ad tempora legis Zenonianæ, quæ eſt *in l.* 1. *C. de jure emphyteu.* quam ob cauſam dumtaxat videlicet propter ſpecificam diſcretionem à cæteris contractibus, hujuſmodi contractus dicitur habere originem à jure civili, ut no. in *d. l.* 1. *& in l ex hoc de jure. ff. de juſt. & jur.* Fallitur Gregor. Haloan. in *l.* 3. §. *ſi emphyteuticum de reb. eor.* ubi originem refert ad Byzantinos, ante jus civile Romanum, & ante Ariſtotelem. Quod enim refert Ariſtot. 2. οἰκονομικῶν Byzantinos indigentes pecunia prædia publica ſub penſione conceſſiſſe, τὰ μὲν ἔγγεια χρόνῳ τινὰ, τὰ δ' ἄκαρπα ἀιδίως, id eſt fertilia ad aliquod tempus, ſterilia verò in perpetuum, & intelligo recepta certa ſumma ab initio non erat ſtrictè emphyteuſis, quicquid etiam velit Alciat. *parer. lib.* 1. *cap.* 37. ſed locatio agri fertilis, & perpetuaria datio fundi ſterilis.

31. Præfato primo modo poſſunt res eccleſiaſticæ alienari ſine aliqua ſolemnitate eccleſiaſtica, ſeu potiùs ad meliorandum ad tempus concedi: quia non eſt propriè alienatio, ſed temporalis conceſſio ad meliorandum, ut finito tempore res in meliore ſtatu, utpotè fertilis & culta revertatur, ut eſt text. in *Authent. de non alien. aut permut.* §. *alienationis. &* §. *emphyteuſim autem*, & hoc de jure civili eſt indubitabile, cum authenticorum jure noviſſimo, *collat.* 9. *de alien. & emphyt.* §. *licentiam*, permittatur emphyteuſis rerum eccleſiaſticarum etiam perpetua, ſervata tamen forma præfixa in *d.* §. *licentiam. & in Authent. perpetua C. de ſacroſanct. eccleſ.* Videlicet cum conſenſu & voluntate majoris partis ibidem, ordinatorum & deſervientium clericorum vel monachorum, necnon & œconomi & inſcriptione juramenti in inſtrumento nihil ad læſionem eccleſiæ fieri, & dummodo penſio emphyteutica non minuatur ultra ſextam partem ſoliti reditus quam habet res conceſſa tempore contractus, & ſic *d.* §. *alienationis*, non propriè corrigitur per *d.* §. *ſubſeq.* §. *licentiam.* prout voluerunt gloſſ. & doctores in *d.* §. *alienationis. & in cap. in præſentia. de probat.* Alex. in *l. etiam. col.* 2. ſoluto matrimonio, ſed potiùs limitatur.

32. Emphyteuſis autem temporalis rei eccleſiaſticæ ſine aliqua ſolemnitate permittitur, dummodò tertiam generationem non excedat computata perſona, vel perſonis accipientibus pro una & prima generatione *d.* §. *emphyteuſim autem.* quod etiam de jure canonico indubitanter procedit, ſi res conceſſa ſit modica & exigua, minùs utilis aut longè poſita, ut eſt textus apertus. in *cap. terrulas.* 12. *qu.* 2. In fortioribus terminis, unde ſi res eccleſiæ modica conceſſa ſit in præfatam temporalem emphyteuſim, ſed conſtet quod tempore contractus erat utilis, ſterilis aut ruinoſa, tenendum eſt pro conſtanti, quod nullo modo debet contractus annullari vel reſcindi prætextu cujuſvis formæ aut ſolemnitatis omiſſæ: temporalis enim emphyteuſis hujuſmodi rerum jure civili comprobata, nullo jure canonico prohibetur, nec per jura antiqua ut *extr. de reb. eccleſ. alien. vel non per tot.* & maximè in *cap. nulli liceat.* ubi emphyteuſis dumtaxat ſi perpetua ſit, prohibetur, nec per jura *lib.* 6. *in cap.* 2. *eodem titul. in* 6. *& ibi gloſſ. in verb. non concedendo* quam Archidia. Gemin. Philipp. Franc. & omnes canoniſtæ ſequuntur, nec per jura clementinarum quia *clemen. Monaſteriorum eodem titulo* non extendit caſus prohibitos, ſed prohibitis novam pœnam addit, ut ibi per Card. Floren. & alios.

33. Secundo modo & largè accipitur emphyteuſis pro perpetua conceſſione rei immobilis prout procedente tempore frequentari cœpit. hujuſmodi conceſſio: nedum de prædiis incultis ſterilibus, ſed de quocumque etiam cultiſſimo prædio in perpetuum fruendo, quamdiu penſio conventa ſolveretur §. *adeo. inſtit. de locat.* etſi hujuſmodi emphyteuſeos proprium ſive ſpecifica differentia per quam à cæteris contractibus & conceſſionibus diſcernitur, jam non eſt melioratio & reverſio ad dominum poſt tempus ad meliorandum præfixum: ſed eſt periculum commiſſi, ſi per triennium ab emphyteuta privati vel per biennium in emphyteuta eccleſiæ penſio annua in recognitionem directi dominii retenta non ſolvatur, ut in *l.* 2. *C. de jure emphyt. in* §. *ſcire autem. in Authent. de non alien. aut permut. collat.* 2. *Authent. qui rem. C. de ſacroſ. eccleſ. cap. potuit de loca.*

*Contra Haloan.

*Perpetuarius contractus differt ab emphyteuſi.

34. Itaque hodie in dubio emphyteuſis perpetua eſt *d.* §. *adeo. l.* 1. *C. de offic. comit. ſac. Palat.* ibi, totius perpetuarii, hoc eſt emphyteuticarii. *l.* 5. *de fundis patrimonial. lib.* 11. *C.* ſed Gregor. * Haloander in *l.* 3. *in fin. de reb. eorum* malè reſtringit contractum perpetuarium ad emphyteuticarium. * Differunt tamen ut genus & ſpecies, imò ut excedentia & exceſſa, quia emphyteuſis ſæpè temporalis eſt: contractus autem perpetuarius non eſt emphyteuſis, ſed conceſſio ſub annua penſione in perpetuum ſive ſub onere commiſſi emphyteutici, ſive non: imò crebriùs ſine dicto onere, ut patet in *l.* 1. 3. & ult. *C. de locatio. prædio. civil. lib.* 11. ſic & capitur in *l.* 10. *tit.* 15. *C. Theodoſiano*, ubi fundi ſub tyrannide Maximi non à judicibus ordinariis, ſed à ſuis rationalibus ad rem privatam (ſcilicet principis) revocantur: & * errat Alciat. *parerg. lib.* 1. *cap.* 37. dicens perpetuarios in jure dici, ut in *d. l. C. de offic. comit. ſacri Palat.* qui ad vitam ſuam conductum habent à principe, vel republica. Hoc enim eſt contra textum rotundum in *d. l. ultima, C. de locat. prædio. civil.* Ibi, jure igitur perpetuo publici contractus firmitate perpetuarius ſecurus ſit, & intelligat neque à poſteris ſuis vel his ad quos ea res vel ſucceſſione vel donatione, ſive venditione vel quolibet titulo, & in text. ibi ſanè ſi quis non perpetuo jure, ſed ad tempus, & ſic ſive certum, ſive incertum ut vitæ, & in fine ejuſdem text. ibi, Si vero idem hanc ipſam rem aliquando

*Contra Alciat.

meruerit

meruerit jure perpetuo possidere, habebit & ipse superiùs expressam perpetuam firmitatem. *sc. in d. versic. Jure igitur*, & sic pro omnibus successoribus causam habentibus.

35. Et hinc est quòd emphyteusis perpetua & ad omnes transmissoria, veniebat appellatione perpetuarii generaliter & universaliter sumpti. Et ita loquitur & intelligitur. *d. l. 1. C. de offic. Comit. sac. Pal. ibi totius perpetuarii.* unde merito exemplificatur ibi, etiam in emphyteusi perpetua, quia textus nullum jus perpetuarium vult excipi: verbum ergo hoc, *est*, in eo textu non est restrictivum (ut putat Haloander.) sed potiùs ampliativum & declarativum, ut nullum jus perpetuum nec emphyteuticum quidem excipiatur. Cæterùm contractus perpetuarius per se ut indicant ll. de eo loquuntur, magis concessioni perpetuæ ad certum annuum & perpetuum reditum quam emphyteusi, quæ specialem habet naturam, congruit.

36. Concessio autem ad certum annuum & perpetuum reditum in tota Gallia non est contractus censualis nec emphyteuticus sed distinctus contractus totalem alienationem & expropriationem rei importans sine retentione dominii directi vel alterius juris quam dicti reditus percipiendi, de quo in *l. 1. si ser. vindig.* ut diximus suprà §. 51. *num.* 29. unde quantocumque tempore cessatum sit in solutione reditus non cadit res in commissum, nec in isto contractu habent locum jura, consuetudines, vel statuta loquentia de censu vel emphyteusi: ex his facile est singulatim quæque colligere in quibus ab illis differt.

37. Et sic concludo quod nulla concessio ad reditum vel aliam quamvis præstationem censeri debet contractus censualis vel emphyteuticus, nisi expressè appareat concessionem esse factam in censum vel reditum emphyteuticum, quod etiam expressim vult consuetudo Blesensis, §. 211. quæ in hoc est generalis, & ita generaliter observamus in hoc Regno: quod etiam est conforme juri communi per regulam *l. semper in obscuris l. semper in stipulationibus. in fin. de regul. jur. l. ex parte de censi.*

38. Non autem observamus quòd ad substantiam contractus emphyteutici requiratur scripturam inde confectam esse, sed sufficit quod aliàs legitimè appareat concessionem esse factam ad reditum emphyteuticum vel ad onera emphyteutica quæ sunt periculum commissi, & alia de quibus in *d. l. & in d. Authent. qui rem:** quod etiam de jure verum esse puto quicquid adusque voluerit * omnes scribentes in *l. 1. C. de jure emphyteut.* Post Joann. Andr. in addit. ad Speculat. *tit. de loca. §. nunc aliqua. versicul. 5. queritur.* Et in sua gloss. in *cap. 1. §. postquam de censib. lib. 6.* Alexand. *cons.* 136. *numer.* 8. *lib.* 1. quorum opinio non fundatur nisi in *d. l.* 1. quæ non probat nisi per argumentum à contrario sensu, quod non valet nec est sumendum ad correctionem communium Regularium juris, ut not. in *l. 2. C. de condit. in ser. in l. 1. in princip. de offic. ejus cui mand. est jurisd.* unde satis est quòd in *d. l.* 1. & alibi non prohibetur hunc contractum fieri sine scriptis, ut ibi sentit Accur. & bene. Ut etiam vult Alexand. *cons.* 50. *num.* 4. *cons.* 76. *num.* 4. *lib.* 5. Alciat. *l. pactum quod bona fide. col.* 1. *C. de pactis.* Ita etiam expressim decidit Speculat. in d. §. *nunc aliqua. quæst.* 5. ubi dicit generalem consuetudinem ita interpretari, ut non sit necessaria scriptura. Et Ludovicus Rom. *consil.* 103. *Viso proposita, col. ultim.* dicit in hoc derogatum esse *d. l.* 1.

*Scripturā non esse necessarium in contractu emphyteutico.

* Contra communē.

39. Sed non est opus derogatione per prædicta, & ultra, quoniam præfata communis opinio apertè infringitur per text. in *Authent. de non alien. aut permut. §. Anastasius col.* 2. ubi ex constitutione Anastasii, qui (ut ex historiis apparet) 26. annis imperavit post Zenonem authorem *d. l.* 1. permittitur emphyteusis rei ecclesiasticæ ad vitam accipientis, nec scriptura requiritur in emphyteusi, etiam rei ecclesiasticæ, nisi cùm fieret in perpetuum: quod non esset (utpote facultatoriè) statutum ab Anastasio, si ex constitutione Zenonis prædecessoris sui scriptura fuisset necessaria in omni contractu emphyteutico. Lex enim illa Anastasiana non fiebat ad ampliandam, sed ad restringendam facultatem alienationis rerum ecclesiæ & patriarchatus Constantinopolitani: unde nullo modo certo casu permisisset sine scriptis fieri emphyteusim ecclesiasticam, si aliàs jure communi & ex constitutione prædecessoris nulla emphyteusis nisi mediante scriptura fieri potuisset. Et hanc novam nostram inductionem nota ad rectum intellectum *d. l.* 1. contra communem. doctorum sententiam Multum * ergo deliravit Aymo Craverta *cons.* 112. *num.* 8. ubi post Bald. *cons.* 220. proponitur quod *lib.* 1. extendit communem errorem, etiam ad solutionem pensionum emphyteusis, ut debeant fieri & probare scripto.

* Contra Cravertā.

40. Ex prædictis infertur * non valere argumentum de emphyteusi ad censum, nec è diverso nec ab altero eorum ad simplicem concessionem ad reditum, sed disparatorum separata est ratio. *l. Papinianus exuli. ff. de minoribus, l. ultim. ff. de calum. l. inter stipulantem. §. sacram. versicul. sed hac dissimilia sunt de verbor. obligat. cum similibus.* Quod nota quia passim in jure doctores confundendo terminos inadvertenter errant, & aliis occasionem dant graviter errandi, * prout Bart. in *l.* 1. *§. penult. super versicul. sed & trahi. de superficie. extendit. l. 1. C. de jure emphyteut.* ad eum qui superficiem conduxit sub certa annua pensione, ut non possit vendere domino irrequisito, & vendendo recedat à jure suo: idque contra text. in *d. versicul. sed & tradit.* qui generaliter & exemplificativè loquitur.

*Argumentum ab emphyteusi ad censum nō valet: ut nec à censu ad emphyteusim: contrarium tamen tenet Molinæus suprà §. 20. num. 49 in fin.

* Contra Bartolum.

41. Et errorem Bart. exasperans * Angelus Aret. *institut. de locat. §. adeò in fin.* dicit hanc pœnam commissi habere locum, nedum in superficiario, sed etiam in censuario: sentiens eadem via quod etiam in illis habet locum commissum cessante solutione per triennium. Cuncta falsò & perperam: quia commissum de quo in *l. 2. & l. ultim. C. de jure emphyt.* non habet locum, nisi in vera emphyteusi, & in re quam constat clarè ad onus & conditionem emphyteuticam concessam, Hinc malè consuluit Philipp. * Decius. *consil.* 146. ubi concludit vineam cecidisse in commissum & propria authoritate novi prælati rectè occupatam ob defectum pensionis per biennium, quamvis non probetur specialiter quod esset emphyteutica, sed tantum quod esset libellaria. Non enim sequitur, est concessa, vel tenetur ad libellum: ergo in emphyteusi vel sub oneribus emphyteuticis: quum non solum secundùm opinionem vulgi,

* Contra Angelum Aretinum.

*Contra Philipp. Decium.

42. Sed * etiam secundum communem doctorum sententiam, libellarius * contractus dicatur de concessione sub vili pensione facta, sive de superficie, sive de fundo, sive in censum, sive in emphyteusim, sive ad alium reditum, sive ad vitam, sive in perpetuum. sive cum pacto de renovando vel non, ut per Bald. & alios in *rub. C. de jure emphyt. & in l. si finita. §. vectigalibus. ff. de damno infecto*: ergo non potest nec debet inferri esse concessum in emphyteusim, nisi specialiter appareat: ut etiam dixi in annot. ad Philipp. Decium *Authent. qui rem. col. 1. C. de sacrosanct. eccles. & in 2. annot. ad d. consil.* 146. Non ignoro quod Bald. in *tit. de pace Constant.* verb. *persolvere fictum, post usus feudo*, tenet quod quando quis non solvit censum de re sua (videlicet cuius est dominus directo & utiliter, accipiendo verbum census, ut *supra num.* 18. & 19.) sed de aliena (videlicet habenti directum dominium) quod tunc non solvendo cadit in commissum, ut in emphyteusi & sequitur Philipp. Decius. *cons* 164. *col.* 1. sed falsum est, ut ibi ad Decium in annot. dixi.

*Lege etiā si per communem

* Libellarius contractus ab emphyteusi differt.

43. Et quia Decius ibi *num.* 1. post Bart. & alios in locis præallegatis dicit, quod abutimur his vocabulis, libellarius, emphyteusis, superficies, census, & quòd unum pro uno alio ponitur : Ego dico quod si quæ sint loca in quibus ita abutantur, nullus erit locus commisso, sive non solvendo, sive alienando, nisi aliter in contractu sit expressum : etiamsi facta sit concessio sub nomine & titulo emphyteusis, quia in d. locis verbum emphyteusis est æquivocum, & sic non concludit ad onera veræ emphyteusis nisi aliter sit expressum.

Concludo prædictos contractus differre maximè à censu specialiter, ut *supra num.* 20. sumpto, & vera emphyteusi : utque in dubio nunquam præsumatur census ille specialis cum onere jurium dominicalium, nisi expresse vel clarè probetur : ita nunquam præsumitur vera emphyteusis nisi clarè & specificè probetur. Et adhuc etiam ubi constat actum de vera emphyteusi & onere commissi, adhuc etiamsi concessio facta sit ab ecclesia in patria consuetudinaria, non censetur intellectum de commisso biennii, juxta Auth. *qui rem. C. de sacrosanct. Eccles. & novel. unde sumitur. & c. potuit extra de locat.* quæ non servantur in quantum augent pœnam *d. l. 2. C. de jure emphyt.* sed de commisso triennii, nisi aliter sit expressum.

44. Unde consuetudo Calvimontis §. 58. & Blesensis §. 211. habent locum etiam in emphyteusi ecclesiastica. Hoc etiam generale est, quod consuetudinibus Regni etiam municipalibus * ecclesiæ ligantur, nisi quatenus apparent expressim exceptæ, ut dixi suprà *in proœm. gloss.* 6. & nota quod in quantum d. consuetudo Calvimontis §. 58. loquitur alternativè de emphyteusi vel censu & pœna commissi, modificata tamen, ut etiam triennio lapso debeat debitor interpellari, & rursus in majore mora constitui : debet intelligi quando concessio vel recognitio legitimè à majore facta habet dictum onus expressim per prædicta. Imò etiam per eamdem consuetudinem ubi art. 62. omne prædium præsumitur alaudium, nisi de onere probetur, & quamvis propter altercationes articulus ille fuerit remissus ad nostrum Senatum, tamen interim stetit, & nunc perpetuo manet, præsertim cùm habeat concursum juris communis, ut dixi suprà §. 68. *num.* 5. Probatur etiam per eamdem consuetudinem art. 57. ubi etiamsi fundus probetur censuarius, tamen pro laudimiis vel alio onere præsumitur, nisi quatenus per dominum probentur. Et hæc pro declaratione rub. hujus tituli, & terminorum ad eum, & generaliter ad omnes consuetudines Regni, etiam in patria juris scripti pertinentium sufficiant.

* Ecclesiæ ligantur consuetudinibus municipalibus.

Des censives & droicts Seigneuriaux.

Article * 73.

* Olim. 51.

Il est loisible à un seigneur foncier ou censier, de poursuivre l'acquesteur nouvel detemteur d'aucun heritage estant en sa censive ou seigneurie fonciere, afin d'apporter & exhiber les lettres d'acquisition d'iceluy heritage, s'aucunes en a, pour estre payé des droicts de vente, saisine & amende, s'ils y escheent.

* 74.

* Olim 52.

Un seigneur censier peut proceder ou faire proceder par voye d'arrest ou brandon sur les fruicts pendans en l'heritage à luy redevable d'aucuns cens ou fonds de terre, pour les arrerages qui luy sont deûs.

* 75.

* Hic articulus additus est novam consuetudinem.

Si le proprietaire saisi s'oppose à la saisie, il doit avoir main-levée par provision en consignant trois années du cens.

* 76.

* Olim 53.

Les droicts de vente deûs au seigneur censier, sont de douze deniers un denier : qui est pour chacun franc seize deniers parisis.

* 77.

* Olim 54.

Pour ventes recelées & non notifiées au seigneur censier dedans * la huitaine de l'acquisition, il y a soixante sols parisis d'amende audit seigneur.

* Hodie dedans xx. jours.

* 78.

* Olim. 55.

Si aucun achete à prix d'argent aucun heritage estant en la censive d'aucun seigneur censier ou foncier, tel acheteur dudit heritage, ou preneur à rente est tenu de payer audit seigneur censier ou foncier les ventes dudit achapt * & saisine pour ce deuë & accoustumée, avec douze deniers pour la saisine.

* Loco sequentium verborum per novam consuetudinem : ou fort principal de la rente, encore qu'elle ne soit racheptée.

79.

Si l'acheteur d'un heritage est contrainct deguerpir & delaisser l'heritage pour les debtes de son vendeur & il se vend & adjuge par decret à la poursuite des creanciers, ledit acquereur succede au droict du seigneur, pour avoir & prendre à son profit les ventes dudit decret telles qu'eust pris ledit Seigneur. Ou est au choix dudit Seigneur de les prendre, en rendant celles qu'il a receuës de l'acquisition premiere.

80.

Si l'heritage ne se peut partir entre coheritiers, & se licite par justice sans fraude, ne sont deuës aucunes ventes pour l'adjudication faite à l'un d'eux. Mais s'il est adjugé à un estranger, l'acquereur doit ventes.

81.

Les rentes & amendes se poursuivent par action seulement.

*Hic art. olim fuit 56.

* 82.

Ne prend saisine qui ne veut : mais si on prend saisine, sera payé douze deniers parisis pour la saisine.

83.

Pour heritages vendus ou adjugez par decret à la charge de rente rachetable, soit que ledit heritage soit fief, ou roture, est deû au seigneur du fief, le quint denier du prix : & au censier le droict de ventes, tant pour le prix contenu és contracts ou decret, que pour le sort principal desdites rentes : encores que lesdites rentes ne soient lors rachep-tées.

84.

Si aucun achepte heritage, à la charge qu'il sera adjugé par decret : ou bien si l'achepteur pour purger les hypotheques le fait decreter, & tel achepteur est adjudicataire, n'est deub qu'un seul droict de quint ou vente, tant pour le contract d'acquisition que du decret. Est toutesfois au choix du Seigneur de prendre lesdits quints ou ventes selon le prix dudit contract ou du decret.

*Olim fuit 62.

* 85.

Toutes personnes tenans leurs maisons & heritages en censive, sont tenus de payer les droits de cens au seigneur, dont leurs heritages sont tenus & mouvans au lieu & jour que deûs sont, sur peine de cinq sols parisis d'amende : fors & excepté les heritages assis en la ville & banlieuë de Paris, qui ne doivent aucune amande, par faute dudit cens non payé. Si à ladite amande de payer les detempteurs d'iceux ne sont expressement obligez.

*Olim fuit 63.

* 86.

Il est loisible à un seigneur censier en la ville & banlieuë de Paris : en defaut de payement des droits de cens, dont sont hargez les heritages tenus en sa censive. de proceder par voye de simple gagerie sur les biens estans és maisons pour trois années d'arrerages dudit cens, & au dessous. Et est entendu simple gagerie, quand il n'y a transport de biens.

87.

De toutes rentes foncieres non racheptables, venduës à autres, ou delaissées par rachapt, depuis le premier bail sont deuës ventes, eu égard au prix de la vente ou rachapt d'icelle vente, tout ainsi que si l'heritage en partie d'iceluy estoit vendu.

---

*Olim 51.

EPITOME GLOSS. 1. §. 51

1. *Alternativa presupponit res diversas: sed inter genus & speciem exponit.*
2. *Sapius repetita videntur magis feria.*
3. *An dominus fundiarius & censualis differant* 4. 5. 6. 7. 8. 9. 10. 11.
12. *Census dominicalis univocus est, & monadicus.*
13. *Definitio census & feudi.*
14. *Census potest esse sine laudimiis, sed non sine pensione.*
15. *Census separatim auctus non est census, sed reditus fundiarius.*
16. *Quid*, chef cens?
17. *Quid*, croix de cens?
18. *Quamvis vassallus possit subinfeudare, tamen censuarius non potest in censum concedere.* 20. 22. *nec alium recognoscere.* 24.
21. *Primus dominus emphyteusis requirendus, eique soli laudimia debentur.*
23. *Declaratur consuetudo Arverniæ.*

§. * LXXIII.

PAR la coustume de la ville, Prevosté & Vicomté de Paris, il est loisible à un Seigneur foncier ou censier de poursuivre l'acquesteur nouvel detemteur d'aucun heritage estant en sa censive ou seigneurie fonciere, afin d'apporter & exhiber les lettres d'acquisition d'iceluy heritage, si aucunes y en a, pour estre payé des droits de vente, saisine & amende, s'ils y eschéent.

Hic articulus nova consuetudine ita reformatus est.

IL est loisible à un Seigneur foncier ou censier de poursuivre l'acquesteur nouvel detemteur d'aucun heritage estant en sa censive ou seigneurie fonciere, afin d'apporter & exhiber les lettres d'acquisition d'iceluy heritage, si aucunes en y a, pour estre payé des droits de vente, saisines & amendes.

GLOSS. I. IN VERBO

Seigneur foncier, ou censier.

IN ver. domino fundiario vel censuali. Quæro primo, an & qualis sit differentia inter dominum fundiarium & censualem, & inter censum & fundum terræ sive jus fundiarium: quæ vocabula sæpè repetuntur & inculcantur in hoc titulo, in quo principaliter de illis agitur, nempe super eis totius hujus tituli cardo versatur. Et prima facie videntur differre, quia semper separantur per alternativam: aut quæ præter id quòd est dictio disjuncta, adhuc in vim alternativæ debet poni inter diversa: quia alternatio necessariò præsupponit saltem duo diversa & separata extrema, quæ æquè principaliter sint in dispositione. Text. in *l. si unus.* §. *sed si stipulatus.* & ibi gloss. de pact. in *l. si duo rei.* in *l. ibi autem non apparet.* §. *qui illud aut illud. de verborum obligat.* cum similibus.

2. Tum secundò, ne verba sint superflua, quod maximè in legibus vitandum: ut est in *l. Constitut.* C. §. *quibus.* Tum maximè quando eadem verba sæpius* repetuntur, non possunt videri supervacua aut otiosè dicta, sed seriosè, & ut operentur. *Gloss. sing. in Clem. 1. in verbo Diœcesanis, de jure patron.* Gemin. Philipp. Franc. in cap. *duobus. de rescript. in 6. & suprà* §. 20. *gloss.* 3. *num.* 6. prout præfata verba bis affirmativè repetuntur in hoc §. ibi, *Un Seigneur foncier ou censier*: & ibi, *en sa censive ou seigneurie fonciere* & adhuc in §. sequenti, ibi *d'aucun cens, ou fonds de terre.* & in §. 78. ibi: *Seigneur censier, ou foncier.* & 59. *&* 60. Et sic ex verbis consuetudinis toties repetitis

* Repetita præsumuntur seriò dicta.

3. Videtur esse differentia saltem qualis inter* genus & speciem, inter dominum & fundiarium, & dominum censualem, & inter jus seu reditum aut vectigal fundiarium, & censum specialiter acceptum prout hîc & de generali consuetudine Regni accipitur, ut dictum est suprà in *rubr. numer.* 17. & hoc in se verum est: Ut videlicet dominus fundiarius sit quicumque dominus directus, cui aliquod jus ratione fundi & dominii primitivi & directi ejusdem fundi debetur, sive sit jus feudale, sive censuale, sive emphyteuticum aut aliud id genus; dominus autem censualis sit species sub genere termini præcedentis. Et similiter jus seu vectigal fundiarium sit quodcumque jus seu reditus ratione fundi domino directo debitum, cujus noster census, specialiter ut suprà & in hoc titulo acceptus, species sit, & huic sententiæ accedit ethymon hujus appellativi fundiarius, & adstipulari videtur communis usus loquendi, quo nedum reditus emphyteuticus, sed etiam reditus simplices ad certum reditum concessionis vulgò rentas funciarias seu vectigalia fundiaria appellamus, quasi verbum vulgatum reditus fundiarius sit terminus generalis ad omnem reditum ex fundo ratione directi vel pristini dominii debitum.

*Imò sunt relata. Censuarius dominus is est qui censum pendit, fundiarius dicitur primitivus, is cui census præstatur.

4. Et ne cui fortè videatur hæc nostra inquisitio verbalis magis quàm realis & parum utilis, eò tendit ut deinceps vel nullo judicio judicari possit, an quivis dominus directus & fundiarius, puta qui fundum in emphyteusim concessit, possit pro reditu fundiario sibi debito uti prærogativis vel commodis hujus tituli: in quo passim dominus fundiarius domino censuali æquè principaliter comparatur. Quod si negetur, ex eo quòd dominus emphyteusis non sit dominus censualis specialiter (prout hîc) censum accipiendo: adhuc superest alia non improbabilis dubitatio, an dominus ipse censualis, prout hîc strictè & specialiter accipitur, possit uti & prærogativis & commodis hujus tituli, nedum pro ipso censu strictè & specialiter capto, sed etiam pro alio reditu fundiario censui superaddito & sibi debito ex eadem ferè concessione & investitura primitiva fundi. In quo videretur quòd sic per prædicta, & per text. in §. seq. ibi, *d'aucuns cens ou fonds de terre.*

5. Breviter resolvendo, ea differentia *suprà num.* 3. vera est secundum idiotismum nostrum communem loquendi Gallorum. Quamvis enim census aliàs etiam generalior sit reditu fundiario, ut suprà in *rub. num.* 18. *&* 19. tamen Francis specialiter certum specificum jus dominicum significat, & sic jus fundiarium est genus. Sed hic alternativa posita inter genus & speciem resolvitur in expositivam, ut est text. in *l. ubi pactum de transact. vel transactio. C. de transact.* & ibi gloss. 1. Bart. & omnes doctores, & in *l. si quis major, ibi adversus pacta vel transactiones, & ibi, pacto vel transactione conventa eodem tit.* Philip. Decius in *l. si filius familias num.* 6. *ff. si cert. peta.* Matth. de Afflict. *Decis. Neapol.* 106. *in fin.* Item text. in *l.* 2. *ibi quadrupedem vel pecudem.* & ibi gloss. *ad leg. Aquil.* quæ regula semper procedit quando materiæ subjectæ congruit, *ut hic.*

6. Probatur primò, argumento à rubrica quæ dumtaxat loquitur de censiva sive de censu, & juribus dominicalibus censuariis, & sic in §. sequenti verbum, fundus terræ debet intelligi de ipso censu vel reditu censuali, & non de alio jure seu vectigali etiam fundiario: ut textura correspondeat rubricæ, à qua de jure licet argumentari & interpretationem sumere, juxta *l. Imperatores, de in diem addict.* & notant doctores in *rub. si cert. pet. & rub. de verbor. oblig.* & in *rub. de actio. instit.* Secundò per contextum totius hujus tituli, ubi laudimia & jura censualia, nedum domino feudario aut censuali, ut in *hoc* §. vel censuali aut fundiario, *ut in** §. 55. 58. 59. 60. 61. *infrà*, eodem velut promiscuè attribuuntur: sed etiam singulariter ipsi domino censuali omnia hæc dominicalia, jura de quibus in hoc titulo, attribuuntur, ut in §. 76. 77. *&* 86. Et quamvis quandoque fiat mentio de domino censuali vel fundiario complexivè: tamen nunquam in toto hoc titulo fit mentio de domino fundiario per se, sed bene passim fit mentio de domino censuali per se & singulariter, *ut* §. 74. 75. 76. 77. 86. Ex quibus satis colligitur dominum fundiarium ad dominum censualem coarctari in hoc titulo, & specialiter accipi pro domino censuali tantùm.

*Hi §. sunt omissi à Molinæo

7. Tertiò clariùs probatur per text. §. 58. 59. *&* §. 60. *infrà eodem.* in quibus promiscuè fit mentio de domino censuali aut fundiario, & tamen ibidem dicitur prædium esse specialiter censuale sive in censiva ejusdem domini, sine aliqua alternativa adjectione vectigalis aut juris fundiarii vel alterius termini generici, & sic satis apparet hanc vocem *dominum fundiarium*, in hoc titulo non generaliter, sed specialiter pro domino censuali strictè & secundum usum nostrum propriè sumpto accipi, prout etiam in consuetudine Borboniensi. §. 392. cum sequentibus & quibusdam aliis consuetudinibus quanquam crebriùs consuetudines in hac materia non utantur verbo, *seigneur foncier*: sed tantùm verbo, *seigneur censier*, vel *censivier.*

8. Alioquin sequeretur quod alius à domino censuali (puta dominus emphyteusis, qui verè & propriè est dominus fundiarius, & cui verè fundiarium vectigal ratione fundi, & in recognitionem directi dominii debetur) posset laudimia exigere, & ex

defectu solutionis pensionis fructus rei prehendere, & reliqua omnia jura & commoda dominicalia, de quibus in hoc titulo, percipere & exercere: sicut potest dominus censualis: quod est falsum, & contra communem observantiam & mentem consuetudinis, & ejus verba quæ nequeunt verificari nec adaptari nisi in domino censuali, & in censu strictè, ut suprà, sumpto. Ex quibus pariter inferendum est quòd in §. sequenti verbum *fundus terra*, seu vectigal fundiarium non stat generaliter, sed strictè & specialiter pro ipso jure census, & reditu censuali dumtaxat.

9. Et hæc est vera mens hujus consuetudinis & talis est communis observantia in toto Regno (nedum in hoc præsidatu) ut dominus censualis, & census specialiter accipiantur, ut suprà in *rubr. num.* 20. & ut prærogativæ, jura & commoda censualia, non alii concessa intelligantur, quàm huic domino censuali, & pro hujusmodi censu. Et quòd dictio, *aut*, non stet alternativè, sed expositivè ultra allegata suprà *num.* 2. *probatur infra eodem.* §. 91. *ibi, seigneur censier & foncier.* Et sic consuetudo modò alternativa, modò copulativa promiscuè utitur ad designandum isodynamiam, seu æquipollentiam nominum.

10. Ex quibus liquet quod si dominus concesserit certum jugerum terræ (ut Gallicè protrita verba usurpem) *à deux deniers de pur & chef cens, & cinq sols de rente annuelle & fonciere*: hoc est ad verbum, ad duos denarios puri & capitalis census, & quinque solidos annui, perpetui & fundiarii reditus: hanc semel pro multis antiquis & modernis temporibus frequentissimam formam exempli vice posui; tunc quamvis eadem primitiva concessione, & census & reditus debeantur, etiam si eodem fortè die & loco solvi debeant; tamen si debitor censum, non autem reditum, solverit nullam mulctam solvet ex defectu reditus, nec eo nomine fundi vel fructuum pendentium prehensionem patietur in vim hujus consuetudinis, videlicet vi & potestate dominica censuali. Si enim censuarius ad dictum reditum obligatus esset sub sigillo authentico & guarentigio: tunc omnem ejusdem guarentigiæ executionem & compulsionem pati posset, ut plenè diximus *infrà tit.* 15. quæ guarentigia nihil habet commune cum materia hujus tituli, ut in §. *sequ. glossa* 1. *num.* 64. sed solo reditu & non censu soluto, suberit his quæ in §. sequenti, & omnibus pœnis censualibus.

11. Quid ergo si neutro soluto dominus manum injecerit ex defectu census & reditus simul? Respondeo: Si dominus declaret soluto censu se manum levaturum; tunc nec damna nec impensas debet, sed has debet censuarius nisi à tempore quo censum debitum legitimè obtulerit, à quo tempore etiam damna & interesse [illegible]bere poterit, vel etiam damna retardatæ promissionis petitæ, consignatione census unius anni facta vel congruè oblata, ut plenè in §. *seq. gloss.* 1. *num.* 118. *cum seq.*

Secundo pro clariori horum terminorum notitia in praxi, quæro quotuplex sit census? & loquor de censu nostro dominicali strictè, ut in *rub. numer.* 20. Invenitur enim adusque in veteribus instrumentis, investituris, renovationibus, catalogis, & rationum libris, ut Gallicè dicam. *chef cens, menu cens, gros cens, surcens*: hoc est capitalis census, minutus census, gravis census, supercensus, sive secundus census, & quædam alia ejusdem farinæ vocabula: & sic viderentur plures esse species census, etiam accipiendo in hac strictà acceptione de qua in hac consuetudine & suprà in *rubr. versicul. Sed quanto.* Tamen dicendum est omnem hunc censum unius * particularis esse speciei, & non posse in plures species dividi, sed solùm in plura distingui subjecta numero, qualitate, pactis, accidentibus aut aliis circumstantiis specificam differentiam minime constituentibus, differentia.

* Census *** [illegible]

13. Quemadmodum & feudum non dividitur divisione propria & substantiali (quæ est in plures species) sed solùm per accidentia, & tamen feudi species longè latiùs patet & in non parum plura distinguitur & multiplicatur quam census, ut in *tit. praecedenti.* §. 1. *gloss.* 6. §. 1. *gloss.* 3. *& per totum.* hujus autem speciei census de qua tantum loquimur, genus * est jus dominicum: proprium autem seu constitutiva differentia est, pensio censualis, & hoc logice adæquate loquendo, quemadmodum feudi genus est jus dominicum, proprium vero seu specifica differentia, fidelitas: quam vulgo fidem & homagium vocant.

* Definitio census.

14. Et ut feudum potest esse sine releviis & laudimiis (quamvis hæc apud nos ex natura feudorum insint) imò etiam sine juramento, sed non sine fidelitate, ut diximus suprà *tit.* 1. *in fin.* §. *gloss.* 4. *in princ.* ita census potest esse sine laudimiis & mulctis (quæ tamen ex natura census in hoc regno regulariter insunt) sed non sine pensione quotannis aut aliis terminis in recognitionem dominii & jure dominico censuali pendenda.

15. Quem autem vocant * *capitalem censum*, verus est census, & duobus modis dicitur, primo ad differentiam supercensus vel secundi census, idque dupliciter. Aut enim hoc secundum onus est appositum in augmentum primi: & utrumque est unus & idem census, argumento *l. inter socium.* §. *cum inter versicul.* nec *separabitur portio data additamenti causa. de pact. dotali.* vel ut census duplicatus, est unus & idem census licet arctus: & ex justa causa fieri potest, ut si major factus ratam habet concessionem in censum factam ab administratore suo censum augendo, vel si augetur remissis gravibus aliis oneribus, quamvis antiqua portio possit dici capitalis vel nativa, ad differentiam augmenti. Aut verò secundum onus est adpositum tanquam separatum per se, & tunc verè non est census, sed reditus fundiarius. Secundo modo capitalis census dicitur ad differentiam subdivisi & sic minuti census, ut quando latifundium unum una concessione datum est ad triginta solidos census, postea hæredes vel hæredum hæredes dividunt in 30. partes inter se, domino etiam cujus non interest connivente, singuli respectu sui debent unum solidum qui dicitur minutus census, qui videtur dici capitalis, id est integri & totalis totius investituræ census, qui videtur dici grossus census in consuetudine Senonensi veteri, §. 18. *& nova.* §. 20. quandoque tamen quem vocant * minutum censum, est idem cum censu capitali, & dicitur ad differentiam grossi vel gravis. ut nuper diximus, ut cùm unum jugerum terræ conceditur ad unum denarium capitalis aut minuti census, & ad decem solidos gravis aut secundi census: denarius est verus proprius, utque pressiùs Græce dicam *κύριος*, census: sed decem solidi non sunt nisi reditus fundiarius & jus reale in genere, non autem jus dominicum pariens jura laudimiorum, mulctarum, investiturarum, prehensiones & effectus, de quibus in hoc titulo, quale jus est obligatio dicti denarii.

* Chef cens, capitalis census.

* Minutus census.

16. Et quamvis hujusmodi census ut plurimùm in modico ære consistat, & consistere debeat, utpote in quo non id quod solvitur (quod est parvum) sed qualitas solutionis, quæ magna est, & recognitionem dominii & reverentiam implicat, consideratur, ut sentit Bald. in *l. ade. collat.* 2. *in fin. de locato*, tamen quandoque ex tenore investituræ magna penditur summa, puta decem vel viginti solidi, vel singuli medimni frumenti in singula jugera, vel decem libræ pro certa domo, non refert an nummis, an alia quantitate, fructu aut specie, constet canon censualis, quin etiam in flore,

ove, vel simili ludicro (si ita placuerit) consistere potest.

17. Quid si concessio ad censum vel reditum indiscriminatim facta sit, puta ad decem solidos census & reditus, seu alternativè census vel reditus, quales plurimæ visuntur? Breviter responde, sive copulativè sive alternativè concipiantur, non refert: quia utroque casu intentio concedentis non est dare ad merum reditum, sed etiam jus census retinere, & sic alternativa æquipollet copulæ, & est concessio mixta. Ratio tamen census sive in ordine verborum præcedat sive sequatur, tanquam potentior prævalet, & integras vires retinet & mens dictorum verborum indiscretorum, est quòd summa conventa, tam pro censu dominico quam pro reditu fundiario præstetur. Idem si dictum sit, *dix sols de cens & surcens*, vel, *à dix sols de croix de cense ou rente*, & verbum* *croix* antiquitus usitatum non significat incrementum census, prout nonnulli argutè putant, sed incautè, quia illud verbum, etiam unico denario census à veteribus frequenter addebatur: sed donat præstationem census in certa pecunia numerata consistere, quæ altera parte cruce signata sit.

* Croix de cens, quid.

18. Tertio, quæro utrum censuarius possit alium censuarium facere, & non quæritur an possit prædium censuarium in totum cum onere suo transferre in alium nullo jure retento, vel etiam retento reditu annuo vel alio quovis jure fundiario, sed non censuali: quia hoc non est alium censuarium acquirere, sed censuarium esse desinere, toto servienti jure censuali cum fundo in alium translato, quod de consuetudine generali etiam domino irrequisito fieri potest. Sed quæstio est, an censuarius totum vel partem prædii censualis alii concedere possit in certum censum sibi solvendum jure dominico tanquam domino censuali & cum oneribus censualibus? Prima facie videtur quòd sic, quemadmodum in feudo licitum est vassallo subinfeudare tam de consuetudine Insubriæ, *qual. olim poter. feud. alien.* §. 1. & d. l. Conradi. §. 1. *& per quos fiat investit.* §. *inquam de consuetudine Franciæ ut suprà tit.* 1. §. 35. *quæst.* 5. dummodo id sincerè & sine præjudicio domini fiat, videlicet quando concedens in secundum censum sicut subinfeudâs, remanet censuarius domini & ad omnia jura & onera censualia obstrictus ut priùs, cùm consuetudo nostra hoc non prohibeat in censu fieri magis quam in feudo.

19. Secundò, quia de jure emphyteuta potest sibi de consensu domini secundùm emphyteutam acquirere, ut tradit Speculator in tit. *de locat.* §. *nunc aliqua. versic.* 105. Joan. Fab. Jas. in *l. fin. col.* 11. *C. de jure emphyt.* Sed de consuetudine in hoc regno consensus domini directi in alienationibus non requiritur, sed ipso jure salvum manet jus domini. Et ita de consuetudine servari attestatur Joan. Fab. *instit. de locat.* §. *adeo. col.* 1. quod emphyteuta absque consensu & requisitione domini possit dare in emphyteusim: fortiùs vult ibi Joan. Fab. per duas collationes sequentes, quod etiam de jure possit fieri, ut sint plures domini directi & varii diversis respectibus, & quod primus concedens in emphyteusim habeat omnia jura emphyteuticaria in primum emphyteutam, & secundus in secundum, & sic deinceps. Et hoc expressim tenent domini de Rota, *decis.* 862. *in fin.* quæ est decisio prima sub tit. *de locat.* in antiquis idem sentit Soc. *cons.* 256. *cons.* 261. *lib.* 2.

20. Contrarium dicendum est, aliud esse in feudo, aliud in censu, & ratio differentiæ est, quia in feudo consuetudo permittit vassallo retenta fide quoquomodo libuerit disponere de feudo *suprà* §. 41. Ita quod subvassallus, vel quicumque alius causam habens à vassallo, non potest inquietari à superiore patrono, quando concedens remanet in fide, vel feudum ex ejus persona non aperitur & prehenditur, vel illi apertum satisfit, ut dixi suprà §. 51. 54. & 55. secus in censu, ubi consuetudo non exprimit hanc licentiam, nec permittit censuario facere secundum subordinatum censuarium, & ita differenter servari de consuetudine in feudo & censu testatur Joan. Fab. in d. §. *adeo. col.* 3. *ver. scio tamen.* ubi dicit esse consuetudinem in feudis admittere subordinationem plurium dominorum & vassallorum & feudalium jurium singulos concernentium: sed nec in censu nec in emphyteusi hujusmodi subordinationem admitti. Solus igitur primus dominus censualis exigit professionem censualem, laudimia, mulctas: solus investituram faciet, & juribus dominicis utetur.

21. Facit quod in emphyteusi doctores ubique tenent solum primum dominum requirendum, & illi soli jura & laudimia deberi, ut Guill. Cuneus. Alberic. Bald. Paul. in *l. filium.* ad Macedonian. Speculator in tit. *de locat.* §. *nunc aliqua. versic.* 195. *versic.* 126. *gloss.* & omnes in *l. ultim.* Ubi latè Jas. *col.* 11. *col.* 24. C. *de jure emphyt.* Bart. Alexand. *l. si finita.* §. *si de vectigal. quæst.* 3. *de damno infecto.* Bald. Salic. *l. si in promittente C. ad Maced.* Joan. And. Joan. Imol. Cardin. Flor. *cap. pront. extra de locato.* Jas. *l.* 3. *ex contrario. col. penult. de acq. vel amit. poss. & consil.* 176. *col.* 1. *consil.* 180. *column.* 1. *lib.* 1. Soc. *cons.* 256. *consil.* 261. *lib.* 2. ex quibus & ex his quæ pleniùs dicam infrà §. 74. *gloss.* 1. *num.* 166. habes explicata quæ involvit Nicol. Boer. in *consuetud.* Bituricens. *de consuetud. feud. & cens.* § 22. & sic conclusio est quòd quamvis* possint esse plures subordinati domini feudales ejusdem prædii feudalis, *ut suprà tit.* 1. §. 1. *gloss.* 7. tamen non possunt esse plures hujusmodi domini censuales ejusdem prædii, sed unus tantum aut plures pro portionibus suis concurrentes, quod etiam expressim disponunt consuetudines de Lorriz §. 27. Nivernensis §. 12. *eod. tit.* Arvernensis *tit.* 21. §. 4. Senonensis §. 236. Trecensis §. 56. Aurelianensis §. 131. Ambianensis §. 33. Blesensis §. 127. Burgundiæ tit. *des censes* §. 53. & Comitatus Burgundiæ §. 81. seu §. pen. tit. *des rachapts.* Borboniensis §. 333. Idem reliquæ consuetudines, quæ etiamsi non exprimant, tamen satis tacitè cautum intelligitur, & est generalis usus & consuetudo hujus regni, ut etiam dicam infrà §. 78. *gloss.* 1. *nu.* 71.

* Domini feudales plures esse possunt, at non censuales.

22. Quid igitur si censuarius de facto dederit aut vendiderit ad censum dominicalem erga se, sive sub jure dominico solvendum. Respondeo, de jure contractus nullus, quia quum sit onerosus, & non possit in totum vel utrimque subsistere corruit in totum. *l. cùm emptor. ff. rescin. vend. l. quod si duo. de in diem. addict. l. si quis aliam. de solut.* Philip. Decius. *l.* 1. *col.* 1. *C. qui admitti.* & ita expressim decernunt quædam consuetudines, ut Nivernensis d. §. 12. Res ergo redit ad priorem statum, nisi consensus domini primi censualis intervenerit, ut crebrius consuetudines admittunt eo casu valere.

23. Sed consuetudo* Arverniæ. d. §. ultim. vult omne onus superadditum sine domini consensu, ei committi vel acquiri, quod esset durum & iniquum, nisi eadem consuetudo moderationis medelam adderet, dum addit favendo, per sententiam declarari commissum, & non aliter. Hoc est, ita demum si usque ad sententiam diffinitivam reus perseveraverit in contumacia: secus si indemnitati domini satisfecerit, vel contractum ipsum declarari nullum consenserit, satisfaciendo ei cum quo contraxit, qui tenebitur data recipere & à contractu quod contra consuetudinem fecit discedere, & hoc quando censuarius sub consuetudine Arverniæ concessit ad alium simplicem reditum erga se, vel etiam reditum impositituim alii solvendum constituit, quia dicta consuetudo generaliter loquitur.

* Consuetudo Arverniæ.

24. Sed in casum quo dedit ad secundum censum erga se, facile est rem expedire, si censuarius declaret se nolle secundum censum habere jure census dominicalis, sed jure simplicis reditus fundiarii. Sed valdè aberrant qui exponunt has consuetudines de censua-

rio qui recognoscit se tenere in censum ab alio: hoc enim modo non fit census dominicalis, sicut nec feudum, & non solùm non præjudicat verò domino directo, nec in proprietate, nec in poss. ssione vel quasi, sed nec ipso falsò recognoscenti, ut latè dixi supra §. 1. *gloss.* 5. *num.* 22. *cum seq.* Verum est quod quædam consuetudines permixtim loquuntur etiam de oneribus & reditibus impositititiis, & consequenter de eorum recognitionibus, ut Burgundica & Arvernensis: sed nihil ad rem.

EPITOME GLOSS. II.

1 Res censuales sunt patrimoniales.

2. Dominus faciens citari ad afferendum literas, non approbat reum nec sibi præjudicat in jure expellendi manum mortuam. 3.

4. Citatio ad afferendum literas acquisitionis ad finem solutionis jurium, non est libellata, sed præparatoria.

5. Rex tenetur extra manus suas ponere res feudales, & censuales subditorum, & est originalis constitutio Caroli Pulchri.

6. Guillielmus Durandus, Speculator Gallus, quo tempore scripsit.

7. Sic inferior tenetur extra manus suas ponere à suis vassallis moventia, aliàs potest retinere vel mensæ suæ unire.

8. Etiam contra ultimum possessorem, aget dominus ut declaret cui & quomodo cessit.

GLOSS. II. IN VERBO

L'acquesteur nouvel.

1. UT enim feuda vassallis. §. 26. *gloss.* 5. *in princip. num.* 8. ita censualia censuariis sunt patrimonialia, dominis irrequisitis liberè alienabilia in toto regno. Idem etiam de vera emphyteusi ex consuetudine generali, salvis tamen aliis pactis & juribus dominicis, ut per Joan. Fab. §. *adeo. col.* 1. & Alber. Brunum *cons.* 43. *inter consilia f. udalia.* Nota quòd hîc loquitur de quocumque acquisitore absque ulla restrictione, quia census est onus * realissimum, & cum re ad quemcumque sive proprietarium, seu possessorem justum vel injustum transit. *l. quum possessor. ff. de cens. C. sine censu. vel rel. per tot.* etiamsi ad fiscum regium, ecclesiam, vel Xenodochium.

*Census est onus realissimum.

2. Sed quid si ecclesiam * ejusve prælatum aut œconomum citavit dominus ad afferendum & exhibendum literas acquisitionis secundùm formàm hujus §. etiam nominatim expressa illa clausula ad finem solutionis laudimiorum, investituræ & mulctæ acquisitionis, utrum per hoc videatur renuntiasse juri expellendi, quòd vulgò dicunt amortizare, salva tamen indemnitatis exactione? Videtur quòd sic, quoniam illa citatio est libellata, & sic implicat libellum & petitionem, sed dominus directus petendo seriò maximè in judicio laudimia, censetur ipso facto renunciare dicto juri expellendi quod contradictoriè opponitur per reg. *l. illud. ff. de acquir. hared. l. ad rem mobilem. ff. de procur. l. si inter me. de except. rei judic.* quemadmodum renunciare juri retractus, si alias competeret, per notata suprà §. 21. *&* 33 *quæst.* 41. *&* §. 51. *num* 69.

*De Ecclesia ejusve prælato, aut œconomo citato ad exhibendas literas acquisitionis?

3. Contrarium puto, nisi dominus visis literis acquisitionis aut alias de illis certificatus concluserit præcisè ad solutionem laudimiorum, vel similium jurium approbationem acquisitionis concernentium, & ecclesia non frustratoriè consenserit: quoniam quamdiu durat contumacia, aut aperta recusatione & contestatione, aut quibusvis forensibus cavillis, aut frustrationibus denegat aut moratur petitiones justas domini, liberum est domino resilire, & jure suo velut adversus manum mortuam uti, ut res ponatur in manum idoneam, nec ecclesia se fundare poterit in petitionibus & conclusionibus actoris, quas seriò & tempore debito acceptare noluit, etiamsi directè non impugnaverit, per doctores & gloss singularem ab omnibus approbatam in cap. *quum venissent.* in verbo *obtulit.* ubi Panorm. *de eo qui mitt. in possess. caus. rei servanda.* Ludov. Rom. *sing.* 150. appellans Panorm. in *cons.* 2. *ad fin. versic. nec obstat. lib.* 1. Fel. in *cap. capitulum sancta crucis. col.* 3. *de rescript.* Et sic non obstant contraria.

4. Præterea illa citatio propriè non est libellata, sed tantùm causata respectu jurium dominicalium. Nullam enim certam conclusionem ad hæc jura continet: sed est præparatoria ad exhibendum, ut exhibitione facta deliberare possit dominus, & eligere quæ & qualia jura petat, & sic etiam si ecclesia statim pareat citationi, instrumenta acquisitionis & jura laudimiorum offerat, adhuc omnia integra sunt domino, antequam certa jura elegerit & acceptaverit: tum citatio illa * causativa habet expressam conditionem, *s'ils y escheent*, & sic nulla est certa conclusio, sed præparamentum quale *ff. de interrog. actio, de eden. & de tab. exhib. per tot.* Si enim nullum factum sit instrumentum acquisitionis, non est inutilis citatio, sed resolvitur ad finem declarandi, unde reus negans aliquas confectas literas sive publicas, sive privatas, non debet dimitti, nec ab instantia absolvi, etiamsi actor ponat in facto esse literas: sed reus cogi debet declarare veritatem, qualitates & circumstantias actus, nec causificari poterit se ad hoc non citatum: quia in effectu non est citatus nisi ut ab eo revelatur veritas: unde si off. rat instrumentum contractus sive publicum, sive privatum, nondum satisfecit, sed petente domino debet etiam juratus affimare esse verum, non simulatum, & aliud non esse sive omissum sive in antigrapho, vel illud exhibere: unde etiamsi in citatione clausula illa conditionalis, si quæ debeantur, omissa sit, non nocet: sed integrum est perspecta veritate ad hoc vel illud concludere, sive ad solutionem jurium & recognitionem, sive ad commissum, si res ad hoc disposita sit, vel ut reus teneatur extra manus suas infrà ponere.

* Citatio causativa, seu conditionalis.

4. Quòd si * res censualis à subdito regis movens perveniat quoquomodo ad fiscum regium, debet ponere extra manus suas, quia non potest nec debet esse

* Censualia res à subdito movens si ad fiscum pervenerit; Rex à se eã illico abjicere debet, & cur.

censuarius sicut nec vassallus subditi sui, ut dixi suprà §.20. *gloss.4. num.*3. ubi allegavi constitutionem regis Joannis, sed originaliter fuit Philippi Pulchri, confirmata per Carolum Pulchrum ejus filium: qui tertio loco videlicet post Ludovicum Huttinum & Philippum Grossum patri successit: deinde per Joannem filium Philippi Valesii, Carolum quintum, sextum, & septimum reges confirmatâ & innovata fuit, & etiam Specul. *de feudis* §. *quoniam quæst.* 40. citat ad hoc legem Caroli scilicet Francorum regis, quam etiam ad idem allegat Henric. Bohic in *cap. urgentis col. penult. de hæret.* & intelligi debet de constitutione d. Caroli Pulchri, qui fuit Rex Francorum quartus hujus nominis, quia ad alium non potest referri. Non enim ad Carolum quartum imperatorem qui Rex Bohemiæ existens electus fuit ad imperium anno domini 1347. tempore Clementis 6. Papæ, & sic aliquot annis post tempus.

6. Guillielmi Durandi Galliæ Narbonensis, qui prolixum illud * Speculum ex scriptis potissimè aliorum & praxi sui temporis compilavit, de quo in *proœmio numero* 7. juveniliter gloriatur, & minus verisimile est referri ad Carolum Magnum, vel Carolum Calvum ejus nepotem Francorum Reges & Imperatores: nec ad Carolum Grossum Caroli Magni pronepotem hujus nominis tertium Imperatorem: nec ad Carolum Simplicem Caroli Magni abnepotem hujus hominis tertium Francorum regem, & sic patet quòd Speculator pervenit, scribendo & addendo in suo speculo, usque ad tempora Joan. 22. Papæ, sub cujus Pontificatu ann. domini 1321. Carolus Pulcher regnum iniit, quamvis quadraginta quinque annis retro, & ante undecim Romanos retro Pontifices, speculum suum inchoasset, imò perfecisset & dedicasset (ut patet in ejus proœmio) Ottobono Cardinali qui tunc (secundum Joann. Andreæ ibi, in fine primæ additionis) erat nepos Innocentii 4. & postea promotus fuit ad Papatum, & vocatus Adrianus 5. anno Domini 1276.

* Speculator.

7. Redeundo ad rem, idem multò fortiùs dicendum de inferiore à rege, qui sive titulo particulari contractus legati, vel successionis, vel confiscationis acquisierit subfeuda vel censualia prædia à vassallo suo moventia, ut possit ab eo compelli ponere in aliam idoneam manum, idque nullo temporis spatio obstante, nisi inferior. 1. immediatus dominus directus juri suo renunciasset. Cæterùm cessante hac subordinatione directi dominii & jurium dominicalium, non tenetur Princeps, Comes vel Baro extra manus suas ponere prædia subditorum ad se jure fortè confiscationis devoluta, sed potest mensæ suæ unire: tamen princeps commodis subditorum consulens non solet unire, sed sæpius aliis concedere, nisi pro qualitate loci publicè intersit domanio & coronæ unire, & ita debet restringi & modificari dictum Baldi qui nimis generaliter loquitur in *cap.* 1. §. *si verò in fin, qualit. feud. alien. poter. in usibus feud.* quem simpliciter sequitur Anton. Corset. in *tractatu de excellentia & potestate regia. quæst.* 78.

8. Ultimò nota quòd dominus non solum habet actionem contra novum acquisitorem ut edat titulum, sed etiam contra ultimum censuatium qui alienavit, ut declaret cui & quo titulo, & idem in feudis, quia non est bonum ut veritas occultetur. *cap.* 1. *de conten. inter. do. & vassal. de investit. feud. in usibus feudo.* & ultimus vassallus vel censuarius satis ad hoc erat obligatus, & ad nullam fraudem faciendam.

EPITOME GLOSS. 3. §. 73.

1. *Quando possessor tenetur edere titulum suæ possessionis.*
2. *An possit rex citare Baronem suum, ut ostendat jura quæ habet in castris quæ possidet.*
   Rex Franciæ fundatus est in directo dominio terrarum regni sui.
3. *An jure actionis petenda sit editio.* 5.
4. *Duæ species editionis prima nunquam præscribitur, sed secunda triginta annis.* 7.
6. *Etiam si nulla jura utilia domino directo debeantur, tamen ei facienda est editio.*
8. *Etiam si nolit novum acquisitorem investire.*
9. *Dictio*, pro, *devotat causam finalem.*
10. *Dominus directus non potest titulum novum exigere, sed bene instrumentum probationis.*
11. *Novus acquisitor non tenetur exhibere instrumentum divisionis hæreditatis ab intestato, secus in aliis, etiam in universalibus vel generalibus Titulus* 12.
13. *Sed si habet plures titulos ejusdem rei, tenetur omnes exhibere, nisi eos quibus renunciat.*
14. *Juramentum interrogatorium exigentem non obligat.*
15. *Sententia super exhibitione literarum non præjudicat veritati.*
16. *Per negationem juris dominicalis turbatur possessio.*
17. *Provisio hujus paragraphi est de jure communi, unde etiam in domino feudi & aliis procedit.*
18. *Dominus non habet retentionem liter. rum, nisi ad finem describendi: non autem pro laudimiis, nisi ubi consuetudo dat prehensionem.*

GLOSS. III. IN VERBO

Exhiber lettres d'acquisition.

HIc est casus in quo possessor tenetur edere titulum possessionis suæ contra regulam *l. cogi. C. de petit. hered.* Nec mirum. Tum quod prætendit jus in re quam fatetur de directo domino petentis. Facit Bald. *l.* 2. C. *quomodo & quando judex.* Phil. Dec. *consil.* 61. Tum quia inter istos est mutua etiam antiquorum titulorum editionis obligatio, ut dixi supra §. 5. *num.* 4. 5. & 6. & in annot. ad Philip. Dec. *cap.* 1. *extra de probat.*

2. Unde quod Bar. Joan. de Platea & sequaces in *l.* 1. *de conduct. & procur. prædio. lib.* 11. C. dicunt quod si * Rex facit citari suum Baronem ut ostendat jura quæ habet in castris quæ possidet, alias auferet ea, quod talis citatio ipso jure est nulla, cum nemo titulum ostendere debeat suæ possessionis, *d. l. cogi.* quos sequitur Jas. seu potiùs Alexand. *instit. de actio.* §. *actionum. num.* 125. non procedit nisi in Rege qui in simplici jurisdictione fundatus esset in regno suo, ut per canonistas in ca. *si diligenti de præscript. cap. nimis. de jurejurand.* Quare illud dictum Bartol. & doctorum non procedit in regno Franciæ, in quo quamvis sint plura allodia, tamen in majori parte Rex fundatus est, etiam in directo dominio terrarum regni sui, ut etiam Panorm. in temporalibus ecclesiarum fatetur in Rege Franciæ, *in cap. veniens extra de accusatio.* Unde non solum citationem talem decernere posset, sed etiam contra eos quos constat tenere in allodium ut declarent quid & quantum allodii possideant, ut dixi suprà §. 86. *qu.* 2. *num.* 14.

* Citatio generalis.

3. Hæc autem editio etiam novissimi tituli non potest peti nisi jure actionis, ut in hoc text. ver. *poursuit.* Quod est simpliciter verum in censu in terminis consuetudinis nostræ, vel similis, ut infrà §. *seq.* quædam enim prehendere concedunt ut Sylvanect. §. 256. In feudis autem quamvis ex hoc capite non possit incipi à prehensione: tamen feudo defectu vassalli aperto, in consequentiam prehensionis ex quo capite, simul & jurium retinetur & perseverat prehensio cum effectu: donec etiam reliquis juribus satisfaciat, inter quæ est exhibitio vel informatio tituli novissimæ acquisitionis, ut suprà §. 20. *in fin.*

4. Duæ * sunt autem species editionis: prima ad instructionem petentis & notitiam veritatis, & hæc regulariter fit officio judicis, ut *ff. & C. de eden. per totum.* quandoque (ut inter quos versatur mutua obligatio) etiam jure actionis, *ut hic:* cui tamen nunquam præscribi incipit quamdiu mutuæ & successivæ obligationis causa durat, sicut quamdiu durat vel centum annorum locatio, nunquam præscribi incipit obligationi patiendi frui qua tenetur locator, nec obligationi secundum naturam conductionis frui qua tenetur conductor, ut dixi in novis intellect. *super l. corruptionem. C. de usufr.* De hac non agitur hîc, & satis dictum est suprà §. 5. *in princ.*

* Duæ species editionis.

5. Secunda species ad finem exigendi jura utilia inde debita, ut in hoc § & huic editioni, triginta annorum spatio (quemadmodum dictis juribus) præscribitur: etiamsi interim dominus censum semper receperit, vel non. Et ita intelliguntur reliquæ consuetudines, quæ (ut Pictavensis §. 18.) dicunt quod post triginta annos non potest dominus feudarius vel censuarius vassallum aut censuarium etiam via actionis cogere instrumenta acquisitionis vel contractuum suorum exhibere, nec inde relevia, laudimia aut alia jura petere De contractibus enim per vassallum aut censuarium cum aliis factis nihil ad dominum directum, nisi propter jura quibus jam præscriptum est. Et quod dixi de obligatione successiva procedit in investituris & similibus instrumentis inter eosdem vel eorum decessores factis.

6. Quod autem dixi nihil ad dominum directum de contractibus inter alios factis pertinere, nisi propter jura, non restringas ad jura utilia tantum: sunt enim jura honorifica non solum in feudis, sed etiam in censibus recognitionis dominicæ, ideo etiamsi constet & notorium sit tale genus esse acquisitionis, ex quo jure communi consuetudinario loci nulla jura utilia debeantur, nihilominus locus est huic §. interest enim domini directi non solum si & quanta laudimia debeantur explorare: sed etiam recognitionem vel professionem censualem novi censuarii recipere, quæ plenè & bona fide impleri nequit sine exhibitione vel informatione tituli acquisitionis: etiam si jam constet ejusmodi esse ut nulla inde jura utilia jure communi consuetudinario debeantur.

7. Idem multò magis si jure communi consuetudinario debeantur, sed constat novum acquisitorem speciali jure vel privilegio sive pro hac vice sive perpetuò, exemptum esse. Ita etiam servatur in * secretariis Christianissimi nostri Regis, qui tametsi nulla laudimia censualium prædiorum à Rege moventium debeant, à literarum tamen exhibitione, quæ vice professionis censualis est, non sunt exempti. Sed, ut dixi, post triginta annos non tenetur censuarius exhibere, nec se juramento purgare contractuum ergo cum aliis à domino directo factorum. Faciunt notata *supra* §. 12. *num.* 14.

* Secretarii regis à laudimiis quemadmodum immunes.

8. Tum quamvis dominus directus possit quemlibet admittere, non tamen semper honestum est, *ut dixi supra* §. 33. *quæst.* 27. *num.* 92. Sed honestius repelli quem putat ex forma contractus, puta emptionis à minore sine decreto, vel fundi dotalis aut paraphernalis à marito sine consensu uxoris factæ, sive aliàs constat jus non habere, sive summariè convincere potest. Et nihilominus interim potest novum acquisitorem compellere ad editionem vel informationem acquisitionis, declarando conventionem integram & nominando testes qui præsentes erant, ut in *simili consuetud. Blesensis* §. 118. hoc enim præparatorium est, ut in gloss. præcedenti dixi: quo facto quamdiu non vult investire non potest laudimia, nec alia jura petere præter censum semper à quovis possessore solvendum, ut dixi suprà §. 1. *num.* 72. Quamvis ergo dominus directus etiam suo facto se excludat à facultate exigendi alaudimia, non tamen se excludit à jure hujus exhibitionis.

9. Nec obstat quod præpositio, * *pro*, causam finalem designat, *l. pen.* §. *ult. versicul. si pro alimentis. de aliment. & cibar. lega. gloss. l. dominus Sticho. vers. pro quibus. de pecul. lega.* Bar. *l.* 1. *col. pe. C. per quas person. nob. acquira. in l. ex arrali. C. de actio. empt. in l. quo scitis. C. de bonis quæ liber.* Francisc. Ripa. in *cap. cum M. Ferrariensis. num.* 7. *de constit.* præsertim quando jungitur causæ de futuro, ut tradit Phil. Dec. *consil.* 46. *num.* 4. *ut in hoc* §. *in fin. ad verb. pro habenda solutione laudimiorum*; quia non est tota causa: nec etiam absolutè, & multominus limitatim apponitur, sed conditionaliter & suspensivè in fin. textus ibi *s'il y échéent*, & sic hæc ultima verba nullomodo restringunt.

* Pro, causam finalem designat.

10. Unde non solum potest dominus directus hanc editionem petere ad finem in textu expressum: sed multo magis ad finem professionis & recognitionis censualis, non tamen ut possit exigere, quem pragmatici vocant titulum novum, hoc est obligationem in

forma guarentigiæ, sed tantum simplicem recognitionem & instrumentum authenticum & probatorium, sed non novæ compulsionis vel executionis inductivum, ut dicemus infra * §. 70. Unde quando vassalli vel censuarii, etiam coram notariis sub forma instrumenti publici, sumptibus domini recognoscunt jura & servitutes debitas, ut describantur in libris quos papyros terrarios vulgò vocant, non tamen tenentur promittere, sive sub guarentigia se obligare. Aliud nova strictior obligatio, aliud veteris, qualis est ad finem perpetuæ obligationis recognitio, de qua latè Bal. *Authent. si quas ruinas*, C. *de sacro. eccle.*

* Suo loco.

11. Nunc do unam aliam à præscriptione temporis notabilem limitationem ad hunc textum, videlicet in literis vel instrumentis divisionis hæreditatis ab intestato, quæ non tenetur censuarius edere, quia divisio propriè, non est alienatio nec nova acquisitio, sed portionum distributio: & semper censetur res haberi jure successivo primitivo, cujus virtute facta est divisio, quæ non est nisi illius juris & primariæ acquisitionis executio, hinc dicitur necessaria alienatio, ut dixi suprà §. 33. *quæst.* 22. non tamen vis est in hac qualitate, necessaria alienatio: quia in quantumvis necessaria locum habent hæc jura si est novus acquisitor, sed vis est in hoc quod per divisionem sequentem non censetur fieri nova acquisitio respectu domini directi & horum jurium à priori acquisitione per successionem & hæreditatis aditionem: sed censetur executio & distributio portionum secundum naturam prioris acquisitionis, & secundum causam illi ab initio implicitam, & secundum causam illi ab initio implicitam, quòd fit ut res videatur in eodem statu manere, *l. ult.* & ibi latè Alex. Jas. *si ex noxali causa agat.*

12. Amplio etiamsi uni ex decem hæredibus una tota res censualis adjudicetur, etiam suppletione facta cohæredibus in pecunia, etiam non hæreditaria, juxta notata suprà §. 33. *num.* 70. Confirmo, quia dominus directus non debet esse curiosus rimandi secreta alienæ successionis: sed hoc perquam durum esset. *l.* 2. & ibi Bar. & alii. *C. quand. & quib. quarta pars. lib.* 10. Quatenus ergo hoc casu esset onerosius, creditor non esset audiendus *l. servos. in fi. de pignor. actio.* Tum modus successionis ab intestato satis est notorius, & de modo divisionis nihil ad dominum directum, modò sit vera divisio. Limito subsistente probabili suspicione, quod unus hæredum abstinuerit, aut vendiderit, & non diviserit, quia tunc debet editio contractus fieri, & saltem debet possessor sese juramento purgare. Si enim aliter quàm per veram divisionem juris universalis acquisivit partem consortis, est novus acquisitor titulo particulari obligatus edere & ad jura si qua accidant, *ut suprà* §. 33. *num.* 61. Item prædicta limito etiam in titulo universali non consuetudinario, sed ex testamento vel donatione aut venditione juris universalis: debet enim edi necnon contractus divisionis inde factus, concernens feuda vel census & multo magis contractus societatis conventionalis & matrimonii & ejus divisio feuda vel census continens. Et legatarius testamentum, saltem clausulam testamenti, in qua feudum vel res censualis legatur. Idem in similibus.

13. Sed quid si novus censuarius habeat plures titulos acquisitionum, etiam primarios, etiam æquè principales, ut fieri potest? *l.* 3. §. *ex pluribus de acquir. vel amitt. poss.* Prima facie videtur quod non tenetur nec compelli possit omnes exhibere, sed sufficit si exhibeat unum idoneum, dum tamen ex aliis titulis non sint jura aliqua utilia domino acquisita, & nullam juribus domini fraudem faciat. Ratio in promptu est, quia quamvis quis habeat plures etiam idoneos titulos, non tamen tenetur omnibus uti, sed utrovis illorum voluerit, & electionem habet, sine tamen alterius fraude: de quo, si suspicio sit, juramento se purgare debet: quod tamen non erit decisorium, ut dicam infrà §. 176. Quibus non obstantibus dico quod nisi exhibens se restringat ad titulum vel titulos exhibitos renunciando aliis, tenetur omnes exhibere: aliquin quum haberet electionem subinde variabilem, dominus sæpe fraudari posset. Plus dico quod & titulos prædecessorum (qui tamen non fuerunt investiti) edere tenetur, vel se juramento purgare.

14. Cæterum & post investituram, quoties dominus suscipere vellet onus probandi, alium celari titulum verum mediante pecunia, vel re æquipollente factum à triginta annis, ex quo sibi jura debentur, libello oblato, poterit juramentum non delatorium, sed interrogatorium, quod exigentem non obligat super articulis pertinentibus inde dependentibus, à censuario exigere juxta constitutiones Regias, & reo sive sua confessione, sive probationibus postea factis convicto, jura sua cum impensis litis, damnis & mulcta occultatorum laudimiorum percipere. Plura hic occurrunt de juramento purgatorio: de quo remitto ad ea quæ scripsi infrà §. 179. *gloss. pen.*

15. Quod si dominus aliud non probaverit quàm quod erant alii quoque tituli non exhibiti, sed è quibus nulla nova jura sibi debentur, reo ab instantia absoluto, in damna & expensas litis damnabitur. Et notanter dixi ab instantia: non enim per hanc liticulam super exhibitione literarum motam, præjudicatur veritati quandocumque apparenti, quia non fuit contestatum super juribus, nisi incidenter: sed tantum principaliter super exhibitione. Si igitur post hanc sententiam inveniatur censuarius emisse, sive aperta veritate, sive per conjecturas sufficientes, postea appareat de simulatione permutationis exhibitæ, quæ erat vera venditio, dominus de integro agere potest & jura cum damnis recuperare, & secundum novam consuetudinem Senonensem §. 228. duplicia laudimia.

16. Et quod scripsi suprà ea. *gloss. num.* 13. omnes titulos edendos, * confirmatum fuit solemni supremi hujus Senatus aresto, classibus omnibus ejusdem Senatus consultis, relatore inclyto Senatore Dom. Dormantio, die 23. Junii, ann. 1542. contra habitantes pagi de Briseau in Viromandua, qui condemnati fuerunt edere omnes titulos & instrumenta concernentia jura quæ habent in prædiis censuariis, nec non veteres recognitiones ad finem novas emendandi, si opus esset, & papyri terrariæ conficiendi, utque juramento se purgarent. Sed si primus acquisitor neget rem censualem esse vel ab actore moveri, potest actor, si est in possessione juris dominicalis, hac instantia suspensa, possessorium intentare, vel in lite cœpta pergeret quæ utpote admixta & ordine intellectus præcedente, & prius iudicanda vendicatione causam proprietatis continebit.

* Arrestum solemne.

17. Finaliter nota, quod dispositio hujus §. cùm nullam specialem prærogativam contineat, sed tantùm persecutionem juris communis, utpote via actionis vel querelæ, non solum locum habet in domino censuali, sed etiam in domino emphyteutico, in domino feudali, in domino superficiei, vel bourdelagii, & generaliter in omnibus qui ex tenore vel virtute concessionis aut recognitionis jus quoddam habent ex mutationibus possessorum: quia hic §. jus commune designat, & nihil ponit speciale in domino censuali vel alio domino censuario: quin dominus feudi, qui feudo per venditionem aut per mutationem aperto potest manum injicere, proculdubio potest, si velit, minus agendo citare, facere novum acquisitorem vel literas acquisitionis exhibendas. Nec minus competit actio ex eo quod non soleat practicari pinguiore suppetente remedio. Unde duæ principales limitationes hujus textus ut non procedat post triginta annos, *suprà num.* 4. & 7. utque sufficiat unum titulum idoneum ostendi, æquæ le-

cum habent in domino feudi & reliqua eadem analogia.

* Retinere literas pro laudimiis utrum possit dominus.

18. Ultimo quæro, an dominus habeat * retentionem literarum pro laudimiis? Videtur quod sic: cùm res sit hypothecata, *ut infra §. seq. gloss. 2. num. 12. & consequenter instrumenta, cùm sint pars rei. l. 1. C. de dona.* Tum pervenerunt ad dominum voluntate debitoris & sine vitio: ergo per *l. si non sortem. §. si centum. de condictione indeb.* saltem quando ex eisdem literis clarè constat & in confesso est laudimia deberi, ita quod jus est liquidum. Contrarium dicendum est, quia nec tenetur novus acquisitor tradere literas, sed tantùm exhibere: & sic retineri non possunt, quia propriè non pervenerunt, sed tantum exhibitæ sunt. Et quando interim essent traditæ literæ, non censentur traditæ ultra quàm teneatur tradens scilicet ad finem exhibitionis tantùm *l. rem legatam. de adimen legat.* Aut ad summum tantùm censetur deposuisse & sic indilatè debent restitui *l. penult. C. de poss.* Limito primò ut possit dominus retinere ad finem describendi, nisi copiam descriptam censuarius offerat, quo casu debet adhuc dominus habere spatium congruum conferendi per se, ut suum consilium, sine fraude & tergiversatione, aliàs non diceretur novus acquisitor exhibere, nec huic consuetudini satisfacere. *l. 1. C. de eden. l. 3. §. hoc interdictum. de tabul. exhib. adde quæ dixi suprà §. 20. gloss. 12. in princ.* Limito secundo in quibus consuetudo permittit etiam pro laudimiis prehendere vel arrestare fundum, quia multò fortiùs potest retinere instrumenta, quæ sunt pars fundi.

---

* Olim fuit 52.

* §. LXXIV.

UN seigneur censier peut proceder ou faire proceder par voye d'arrest ou brandon, sur les fruits pendans en l'heritage à luy redevable d'aucun cens ou fonds de terre, pour les arrerages qui luy sont deûs.

In principio textus in verbo, *le seigneur censier*, quæri potest quid de usufructuario, procuratore, possessore, aut aliis variis circa personam occurrentibus: de quibus remitto ad *not. suprà titul. 1. §. 1. gloss. 1. per tot.* ex quibus satis ex similitudine rationis colligi potest quid hîc sit dicendum, scilicet quid possunt nomine domini vel in qualitate ad eum se referente, vel dependente, ut etiam practicatur.

In text. ibi, *peut proceder, ou faire proceder*, De vi & effectu horum verborum maximè verbi *potest*, sufficiunt notata supra §. 1. *gloss. 3. & §. 13. gloss. 2. & 3. ad quæ remitto.*

EPITOME GLOSS. I. §. LXXIV.

1. *Arestum pro supremo judicato, Græca vox est, arestum Gallica, pro impedimento, specie executionis.* 2.
3. *Dominus feudalis plus habet juris & potestatis in re quam censualis.*
4. *Signum pro signato.*
5. *Signa aut vela regia non possunt à privatis apponi.*
6. *Ordo dicendorum in 6. art.* 7.
8. *Jura dominicalia sunt stricti juris, nec possunt extendi ultra verba consuetudinis & investituræ.*
9. *Sat est quod statutum exorbitans aliquid operetur ut in residuo restringatur.*
10. *Dominus censualis potest commissarios apponere & plus potest quàm missus ex primo decreto.* 20.
Communi observantiæ standum. 116. 148.
11. *Qui potest fructus percipere, potest eos sequestrare.*
12. *Differentiæ inter missionem ex primo decreto, & hoc arestum.* 16.
13. *Judex potest quem facere executorem in re sua.*
14. *Missio unius prodest aliis, non arestum.*
15. *Jure Authen. missio fit pro rata debiti.*
17. *Missio ex primo decreto & hoc arestum conveniunt.* 18. 19. 20. 27. 40. 123.
Creditores missi de lata, conventionales de levi culpa tenentur. 20.
21. *Missus etiam ex causa judicati non possidet, nisi in re adjudicata* 23.
22. *Paragraph. Imperator in l. postquam ut legato seu fideicom. nomin. caveat. loquitur in executione provision.* 25.
24. *Missio, & executio, sententia diffinitiva, & provisionalis, & sequestrum differunt* 26.
27. *Dominus per hoc arrestum non fit possessor.* 28. 29.
30. *Creditor sive prætorius sive conventionalis nunquam præscribit* 31. 32. 33. 35.
34. *Contumacia non sufficit ut missus faciat fructus suos nisi causa cognita decernatur.* 36. 37. 38. 40.
39. *Missio cessat facto eo cujus defectu facta est.*

41. *Dominus censualis potest impedire fundum & fructus vel fundum vacuum. 42. & 43.*
44. *Hæc manus injectio domanialis est & extrajudicialis. 71. 118.*
45. *Et pisces stagni vel fundi censualis.*
46. *Etiam piscinæ si non sint alii reditus.*
47. *Idem de vivariis, leporariis, columbariis, fodinis, molendinis: non ut molitura publica, sed mercedes impediantur.*
48. *Duæ antiquæ studiorum authoris molæ.*
49. *Ostia non debent tolli vel precludi.*
50. *Fructus jacentes impediuntur. 51. 52. 53.*
54. *Nisi fiat vel significetur importunè.*
55. *Quàm clementer subditi tractandi de jure & constitutione Caroli Magni.*
56. *Fructus reconditi in horreo censuali, impediri possunt. 57. 58.*
59. *Etiam ab alius prehensi, & dominus censualis potior est.*
60. *Impedimentum ob laudimia non soluta non valet. 61. nisi.*
62. *Quando judex potest revocare suam interlocutoriam.*
63. *Utile per inutile non vitiatur in executione patrimoniali.* 105. 106. 107.
64. *Quædam consuetudines dant prehensionem, aliàs præcisam, aliàs data oppositione resolubilem.*
65. *Thema & arestum.*
66. *Quoties consuetudo prehensionem dat, intelligitur præcisè.*
67. *Consuetudo Sylvanectensis declaratur.* 61. 69. 70.
68. *Interpretatio limitatoria præstat correctoria.*
71. *In toto regno ex defectu census valet commissio prehendendi vel arrestandi præcisa, id est non cedens ulli oppositioni.* 117.
72. *Regulariter consuetudines non permittunt, etiam ex defectu census, prehendere privata, sed judicis authoritate.*
73. *Forma executionum jurisdictionalium non requiritur in hoc arresto 95. 108. sed ei quæ in denunciationibus extrajudicialibus.*
Unde arrestum debet habere causam substantialem & rei impeditæ designationem, & notificari. 74. 99.
75. *Arrestum incongruè notificatum non ligat. 102. 124.*
Declaratur consuetudo Sylvanectensis.
Intellectus l. de pupillo. paragraph. sufficit. l. operis. de oper. novi nunciat. 107.
76. *Quid si censuarius est pupillus tutore carens?*
77. *Dominus non debet privata authoritate hoc arrestum facere, sed mandato judicis, de quo tamen non est necesse doceri, si executio testibus adhibitis probè facta est & notificata. 78.*
79. *Confortatio manus si supervacuè apposita est, non taxatur in expensis.*
80. *Confortatio manus non visa manu domini, periculosa fuit, sed errore.* 81. 100.
82. *Saltem non debebat esse locus damnis & interesse* 91.
83. *Idem si confortatio sit nulla, quia commissio superannalis est.*
84. *An confortatio manus possit fieri pendente lite? Sic* 86.
85. *Litispendentia non impedit possessorem sua possessione uti.* 146.
87. *Pendente lite potest dominus directus prehensione dominica uti, & creditor guarentigia.*
88. *Intellectus tit.* C. ut lite penden. & Authent. in *medio litis* non fieri sacras formas.
89. *Thema, arrestum. 91.*
90. *A literis regiis non appellatur, sed ab executione earum.*
92. *Actus servientis vitiosus non vitiat actum qui sine eo fieri potest nec ejus notificationem. 93.*
Officiali non creditur nisi in his quæ officium & mandatum concernunt.

sum quando eadem est ratio.

167. *Censuarius vel emphyteuta negans dominum, in quo puniendus.*

168. *Non fit restrictio ex eo quod major sit ratio in uno quam in alio.*

169. *Non est locus commisso nec pœnæ, si lex aut consuetudo non dicit.*

170. *Praxis in judicando. 171.*

172. *Negans dominum magis frangit manum quàm capiens fructus.*

173. *Negans proprietatem & non possessionem.*

174. *Quando causa in sententia exprimenda. 175.*

176. *Condemnans in interesse debet exprimere ad quid refertur.*

177. *Dominus feudalis in juribus ordinariis potest mitiori via hujus §. uti.*

178. *An valeat pactum in investitura, quod tam pro reditu fundiario quam pro censu res prehendi possit.* Respondeo, *non. 185.*

179. *Pactum injectionis manus quando valeat. 188. 190. 191.*

180. *Colonus non facit fructus suos detrectando mercedem: sed possunt invecta & illata includi.* 181. *Sed authoritate judicis. 192.*

182. *Alternativa poni debet inter diversa.*

183. *Via executionis minus onerosa, deligenda.*

184. *Quanta mala ex nundinatione justitiæ & sacerdotiorum.*

186. *Executio minus ritè facta, sed debitum non excedens, non est retractanda.*

187. *Secus si omni authoritate judicis omissa, violentia facti processerit.*

188. *Novus intellectus* l. pen. C. de pignorat. act. 189.

191. *Favore caritatis & politiæ & correctionis servorum permittebatur manus injectio, etiam contra tertium emptorem servi vel ancillæ.*

192. *Quatenus periculum est in mora, non requiritur authoritas judicis.*

193. *Is cui datum est in censum jus molendini bannalis, prehensione uti potest.*

GLOSS. I. IN VERBO

Arrest ou Brandon.

* *Arest*, quid significet Gallis.

1. ANTEQUAM solidiora tractem, pauca de horum verborum significatione dissserenda sunt. Verbum istud Gallicum, *Arest*, * non idem significat quod Græcum verbum Arrestum, ab hac Græca deductum voce ἀρεστόν hoc est placitum. Unde quas nos supremorum tribunalium sententias vulgo vocamus Arresta (Græco vocabulo ut probabile usurpato) non per duplex, sed unicum r, scribi & proferri debet, ut post Paulum Æmiliū Gallicæ historiæ scriptorem elegantissimum, author est Budæus in *annot. ff. l. ult. chart. ult. de senat.* In alio autem ab hujusmodi sententia significato, prout nec Græca nec Latina, sed merè Gallica vox est; ita per duplex r, gentilitio Gallorum more scribi & proferri debet, ut in hoc text. arrest. Et significat impedimentum, sive periphrasticos interdictum, ne res loco aut statu suo moveatur, quia paraphrasi omissa, non possum breviùs & aptiùs Latinè exprimere, quam per hoc * verbum, impedimentum: quo propterea deinceps frequentiùs utar pro arresto nostro. Fit autem variis varias ob causas modis, tam in personas quàm in res quascumque à commercio hominum non exemptas, ut plenè dicemus in *tit. 15. in rub. & per tot.*

* *Arrest*, pro impedimento.

* Arresta, sive impedimenta regulariter prohibita.

2. Et est species executionis, unde * regulariter est prohibita nisi quatenus jure, consuetudine vel privilegio apparet permissa, ut ex text. infrà §. 162. & de jure communi clarissimum est *l. nulla. ff. de re jud. l. negantes. C. de act. & oblig. l. ult. C. de exec. rei jud. l. unic. C. de prohib. seq. pec.* In primis autem quantum ad materiam hujus tituli videndum est in quo differat à prehensione, de qua in *tit. praced. §. 1. & per tot.*

3. Et dicendum quod in tantum differunt, quantum prehensio, captura aut carceratio personæ differt ab impedimento vel interdicto personæ ne discedat: quia sicut aliud & plus est personam capere quam impedire vel interdicere, seu ut vulgo dicunt arrestare: ita & plus est fundum vel aliam rem prehendere, quàm impedire. Et hoc loquendo de simplici impedimento, quod hoc verbum Arrestum importat, ex quibus infert quod dominus feudalis plus habet juris & potestatis in feudum, quàm dominus censualis in rem censualem: quia ille feudum apertum potest prehendere & in manu sua ponere, & ejus possessor effici, ut suprà §. 1. *gloss. 4. qu. 2.* Secus in domino censuali, qui etiam ex defectu solutionis census non potest in terminis nostræ consuetudinis ponere rem censuariam ad manum suam, nec ejus possessionem ad se evocare, sed solum rem impedire & possessorem interdicere donec solverit, ut hic dicitur. Et simile est istud impedimentū missioni in possessionem ex primo decreto, non omnino, sed quadamtenus, ut dicemus inf. *ea. gl. num.* 11. Differt etiam à sequestratione, in tantum quod etiam si rei impeditæ curatores adhibeantur, non tamen eo ipso est vera sequestratio, licet instar sequestrationis habeatur, ut latiùs ex sequentibus liquebit. Et hæc de significatione verbi Arrestum, quantum ad materiam hujus tituli satis.

4. Verbum autem Gallicum * *Brandon*, significat signum quoddam aut symbolum, infixum vel appensum ad designandum impedimentum aut interdum rei cui adhibetur esse & durare factum. Et quemadmodum signum

* Brandon quid Gallis.

gnum, pro re signata & symbolum pro repræsentato sæpe metonymicos accipitur: ita in consuetudinibus & communi modo loquendi Franciæ verbum *Brandon* pro ipso arresto seu impedimento passim accipitur. Hinc est quod in hoc text. arresto subjungitur per alternativam tanquam idem significans vel repræsentans & æquipollens. Quale autem sit illud signum, id in unaquaque regione pro suo cujusque more vel rusticis notum est. Solent autem sæpiùs pro hujusmodi signo, ex foliis fortè ramusculis aut verba fundi rustici impediri confectum fasciculum, vel evulsum thyrsum in summitate infixæ radicis vel pali appendere. Et si sit prælium urbanum idem, aut aliquid quidpiam, puta baculum vel pannum in loco patenti appendere. Potest etiam si velit dominus pro symbolo hujusmodi facere appendi insignia sua in loco patenti, & absque nocumento, aut aliud quodcumque aptum signum, non refert. Sunt enim hæc signa privata, & ad libitum effingibilia, de quibus loquitur hic textus.

*Velum regium.

5. Et non de signo aut * volo regio, soli principi reservato & privatis semper interdicto. *l. 1. & 2. C. ut nemo priv. titulos*, qualia sunt regia liliorum coronatorum & cochleatorum insignia, quæ speciali Regis auctoritate & mandato in tabula picta, affigi solent pro foribus monasteriorum, domorum aut villarum, ad xenodochia aut alia loca pia spectantium cum subscriptione securitatis, adde notandam securitatem quam vulgo vocant, salvamguardiam regiam, adversus petulantiam & effrænam rapacitatem militum nostrorum.

6. Quod autem dixi hunc textum loqui de signo privato, verum est quando sola privata domini auctoritate apponitur: sed si publica auctoritate domini fiat impedimentum, non inconvenit servientem apponere publica signa jurisdictionis vel judicis cujus mandata exequitur. His pro verborum explicatione præmissis rem ipsam aggredior copiosiorem certè & difficiliorem quàm prima facie videatur, utque omnia ad competentem ordinem reducta, & commodiùs tradantur, & clarius elucescant, methodicam hanc & jamdudum assuetam observabo rationem. Primo loco resolutivè disserendo quæ circa personas versantur, secundo loco quæ circa res, tertio causam, quarto formam, quinto effectum, sexto remissionem vel sublationem hujus impedimenti.

*De personis.

7. Ad primum, * circa personam domini, an usufructuarius, an dominus mediatus, puta patronus, feudum apertum in manu sua tenens, à quo moventur censualia prædia, an maritus ad causam uxoris possit ea exequi quæ in hoc textu & ad reliqua id genus sufficiunt remissivè & affirmativè dicta super primis verbis hujus §. 1.

*De rebus.

Ad secundum circa res * primo ante omnia dicendum erat quid sit id circa quod tota disputatio versatur, nisi ad id abundè sufficeret perspicua hypotyposis in *princip. hujus. gloss.* circa interpretationem verborum. Neque verò in definitionibus substantialibus, quas vulgo quidam ditativas vocant, superstitiosè tempus insumere operæpretium est. Videndum ergo restat circa quas res fiat: pro expedito enim habetur quod non fit in personam censuarii, nec illam ullo modo affici per notabilia in fortioribus. *supra §. 1. gloss. 5. in princ.*

*Vtilitas arresti.

8. Quæro primo, Utrum domino censuali simplex impedimentum pendentium fructuum * tantum concedatur, ut non possit aliud quicquam facere aut exequi in rem censuariam? Quod prima facie videtur. Primo, quia ut sæpe dictum est in præcedentibus *super §. 1. gloss. 5. §. 20. gloss. 5. qu. 1. §. 33. num. 8. & in rubr. hujus tit.* tam feudalia quam censualia prædia sunt patrimonia nostra, & non subsunt oneri vel servituti nisi in tantum & quatenus consuetudine loci exprimitur. Et omnia hæc jura dominicalia sunt stricti juris nec possunt extendi ultra verba consuetudinis, vel tenorem investituræ. Unde necessario colligitur dominum nullum decretum, nullum jus, nullam potestatem habere aut exercere posse, in vim consuetudinis & legis censualis in rem censuariam, ultra quam lex censualis concedat: sed hæc nostra lex censualis non permittit domino aliam executionem, quam per viam impedimenti fructuum pendentium in re censuali, ex quibus necessario concludendum videtur quod solum ipsum censuale fortè fructibus vacuum impedire non possit, multo minus prehendere, nec aliud auctoritate sua via executionis facere quàm secundum formam & ad limites hujus text. dumtaxat.

9. Tum secundo, quia clarum est quod dispositio hujus §. est contra jus commune, scriptum & consuetudinarium, ut in *l. nulla. ff. de re judi. & supra §. 162.* & in specie est contra textum in *rubr. & l. 1. & 2. C. ut nemini lice. sig. sine jud. auct. impri.* ubi prohibetur res ab aliis possessas aut detentas, aut earum fructus impedire, & signa sua aut quæcumque privata impedimenti symbola apponere, etiam prætextu plenæ proprietatis aut alterius juris, in re, & permittitur possessori propria sua auctoritate ea signa revellere, & impedimentum tollere, & sic liquet quod consuetudo nostra satis operatur hanc signorum impositionem & impedimentum in casu suo permittendo contra jus & regulas communes: unde in residuo restringenda est, ut nihil amplius operetur per doctrinam ab omnibus approbatam, utriusque Imolæ in *l. 4. §. prætor ait. de damn. inf.* Paul. Alex. Philip. Corn. Jason. in *l. ult. §. in computatione. C. de jure delib.* secundum quam satis est quod statutum exorbitans aliquid, vel quod modicum ultra jus commune operatur, ut in residuo quantum fieri potest, restringatur. Igitur multo minus extendi possunt verba hujus consuetudinis, maximè cùm hoc disponant specialiter, ut in casu speciali & sic in residuo jus commune subsistere & manere præsupponitur *l. 1.* ubi gloss. & Bar. *ff. ad municip. faciunt notata ferè in simil. supra §. 1. gloss. 4. num. 7.*

10. Quibus non obstantibus dicendum est dominum in casu hujus §. non solùm fructus pendentes signis appositis impedire posse: sed etiam * idoneos colligendis & conservandis fructibus curatores seu commissarios apponere ne fructus depereant, censuario perseverante in mora solvendi census, & interdicto à fructuum impeditorum collectione. *Commissarii colligendis & conservandis fructibus.

Probatur primo, quia concesso uno, ea videntur concedi quæ veniunt in consequentiam, & sine quibus id commodè expediri non potest. *l. 2.* ubi Ang. & omnes *de jurisd. omn. jud. l. ult. ff. de offic. ejus cui mand. est jurisd.* & cum ipso principali etiam accessorium censetur commissum. Textus in *c. prudentiam. §. Sexta. in fi. de offic. deleg.* Faciunt quæ rectè tradit Hippol. Marsil. in repet. rubricæ de fidejussoribus *qu. 25.* & Nico. Everal. in *loc. legal. in loco. 102. a concessione antecedentis.* Sed quoties natura rei impeditæ, qualis est fructuum pendentium, exigit commissariorum deputationem: clarum est, & communis experientia docet, quod eorum appositio est sequela & accessorium impedimenti.

Secundo, quia istud est ad commodum censuarii, & non domini: quoniam censu soluto, aut aliàs manu levata, commissarii rationem reddent censuario, & non domino qui non est lucraturus nec facturus fructus suos, & sic censuarii interest potius quam domini commissarios apponi. Nec ullo modo inde conqueri potest censuarius qui non potest queri se per hoc turbari in possessione, sicut nec per reale impedimentum. Nec causari potest id non licere domino tanquam à consuetudine minus expressum, quia per hoc non domino, sed censuario consulitur: tum satis virtualiter in vim sequelæ & accessorii expressum videtur, & sic non obstant adducta in oppositum. Tertio quia talis est vetus & communis observantia à qua

verba hujus §. recipiunt interpretationem & declarationem, *l. si de interpretatione. l. minime mutanda. de legibus.*

11. Quarto appositissimè facit decisio Bal. in *l. si is qui. §. si. Antichresis in fin. de pignor.* ubi comprobat praxim quæ habet, quo aliquo misso in possessionem ex primo decreto, fit sequestrum fructuum ad ejus petitionem, & hanc praxim optimè fundat in jure, quia * missus ex primo decreto potest per se percipere fructus d. §. *si Antichresis* tex. in *l. si is cui. §. qui legatorum. ff. ut in poss. leg.* si igitur potest quod plus est, scilicet per se percipere, potest id quod est minus, scilicet facere fieri sequestrum. Ultra Bal. fortius probo per text. in *l. in venditione §. in l. prætor ait in princip. & §. in eum. ff. de bon. auth. judi. possid.* ubi missus ex primo decreto, nedum potest fructus capere, sed etiam vendere, vel etiam prædium locare: igitur multo fortius (si malit) & priusquam fructus acceperit, potest eos facere sequestrari. Et expressim pro quæstione nostra est textus, in *d. § in eum, versic.* vel ipse, vel jussu ejus alius, ubi patet quod missus rei servandæ causa nedum potest manere in possessione per se, sed etiam alium deputare loco sui: quod nihil aliud est quam commissarium vel commissarios deligere & deputare, ex quibus patet istud impedimentum maximam habere affinitatem cum missione in possessionem ex primo decreto, non tamen est idem: constat enim quod realiter & essentialiter differunt. Et quia generaliter ad notitiam hujus materiæ utile est scire in quibus conveniat vel non,

* Missionis ex decreto utilitates.

12. Secundo principaliter quæro an & in quibus impedimentum de quo in hoc §. æquiparetur * missioni ex primo decreto? Breviter respondeo. Differunt primo, quia missio decernitur à judice sive à sententia hominis: sed istud impedimentum à consuetudine sive à sententia legis: tum missionem præcedere debet citatio & contumacia *l. 2. & per tot. quib. ex caus. in poss. eat.* & secundum Bart. & communem in *l. si finita. §. Julianus. col. 1. de dam. inf.* requiritur citatio peremptoria vel æquipollens, & de contumacia liquere debet judici priusquam decernat: alioquin decretum nullum est. *l. hæc autem §. 1. ibi, constare debet, liquereque prætori. ff. quibus ex caus. in poss. eatur.* Bart. *col. 3. & omnes in d. Julianus.* Et licet non requiratur libellum præcedere citationem, tamen antequam interponatur primum decretum, requiritur libellum esse oblatum. Paul. in *d. §. Julianus*, & ibi Alexand. *col. 6.* Verius tamen est quod sufficiat talis qualis petitio, ut ibi tenet Imol. *col. 6. num. 9.* Sed in hoc §. nihil horum requiritur: sed sufficit veritas causæ, videlicet reliqua census deberi.

* Missionis ex primo decreto & arresti sive impedimēti differentiæ quatuor.

13. Secundo, quia missus non potest ingredi per se, sed per publicum executorem judicis authoritate. Bar. *d. §. Julianus. col. 3. versic. secundo quæro.* Sed hic dominus in quibusdam locis potest propria authoritate fructus impedire & capere. Et quamquam crebriùs requiratur commissio judicis, tamen non ad manum judicis, sed domini res ponitur vel poni intelligitur, ut infrà *num.* 95. Verùm hæc non est propriè differentia, quia ut ibi fatetur Barto. & Bal. *Auth. ei qui jurat col. 6. versic. sed pone.* & ibi Salic. C. *de bo. autho. jud. possid.* potest judex licentiam dare parti suæ auctoritate intrandi, & erit velut nuntius aut executor in re sua: prout & hic consuetudo facit dominum executorem in re sua, sine alio judicis ministerio. Et licet judicis authoritatem & mandatum addere possit, hoc in quibusdam locis est ad abundantiorem, corroborationem, & ex mera facultate, secundum notata in *simili. §. 1. gloss. 4. qu. 1.* Nec verum puto quod scripsit Bar. in *d. col. 3. in fi.* quod caveat pars ne intret sine executore, vel sine authoritate judicis, quia perderet jus suum. *l. similes. §. qui judicati. de re jud.* Imo puto quod de jure potest per se ingredi si admittatur: si vero non admittatur, non debet per se adhibere vim, sed ad sententiam judicis, & publicam authoritatem recurrere, text. in *l. si is cui §. missus. ff. ut in poss. leg.* Non obstat d. § *qui judicati*: quia non loquitur in simplici missione, quæ possessores non expellit, sed in executione sententiæ per quam, possessor expellitur & res alienatur.

14. Tertio differunt, quia unius missio, aliis qui sunt ejusdem tituli, hoc est similem habent missionis causam & rationem, prodest. Hinc est quod uno ex creditoribus misso in possessionem ex primo decreto: cæteri omnes creditores nedum præsentes, sed etiam futuri videntur missi, dummodo veniant infra tempus debitum, puta biennium in præsentibus, quadriennium in absentibus, quia docendo de debito & in expensis missionis pro rata contribuendo, habentur pro missis sine alia executione. Nec unus est potior altero, ex eo quod prius missus sit vel venerit. *tex. in l. cum unus in princip. ff. de bo. auth. jud. poss. in l. ult. in princip. C. eo. tit.* Sed istud impedimentum non potest prodesse nisi uni, videlicet ipsi domino censuali impedimenti, nec habetur res pro impedita quoad alium etiam consortem, quia si sunt plures domini censuales pro indiviso, & unus non nomine communi, sed proprio & pro parte sua tantum impedivit, non prodest aliis, nisi re integra censuario vel existentibus in loco significent se idem impedimentum pro partibus suis continuare, ut sine novis sumptibus facere possunt. Facit quod in fortioribus terminis de recommendatione carcerati tradit Bart. in *disputa. incip.* Lupus, Bald. *tract. statuto. ver. carcer.* Socinus *l. 1. §. 1.* & ibi Jason. *l. 3. §. prætor ait. ff. ne quis eum qui in jus vocatus est, vi eximat.*

15. Quarto, quod quamvis jure ff. & C. fieret missio in omnia bona, *l. 1. quib. ex caus. in poss. eat.* tamen jure authenticorum non fit nisi pro rata debiti prætensi. *Auth. ei qui jurat. C. de bon. auth. jud. possid.* Sed istud impedimentum fit in omnes fructus pendentes etiam pro uno obolo census. Sed hæc non est propriè differentia propter admixtam vim hypothecariæ quæ omnes fructus afficit: Tum quia modus impedimenti attemperatur per consuetudinem ad exigentiam commodæ exactionis census, per not. infrà *eadem gloss. num. 52. cum seq. num. 55.*

16. Quinto, quia in hoc impedimento non speratur nec pervenitur ad secundum decretum: sicut regulare est in missione ex primo decreto. Aut enim possessor intercedit, & negotium devolvitur ad judicem, coram quo lis suo marte curret & decidetur, ut not. infra *eadem gloss. num.* 148. Aut nulla est oppositio, & potest dominus ex fructibus si velit in solutum accipere, vel vendere pro rata census debiti, & residuum relinquere vel restituere censuario sine alio processu & figura judicii, quod est utilius: aut si malit dominus (quod securius, maximè quando cum rixosis dubitat habere negotium) potest servandis & colligendis fructibus commissarios apponere: deinde illos in jus vocare ad redditionem rationum, vocato etiam censuario, ut si bonum sibi videatur adsit visurus rationem reddi & reliqua in manum domini ad ratam debiti & impensam inferri, residuum si quod sit, sibi relinqui.

17. Conveniunt * autem primò in hoc quod sicut creditor missus in possessionem, voluntarium & suum gerit negotium, non autem negotium debitoris, nec propriè est rei alienæ administrator, ut est text. in *l. prætor. ait §. in eum. versic. cum voluntarium. ff. de bon. auth. jud. possid.* Et hæc est vera ratio quod creditores missi non tenentur de levi culpa, sed solùm de dolo & lata culpa quæ dolo æquiparatur circa custodiam & gubernationem rei & fructuum, vel etiam circa fructuum venditionem. *l. in venditione. §. 1. in fi. de bon. auth. iud. possidendis.* quamvis aliud sit in curatoribus bonorum, qui ideo quia veniunt

* Missionis ex primo decreto & arresti sex similitudines.

non

non ad suum sed ad alienum gerendum negotium, eorumque fidem sequuntur: hi ad quos spectat negotium, tenentur etiam levis culpæ nomine sicut & creditores conventionales quorum fidelem custodiam & prudens regimen pignoris sequuntur debitores: quæ ratio cessat in debitoribus ex primo decreto missionem & pignus prætorium passis, quia nihil fidei creditorum commiserunt, nec eorum fidem sequuti sunt, ut in *d. l. prætor ait. §. praeterea.* quam ita novè & germanè interpretati sumus suprà §. 9. *gloss. 6. num.* 10.

18. Ita idem est in domino censuali, qui ex defectu census fructus pendentes impedivit, & commissarios adhibuit, quia circa electionem & deputationem eorum, sive sua authoritate privata tantùm, sive etiam judicis authoritate, etiam initio non vocato censuario factam, non tenetur nisi de dolo & lata culpa tantum, ut in simili de domino feudali diximus suprà §. 9. *num.* 15. Si verò nullos commissarios adhibuit, idem est dicendum dummodo non prohibuerit censuarium fructus curare & colligere ad onus impedimenti: secus si nihilominus censuarium prohibuerit accedere, & se immiscere: tunc enim alia ratio pactum reformat, quia totam rei impeditæ curam ad se & in se suscepisse censetur, & proprio nomine ad rationum redditionem usque ad levem culpam obligatur, nisi quatenus commissarios adhibuit, eorumque deputationem censuario notificavit, per notata in simili suprà *in d. gloss.* 6. §. 9. *num.* 4. & 5.

19. Secundo conveniunt in hoc quod sicut per missionem in possessionem ex primo decreto non expellitur possessor, sed simul cum eo missus possidere jubetur, ut saltem tædio missionis compareat aut satisfaciat, *l. is cui. in princ. ff. ut in possess. legat. in l. si finita. §. si quis auth. de dam. infect. ca. quoniam frequen. ut lit. non contest.* Manet enim missionem passus nedum possessor: sed etiam in possessione, & sicut non tenetur discedere (salvo si per judicem causa cognita aliter decernatur, ut per text. in *l. Fulcinius, in fine, quib. ex caus. in possess. eat.* Alexand. *l. finita §. Julianus. col. 32. de dam. infect.* Philipp. Deci. *c. consultationibus col. ult. de officio delega.*) ita tenetur missum admittere & pati, & potest missionem passus agrum colere ut prius & fructus colligere, sed missus debet eos custodire, ne in sui frustrationem per debitorem consumantur, & si debitor negligat fructus colligere, potest missus eos colligere, & conservare, quinetiam, eos quàm primum vænire expediat, vendere poterit, & pretium servare. Et si debitor negligat colere, nec priùs sine fraude locaverit, poterit missus locare, ad modicum tamen tempus, ut per Bal. in *Auth. ei qui iurat. col. 13. in fin. vers. ulterius quæro. C. de bo. auth. iud. possess.*

20. Nec in his omnibus & aliis dependentibus tenetur missus nisi de dolo & lata culpa dumtaxat. text. in *d. l. in venditione. §. 1. de bon. auth. iud. possid.* [illegible] *d. l. is cui. §. qui legatorum,* Ita & in hoc impedimento vel etiam in prehensione feudi ex defectu catalogi & similibus prehensionibus omnium consuetudinum quæ lucrum fructuum non attrahunt: sed hæc æquiparatio non procedit nisi quatenus domino lubitum fuerit, videlicet quando nullos apponit commissarios, sed expressè vel tacitè permittit vasallo vel censuario rem prehensam vel impeditam sub manu sua curare, ut priùs, alioquin subeat, potest vel expellere possessorem à re prehensa, vel omnino interdicere à re interdicta, sive per se aut suos, sive per commissarios solos administrando, & sic patet quod manus dominica semper plus juris & plus virium habet quàm missio ex primo decreto, quamvis in multis æquiparentur.

21. Tertio quia sicut præfata missio neminem privat possessione sua: nec * facit missum possidere. *l. cum legat. ff. quib. ex caus. in poss. eat. l. 2. in princip. pro haered. l. si duo. §. creditores. ff. uti poss. l. 3. in fi. de acquir. vel amit. poss.* & ibi gloss. & omnes doctores nisi in actione reali *l. si quis emptionis §. penul. C. de præscript. 30. vel 40. ann.* Bar. Pau. Imo. Alex. in *l. si finita. §. Julianus col. 31. ff. de damn. infect.* quod procedit etiam si missio fiat ex causa rei judicatæ, quamvis in hoc contrarium teneat Bart. in *l. à divo Pio. §. si super rebus. col. 1. quem ibi sequuntur* Pau. *in ult. not. ff. de re jud.* Angel. in *l. cùm novissimi, col. 3. C. de præscript. 30. vel 40. ann.* Franc. Aret. *l. 3. §. 1. col. 2. ff. de acquir. vel amitt. poss.* Sed contra Bar. & cum gloss. in *d. §. si super rebus. in verbis integris in fi.* tenet ibidem Joa. de Imol Raph. Cuma. & latè Alex. *col. 7. 8. 9.* Jas. *col. pen. de re jud.* Bal. in *l. consentaneum. in 5. oppos. col. pen. C. quom. & quando jud. in l. etiam in prin. C. de exec. rei judi. in c. contingit col. 7. de dol. & contu.* & sic hæc est vera & deliberata opinio Baldi, quamvis idem Bald. *in l. unica in fin. col. 1. C. de prohibit sequestr. pecun.* (sed inadvertenter, ut puto) transierit cum Barto. & Bald. in *d. l. unica.* sequatur ibi Franc. Curt. senior. in *fi.* Idem tenet Anton. Negusanus *in tract. de dignitat. in 2. mentio. 3. pactis qu. 5. num. 6. & in 7. mentio. cum fin.* Aliquid tetigi *suprà §. 1. glo. 4. num.* 16.

Non possidet etiam si missio fiat ex causa rei judicatæ.

22. Non obstat §. * imperator in *l. postquam. ff. ut legat. seu fideic. no. cave.* ubi fundatur Bar. quia secundum omnes præfatos doctores est casus specialis in terminis illius rescripti duplici favore, & ultimæ voluntatis & sententiæ, ita quod nisi hæres appellans caveat, transfertur vera possessio rerum per sententiam adjudicatarum in legatarium vel fideicommissarium hæredi caventem. Et sic ille textus nullo modò facit pro sententia Bar. quia textus ille non loquitur in missione in possessionem ex causa judiciali, cùm judicatum per appellationem interim sit extinctum *l. 1. in fi. ff. ad Turpill.* nec de missione in possessionem ex edicto prætoris, de quo in *l. 1.* & per Bart. *ut lega. seu fideicom. nomine cav. sed* (ut etiam sentit Fran. Aret. in *l. 3. §. ult. col. 1. de acquir. possess.*) de provisionali executione sententiæ, legatario vel fideicommissario cavente, nonobstante appellatione hæredis non caventis, & sine appellationis præjudicio, & non in omnibus bonis, ut ex edicto: sed in re adjudicata tantum, & ex rescripto principali seu speciali constitutione principum, & sic ille textus nullo modo potest extendi ad missionem ex edicto, nec extra casum suum.

* Intellectus novus §. imperator.

23. Benè fateor quod quando in vim rei judicatæ victor mittitur in possessionem rei sibi adjudicatæ, nedum transfertur possessio, sed etiam dominium vel rei usucapiendæ conditio, ut notatur in *l. si per errorem. de usucap. in l. Pomponius. §. si jussu. de acquir. vel amitt. poss.* Sed tunc non est simplex missio in possessionem quæ per se temporalis & provisionalis est: sed perpetua & præjudicata executio, de qua non loquimur, sed de simplici missione, in bonis non parentis: quæ etiam si ex causa judicati fiat, non confert dominium, nec etiam regulariter veram possessionem, sicut nec verum sequestrum, donec aliud disponatur, ut est textus appositissimus. *in l. cum rempublicam. C. qui potio. in pign. hab.*

24. Aliud ergo missio in possessionem, quæ non solum temporalis & provisionalis est: sed etiam non fit propter se, sed ad aliud extorquendum vel obtinendum, quàm id in quod fit. *l. is cui in princ. ut in possessio. legat.* Et est minus quàm sequestratio, etiam si fiat ut victus tædio pareat rei judicatæ. Aliud diffinitiva executio rei judicatæ, aliud provisionalis executio rei judicatæ, quæ longè plus est quàm sequestrum, de quo in *l. imperatores. in fi. de appell. & in c. ult. ext. de sequest. possessionis & fructuum.* Tetigi *sup. §. 1. gloss. 4. num.* 32. Si enim fiat in summis & quantitatibus, possessionem & dominium transferet, non enim idem, sed tantundem reddetur si opus sit, ut dicemus infrà §. 562. Si vero fiat in corporibus ipsis, possessionem quidem

* Missus in possessioné [illegible]

transfert, textus in *d. §. imperator.* qui in terminis rescripti, (id est constitutionis principalis) utitur verbis transferendæ possessionis, idque his & absolutè sine ulla modificatione possessionis: sed in missione ex terminis edicti, addit possessioni nunc verbum vicaria, nunc verbum custodiæ gratia, nunc verbum servandi gratia, ex quibus resultat tertia principalis differentia inter illud edictum & rescriptum, quamvis *gloss. ibi verb. cum alia*, non ponat nisi duas.

25. Cæterum quamvis illud rescriptum emanaverit initio duplici favore: tamen generaliter idem in omni simili constitutione quacumque (etiam non ultimæ voluntatis) favore facta. Sed ea provisionalis executio non transfert dominium, donec sententia in rem judicatam transierit, quia jure non cavetur: sed tamen interim pro dominio habetur, & confirmatio sequens retrò trahetur. Idem quando judex ex causa cognita; puta etiam vice mulctæ decernit ipsam possessionem certarum rerum transferendam, quia executio secum trahit quod in decreto continetur, *argum. infrà eod. num.* Ex his nec alibi habes plenum intellectum *d. §. imperator.*

26. Et hæc nota ad distinguendos hos terminos, missionem in possessionem ex causa judicati, & ipsam diffinitivam, seu perpetuam executionem rei judicatæ, vel etiam provisionalem ipsius rei judicatæ, quia multum differunt, & tantum tenebrarum confusi, quantum lucis distincti afferunt, ut apud Henri. Bohic. in *c. quoniam frequenter, in fi. ut lit. non contest.* ubi præ confusione horum terminorum multum laboravit involvens & repetens salebrosas & fluctuantes distinctiones suas.

27. Stat ergo quod ut simplex missio in terminis juris, ita & istud impedimentum, * non privat censuarium possessorem, quamvis aliud sit in prehensione feudi ex simplici defectu catalogi, ut dictum est suprà § 9. *glo. 3. qu. 1.* Amplio etiam commissariis adhibitis & fructibus per eos collectis, quia nedum remanent in dominio, sed etiam in vera possessione censuarii donec vendantur aut aliter disponatur.

*Censuarius per hoc arrestum non privatur possessione.

28. Tametsi multum in oppositum urgere videbatur quod diximus infrà *eo. glo. seq. num* 12. & rem censuariam & fructus ejus etiam separatos, esse hypothecatos domino pro censu & omnibus juribus censuarii, ex quo consequi videtur dominum verum possessorem fructuum effici, saltem postquam nomine suo per eum vel commissarios suos separati sunt à solo, & ab ipso domino vel suis ejus nomine justè detinentur, quoniam creditor verè pignus possidet, & non debitor, nisi quoad usucapionem continuam vel satisdationem vitandam dumtaxat, text. in *l. 1. §. per servum corporaliter in l. re pignoris de acquir. vel amitt. possess. in l. servi nomine. ff. de usucap.* Nec obstare si dicatur illa jura procedere in pignore per debitorem tradito creditori: quia cum dominus non injustè, nec merè privata authoritate, sed authoritate legis seu consuetudinis pignus suum capiat, perinde esse ac si censuarius ipse & debitor traderet, maximè quando non intercedit, nec appellat, nec aliter reclamat; & sic tacitè consentit. *l. 1. C. si sæpius in integ. rest. postul.* & quia factum legis sicut judicis censetur factum partis, & maximè directo dominio & possessione civili concurrentibus.

29. Quia ad hoc respondetur quod censuarius non censetur tradere nec esse volens aut consentiens: unde sicut in sequestratione necessaria, quæ fiet per judicem ex dispositione legis nulla possessio amittitur, ut notatur per Bart. & omnes in *l. interesse puto. ff. de acquir. vel amitt. poss.* per Cy. & alios in *l. unica. C. de prohib. secu.* Ita & hic, quia in quantum est de ratione ipsius impedimenti, nullam possessionem tollit, unde non tollitur per collectionem fructuum quæ fit a domino vel suis commissariis Tum quia venit in consequentiam impedimenti, & sic ultra illius naturam non operatur: Tum quia factum commissariorum necessariæ sequestrationi æquiparatur, ut statim dicemus, nec prius censuarius vel sciens & patiens consentire censetur, quum sciat se posse cogi & invito se fieri *l. novissimè. ff. quod falsi. tut. authore*, sic nec missus in possessionem causa rei servandæ fructus colligendo, dominus aut possessor eorum efficitur, tametsi & dominium & possessionem vendendo transferre possit. *d. l. in venditione. §. 1.*

30. Quando conveniunt in non præscribendo, quoniam sicut missus in possessionem causa rei servandæ nunquam præscribere incipit: ita & dominus directus qui prehendit rem a se moventem. Amplio etiamsi mille annis detinuerit, dummodo constet de hujusmodi titulo nec appareat possessionis causam immutatam, ut etiam non præsumitur, & in simili dixi suprà §. 22. *num.* 8. & 9. Scio quantum ad missum in possessionem in contrariam opinionem esse glo. in *l. 2. in fi. C. ubi in rem act. in Auth. si qui jurat in fi. C. de bon. auth. jud. poss. in Authen. de exhib. & introd. reis. §. si verò semel. in verb. occurrerit coll. 5.* Et communem doctr. Bar. Paul in *d. l si finita §. Julianus.* & ibi Alex. Imol. *col. 7. num. 11.* Alex. *col. 1. 20. 25. innoc.* (perfunctoriè tamen non decisivè examinantis) in *c. quoniam frequenter col. ult. ut lit. non contest.* Speculator *de pri. & secun. decreto. §. 5. jam de effectu num.* 26. ubi tenent quod in actione personali non auditur debitor volens recuperare tenutam (ut eorum verbis utar) debitum & impensas offerendo post 30. annos à missione ex primo decreto: Idem videtur concludere Bald. in *d. Auth. si qui jurat. col. 6.* sed non clarè, quia subdit: *alii dicunt*, &c. Sed non apertè firmat & in *c. pastoralis in fi. col. 1. de off. ord.* Tamen * Bal. in *c. quoniam frequenter §. ult. col. ult. ut lit. non contest.* Primò concludit pro communi, deinde fortiter arguit in oppositum, & ita residet: quare non bene apparet quid senserit, nisi quod varius & dubius fuit. * Bal. Varius.

31. Quantum tamen legere potui, inveni quod hæc est crebrior sententia, sed eam semper existimavi * erroneam & falsam. Tum quia deest primum & substantiale fundamentum præscriptionis, nempe * possessio. *l. sine possessione ff. de usucap. c. fine possessione de reg. jur. in 6.* Tum quia deficit nedum bona fides, sed etiam animus possidendi. Tum quia nedum deficit titulus, sed etiam facta est missio sub nomine tituli dominii & possessionis alienæ: unde impossibile est nedum perfici, sed etiam incipere præscriptionem. Et invenio quod hanc partem tenent Cyn. in *l. 2. ad fi. C. ubi in rem actio.* & ante eos Dyn. quem refert Joan. Fab. ibi dicens esse veriorem sententiam, Jaco. de Arenis, quem refert Bald. in d. c. *quoniam frequenter col. ult.* idem tenet Joan. And. in d. c. *quoniam frequenter §. ult.* & ibi Panorm. *num.* 44. Joan. Andr. in addit. Specul. *de primo & secun. decret. §. 5. num. 10. in fi. super verba usque.* Henric. Bohic. in *c. contigit. in fi. de dol. & contum.* Faciunt quæ in fo[illegible]ribus terminis diximus infrà §. 68. Etiam conventionalem creditorem qui verè possidet, nullo tempore præscribere.

* Contra cōmunem.

* Præscript. fundamentum possessio.

32. Bene verum est quod præfata communis opinio videtur habere æquitatem in illo casu, in quo principaliter loquitur, videlicet quando facta est missio in actione personali pro rata debiti: quia tunc ex spatio temporis longissime videtur debitor habere rem pro derelicto sive relinquere in solutum pro debito. Imò videtur text. in *d. l. si finita § non autem de dam infect.* quod longo silentio puta x. annorum videtur dominus (etiam qui non erat debitor) habere absolutè rem pro derelicto, quantò fortiùs in eo qui tantum debet quantum detineri relinquit, & sic videtur potiùs alienare quàm in pignus prætorium relinquere? *argum. l. qui habeat*, & quæ ibi not. Bart. *de leg. 3.* unde hoc casu cum sit tantum pro tanto (ut verbis Bal. utar) in d. c. *pastoralis, in fi. col. 1.* non videtur creditor esse in mala fide.

33. Sed quantumcumque hæc plausibilia & colorata videantur, persisto in sententia, & moveor quia aut aliter non fuit conventum nec decretum. Et missus * in possessionem non facit fructus suos, sed tenetur eos computare in sortem & extenuationem debiti. Textus in *l. is cui § quæri poterit ut in poss. legata.* Quod si ampliùs quàm sibi debeatur, perceperit, potest conveniri utili pignoratitia actione ad restituendum pignus prætorium cum eo quod percepit ultra debitum, ut est ibi text. apertus. Latè Alex. in d. *l. si finita §. Julianus col.* 30. unde non est præsumendum quod debitor differat offerre debitum & agere, eo quod habeat pro derelicto, vel relinquat in solutum pro debito æquivalenti, quoniam melior & utilior præsumptio assumi potest, quòd relinquat ut fructus in sortem imputentur, deinde rem suam cum superfluo fructuum reputat conformiter ad dispositionem juris communis.

* Missus in possess. an & quando faciat fructus suos.

34. Amplio etiamsi appareat de magna aut nimia contumacia debitoris, quoniam non sufficit ut eo ipso creditor faciat fructuos suos, sed hoc petendum est & causa cognita decernendum à judice, ut in *l. Fulcinius §. ult. quib. ex cau. in poss. eat.* Panorm. in *cons.* 84. *arbitror indubie, versic. respectu vero fructuum ad fi. lib.* 2. Alex. in d. *l. si finita §. Julianus col.* 32. Phil. Dec. c. *consultationibus col. ult. de off. deleg.* Et si sine causæ cognitione, & prætermisso juris ordine, judex hoc decreverit, decretum nullum est, & sic fructus in sortem sunt imputandi, ut sentit Bal. in *l.* 1. *post princ. C. de Carb. edi.* Matth. de Afflict. in Dec. Neap. 218. *in fin.*

35. Aut vero facta est antichresis sine conventione partium, ut quando inter partes convenit ut creditor usum vel fructum pignoris habeat, & sic recompenset pro usuris vel interesse debitis, donec sors solvatur, Græcè dicitur antichresis, id est, mutuus usus, vel antipoche, id est, mutua detentio & possessio pignoris pro detentione & usu sortis, ut in *l. si pecuniam de pig. act.* in *l. si is qui* §. 1. *de pign.* quod quandoque justum & licitum est, ut dicemus infra §. 94. & jam in lucem emisi in tract. *de usura. qu.* 35. Sive decreto judicis hoc fiat, quod nedum in pœnam ad puniendum nimiam debitoris contumaciam fieri posse puto in d. *l. Fulcinius in fi.* sed etiam & multo fortius in satisfactionem & compensationem justi interesse creditoris cui res fortè cum pretio abest, & quod not. in *l. curabit. C. de actio. emp.* in *l. usuras. C. de usur.* Et tunc nedum pignoratio sive conventionalis sive prætoria, aut judicialis, sed etiam pignoris qualitas & possessio & decretum & conventio resistunt principio, titulo & animo præscribendi.

36. Etiam si maxime creditor missus in casum antichreseos verus efficiatur possessor, ut (quandoque per consuetudinem vel per judicem decernitur, quod debeat lucrari fructus) tenent Bal. in *l. consentaneum in §. opposit. col. pen. C. quomodo & quando judex.* Alex. in d. *l. si finita. §. Julianus. col.* 31. Jason. *l.* 3. *§ ult. num.* 12. *de acq. poss.*

37. Fatendum est tamen quod quanto pignus æquivalet debito, facilius est præsumere habitum pro derelicto vel datum in solutum, & hoc junctum cum longi temporis silentio, non facit nisi præsumptionem quamdam hominis, quæ non sufficit, ut patet in d. *l. si finita §. non autem,* ubi nihilominus requiritur partem vocari, & causa cognita secundum decretum interponi.

38. Quinto conveniunt, quia sicut missio ex primo decreto fit etiam contra pupillos tutore carentes & indefensos *l. apud Julianum cum l. seq. in l. possessio.* §. 1 *quib. ex caus. in poss. eat.* & contra reipublicæ causa (etiam sine dolo) absentes *l. ignorare. C. de restit. mil.* ita & hoc impedimentum fortius tamen astringit quia nulla spes est restitutionis in integrum, per not. sup. §. 1. *gl.* §. 12. & §. 32. *in fi.* & etiam via cõmuni de facili tolli potest: sed in casum missionis, pupilli & absentes reipublicæ causa indefensi & minus solemniter citati, possunt in integrum restitui ad recuperandum tenutam cum fructibus sine refusione impensarum, secundum notata Jo. Andr. in addi. ad Specul. *de primo & secund. decret.* §. *restat in addit. magna.* Alex. d. *l. si finita. §. Julianus,* & etiam pupilli interim alendi sunt *l. ult. de privileg. cred.* quod non habet locum in hoc impedimento, in quo nulla citatio prærequiritur.

39. Sexto, conveniunt quia sicut facto eo, ob cujus defectum facta est missio * refusis etiam impensis revocatur, *l. si pecuniæ in fi. ff. ut in poss. lega.* unde si facta est ex eo quod reus non defendatur, si defensioni se offerat & impensas refundat, recuperat integram possessionem cum fructibus. *l. hac autem §. si de fundi cœperit quibus ex caus. in poss. eat.* Si vero ex defectu satisdationis, satisdando cessat *l.* 2. *in princ. ff. pro hered.* Si ex defectu solutionis, puta ex causa judicati, demum solutione facta *l. his consequenter ad fin. ff. famil. herc.* Et hoc nisi aliquid allegetur, propter quod probabile dubium videatur an debeat solvi argentum, vel non: quia tunc sufficit refundere expensas & se offerre defensioni, ut tradit Joan. de Imol. in d. *l. si finita §. Julianus:* quem §. idem Imol. legit *cum § si plures num.* 12. *col.* 7. & ibi Alex. *col.* 21. ita & in hoc §. * relaxari debet impedimentum, soluto censu petito, si nulla fit oppositio, sed si justa aut pertinens oppositionis causa allegetur, fieri debet ut dicemus infrà *ead. gloss. num.* 160.

* Missio revocatur refusis impensis.

* Relaxandum impedimentum soluto censu.

40. Ex prædictis apparet, quod istud impedimentum quando non est oppositio, æquiparatur missioni in possessionem ex causa judicati, sed non missioni in rem adjudicatam. In casum vero oppositionis æquiparatur potius missioni, propter contumaciam in actione personali. Plures aliæ similitudines aut dissimilitudines deduci possunt, sed à subjecta materia remotiores, quas ne etiam prolixior sim missas facio, & ad expeditionem materiæ revertor, in qua latissimus aperitur quæstionum circa hoc occurrentium campus, quas continuo uno cursu, & eodem cognitionis calore cum decisiva & punctuali ratione, tum quærendo, tum notando perstringere satius visum est, quam longo in utramque disputationem tractu moram facere, primum mihi, deinde studioso & ingenioso lectori.

41. Tertio igitur juxta hæc quæritur, quid si executor dicat copulativè se impedire fundum & fructus pendentes, an vitietur impedimentum in aliquo, quasi non liceat solum ipsum impedire ex eo quod consuetudo non dicit? Respondeo non: & sic censuarius hac de causa intercedat vel appellet, repelletur cum expensis, scilicet instantiæ oppositionis vel appellationis, si fortè judex mandaverit fundum & fructus impediri, ut potest: & declarabitur impedimentum in dicta forma bonum & validum, & quod suum plenum sortietur effectum, quia hic non aliam ob causam conceditur fructus ipsos pendentes impedire, nisi quoniam sunt pars fundi censuali conditioni obnoxii, & sic multo magis in ipsum solum exiqui potest potestas hæc dominica interdicti & impedimenti. Verum quoniam hic non vera prehensio fundi permittitur, sed solum impedimentum quod est parum efficax, quando fundus est vacuus, donec autem pendent fructus, sufficit eorum impedimentum, ideo invaluit frequens usus, ut non nisi fructus pendentes sub tempus ferè maturitatis & collectionis soleant impediri.

42. Et ad hunc frequentem & commodiorem usum respiciunt verba hujus §. quare non debent ita mordicus & (ut alibi gloss. pe. in *l. damni infecti §. si is qui vicinas de damn. infect.*) Judaicè observari, ut non admittant justam interpretationem menti & rationi congruentem, & cui verborum significatio non repugnat: ut est pulcher tex. in *l. ab omnibus in prin.*

ff. de lega. 1. *in l. talem. in fi. neque enim hunc casum testatorem voluisse excludere palam est, neque enim verba repugnant. de hered. instituend.* Roma. *cons.* 355. neque enim consuetudo loquendo de fructibus pendentibus, excludere voluit impedimentum ipsius soli, imò potiùs includere & tacitè concedere, ex quo non potiùs loquitur de fructibus pendentibus nisi ratione frequentioris & commodioris usus, quæ loquendi forma non restringit per not. suprà §. 2, *glo.* 3. *num.* 7. *in fi.*

43. Quarto quæro, Quid si fortè dominus fundum vacuum fructibus jam à possessore collectis impediat? Scio hoc esse inusitatum in toto hoc præsidatu & ferè ubique. Quare si censuarius contempserit & nihilominus fundum ingressus coluerit, seminarit & omnia fecerit ut priùs solebat, vel etiamsi vendiderit & tradiderit alii qui hæc fecerit, videretur nulla mulcta infracti arresti causa deberi: Tum quia hæc non sunt in præjudicium, sed potiùs in commodum domini: Tum ex eo quod præter solitum & usitatum morem factum est impedimentum, non videtur obligare, prout in simili dicit Joan. de Plat. de citatione quæ non est secundum stylum consuetum in *l. ult. C. de Cano. præst. lib.* 10. *sequitur* Fel. in *c.* 2. *de rescript. in c. quoniam contra falsam. col.* 7. *de probat.* imo ex eo quod verba consuetudinis prorsus deficiunt, videtur funditus nullum, quia cui non conveniunt verba nec dispositio *l.* 4. §. *quoties ubi* Alexand. *ff. de damn. infe.* cum vulgaribus, Lancelotus, Deci. in *l. omnes populi col. pen. versic. undecima regula. ff. de just. & jur. Faciunt not. supra qu.* 13. *glo.* 3. *num.* 5.

44. Tamen quia verbis potiora sunt mens & ratio, & per notata in quæstione præcedenti puto impedimentum esse validum, sed non habet effectum nisi secundum morem regionis ad impedimentum ne fructus colligantur & exportentur censu non soluto, quia qui censum rei detrectat, non meretur ex ea fructum percipere: non autem ad impediendam culturam & seminationem feudi, reipublicæ & conservationi & perceptioni censualis juris utilem. Fructibus autem maturis liberum, erit domino censuali in vim præcedentis impedimenti, illum continuando certos commissarios deputare: vel eos omittere, vel etiam novum impedimentum facere, non facta muntione primi: nec in hoc est periculum, nec respectu quidem domini directi, eo quod hujusmodi executio dominicalis sit patrimonialis, utque vulgò dicunt, Domanialis, & sic sæpius etiam ex eadem causa durante repeti potest. Nec etiam ex parte domini utilis vel possessoris, quia non magis afficitur duobus impedimentis quam uno. Sed in sumptibus refundendis non habetur ratio nisi unius impedimenti tanquam altero supervacuo, ut in simili de prehensione feudali dictum est suprà §. 54. *num.* 8.

45. Quinto quæro, Quid si prædium censuale sit redactum ad stagnum, quod (sicut in feudo) vel invito domino fundiario, sive feudali, sive censuali, licet domino utili (quem vulgo proprietarium vocamus) facere? Respondeo, licet domino ex defectu census impedire * pisces, sive stagnum & pisces vel stagnum per se, ut in quæstione præcedenti, ad finem impediendi piscationem vel ablationem piscium donec satisfactum sit de censu. Non obstat quod pisces non sunt naturaliter in fructu fundi, quia satis est quod sunt verus fructus civilis in stagno, in quo ponuntur ad nutritionem & propagationem, ut notatur suprà §. 1. *gloss.* 8. *num.* 17. Et quod per manus traditur legem vel statutum debere intelligi in significato naturali dumtaxat. *l. ult. C. de his qui veniam ætat. impet.* tunc demum verum est quando in sensu civili vel ficto deficit medium extensionis seu comprehensionis, quod est eadem mens & ratio. Secus si in fundo censuali esset facta piscina, in qua teneantur pisces cum custodia: quia dicti pisces non

* Pisces impedire an possit dominus censuarius.

sunt etiam civiliter in fructu, nec pars fundi. *l. fundi cum l. seq. ff. de act. empt.* & sic non possunt impediri. Sicut nec gallinæ, boves, equi, greges, & cætera etiam fundi ipsius instrumenta, quia non sunt pars fundi nec censualia, ut in simili de existentibus in feudo dixi suprà §. 1. *gloss.* 5. *num.* 1. & 13.

46. Quod respectu piscinæ limito primo, nisi pisces essent extracti è stagno censuali, & piscina in eodem prædio censuali, per ea quæ dicam *infra ead. glo. num.* 51. *de fructibus jacentibus, vel etiam jam reconditis. num.* 57. Secundo limito, ut procedat si totus fundus non consistat in piscina, sed supersit pars fundi censualis ferens fructum, quæ commodè possit impediri: & moveor duplici ratione. Prima, quia secundum notabilem doctrinam Bart. in *l. cum in plures in princ. locati*, si fundus nullum producit fructum ex se, sed per occasionem aliquam affert utilitatem, illa utilitas dicitur ejus fructus. Et sic hoc casu hi pisces (qui alioquin inter moventia & separata sunt & ponuntur) censentur fructus fundi, saltem in præjudicium ipsius censuarii qui sic utitur, & ad talem commoditatem fundum applicat. Quod si destinatio patrisfamilias facit fundum multo magis qualitatem & fructus fundi. *l. quod in rerum de lega.* 1. Secunda, quia alioquin posset censuarius, mutato statu rei, frustrare vel coarctare unum è juribus dominicis, quod est potestas impediendi, quo casu etiam in odiosis admitteretur extensio, ut not. suprà §. 1. *glo.* 3. *num.* 9. *in fi. fa. infra* 86. *eo.* ubi etiam mobilia domus censuariæ quæ non sunt pars rei, nec ejus fructus naturales nec civiles: ideo ibi tantum pro reliquis trium annorum tantum, non ultrà. Sed hic etiam ultrà & simpliciter, quia dicti pisces sunt hoc casu loco fructuum, & quasi fructus. Plura alia adducere possem, sed brevitati maximè in re brevi studendum est.

* Piscina fundi impediti.

47. Idem dico de * vivariis vel leporariis, in terra censuali: ut nedum solum, sed etiam venatio ferarum sive vagantium sive inclusarum impediri possit.

* De Vivariis & leporariis.

Idem de * columbario, cretifodina, auri aut argenti fodina existente in fundo censuali, qui non soluto censu impediri poterunt; etiam materiæ extractæ in fundo existentes, nedum solum ipsum & extractio materiarum. Idem de molendino censuali vel in prædio censuali constructo: non tamen intelligas quod dominus possit impedire molituram, & interdicere metæ, & catillo, maximè si molendinum sit meritorium, ad quod vicinia confluat. Sed debet impedire mercedes molituræ sive alios reditus molendini, deputatis commissariis qui loco molendinarii recipiant: vel si etiam domus insit intra leucam ab urbe, potest pignorare mobilia in ea existentia, pro reliquis census trium ultimorum annorum dumtaxat, secundum no. *infra eod.* §. 86. aut aliis modis qui plures sunt sibi consulere: non autem ferendus esset prætextu privati sui census, si publicam aut viciniæ utilitatem aut necessitatem, impedire vellet, aut parandorum alimentorum vim subtrahere. Text. à fortiori in *l. à divo* §. *in venditione de re jud.* ubi etiam judicatum, tamen civiliter & minore incommodo debitoris diffinitivè condemnati exigendum est: ergo fortiùs minore damno publico, & ubi ante omnem causæ cognitionem. Fac. *l. si cum servitu.* Idem in similibus est dicendum.

* De columbariis, lapidicinis & metallis.

48. Est autem * meta, inferior, catillus, superior mola molendini. Text. in *l. cùm de lanionis* §. *idem consultus de meta. ff. de fund. instr. vel instr. lega.* quod tamen latebat insignem quemdam & doctum virum, qui quatuordecim annis ante annum 1540. quo hæc scribebam, abstrusum me in bibliotheca inter librorum acervos offendens, rogavit: quorsum tanta solitudo, quidve rei agerem, an Favonius molendino mihi dormienti ultro afflaret? Verebatur enim pertinax & juge studium meum in damnum census

* Meta, catillus quid?

statisque meæ cessurum: respondi, frumentum meum molo inter metam & catillum. Tum ille rogare quidnam esset meta & catillus, seque non legisse apud probatos authores: tum libro aperto locum Julii Pauli in d. textu ostendi quem sequi malui, quàm Calepinum contrarium sentientem in verbo mola, quem sequitur Grapaldus Philippi Beroaldi discipulus, in lexico ædium lib. 2. cap. 4. Intelligebam autem per metam variam lectionem copiamque locorum omnium inventionis quæ apud Boëtium in Topicis Topicè dicitur: per catillum verò judicium & resolutionem materiarum quæ Criticè dicitur apud eumdem Boëtium, hæ duæ molæ mihi semper comites fuerunt & simul in hoc indefesso mihique nimis infœlici pistrino studiorum, in quo magno & continuo censlus nonnunquam etiam valetudinis damno adusque versatus sum.

* Domus censualis.

49. Sexto quæro quid de domo * censuali, utrum possit dominus directus habitationem impedire vel ostio fortè sublato, aut obicibus præcluso donec census solvatur? Respondeo. Non in toto hoc præsidatu, sed aliter provisum est, de quo dicemus infra §. 63. quò remitto.

* Fructus secti jacentes humi.

50. Septimo, quæro de quæstione quam vidi in facto: dominus misit ad impediendum fructus * pendentes prædiorum censualium, serviens ingressus invenit avenas sectas,& humi jacentes, prout rusticæ rei periti solent avenas sectas aliquandiu humi relinquere, ut pluvia vel rore madescant & pinguescant: dixit serviens se impedire,vulgò arrestare, avenas sectas terræ censualis humi jacentes ex defectu census duorum annorum: censuarius intercessit, contendit super validitate impedimenti. Et prima facie videtur, nullum, & inquantum de facto processit, retractandum cum expensis, damnis, & interesse impedimenti realis, quia consuetudo nominatim & specialiter permittit fructus pendentes impediri: igitur in fructibus non pendentibus sed separatis censetur negare, præsertim cùm sit manifestè diversa ratio per regul. *l. cum prætor in princ. ff. de jud.* in *cap. nonne bene dicimus de præsumpt. & per argum.* à contrario sensu. quod hic optimè verificatur cùm sit opposita & contraria ratio: nempe fructus pendentes sunt pars rei, & quid immobile, & ea ratione permittuntur impediri, cujus oppositum est in fructibus sectis vel separatis qui sunt proprietas separata & res mobilis, ut latè dixi supra §. 1. *gl.* 1. *qu.* 3. *nu.* 36 tum etiam si consuetudo tacitè non negaret, nec aliud in contrarium sentiret in fructibus collectis, satis est quod saltem de illis non disponit & nihil permittit fieri nisi in fructus pendentes: nimis enim absurdum videtur & non ferendum, si quis velit hæc verba extendere ad casum oppositum. Tum dominus feudalis majus & fortius habet jus quàm dominus censualis ut dictum est, & tamen non potest prehendendo feudum manum mittere ad fructus separatos in eo repertos, ut *supra* §. 1. *gl.* 5. *num.* 13. *in fin.* Igitur multò minus censualis dominus maximè quando non allegatur collectionem fructuum fuisse acceleratam in fraudem imminentis impedimenti prout in hac specie nulla fraus facta erat.

51. Quibus nonobstantibus dicendum valere impedimentum & debere sortiri effectum, & ita summa æquitate obtinuit per multa simul juncta. Primo, quia quamvis avenæ essent sectæ, tamen non erant sublatæ à prædio censuali, nec adhuc ventum erat ad actum transportationis de fundo in horreum, sed inventæ sunt adhuc jacentes humi censuariæ: & si non erant fructus pendentes, saltem erant fructus jacentes immediati pendentibus. Sed certè quod dicitur inesse quod in continenti fit, non potest his adaptari, quia procedit quando fit circa idem: sed hic nuda sectio facit illico censeri aliam rem, & alterius generis & speciei, & sic hæc causatio sola per se non sufficit. Secundo, quia solum ipsum in quantum spectat ad censuarium, est hypothecatum domino directo pro censu & juribus censualibus, ut dicemus *infra ea. glo. nu.* 141. *& glo.* 2. *nu.* 12. Igitur & fructus ex eodem solo procreati. Text. in *l. prædiis, quibus ex caus. pig. tacit. contra.* Sed nec istud per se concludit, quia etiam si sint sublati & repositi in horreum, vel alio transvecti, adhuc hypothecati manent, & tamen non possunt impediri prætextu census fundi censualis non soluti, sola authoritate domini & in vim hujus consuetudinis prædictæ, tamen duæ rationes corroborant sequentes quæ concludunt.

52. Tertiò, quia censuarius non habet interesse nec gravamen in eo circa quod vertitur cardo quæstionis, scilicet quod factum est impedimentum, non in pendentes, sed in jacentes fructus. Sive enim illud, sive istud fiat, non plus ex uno quàm ex alio gravatur: & sic dum pro justificatione oppositionis non censum fuisse solutum vel remissum, aut aliam justam causam non solvendi allegat: sed id solum quòd tempore impedimenti, fructus non pendebant, sed jacebant, constat hanc esse cavillosam & nimiam subtilitatem, quæ à bonis judicibus admitti non debet, *l. sicut* §. *si debitori. Quib. mod. pign. vel hypoth. sol.* Quartò, quia censuarius certat contra suum commodum, queritur enim se mitius tractatum: si enim dominus pendentes impedivisset, poterat adhibere commissarios, qui majori sumptu statim secuissent. Porro non est quærenda via, qua domini etiam cogantur præveniendo durius potestatem suam exequi, & graviori damno afficere censuarios, quin potius alliciendi essent & laudandi minore incommodo procedendo. Quinto, quia hic non agitur de executione guarentigiæ vel jurisdictionali quæ rigorosa est & strictior, per not. infrà §. 162. sed de exercitio potestatis dominicæ in investitura retentæ & de actu domaniali, qui etiam patrimonialis dici potest, in quo non ita ad vivum solemnia formularum exiguntur: sed magis simplicitas & bona fides & veritas quam forma attenditur, quòd est summè notandum.

53. Ad allegata in contrarium sufficeret tertia & quarta ratio per viam inadmissibilitatis in hoc casu, tamen ut plenius satisfaciam: Ad primum & secundum respondeo quod consuetudo dum loquitur de fructibus pendentibus, non solum respicit quod sunt pars fundi: sed & ad duo alia, videlicet primo ad frequentiorem usum, secundo ad commodiorem & minus damnosum cum sufficienti efficacia ad consulendum domino in perceptione census: & tam hic quam infrà §. 63. quocumque consuetudo nostra de hoc loquitur, imitatur mentem jurisconsulti & juris communis in *l. à divo Pio.* §. *in venditione de re judica. & in l. si bene collocata, de usuris*, ut hæc executio cum efficacia sit minimè nociva quàm fieri commodè possit.

Ad tertium & ultimum dico aliam & diversam esse rationem in feudo quàm in censu: quia patronus possessionem penes se avocat & fructus lucratur, & sic ibi agitur de magno præjudicio, & quoad fructus, irreparabili, & sic satis est fructus esse sectos, licet non sint aliter collecti, sed jaceant, ut non debeant eodem momento cedere lucro domini, sed sit aliquod spatium intra quod fide & juribus oblatis commissum fructuum evitari possit. Secus in domino censuali qui non facit fructus suos, sed solùm tantisper dum census solvitur, impedit: in quo sive pendeant, sive jaceant fructus, non fit præjudicium censuario. Ex quibus habes notabilem ampliationem ad textum nostrum, ut procedat nedum in fructibus pendentibus, sed etiam in jacentibus, quod est verum in terminis integræ hujus æquitatis, de qua in casu hujus 7. quæstionis, ne quis fortè prætextu imaginariæ & truncatæ æquitatis (quæ est potius iniquitas) audeat temerè à scripto discedere, contra not. *supra* §. 51. *num.* 86.

54. Unde si dum censuarius conductis operariis, accedit ad dictam avenam vel messes ante aliquot dies sectas quæ satis jacuerunt, auferendas, vel fortè emptoribus tradendas, superveniat dominus directus arrestando, ut practici loquuntur, non tenetur dominus utilis supersedere ab exportatione fructuum non pendentium, sed separatorum, nec incurret aliquam mulctam tanquam infractor impedimenti: quia primò non congruunt verba consuetudinis quæ loquuntur de pendentibus: secundò, deficit prædicta nostra æquitas.

55. Tertiò, censuarius non impedit fundum ipsum arrestari, tum alioqui aperta esset occasio domino directo ejusve officialibus insidiandi censuario in peristasi, & magno eum damno afficiendi contra rationem & mentem hujus consuetudinis, quæ non est facta in captionem, sed in congruum remedium, & ita modum exequendi attemperavit, ut quàm minori incommodo fiat juxta Ulpianum in *d. l. à Divo Pio*, utque dominus non acerbum se exactorem nec contumeliosum præbeat, sed moderatum & cum efficacia benignum, & cum instantia humanum, *l. si bene. de usur.* nec onerosum, juxta eumdem Ulpian. in *l. si servos. in fi. de pignorat. actio.* Et ita cum summa civilitate debent hæc dominicalia jura tam feudalia quàm censualia tractari, & non avarè nec tanquam inter infestos *l. si id quod. §. si quas. de donat. inter vir. & uxor. fa. l. si quid venditor.* ibi, sed cum quodam temperamento, & ibi, sed hæc omnia ex bono & æquo, *de ædilit. edict.* Id quod etiam sanctus * Carolus magnus Francorum Rex & Longobardorum dominator, Saxonum & Romanorum Imperator in suis capitularibus (ita vocabant constitutiones Regias) *lib. 2. c. 39.* in compilatione Ansegisi abbatis statuit, jubens omnibus dominis & prælatis sive ecclesiasticis, sive laicis, ut clementer & misericorditer tractent subjectos, sive in exigendis operibus, sive in aliis debitis, scientes fratres suos esse, & unum secum patrem habere Dominum, cùm clament omnes, Pater noster qui es in cælis. Disciplina igitur eis misericordissima & opportuna gubernatio adhibenda est. Disciplina, ne indisciplinatè vivendo authorem suum offendant: Gubernatio, ne in quotidianis vitæ commeatibus prælatorum adminiculo destituti fatiscant. Hæc Carolus magnus, quæ constitutio renovata est in concilio * Cabilonensi tempore ejusdem Regis & Imperatoris habito, & ad sacratissimum ejus judicium relato, *c. 51. quod erat in 2. tomo Concil. ecclesia, pa. 628.*

* Carolus magnus.

* Concilii Cabilonense.

56. Redeundo ad materiam *qu. 7.* suprà *num. 54.* Idem si dominus prius impedierat fructus jacentes * ignorante censuario cui non notificavit, nisi jam cum operariis vel emptoribus ad exportationē accincto, imò idem dico etiam si dominus pendentes impedivit, sed non nisi nunc dum incurrit, significavit: clandestinum enim impedimentum non ligat. Cum ergo censuarius legitimè & bona fide fructus separaverit, potest illos exportare non obstante significatione importuna & incongrua, quæ ut per se non subsistit per prædicta, ita non subsistit in vim antiquioris, sed clandestini impedimenti.

* De fructib. jacentibus.

57. Sed quid si universi fructus sunt collecti & reconditi in certo horreo, utrum dominus possit impedire horreum & fructus prædiorum censuariorum in eo existentes pro solutione reliquorum census? Multa hinc inde revolvi possunt, sed breviter distinguo. Aut fructus illi fuere super eodem solo censuali in quo situm est horreum, & tunc valet impedimentum per prædicta, *num. 51.* Secus si horreum vel quodvis conditorium non sit super eadem terra censuali ab eodem domino directo movente, quia tunc non possunt dici fructus nec pendentes nec jacentes, sed prorsus separati & exportati, & à quibus nimis remota sunt & mens & verba hujusmodi consuetudinis, & non possunt impediri in vim hujus §. etiamsi dominus non horreum, nec solum, sed dictos fructus tantùm vellet impedire, quoniam hujuscemodi impedimentum est species executionis, vel injectionis manus dominicæ, quæ fundatur in dominio directo & dominicali retento in fundo servienti.

58. Et sic non potest alibi quam in fundo servienti exerceri. Est enim quædam jurisdictio prædialis seu fundiaria, quam veteres Galliearum rerum periti, quinetiam nostri sæculi antiquarii, justitiam funciariam vocant: unde non potest extra locum exerceri. *Fa. l. ult. ff. de jurisd. omn. jud. l. cum unus. §. is qui ff. de bonis auth. jud. possid.* Et hoc in vim consuetudinis & potestatis dominicalis dumtaxat. Secus in vim guarentigiæ, si fortè dominus haberet publicum instrum. recognitionis census, quia tunc recurrendum esset ad materiam §. 166. infrà *tit. 15.* Et nota quod omnia præcedentia & seq. in simili, procedunt, sive censuarius per se & sumptibus suis colat fundum, sive per colonum, sive etiam fructus pendentes alii vendiderit, sive per ipsum censuarium sive per emptorem fructuum sint jam collecti, & in fundo censuali relicti & inventi, quia jura dominicalia, utpote realia & omnibus priora & potiora, rem contra omnes afficiunt.

59. Amplio, etiamsi illi fructus nedum pendentes, sed etiam, quod fortius est, à solo separati, adhuc tamen in solo censuali existentes essent nedum simpliciter impediti, sed etiam realiter prehensi vel sequestrati inter manus commissariorum judice authore, sive ad instantiam competitorum censuarii prætendentium sive proprietatem sive possessionem fundi censualis, sive in totum, sive in parte, quoniam superveniens impedimentum domini censualis tenebit, & omnibus potior erit manus dominica, & his de rebus satis.

60. Ad tertium principalem art. suprà *num. 6. in fi.* videlicet de * causa, propter quam fieri potest istud impedimentum, dicendum quod ex defectu solutionis census, tantum, sive pro reliquis census, ut in text. & non aliam ob causam, sub hac consuetudine, in tantum quod si novus acquisitor quotannis solvit censum, nec sit reliquator, non potest dominus sub hac consuetudine impedire fundum nec fructus ex defectu exhibitionis tituli acquisitionis suæ, ut dictum est in §. *præc. gloss. 3.* nec propter laudimia non soluta in terminis hujus aut similis consuetudinis, quæ dum ob defectum solutionis census permittit incipi ab impedimento reali, satis in casu à se expresso operatur contra jus commune unde nullo modo debet ad alium casum extendi. Et si consuetudo eadem fuisset in laudimiis, æquè expressum fuisset addendo post illud verbum *Arrerages*, hæc verba, *& droits Seigneuriaux*, quod factum non est, & merito, quia laudimiorum solutio quæ casualis est, nihil habet commune cum ordinaria præstatione census, qui certam habet & statam solutionis formam. Tum in censu exigendo plus est favoris & minus præjudicii: contra in laudimiis minùs favoris, & plus præjudicii, ideo in feudis propter sola relevia aut laudimia non potest fieri prehensio suprà §. *1. gloss. 2.*

* De causa impedimenti faciendi.

61. Unde si fiat impedimentum ex defectu laudimiorum dumtaxat non valet, & si quidem factum sit privata authoritate domini, liberum est censuario impunè contemnere, vel si interim parere malit, intercedere, & coram judice obtinere cassationem & declarationem nullitatis impedimenti cum expensis litis, damnis & interesse realis executionis, salvis actionibus domino pro prætensis laudimiis, & censuario defensionibus & exceptionibus suis in contrarium. Et notanter dixi, si interim paruerit, quia liberum est censuario utrumque facere, & impedimentum contemnere, & ad judicem provocare, non dico appellando,

lando, sed per viam oppositionis aut querelæ, & faciet declarari impedimentum nullum cum expensis instantiæ, sed non obtinebit damna & interesse, si nihilominus contempto impedimento re & fructibus potitus fuerit, & sic impedimentum nullum habuerit realem effectum. Contumax non potest allegare litispendentiam, nec si vincat petere impensas citationis quam contempsit. Bart. in *l. ubi cœptum. de judic. l. quamvis de damn. infe. l. sepulchri. de sepulc. viol.* Alex. *l. de die. §: eds. qui satisd. cog.* Franc. Rip. *l. 2. col. 2. num.* 8. *de re jud.* Hippol. Mar. *sing.* 239. *contumax.* Alex. *cons.* 23. *num.* 4. *lib.* 3.

62. Si autem judicis authoritate & mandato factum sit impedimentum, liberum est censuario vel coram eodem judice se opponere, vel ad superiorem immediatum ejusdem judicis ab ejus commissione & executione appellare & alterutra via idem in effectu consequi. Nec mireris quod hic etiam in foro nostro seculari secundùm approbatam praxim dicam concurrere in optione partis viam querelæ seu actionis & primæ instantiæ, & viam appellationis: quia verum est quod * primus judex talem commissionem præter juris & consuetudinis formam concedendo eo ipso gravavit: tamen quia sine causæ cognitione hoc fecit, nec sumus in terminis sententiæ causa cognita latæ super lite juridicialiter constituta, quæ (etiamsi interlocutoria sit,) non potest post pronuntiationem emendari nec corrigi secundum constitutiones regias hujus regni §. 17. Inter constit. Caroli 7. liberum est dicto judici revocare & reparare gravamen: quare si censuarius illum adire velit, potest viam intercessionis seu oppositionis eligere, & hæc paucis quàm dilucidiùs potui perstrinxi, ut juvenes cum intellectu juris consuetudinarii, simul & praxis modum capiant.

* Quando judex potest revocare interlocutoriã.

63. Sed quid si impedimentum non fiat pro laudimiis per se, sed simul ex defectu census & laudimiorum? Respondeo. Non vitiabitur utile per inutile quamvis simus in materia executoria, stricta & rigorosa, quia hujusmodi impedimẽtum fundatur in jure dominico & patrimoniali, ut sæpiùs dixi, & sic in quantum tangit censum, tenebit impedimentum: sed in quantum tangit laudimia non tenet, & potest peti declarari nullum à judice cum impensis hoc respectu, nisi dominus statim declararet se nolle sustinere hoc respectu (sed absque damnis & interesse) quia sola justa causa census sufficit ad totum & totius rei impedimentum, & ad id quod ex eo sequitur justificandum, & sic adjectio laudimiorum non amphavit nec prorogavit executionem realem facti. Et hoc verum, quando etiam aliqua reliqua census tempore impedimenti debebantur, aliàs deficiente fundamento & mentione laudimiorum non solum non juvante, sed aggravante, retractari deberet impedimentum, ut injustum cum impensis, damnis & interesse, inde procedentibus.

64. Plurium tamen locorum consuetudines expressim permittunt, nedum pro censu vel cum defectu census, sed etiam per se pro laudimiis & cæteris juribus dominicalibus prehendere vel impedire ut consuetudo Blesensis §. 38. Calvimontis §. 60. 63. Borbo. §. 413. Arverniæ *tit. des emph. & louages.* §. 6. Nivernen. tit. *des cens.* §. 16. & 18. quæ omnes loquuntur de prehensione præcisa, hoc est, tenente non obstante oppositione, vel etiam appellatione: quamvis quandoque locus sit provisioni, petendo eam à judice causa cognita, ut Blesis §. 39. & quantum ad vim illam præcisam suis locis servandæ sunt: quædam autem consuetudines pro laudimiis dant prehensionem non præcisam: sed data oppositione resolubilem, ut Senonensis infrà, & Sylvanectensis infrà *num.* 66. 67. aliàs consuetudo quatenus contra jus commune disponit in reliquiis census, non est extendibilis ad cætera jura & commoda censualia per prædicta, ut etiam expressè consuetudo Rhemensis §. 158.

65. Circa hæc in hoc supremo Senatu in publicis causarum actionibus die Martis 27. Janu. anno salutis sesquimillesimo quinquagesimo, * occurrit causa hujusmodi: Abbatissa, moniales & conventus Maubussoni quæ juxta Pontisaram merum & mixtum imperium cum vassallis & censuariis in suo territorio habent, sive earum fiscalis procurator prehendi fecit, seu ad manum monialium & conventus poni prædium quoddam ob censum non solutum in vim commissionis, seu mandati judicis dictæ abbatissæ & conventus in eodem territorio, in qua commissione erat clausula, *Saisir & mettre en la main desdites Dames & Convent par faute de cens non payé, & en cas d'opposition la main tenant adjourner les opposans pardevant nous*, hoc est, in casum oppositionis prehensione stante opponentes citari. Possessor vel detentor à decreto & executione hujus commissionis appellavit ad Baillivum Sylvanectensem regium, & præsidialem judicem superiorem immediatum dicti judicis subalterni, ubi dictum fuit bene processum & malè appellatum, & appellans in mulctam & impensas solitas condemnatus, qui rursus appellavit supremam hanc curiam, in qua cùm advocati breviter perorassent, statim * arestum latum malè judicatum per Baillivum Sylvanectensem, bene appellatum, & emendando judicium malè fuisse prehensum & executum per dictas abbatissam & moniales intimatas: bene appellatum per appellantem, & intimatæ condemnatæ in expensas causarum appellationum damna & interesse prehensionis sive executionis realis, quasi commissio fuisset nulla vel abusiva propter illam clausulam præcisam, *la main tenant en cas d'opposition.*

* Thema.

Arestum.

66. Tamen consuetudo Sylvanectensis anno 1539. ante dictam prehensionem à provincialibus comprobata, & in eodem senatu homologata, sub qua locus dominans & serviens situs est, art. 256. disertè permittit habenti merum imperium (quem altum justitiarium vocant) vel etiam medium aut insimum (verba enim illa dicti art. 256. *haut justicier, moyen & bas*, debent alternativè intelligi, dummodo etiam in prima instantia competat) ad manum suam ponere non solùm ex defectu census: sed etiam ex defectu exhibitionis titulorum scilicet novæ acquisitionis, quinetiam propter jura laudimiorum, & jura resignandæ & recipiendæ investituræ, & mulctarum inde dependentium: quoties autem consuetudo hujusmodi actus simpliciter permittit, intelligitur cum effectu, ut nonobstante appellatione maneant in statu non ulterius attentando: & non obstante simplici oppositione etiam ulteriùs procedatur, donec aliter per judicem diffinitivè vel provisoriè decernatur, & alioquin omnes hujusmodi executiones domaniales in simplicem citationem & ad viam actionis ordinariæ reo volente & nullo modo satisfaciente statim reducerentur, quod esset absurdum, ut satis in fortioribus terminis declaratum fuit aresto 24. hujus mensis Martii (quo hæc excuduntur) lato 1557. ante pascha adjecta causa, quia *exploit domanier.*

67. Verum est quod eadem * consuetudo art. 248. videtur quantum ad censualia restringere permissionem suam in casum oppositionis detentoris, ibi. *Et quant aux roturiers jusques a ce que le detenteur se soit rendu opposant*, per quam clausulam debet generalis permissio §. 256. quoad censualia restringi, quamvis sit posterior, quia etiam lex nova tempore posterior potest declarari & restringi per priorem *l. non est novum. l. & posteriores de legibus.*

* Declaratur consuetudo Sylvanectensis.

68. Quantò fortiùs hîc ubi dictus §. 256. quamvis sit posteriùs scriptus, tamen non est posterior, sed concurrens tempore, quia unica est eodem tempore facta & compilatio & homologatio, simultaneus & coæquaneus utriusque ortus & usus. Punctus est, primo uter articulus alterum corrigat, vel limitet: & cer-

tè clarissimum est dicto §. 256. loqui magis generaliter & indeterminatè, quàm dicto §. 248. qui in clausula de qua agitur magis explicatè & determinatè loquitur, ergo debet restringere §. 256. quamvis ordine scripturæ posteriorem, & non ab eo corrigi.

69. Et quando uterque articulus esset æqualiter generalis & determinatus, tamen si necesse sit (ut hic) unum vel alterum vel corrigi vel* limitari, tunc (salvo æquitatis urgentiore favore juxta Bal. in *c. cum olim de consuet.*) interpretatio limitatoria præstat correctoriæ per notata in *l. si constante in princ. sol. matrim.* Et in omnibus interpretationibus, ea semper præfertur per quam contrarietas aut correctio vitatur. Bar. in *l. omnes populi, ad fi.* & omnes post eum de *justit. & jure.* Alex. *cons.* 141. *num.* 4. *lib.* 2. *cons.* 58. *lib.* 4. Phil. Dec. *l. ubi repugnantia. de reg. juris. cons.* 168. *col.* 1. *cons.* 195. *col.* 2. ubi in annot. dixi. Stephan. de Phederi. in *tract. de interpret. juris parte* 2. & Hippolyt. Marsil. *l.* 1. §. *si servi. col. pen. & ult. de quæstio.* ergo §. 256. licet scriptura posterior non corrigit, §. 248. in d. explicata clausula: sed per eam limitatur & declaratur, quod concludere videtur pro arresto.

*Interpretatio limitatoria.

70. Subsisto, quia (& hic supremus punctus) videndum in quo & in quantum dicta clausula jus prehensorium domini censualis limitet: Et clarum est quod non loquitur de omnibus juribus censuariis, sed de laudimiis dumtaxat: ergo horum respectu tantùm limitat prehensionem dominicam, eamque in casum oppositionis detentoris in actionem resolvit: non autem quando fit ex defectu census, sed nec quando propter titulum non exhibitum, ut in §. 256. qui non limitatur nisi quando prehensio fit ex capite laudimiorum & jurium utilium investituræ censuariæ, quod etiam clariùs probatur in §. 249. immediatè sequenti dictam clausulam limitatoriam, ibi, *pour raison desquels droits des ventes & saisines*, ubi est textus quod per simplicem oppositionem non resolvitur prehensio nisi quando est facta pro laudimiis & saisinis censualibus, verba sunt dictæ consuetudinis.

71. Et sic concludo quod pro censu ipso, sive ex defectu reliquorum census, potest incipi ab impedimento vel prehensione præcisa, id est, cum clausula etiam expressè, *en cas d'opposition la main tenant*, non solùm (ut generaliter) in toto regno, sed etiam sub dicta consuetudine Sylvanectensi, ut semper usitatum fuit, & patet per antiquos libros manuscriptos, nec judicandum unico exemplo dicti aresti quod in ea particulari appellatione tantùm semel jus fecit, & in quo etiam quædam alia facti particularis circunstantia esse potuit, nec debet in consequentiam trahi, *adde infra ead. glos. num.* 117. Quid si forsan arestum illud fundatum fuit in eo quod dicta commissio erat generalis prædio prehenso in ea non specificato, fuit alius error formularius & ineptus, cujus author fuerat Dom. Petrus Lisetus dum patronatu fisci fungeretur, qui error jam defervere incipiebat tempore dicti aresti anno 1550. ut dicam infrà *ead. num.* 109. Et cum præsens essem & bene memini, nec ab appellante nec ab alio objici audivi, quod commissio esset generalis, sed tantùm quod præcisa, *la main tenant.*

72. Ex quibus etiam obiter liquet quod consuetudo Sylvanectensis non permittit domino sive feudali sive censuali propria authoritate apprehendere: sed solùm authoritate & commissione judicis, etiam sui si quem habeat, nec requiritur quod merum vel mixtum imperium habeat, sufficit quod vel simplicem vel infimam jurisdictionem habeat hujus fundariæ capacem. Et principium *d.* §. 256. *ibi, un haut justicier & moyen, & bas,* & in medio, ibi, *haute, moyenne & basse,* non stant copulativè, sed demonstrativè, ut etiam probat *d.* §. 248. ibi, *par arrests de leur justice,* & sic infima & fundiaria jurisdictio ad hoc sufficit ut etiam regulare est, & expressè volunt consuetudines citatæ suprà *ead. num.* 64. & pleræque aliæ, ut Rhemensis §. 144. quædam autem etiam expressè permittunt propria domini authoritate, ut infrà *num.* 78.

73. Venio ad quartum articulum videlicet ad formam* seu modum servandum in hoc impedimento, super quo dicendum nullum requiri præceptum, nullam necessario prætermittendam esse interpellationem solvendi census, quanquam in aliis executionibus tequiratur. Et ut dicemus infrà *tit.* 15. leges & constitutiones de formis executionum jurisdictionalium non habent locum in his patrimonialibus actibus, in quibus sufficiunt ea quæ in denuntiationibus vel interpellationibus aut protestationibus extrajudicialibus. Satis est ergo reliqua quædam census deberi, ut dominus possit recta jus suum exercere in rem præsentem veniendo aut mittendo, ut in simili not. suprà §. 1. *glo.* 4. *not.* 2. Et debet prædium censuale impeditum, vel cujus fructus impediuntur, seu res impedita tam clarè designari, sive per se, sive per relationem ad aliud certum, ut impedimentum passus ex ipso instrumento vel scriptura impedimenti certus esse possit. Similiter hi quorum interest certi esse possint quidnam, & propter quid impeditum sit: ut etiam novus acquisitor statim possit authorem suum certificare. Ideo debet tale instrumentum (relationem executoris vocant) ante omnia continere causam fundamentalem & substantialem, videlicet ex defectu solutionis census: alioquin ipso jure non valeret nec ligaret per notata in simili, suprà §. 1. *gl.* 4. *num.* 24. non tamen requiritur qualitatem vel quantitatem census exprimi, nec etiam quot annorum reliqua prætenduntur. Sed satis est simpliciter ad instantiam domini censualis rem per se certam vel per relationem ad aliud certum impedire ex defectu census. Et sufficit quod postea impedimento interim tenente dominus directus, si hoc postulat censuarius, declaret quantum & quot annorum censum prætendat.

*De forma & modo servando in impedimento.

74. Et notandum quod ad efficaciam hujus impedimenti & executionis (nisi in præsentia censuarii vel possessoris fiat) debet cum dictis qualitatibus notificari censuario ad personam ejus, si commodè inveniri possit, vel ad domicilium in loco: non tamen tam exacta significatio ad personam requiritur, sicut in personalibus ad constituendum debitorem in mora, vel ad purgandam moram: de quo in *l. item illa,* per Bar. *de const. pecun.* in *l. mora de usuris.* in *l. si legatis. de verb. oblig.* idque duplici ratione. Prima, quia illud arrestum fit in rem, non in personam. Secunda, quia proprietarius scit vel scire debet ita in rem fieri solere & debere, & possessorem in his merè realibus non debere nec solere regulariter longè a territorio quæri. Debet tamen bona fide fieri & testato vel scripto quantum ad hoc eo loci noto & authentico, ita ut verisimiliter & tuto ad notitiam ejus, vel eorum quorum interest, pervenire possit & debeat, *l. de pupillo.* §. *nunciare. versic. sufficit, ibi, sic ut domino possit renunciari. de operis novi nuntia. l. aut qui aliter.* §. 1. & 2. *quod vi aut clam.*

75. Alioquin si omissa esset notificatio vel ineptè aut fraudulenter facta, nullas vires haberet executio, nec teneretur censuarius aliqua pœna propter infractionem, nec posset compelli à domino vel suis commissariis ad fructuum restitutionem. Non obstat *d. l. de pupillo.* §. *sufficit enim, ibi, etiam fabris, & ibi, puero vel puellæ, & l. operis, ibi, furioso & infanti fieri potest. de operis novi nuntia,* quia illi text. & similes non loquuntur (ut ferè malè putant) de notificatione quæ debet idoneè & bona fide fieri, sed loquuntur de ipso actu reali, qui rei ipsi fit & non personæ, ideo fieri potest & debet arrestum in ipsa re: etiamsi nemo adsit nisi executor cum suis testibus, sed postea debet idoneè notificari: aliàs non tenet, ut in simili diximus suprà §. 1. *gl.* 4. *num.* 2. & in novis intellectibus dictorum jurium, quæ hactenus malè intelliguntur, ut ostendunt intricata & ambagiosa doctorum scripta, & quæ conjecit Andr. Tiraq. *de retract. proximit.* §. 1.

gloss. 13. a num. 19. usque ad finem gloss. Ita etiam debet intelligi consuetudo Sylvanecten. §. 258. quæ requirit prehensionem vel arrestum in præsentia duorum testium vel duorum notariorum fieri antequam præjudicet tertio, debet enim intelligi concomitante vel sequente congrua notificatione, & idem generaliter ubique.

76. Sed quid si censuarius sit pupillus tutore carens & indefensus? Et videtur non posse fieri impedimentum cum nulla sit persona idonea quæ interpellari aut in mora constitui possit. *l. sed si ex stipulatu. l. si pupillus de verbor. obligat.* Contrarium dicendum est, quia hujusmodi impedimentum sit propter onus reale in rem, non in personam, & est quædam manus injectio non lucratoria, sed impeditiva dumtaxat in concessione rei retenta, nec censetur aliquod negocium cum persona geri: sed in rem ipsam huic conditioni affectam. Ideo quantum ad hanc manus injectionem, de causa tantum ex qua permittitur, & de re in quam fit, curatur: non autem de persona proprietarii an aliqua sit vel qualis sit, sed debet actus congruè & bona fide notificari. Unde si res vacat vel possessor abest nemine relicto: debet notificari vicinis, vel etiam in parochia vel foro ubi solent proclamata fieri, nisi malit dominus reditum possessoris expectare: qui si adest vel ejus familia, & est capax interpellationis vel habet tutorem vel curatorem, debet ei notificari, ut *suprà num. 73. dictum est.* Si verò est pupillus, vel demens carens tutore & curatore: vel si tutores aut curatores absunt, notificandum est familiæ, vel cognatis, amicis, vicinis, vel ad extremum in loco publicitus consueto, ut *in l. hæc autem. §. 1. ex quibus causis in possessionem eatur l. aut qui aliter. §. 1. ver. & si forte. quod vi aut clam.* Non obstat *l. dictum. §. si pupillo. de evictio.* quia debet intelligi ut novè diximus suprà §. 13. *gloss. 15. num. 8.* Et hic differt censua a feudo in hoc quod si vassallus est infra ætatem, de qua suprà *num. 28.* dominus directus abstinere debet, quia debet inducias, quæ non debentur in censu in quo de modico præjudicio agitur.

77. Ulterius quæro utrum dominus possit sua * propria authoritate hoc impedimentum facere vel jubere? Videretur quod sic, etiam commissariis deputatæ, quoniam non est actus publicæ jurisdictionis, sed privatæ potius potestatis velut in rem propriam, & quoad dominium directum semper etiam in quasi possessione retentum, & quoad jura dominicalia, per notata in simili suprà §. 1. *gloss. 4. quæst. 1.* Hanc vocabant veteres Galli, & usque hodie justitiam fonciariam, Gallicè, *justice fonciere & exploict domanier*, ut pragmaticorum verbis utar, & probatur per hunc text. ibi. *peut proceder*, quæ sunt verba directa, ad ipsum dominum relata: quod fortificatur per sequentem in hoc § alternativam, *ou faire proceder*, quæ per *l. de reb. dub.* determinant præcedentem alternativæ partem, & faciunt illam stare in sua propria & genuina significatione, & sic necessario pro actu ipsiusmet domini etiam solius, alio non requisito. Tum alioquin superflua, essent hæc verba, quæ tamen per se seriosè & significanter constat esse apposita, quod non esset ferendum etiam in statutis exorbitantibus & odiosis, ut per Alexand. Bart. Joan. de Imol. *in l. diei cautionem. §. præter ait. de dam. infect.* Alberic. in *prima parte statuto quæst. 153.* Petr. Anch. in *repe. cap. 1. coll. 71. de constitut.* Alexand. Jas. in *l. ultim. §. fin. in computatione. C. de jure deliberandi.* Jason in *l. si constante col. 14. solut. matr.* Facit gloss. ultim. in *verbo remittendi, in l. de pupillo §. si is qui. de operis novi nunciat.* quam sequitur Jas. in *rep. l. admonendi. col. 4. de jurejur* quod quoties lex concedit aliquod remedium vel beneficium, & de adeundo prætore vel judice nihil dicit, apparet quod tale beneficium & remedium competit mero & proprio jure: Secus quando verba referuntur ad judicem & non partem *gloss. 2.* & doctores in *l. si furor. C. de collation.* Jas. *l. 2. num. 1. C. de edendo.* & ita etiam clarè expli-

* Propria authoritate utrum possit dominus hoc impedimentum facere.

munt consuetudines Aurelianensis. §. 105. de Lorris §. 2. *eodem tit.* Nivernensis *eodem tit.* §. 16. & consuetudo Arverniæ loquens in feudo. *tit. des fiefs. §.* 16.

78. Resolvendo dico * dominum directum mero quidem jure consuetudinario & dominicali posse sola privata authoritate procedere, ut dixi suprà §. 1. *gloss. 4. quæst. 1. num. 18.* Sed brevius, tutius & consultius est authoritate & mandato sui judicis etiam fundiarii, vel alterius competentis, & per publicum executorem, qui executionis suæ copiam authenticam dare possit & det: qui tamen potest & debet non ad manum dicti judicis, sed ad manum domini directi rem prehensam ponere, ut dixi suprà §. 1. *gloss. 4. quæst. 1. in fin.* quamquam si ad manum judicis posuerit, idem sit effectus, talis est etiam crebrior *l. si de interpretatione. de legib.* Tum alioquin incertitudine & dubia fide gestorum lites inextricabiles è modicis oriri possent. Non tamen ita severè, ut judicialibus vel executionibus obligationum exigitur liquere de commissione judicis: si enim appareat de relatione vel executione servientis probè facta & notificata, etiam si non appareat de commissione judicis ibibi narrata: vel etiam si rusticus executor, puta vinearum custos, narret sibi mandatum à judice rustico viva voce, ex hoc solo defectu non potest actus revocari etiam si sit de recenti: imò idem etiam, si constet nullam fuisse judicis commissionem, sed merè privata authoritate prehensionem factam à domino nullam nec minimam quidem jurisdictionem habente: sed concurrente simul publica authoritate & securitate fidei publicæ, ut si dominus censualis nullam jurisdictionem habens acceperit commissionem judicis superioris in forma confortationis manus dominicæ censualis injectæ vel injiciendæ, & executor narret vel famulum domini manum se præsente injecisse, quam confortando superioris manum apposuit, quanquam enim aliter non appareat de originali prehensione vel impedimento publica authoritate facto, sed constet factum esse merè privata authoritate: tamen quia satis cautum est, possessor non potest allegare defectum commissionis judicialis primitivæ manus domini, quæ concursu superioris satis firmatur, nec interest possessoris, imò potiùs illi prodesse potest, quia tanto minores sunt sumptus, & tantò minori dispendio manum levari obtinebit. In locis autem ubi consuetudines volunt dominum per se (etiam si nullam jurisdictionem habeat) posse hanc manum injicere, intelligendum ut faciat publico tabellione adhibito & testibus, ut liquere possit quid & qualiter actum sit, quoties in judicium res adducetur, utque possessor authenticum exemplar habens, suos authores laudare vel aliter sibi cavere possit. Et ita intelligi & practicari debet consuetudo Arverniæ, *tit. des fiefs. §. 1.* & similes. Utcunque ergo consuetudines liberam dent domino directo, civiliùs tamen, breviùs & utiliùs authoritate judicis sui, si propriam jurisdictionem habeat in loco, vel mandato seu commissione judicis ordinarii, hoc exequetur juxta notata in *l. creditores. C. de pign.* ita etiam crebriùs utitatur, ut dixi suprà *eodem num. 73.* ut scripto publici servientis de toto actu semel constet, nec lite emergente sit opus & solemnitatem & significationem postea testibus probare. Quinetiam multis consuetudinibus quæ in loco suo necessariò servandæ sunt, ita expressim de commissione judicis cavetur, ut in consuetudine Meldensi. §. 194. Sylvanectensi. §. 256. Blesensi. §. 58. & 112. & in aliis citatis suprà *eod. num. 66.* Et alioquin citatus dominus ad afferendum literas & acta quorum virtute prehensionem vel impedimentum fecit, nisi doceret infra brevem terminum de congrua executione, actor levationem manus obtineret.

* Dominus non privata, sed judicis authoritate debet procedere.

79. Cæterum domini tam feudales quàm censuales possunt facere * confirmari a superiore immediato vel à judice præsidiali, vel a Rege per literas Cancellariæ, prehensionem vel impedimentum in rem vel

* Literæ confortationis.

fructus factum authoritate sua privata vel sui, si quem habeat, judicis: & vulgo vocant literas regias confortationis manus, quando a Cancellaria regia obtinentur, vel commissionem confortativam, quando à superiore ordinario loci, tamen in hoc præsidatu rarò sunt in usu: nisi in prehensionibus feudorum, in quibus de majori periculo & præjudicio agitur, nec frequentatur in impedimentis rerum vel fructuum censualium, quia non agitur de tanto præjudicio. Tamen quando domini censuales nullam habent jurisdictionem contentiosam loco, tunc crebriùs solent accipere commissionem confortativam ab habente jurisdictionem in loco cujus virtute faciunt eodem instanti suam manum confortari: sæpè etiam rectà capiunt commissionem ad prehendendum vel impediendum per superiorem: & regulariter sufficit unicum impedimentum vel interdictum domini vel judicis jussu factum, ad cogendum possessores ad solutionem census. Sed quid si dominus facto hujusmodi arresto, literas confortationis sive à Rege sive à præside impetravit & exequi fecerit: deinde censuarius offert reliquias census & impensas primi impedimenti, dominus petit etiam impensas confortationis refundi? Breviter puto quod si censuarius non restiterit arresto, nec illud ullo modo violare attentaverit, quod tunc non tenebitur refundere expensas dictæ confortationis tanquam supervacuas, & merè voluntarias maximè in locis ubi non solent frequentari, sed potius solitum est satisfieri de reliquiis census, non expectata fortiori superioris compulsione.

80. Quod dixi licere domino manum suam per superiorem confortare, amplia sive in continenti sive ex intervallo, semper tamen saltem in ordine præcedere debet manus appositio domini: quoniam literæ confortationis præsupponunt confortandum præcedere, & etiam semper habent illam clausulam executori directam, si tibi appareat de appositione manus domini, nostram appone vel prehende, & pone dicta feuda vel prædia censualia in manu nostra confortando manum domini. Unde si executor literarum confortationis eas exequeretur antequam esset apposita manus domini, vel antequam sibi de ea constitisset prout ex ejus relatione constare potest, periculosa esset executio, hoc anno sesquimillesimo quadragesimo, quo hæc scribo: ut enim fert præsens cursus styli palatini, hoc tempore justa esset appellatio ab hujusmodi executione: & sæpe vidi, in supremo Senatu pro appellantibus ab hujusmodi incautis executionibus judicari, male executum, bene appellatum; & dominos intimatos etiam justissimam prehendendi causam habentes, ob hanc solam novam & inauditam* scrupulositatem, in expensis causarum appellationis condemnari, & etiam in damnis & interesse realis executionis, erga pervicaces & malæ fidei vassallos aut censuarios.

* Contra scrupulosas formulas.

81. Quanquam & morosam subtilitatem (quæ fuit inventum dom. Petri Lisetî tum advocati fiscalis) mirabar cùm non esset ad commodum fisci: imò eam erroneam & falsam semper censui, quoniam eo ipso quod serviens procuratori vel nuntio domini præsenti & ad hoc misso, dixit se confortare manum domini: satis præsupposuit, imò asseruit eam appositam: & si tunc & non priùs (nisi probetur) apposita censetur, prout tunc apponi potuit & etiam pluries repeti: ergo verba enuntiativa propter se & pertinenter apposita de his quæ tunc geri potuerunt, probant ea saltem tunc gesta, ut per Bartol. in *l. prædia. de acquir. vel amit. possess.* Alexand. *consil.* 98. *lib.* 1. *consil.* 191. *num.* 21. *lib.* 6. & sic appellatio non est admissibilis: quæ etiam non aliud pudim mera cavillatio est, & in jurium dominicalium derogationem & recursus ad superioris irrisionem.

82. Dicebam tamen tunc vigentibus illis novis arrestis, quod saltem illud de condemnandis dominis directis in damna & interesse debebat restringi, & sanè intelligi in quantum realis executio facta fuit in vim literarum confortationis, & in earum executionem duntaxat, quia si dominus docuit quòd tunc res erant vel statim positæ fuerant ad manum suam, quamvis per imperitiam executoris incautè priùs processerit ad executionem confortationis, quàm sibi constitisset de apposita manu domini, pervertendo tenorem & ordinem mandati, sufficere satis criticis debet revocare difformem mandati executionem cum impensis appellationis, nec debent adjudicari aliqua damna prætextu executionis realis, & si adjudicata fuerint idem est in effectu, quia sane intelligitur quatenus verè sunt aliqua damna inde procedentia, sed executio literarum confortationis nullum de novo damnum attulit, stante prima vel in continenti supervenienre valida & efficaci appositione manus domini, & sic nihil invenitur quod horum damnorum nomine taxari possit.

83. Idem, si quavis alia de causa executio literarum confortationis sit nulla, puta conformiter facta prout mandatur (videlicet postquam apparuit de appositione manus domini) sed post annum à data literarum, tunc enim potest appellari ab executione, quia in hoc regno omnes commissiones à Cancellaria regia emanatæ sunt annales in hoc quod lapsu anni (nisi cœptum sit exequi) finiuntur, & sic appellans obtinebit cum impensis & absque damnis & interesse per prædicta. Quod autem dixi manum dominicam vel ex longo intervallo posse confortari super inducendo superioris vel Regis fortiorem & valentiorem manum.

84. Sed hic insurgit necessaria quæstio: Quid si jam lis mota erat & pendebat inter dominum directum & utilem super manus injectione domini directi, puta quod vassallus aut censuarius intercessit, & causas oppositionis dedit & defendit, vel quod idem est, si dominum citare fecerit (ut assolet) ad afferendum literas & acta quorum vi prehendit aut impedivit, ad finem intercessionis formandæ, & obtinendæ levationis manus, aut provisionis: & citatio taliter causata seu libellata ad dominum pervenit, & sic lis pendet per *Clem.* 2. *ut lite penden.* & pro not. Angeli & aliorum in *rubric. C. de in jus vocand.* An hac lite pendente possit dominus directus iterum prehendere, vel prehensionem controversam* confortari facere per superiorem dominum feudi, vel per Regem? Prima facie videtur quod non: sed quod debeat expectare finem & eventum litis: Tum per regulam vulgatam & generalem ut lite pendente nihil innovetur: Tum per specialem juris prohibitionem in novella 82. *in Auth. de judicib. in fin.* ubi specialiter prohibetur sacras formas sive programmata à principe vel ejus Cancellaria impetrare pendente lite sive super modo decidendi, sive super modo procedendi, & per secundam peculiarem de hoc constitutionem novella 113. in Auth. in medio litis non fieri sacras formas, unde pendente lite non licet supplicare nisi fiat mentio de processu & statu causæ. Bald. Salicet. in *l.* 2. C. *ut lite pendente per cap. inter monasterium. de sentent. & re judica.* Guido Papa *consil.* 134. *col. ultim.*

* Confortatio lite pendente.

85. Quamvis ergo dominus possit & debeat interim manum suam jam appositam exercere & continuare, hoc enim non est de novo aliquid facere, sed statum qui erat tempore litis motæ & possessionem suam continuare quod semper licet, *cap. laudabilem*, *ut lite pendente* Compostella. *Innoc. in cap. cum M. Ferrariensis. de constitut.* Innoc. in *cap.* 2. *in verb. inhibentes. de restit. in integ.* Joan. Faber in *appellatione. col.* 2. *versicul. in tertio. C. de appellatio. gloss. ultim.* & doctores in *cap. non solum de appellatio. in* 6. Paul. *consil.* 346. *forma capituli. lib.* Philipp. Franc. C. Romana. §. *quod si objiciantur de appellat. in* 6. tamen non potest innova-

potest innovare & multò minùs ad sacram formam confortationis regiæ recurrere.

86. Quibus non obstantibus contrarium dicendum est, eo quòd juris communis executio nullam habet injuriam, *l. injuriarum. de injur.* nec dicitur aliquid innovare qui jure suo utitur. Sed certum est jure communi consuetudinario licere hanc manus confortationem quan locumque apponere, ergo etiam pendente lite maximè ab adversario mota, ne sit in ejus potestate præveniendo impedire alterum jure suo uti: imò idem si ipse prehensor litem intulerit, sive super redintegranda manu sua infracta, sive ad illam confortandam, vel aliàs, quia ista confortatio * est actus extrajudicialis sicut & prehensio, unde non tenetur ad hoc faciendum petere permissionem à judice litis, cum qua hæc confortatio quæ extra judicialis est nihil habet commune.

* Confortatio est extra judicialis.

87. Quinimo etiam si de primitiva prehensione quæratur, nullo modo impeditur fieri prætextu litis inter easdem partes jam motæ: vel etiam contestatæ, vel etiam in causâ appellationis etiam à diffinitiva pendentis super juribus feudalibus vel censualibus ejusdem fundi, vel etiam super eadem apertura, qua de agitur, quemadmodum, ut diximus *infrà* §. 166. pendente lite inter creditorem & debitorem etiam super nullitate vel solutione vel rescissione vel restitutione in integrum oblationis contractæ (cessante tamen speciali suspensiva inhabitatione causâ cognita lata) non impeditur creditor habens instrumentum guarentigiæ illud facere exequi etiam sine licentia judicis, quia utitur jure suo sibi jam competenti & acquisito. *l. injuriarum actio.* §. *de injur.* & ita practicatur. Atqui injectio vel confortatio manus dominicæ magis est extrajudicialis, quàm executio guarantigiæ.

88. Et sic non obstat regula ut lite pendente nihil innovetur. Minus obstant novellæ, in medio litis non fieri sacras formas: quia loquuntur quando quis pendente lite vult impetrare novum jus sive novum privilegium vel gratiam, ut inquit Bald. *in d. l.* 2. C. *ut lite pendente.* sive mutando stylum sive meritum aut decisionem causæ: debet enim procedi & judicari juribus antiquis, ut jubent dictæ novellæ & leges codicis. C. *ut lite pendente* per totum: sed hic non agitur de novo jure vel novo stylo impetrando, sed de veteri exequendo, tantum abest ut de nova gratia impetranda agatur.

89. Satis recordor me præsentem audivisse contrarium olim semel judicari in hoc senatu in publicis causarum actionibus, sed causâ minùs probè, ut sæpè etiam juvenis in illo ferventi rogatu * usuvenire vidi) defensa circa finem mensis Februarii anno salutis sesquimillesimo vicesimo quinto. In hac specie dominus censualis fecerat prehendi (& sic sub consuetudine prehensionem concedente ut ferè omnes consuetudines volunt) prædia censualia, & commissarios deputari, quos postea citari fecit ad rationem reddendam. Tum possessor comparuit intercedens, & causam capiens pro commissariis, dominus metuens commissarios suos hujus litis metu segniores fieri vel intimidari & manum suam contemptum iri, literas regias in forma vulgari & consueta conformationis manus nulla facta mentione litis in Cancellaria regia Parisius impetravit & exequi fecit.

* Thema.

90. Reus autem videns quod lite durante dominus iterum prehendi fecerat eadem prædia, vel veterem & controversam prehensionem confortari in vim litterarum confortationis regiæ, appellavit, non à litteris seu commissione, quod impossibile esset, cùm non appelletur a Rege nec ab ejus Cancellaria, sed ab executione dictarum literarum regiarum, & causa utcumque celeriter perorata obtinuit, dictumque fuit malè executum, bene appellatum & intimatus qui erat dominus, condemnatus in expensas causæ appellationis, damnis tamen & interesse reservatis in diffinitiva.

91. Et in hoc ultimo bene ut in simili dixi *suprà eod. nu.* 82. quia etiam si dominus in dicta appellatione succumbere debebat, non erant nova damna ex secunda prehensione vel confortatione, utpote prima prehensione semper durante debente durare. Sed uter ad ea tenebatur tam factæ quàm continuatæ prehensionis, liquidandum erat per finem & exitum causæ principalis. Sed certè (nisi quia fuit alia occulta circumstantia facti) dominus obtinere debebat, appellans verò in mulctam Regi & in expensas domini condemnari debebat. Et jura ut lite pendente & in medio litis non fieri sacras formas extra propositum per prædicta, quæ valde ad rectam praxim & æquum judicium tuendum *formulariis scrupulositatibus amolitis notanda sunt.

92. Sed quid retento themate præcedentis quæstionis *suprà eodem num.* 83. cùm literæ confortationis exequuntur post annum à data earum, si (ut plerumque assolet) manus domini fuerit apposita simul eadem hora, nec desea aliter constet quàm per instrumentum executionis literarum confortationis, vulgò vocant relationem servientis, qui refert se in tale prædium venisse cum testibus & procuratore domini, & prehensione per dictum procuratorem in ejus præsentia facta, confortasse manum ejus per appositionem regiæ manus & commissarios deputasse? Tunc videretur totum annullari, tum quia propter connexitatem & vicinitatem temporis videtur unus actus: Tum quia manus domini est necessaria pro substantia hujus executionis, & videtur esse ejus pars: Tum quia de appositione manus domini non constat nisi per relationem servientis, quæ est nulla propter nullitatem mandati seu commissionis superannalis, & sic totum est nullum per notabile in *cap. cum dilecta. de rescript. in cap. Pisanis de restit. spolia.* Tum in nullo credendum relationi hujus servientis, quia non creditur ei sine literis & mandato superioris: & intelligitur de litteris validis, & adhuc in his dumtaxat quæ mandatum & officium concernunt. Bartol in *l. prohibitum de jure fisci lib.* 10. gloss. & doctores in *cap. cum parati. de appellatio.* Dixi in annotat. ad Alexand. *consil.* 75. *num.* 18. *lib.* 5. & ad Philip. Decium *cap. quoniam contra falsam. num.* 21. *de probatio.* & super stylo *parlamenti Paris. par.* 7. *arresto* 25. Sed hic deficit mandatum, utpote lapsu anni, jam finitum & resolutum & revocatum.

93. Quibus non obstantibus dicendum valere & tenere cum effectu manus appositionem domini per dictum procuratorem factam, quia est actus per se subsistens, & distinctus ab executione servientis & confortationis manus, quia illa fit à serviente, hæc fit ab ipso domino vel ejus procuratore aut nuntio. Illa debet fundari in mandato superioris & jurisdictione publica: hæc autem satis fundatur & sustentatur in ipsa potestate dominica & in lege consuetudinaria. Unde quantumvis confortatio ex defectu mandati vel formæ non valeat: remanet tamen valida prehensio dominica, quæ in se non indiget judicis aut superioris mandato vel confirmatione, per notata *suprà* §. 1. *gloss.* 4. *quæst. ultim. num.* 47. & 48.

94. Quibus adde Ludov. Rom. *consil.* 497. *diligenter perscrutatis col.* 3. Ubi decidit per citationem & relationem servientis vitiosam & defectivam non vitiari actum ad cujus substantiam non est necessaria. Idem latè Alexand. Jas. Philipp. Decius in *l. cum quid si cert. petat.* Et etiam semper præsuppono non esse aliud in ipsa manu dominica: puta verè feudum est apertum, & nullæ sunt induciæ, vel non negatur rem censualem & censuarius reliquator est, & facta est debita tutaque denunciatio seu notificatio manus dominicæ.

95. Amplio ut procedat etiam in locis in quibus non licet domino sua privata, sed tantum superioris vel judicis authoritate & mandato prehendere vel arrestare, quia satisfecisse censetur formæ & menti

consuetudinis, ex quo non sua privata, sed publica & vera superioris authoritate & commissione processit, quamvis propter formulam qualitatis superannalis finitam, quia in istis actibus & executionibus domanialibus magis simplicitas, veritas & bona fides, quàm scrupulosa formularum subtilitas (quæ pro istis non est adinventa) attenditur, *ut suprà num.* 73. *&* *infrà num.* 98. 108. *sæpe dixi.* Et ita Reipublicæ, quin etiam ipsorum vassallorum aut censuariorum interest nisi ad malitiam & pervicaciam fovendam quod non est interesse, sed labes cujus oppositum interest. Quid enim (ut sæpè usuvenit) si dominus commissiones habens paratus rogatu vel misericordia vassalli vel censuarii distulit? Si enim anno lapso nova commissione opus esset, major & novus esset sumptus qui in damnum vassalli vel censuarii recideret.

96. Secus si commissio esset falsa, quia tunc funditus deficeret superioris mandatum, & dupliciter offenderetur consuetudo: tum nulla funditus superioris authoritate, tum falsi fabricatione. Nec huic ampliationi nostræ obstat quod neutrum valere debeat in locis ubi consuetudo requirit prehensionem fieri commissione & mandato superioris, ex eo quòd primò actus non potest valere tanquam confortatio, cum mandatum confortandi anni lapsu expiraverit, nec etiam tanquam prehensio simplex & non confortata, cùm non possit fieri privata authoritate domini, quia respondeo satis esse quod manum non injecit temerariè, hoc est per se solum & sua privata authoritate, sed publica veri superioris, per quod satisfaétum est menti consuetudinis loci restringentis licentiam potestatis dominicæ, quam non sic restrinxit ad aperiendum locum captionibus, utque vassalli & censuarii possint illudere & circumvenire actus dominicales, sed ut actus illi fiant majore reverentia, cautione & fiducia, utque de veritate statim plenè cognosci possit instrumento publici servientis, quæ omnia hic conveniunt.

* Relatio servientis sive apparitoris plenam fidem facit.

97. Et * relatio præfati servientis plenam fidem facit de omnibus contentis in ea: quamvis enim commissio sit superannalis, tamen est vera & plenam fidem facit, & consequenter instrumentum executionis in concernentibus & dependentibus plenam fidem facit, & satis est quod dominus non irrepsit nec se intrusit privata authoritate. Minus obstat si dicatur quòd in terminis dictarum consuetudinum etiam infrà annum datæ dictæ commissionis facta executio vel prehensio non valeret.

98. Ex eo quòd primò inspicitur & attenditur prehensio confortanda, quæ nulla est, nisi ut a solo domino sine ulla commissione prehendendi facta, & quamvis præsto sit commissio confortandi: tamen illa præsupponit prehensionem præcedentem validam, & debitè factam & nunc confortandam, quæ deficit: quia respondeo quod consuetudo volens dominum directum prehendere vel impedire authoritate & commissione judicis, non vult nec intendit quòd res ponatur ad manum judicis vel justitiæ, sed ad manum ipsius domini, per notata supra §. 1. *gloss.* 4. *quæst.* 1. *num.* 15. & sic etiam in terminis dictarum consuetudinum dominus satisfecit menti consuetudinis, etiam accipiendo primariam commissionem in forma confortationis, manus suæ privatæ, dummodo non præveniat ex intervallo se ingerendo privata sola authoritate, sed simul publica authoritate concurrente quod abundè sufficit, nec debent in istis patrimonialibus formulæ ad vivum exigi.

*Copia relationis.

99. Sed quid eodem themate retento, si non est alia notificatio quam per eumdem servientem, qui dictam executionem suam notificavit domino utili vel possessori aut suis? Respondeo: Satis est ex quo * copiam dedit relationis suæ in qua manus domini apposita narratur: Secus si non data dicta integra copia, ipse vel alius denunciaret manum regiam esse adpositam non facta mentione de manu domini, quia non valeret: sed eo ipso quod fecit mentionem confortatæ manus dominicæ, ex tali causa in talem rem, hoc sufficit pro notificatione manus domini.

100. Quantumcumque dominus utilis ab executione dicti servientis in quantum est executio ipsius servientis dumtaxat, & non in quantum est executio domini directi, videlicet in quantum est invalida confortatio, appellare posset, ut sub favore dictarum formularum *supra num.* 90. poterat. Quibus servientibus ergo exemplo ordinatoris perpetui edicti in *l. Sulvius de leg. præstante.* ita temperabàm, ut appellans solius confortationis dumtaxat retractationem cum impensis appellationis hoc respectu petere posset, & adhuc nisi dominus directus ab initio consentiret actum confortationis esse nullum, & se non velle ea juvare, sed sola sua manus appositione, & hoc debitè declararet vel notificaret appellanti, aut appellare volenti, offerendo etiam impensas, si quæ à domino utili prætextu executionis ineptæ literarum confortationis factæ essent quia tunc dominus utilis omnino desinebat habere interesse & colorem gravaminis, unde nolens deceptare, sed voluntariè litigare non debebat obtinere expensas: sed in eas cadere, etsi post eam declarationem & prætensi imaginarii gravaminis reparationem appellaret, & usque ad sententiam sustineret, debuisset etiam tunc declarari inadmissibilis, & sine gravamine, & nedum in expensas erga dominum condemnari, sed etiam in mulctam frivolè appellatum: sed nunc apertis æquitatis januis, liquet talem indevotum vassallum vel censuarium, per ineptas nudarum formularum captiones juribus domini sui, & veritati insidiantem, non esse admissibilem, utpote sine vero interesse & gravamine, & voluntariè & insidiosè appellantem.

101. Nec prædictis obstat quòd tempore dictarum formularum relatio aut notificatio dicti servientis, quasi nulla ex defectu validi mandati, non debebat facere ullam fidem de appositione manus dominicæ, sed quòd dominus debebat aliter eam probare & notificare, quia dicebam quòd hujusmodi relatio servientis, licet tunc haberetur nulla quantum ad effectum juris, in quantum concernit actum & executionem ipsius servientis dumtaxat, & non actum ipsius domini: tamen non erat nulla in se, & quantum ad faciendam fidem, quoniam creditur nuntio, vel officiali seu servienti publico in his quæ concernunt ejus officium. *d. cap. cum parati.* *l. si quis decurio.* C. *ad leg. Cor. de fal. cap. ad audientiam. de præscriptio.* & in connexis & dependentibus ab officio & mandato. Speculator in tit. *de citatione* §. *sequitur. versicul. hoc autem.* Bart. in *extravag. ad reprimendum in versicul. per nuntium. in l. a divo Pio* §. *fin. in executione de re judica. in l. ultim. de in integrum restitut. in l. ex consensu.* §. *ultim.* & ibi Imol. de *appellat. in l. tres denuntiationes.* C. *quomodo & quand. judex.* Bart. Paul. in *l. si publicanus.* §. 1. *de publica.* Bald. in *l. magis puto.* §. *illud de reb. eorum in l.* 1. §. *si quis in fin. quemad. test. aperi.* Rom. *consil.* 497. *diligenter perscrutatis. col.* 2. *versicul. creditur.* Panorm. Philippus Francus Philipp. Decius in *d. cap. cùm parati.* Alciat. in *tract. de præsum. regul.* 3. *præsum.* 4. tetigi ad Philipp. Decium *cap. quoniam contra falsum. num.* 21. *de proba.* Sed certificatio manus dominicæ est de connexis dependentibus: imò etiam de necessariis ad officium exequentis hujusmodi literas confortationis: tamen non est verum omnino deficere mandatum, & literas superioris, quia literæ non sunt falsæ, sed habent primordium veritatis. *l. cum filius hæres meus. in fin. de legat.* 2.

102. Et sic nisi chirographum executionis à serviente factum de falso sub inscriptione & pericula talionis arguatur & convincatur, illi cum pertinentibus & connexis standum est, ex constitutionibus regiis, & stylo curiarum Franciæ. Ex his etiam habes

non esse inconveniens quòd data literarum confortationis præcedat injectionem manus dominicæ, sed sufficit quòd earum executio non sit præcedens & præpostera: & possunt simul fieri injectio manus dominicæ & executio literarum confortationis: sed ordine naturæ intellectus, censetur manus dominica quæ confortatur præcedere. Ex his multæ quæstiones facilè decidi possunt in praxi occurrentes & nonnunquam vel peritis difficiles.

103. Pone literas* confortationis à judice incompetente (fortè alieni territorii) emanasse, certè sola executio confortationis vitiabitur per *l. ultim. de jurisd. om. jud. l. cum unus §. 1. de bon. auth. jud. poss.* remanente valida & efficaci manu domini quæ per se subsistit nec alienis fulcris indiget. Idem in similibus: serviens tamen puniendus est in quantum officio suo deliquit: tum illud exercendo extra metas sui territorii, si fortè est alterius provinciæ, tum alieni judicis commissione abutendo contra constitutiones regias, & ab eo appellari potest. Quòd si commissio ipsa non sit in simplici & consueta generali forma, sed expressim continet excessum territorii mandantis: tunc non solùm ab executione, sed etiam à judice tanquam incompetente vel ejus decreto appellari poterit. Galli dicunt *de l'octroy de la commission*, quum hæc nihil habeat commune cum prehensione domini.

*Si literæ confortationis emanaverunt à judice incompetente.

104. Sed occurrit valde necessaria quæstio, quid si non appareat de aliqua manus appositione ipsius domini ejus privata authoritate vel alterius judicis competentis facta: sed solùm de prehensione vel arresto factis authoritate judicis prorsus incompetentis, putà extra territorium? Et videtur non valere, sed nova prehensione opus esse: quia nullitas & vitium est in principio & ipso fundamento, ex quo nihil validum elici aut superædificari potest *l. egi tecum in princip.* & ibi Panorm. *de except. rei judi. l. qui bona fide. §. si quis juxta.* & ibi Bald. *de dam. infect. cap. principatus, & cap. sequent. 1. quæst. 1.* Tum hoc casu non est nisi unicus actus & nullus, & sic non potest dicere quòd dominus sua authoritate dominicali & privata usus sit & prehenderit, quia hoc non fecit, nec de hoc apparet, & hæc valdè stringunt.

105. Nec obstant quæ scripsimus suprà §. 1. *gloss. 4. quæst. ultim. num. 47. & 48.* de prehensione feudi facta per commissionem judicis ineptam & minimè solemnem: quia ibi non agebatur de judice incompetente, sed de judice formam & solemnitatem aliàs in mandatis & commissionibus requisitam omittente: quia tunc nihilominus valet prehensio feudalis & similis actus, qui posset etiam omissa judicis authoritate celebrari, tunc enim satis est illum qui jubet prehendi & in possessionem mitti, habere hanc jurisdictionem & potestatem puta in suo territorio, licet non servet formam & solemnitatem aliàs requisitam, ex quo sumus in censu in quo illa forma & solemnitas non requiritur, per ea quæ ibi & nuper diximus: sed hic deficit potestas & fundamentum.

106. His tamen non obstantibus puto rem manere prehensam tanquam ab ipso domino & in manu dominica, quamvis in quantum concernit mandatum & actum judicis incompetentis possit appellari & obtineri declaratio nullitatis cum impensis causæ appellationis, ut in *d. gloss. 4. num. 47.* Et moveor quia dominus non censetur elegisse viam ad se impugnandum, *l. 3. de test. milit.* sed clarum est quòd dominus vi ipsa poterat, per se solum prehendere, utroque modo copulativè per se & per judicem: igitur simpliciter imponendo authoritatem judiciariam, non censetur suam & feudiariam seu domanialem jurisdictionem exclusisse, & noluisse propria manu & potestate uti casu quo esset sibi utile, sed potius in dubio censetur judicis authoritatem adhibuisse accumulativè, & ad majorem corroborationem actus sui, utque promptiùs pareatur prehensioni suæ: non igitur censendus est voluisse se limitare ad solemnitatem & authoritatem alienam & non requisitam. Nec est dicendum quòd hanc authoritatem judiciariam elegerit pro forma & limitatione, sed potiùs ad augmentum & ampliorem efficaciam actus, utpote & dominicali & judiciali potestatibus concurrentibus per notata in *cap. cum super de offic. deleg. in cap. cum ex officio. de præscrip. in l. multum interest. C. si quis alteri vel sibi fac.* Bald. in *consil. 42. compromissum lib. 1.* Et quæ latè notat Alciat. *tract. de præsump. reg. 3. præs. 35.*

107. Tum nemo judicem adeundo debet facere jus suum deterius *l. nemo prosequendo. de reg. jur.* Non obstat *l. 1. §. in operis autem. l. de pupill. §. meminisse. de operis novi nuncia. l. si alius §. an Iulianus. quòd vi aut clam*, quia longè alium habent censum quàm hactenus putaverint, ut docui in novis intellectibus & tetigi suprà *num. 75.* Tum eo ipso quod serviens deferebat literas & instrumenta sibi tradita à domino, vel de ejus voluntate, videtur habere mandatum nedum à judice incompetente, sed etiam à domino directo, & sic si non valet actus in vim mandati judicis incompetentis, & tanquam factus per servientem & personam publicam, valebit in vim mandati ipsius domini, & tanquam factus à quolibet procuratore vel nuncio domini, & sub fide publica *supra eodem num. 95. cum seq.*

108. Tum ut sæpè diximus, hæ injectiones manuum dominicarum quæ sunt actus* dominicales & favorabiles in casibus à consuetudine & lege investituræ permissis, ut hîc, non debent ad vivum exigi, sicut executiones guarantigiæ aut aliæ, nec debet solemnitas aut formula attendi, sed meritum ipsum negotii & veritas causæ, an videlicet simus in casu vero & aperto hujus prehensionis, nec audiendus esse indevotus vassallus aut censuarius justam manum domini impugnans ex eo solo quod in supervacua forma imperitè electa, aut in electione judicis supervacuò additi per simplicitatem domini peccatum sit. Et alioquin sequerentur multa absurda & iniqua, putà quòd contumax & infidelis vassallus, videns patronum suum (qui quàm mitiùs poterat agendo colonum ingrati vassalli commissarium deputari fecit) in solemnitate aliqua temerè & supervacuò adhibita lapsum esse, servatis tamen substantialibus & quæ actus feudalis requirit, fortè commissione accepta à judice incompetente, sileret: & tandem dum patronus diu fortè fictis pollicitationibus aut technis vassalli ludificatur, vult colonum urgere ad redditionem rationum, vassallus colludendo, & colono sese adjungendo intercederet: deinde ad summum visis actis dictæ prehensionis tanquam de novo ad notitiam pervenis appellaret vel nullitatis argueret: & sic patronum causa lapsum, in expensas, damna & interesse damnatum: fructibus etiam medii temporis frustratum, ad initium novæ petitionis vel prehensionis redigeret, quinetiam releviis aut aliis juribus suis cedere compelleret, ut cum dictis impensis, damnis & interesse compensaretur. Et sic unde jura nasci debent, hinc orirentur injuriæ: & occasio legalium solemnitatum (etiam ubi non requiruntur) ad iniquum traherentur compendium, contra *l. meminerint. C. unde vi. l. ultim. C. de usucap. pro empt. in Authent. de trien. & semisse. §. prohibemus autem, in princip. collat. 2.* quod quàm sit absurdum & iniquum nulli non liquet.

*Actus dominicales.

109. Nunc recordor quòd in d. §. 1. *gloss. 4 num. 47.* scripsi commissiones* generales, arrestis Curiæ infirmari, & sic decretum judicis & sui servientis executionem (si appelletur) esse cassanda, quanquam semper censui manum ipsam dominicam nihilominus manere debere in vigore suo: nunc ut clariùs veritas innoscat, & pro defensione veteris circa hæc & justæ praxis nimium à quindecim ferè annis adusque quo hæc scribo anno 1540. nimia subtilitate turbatæ. Scio ab antiquo semper observatum fuisse, non solum in hoc

*Commissiones generales.

præsidatu, sed etiam generaliter in hoc regno, hujusmodi commissiones tam ad prehendendum quàm ad confortandum esse generales, tam respectu rerum quàm respectu personarum seu possessorum, sola specificata persona domini commissionem impetrantis, ut comperi tam ex vetustissimo praxis consuetudinum Franciæ libro manuscripto, quem penes me ab antecessoribus habeo: quàm ex pluribus antiquis ejusmodi commissionibus quas semper in ea forma vidi, & ita nemine discrepante observari, donec circa annum Domini 1525. per quemdam insignem sanè & doctum virum, nempe dom. Petrum Liset. cœperunt hujusmodi commissiones sæpius in publicis causarum actionibus impugnari.

110. Causabatur me audiente & hanc novitatem mirante, etiam inopinatus dum causæ occurrerent insurgens, tum fiscalis advocatus in hoc summo Senatu, eas autem esse contra dispositionem juris communis tum civilis in *l.* 1. C. *de jur. domi. imp.* tum canonici in *cap. cum multis de rescr. in* 6. Quinetiam contra constitutiones regias quibus generales protectiones & commissiones (quas vulgò dicunt de debitis) omnibus judicibus interdicuntur, & pleraque alia quæ omitto, & in tantum invaluit ut nemine tum veterum formam defendente per plura arresta appellantes ab ejusmodi commissionibus, ideo obtinuerint, quia generales, dictumque pluries me audiente, malè executum bene appellatum, intimatis (qui erant domini directi) condemnatis in expensis causæ appellationis & in damnis & interesse prehensionis sive executionis realis.

Quæ fuit causa ut in prima editione primæ partis præcedentis, quam sæva & inopinata febri repente correptus præcipitavi, dum in §. 1. *gloss.* 4. *quæst. ultima.* locus se obtulisset, de ejusmodi commissione tractandi velut obiter & suspenso gradu transiens scripsero, commissiones generales per quædam arresta Curiæ reprobari, quòd tamen æquitatis intuitu quantum potui temperavi, ut factum judicis & apparitoris sui dumtaxat deberet revocari, non autem ipsa manus injectio domini, quæ sine ulla judicis commissione fieri potest.

111. At tunc anno sesquimillesimo quadragesimo dum pleniùs considero præfatam limitationem meam non sufficere, & quòd etiam hodie vetus illa praxis per omnes ferè præfecturas hujus regni notoriè observatur, dominos autem directos bona fide ita utentes, non abesse à periculo si quis astutior appellet, cum etiam meminero me, pluribus dominis feudalibus, metu dictorum arestorum consuluisse, ut commissiones suas confici curarent designatis specialiter vassallis aut feudis prehendendis, quod à plerisque judicibus & actuariis locorum non potuerunt obtinere, nolentibus illis à vetere forma discedere, consentaneum duxi veterem & commodioris in hoc praxis defensionem semel assumendam quò deinceps magis sit in tuto. Et primo de commissione ad prehendendum vel impediendum jure dominico feudali vel censuali clarum est ubi consuetudo commissionem judicis non requirit, non debere eam vitiari eo prætextu quod sit generalis, videlicet ad prehendendum quæcumque feuda aperta ab impetrante moventia ex defectu hominis & jurium, vel ex defectu catalogi, vel censualia ex defectu solutionis census, quæ petierit impetrans à serviente, cui vel in genere dirigitur mandatum ex ea causa impediri vel prehendi. per notata *sup. eod. nu.* 94.

112. In locis autem ubi commissio judicis requiritur, adhuc idem: quia quantumvis sit generalis & incerta, tamen executio non potest esse nisi particularis, certa & specifica, quia quot sunt feuda aperta & prædia censualia, tot requiruntur prehensiones vel impedimenta, in quibus singulis necesse est venire in rem præsentem, deinde unamquamque executionem unicuique possessori singulatim notificare. Et sic nullum periculum, nulla circumventio prætextu generalis commissionis fieri potest, nihilque inde contra jus aut gravamen aliquorum resultat, imò quum commissio referatur ad prædia non solùm specificè, sed etiam corporaliter ostendenda executori in rem præsentem corporaliter deducendo, qui jubet suis quibusque possessoribus singulatim notificare, satis ea commissio dicitur per relationem ad corpora certificanda, certa & specifica, etiam in individuo: quia ralatum propriè & specificè inest referendi, *supra* §. 63. *num.* 18. Tum judex qui nullam cognitionem adhibet, imò penitus ignorat, utpote hujusmodi mandatis à solo actuario conficiendis non magis instrueretur, nec ipse executor specificatione antecedente quàm concomitante executionem.

113. Præterea longè utilius est, particulares seu speciales * commissiones hujusmodi denegari, & generales dumtaxat concedi, quàm è diverso: quia si pro singulis prehensionibus, singulis quoque commissionibus opus sit, neque res meliùs, neque civiliùs fiet, sed duriùs, & cum majore sumptu, quem refundi oportebit a vassallis aut censuariis, cum quibus mitius verisimiliter acturi sunt domini directi & officiales eorum, quanto minore sumptu (puta unica & generali commissione) jura sua exequi potuerint. Quæ singulæ rationes militant etiam pro commissione à superiore vel præside provinciæ obtinendæ, vel ad confortandam manû dominicam ut generalis esse possit & debeat, quum etiam referatur ad certam & à certis corporibus factam prehensionem confortandam. Quòd autem una hujusmodi commissio pluribus specificis actibus usui sit, quæ est invidia, si quod breviùs & paucioribus fit, meliùs & minore sumptu fiet? *l. ultim. C de donat.*

* De specialibus & generalibus commissionibus.

114. Reliquum est ostendere quàm levia sint & frivola quæ in contrarium ejaculata sunt: & primò * *l.* 1. C. *de jure domini imp.* loquitur quando creditor petit bona cessantis debitoris sibi adjudicari jure dominii in solutum pro debito, in quo cum agatur de gravi præjudicio & periculo captionis & injustitiæ, merito prohibetur universa bona debitoris cessantis etiam hypothecata adjudicari creditori in genere. Sed debet exprimere quantitatem debiti, & solemnitatem quæ præcessisse debet, & bona vel pignora singularia quæ petit adjici & dari in solutum, ut sciatur si qua fraus vel iniquitas adsit, adhibita etiam causæ cognitione, quæ aliter adesse nequit: quod est prorsus impertinens ad materiam nostram, in qua cessat ejusmodi periculum, & fraudis, & iniquitatis occasio, & nulla est causæ cognitio.

* *l.* 1. C. *de iure domini imp.*

115. Et minus ad rem facit d. c. * *cum in multis de rescript. in* 6. quia loquitur in commissionibus seu delegationibus causarum ad evocandum partes à propriis & ordinariis judicibus coram certis delegatis, quod est contra jus commune, exorbitans, periculosum, & in occasionem multarum fraudum & vexationum à frequentantibus Romanam curiam inventarum: quare ad certum saltem personarum expressarum numerum restringi debuerunt, prout etiam Bonif. ille 8. fecit in d. c. *cum in multis*, quorum nihil cum præsenti materia commune habet, in qua nullus intercipitur, nec à proprio judice avocatur, sed in causam oppositionis coram proprio judice dies illi dicitur. Et sic patet quòd illa jura, & similia minùs ad rem faciunt quàm §. *gallicanum.* Constitutiones autem regiæ nullatenus veteri huic praxi derogant, nec de ejusmodi commissionibus loquuntur, sed solum, *des lettres*, de debitis, *ou sauve-gardes generales*, quæ Cancellariæ regiæ reservantur, ut patet in § 60. constitutionum publicatarum anno Domini 1512. quæ nihil habent commune cum illis commissionibus domanialibus de quibus nunc agitur, ut vel lippis & tonsoribus (si ad rem attendant) patere potest, ut cum gloss. loquar. in *l. quidam cum filium de verbor. obligatio.* ne remorer

* C. *cum in multis de rescrip. in* 6.

in

In narrandis ad longum omnibus quæ vel imperitis nota esse possunt.

116. Et sic concludo veterem illam praxim justam & juridicam, esse Reipublicæ utiliorem quam formam diversam, atque ideo retinendam, etiam si præfato Dubiseto postea præside primario magis læsa fuerit: luculentum exemplum antiquam praxim non esse levi subtilitate temere mutandum, *l. minime sunt mutanda. l. si de interpellatione de legibus*, sed demum ex evidenti utilitate *l. in rebus novis de constit. princ.*

* De commissione prehendendi, impediendi & confortandi.

117. Ultimò notandum quod de natura omnium hujusmodi * commissionum sive ad prehendendum, sive ad impediendum, sive ad manum confortandam, est vulgata illa præcisa clausula: *& en cas d'opposition la main tenant*, hoc est in casum oppositionis executione stante & effectum sortiente, citetur opponens, &c. Verum quod hodie imperiti quidam dicastæ veteris praxis & consuetudinum ignari nolunt hoc in censu admittere, quod in feudo convellere non audent. Atque consuetudines non minori vigore quanquam minori effectu tam in censu quàm in feudo concedunt, quod etiam æquum est, ne simplici oppositione possit censuarius dominum directum ad formam actionis relegare consuetudinem ludificando. Quod autem dixi, non solum juri publico consuetudinum, sed etiam veteri praxi & æquitati conformatur: *adde supra eadem gloss. num. 66. & 71.* Idem in omni materia in qua reo invito incipitur à reali executione ante causæ cognitionem. Unde si pro executione instrumenti publici impetratur commissio, ponetur dicta clausula per not. infrà §. 166. Secus in executione sententiæ causa cognita latæ, vel arresti: quia non admittitur oppositio condemnati, sed tantum appellatio a sententia inferioris, non autem ab arresto supremæ Curiæ. Et hoc dummodo executio fiat intrà annum, alioquin etiam arrestum non habet promptam executionem, etiam contra condemnatum si intercedat, ideo in commissione post annum sententiæ vel arresti obtenta, non ponitur dicta clausula præcisa, sed mandatur fieri præceptum vel exequi, & in casum oppositionis, opponentem citari dicturum causas, &c. De quibus dicemus infrà *tit. 16.*

* De appellatione à decreto commissionis & executore.

118. Sed quid dum authoritate judicis fit hujusmodi prehensio, possessor * appellet tam a decreto commissionis quam ab executore, an nihilominus serviens possit ultrà procedere, & commissarios cum effectu adhibere? Videtur quod non, quia certi sunt casus duntaxat in regiis constitutionibus contenti, in quibus licet ultrà procedere non obstante appellatione, alioquin semper in hoc regno deferendum est appellationi, quæ regulariter utrumque suum habet & suspensivum & devolutivum effectum: sed inter illos casus iste non reperitur. In contrarium videtur quòd etiam si causam nunc per appellantem inchoatam devolvat, post ipsum articulum appellationis duntaxat: non tamen actum jure publico consuetudinis fulminatum suspendit; præsertim attenta principali & naturali substantia & qualitate actus: qui propriè est (ut vulgo dicunt) domanialis, & extrajudicialis non jurisdictionalis, ut in simili ait Alexand. *consil. 185. col. ultim. num. 30. lib. 3.* sed executorius & conservatorius possessionis patrimonialis domini directi est magis factum privatum domini quàm judicis, ut dixi supra §. 1. *gloss. 4. num. 46.* Non ergo videtur hic recurrendum ad casus constitutionibus regiis comprehensos, quin etiam satis in eis casus iste comprehendi videtur dum volunt omnes executiones obligationum regio aut alio authentico sigillo munitarum sortiri effectum usque ad sufficientem & realem pignorationem, non obstantibus appellationibus aut oppositionibus quibuscumque ut constitutio *Caroli 8. §. 54.* Consuetudo autem vim executoriam tribuens his juribus dominicis, non est minor quocumque sigillo authentico, cum etiam sub regio sigillo sit homologata.

* Appellatio.

119. Breviter dicendum quod aut hujusmodi appellatio * non imponitur per eum ad quem spectat, sed per extraneum non docentem de mandato, & nihil operatur, nec super sedendum est. Aut per ipsum possessorem vel ejus procuratorem de legitimo mandato docentem, & tunc quamvis privata & merè extrajudicialis manus domini non impediretur, nec suspenderetur, quando consuetudo (quod rarum est) hoc domino sine ullo justitiæ ministerio concedit: tamen ubi judicis authoritate fit, quamvis quod jam factum est non extinguatur nec suspendatur in se & de jure: tamen progressus facti ad ulteriora impeditur, donec aliter per judicem decretum sit: non enim potest apparitor (cum hoc in mandatis non habeat) non obstante appellatione procedere. Et ita intelligenda sunt quæ in materia prehensionis feudalis dixi *suprà §. 1. gloss. 4. quæst. 6.* Sed hæc distinctio cessat in domanio Regis, ubi semper non obstante oppositione & appellatione & sine præjudicio procedi mandatur: quod est verum in casibus, ubi aliàs de jure vel consuetudine potest incipi ab executione, aliàs (quicquid fiscales dicant) secus est *per l. [illegible] rei quæ de jure fisci. l. defensionis facultas. C. de jure fisci. lib. 10. l. ultim. & ibi gloss. verbo. copia. C. de bo. vacan. libro 10.* & alibi plenius dixi.

* Praxis.
* De simplici oppositione.

120. Cæterum * appellari posse & suspendere quandoque utile est: simplex * enim oppositio non impedit dominicam manum in forma consuetudinis injectam, nec ejus progressum: sed quandoque contingit possessorem promptas & justas habere causas oppositionis, & valdè sua interesse realem missionem in possessionem & velut sequestrationem non pati: ideo si non solum de justitia, sed etiam de liquida probatione confidit, potest à commissione & ejus decreto vel executione appellare: & cum statim de jure suo docere possit, non utetur remedio conversionis in oppositionem refusis impensis: sed causam intrepidè dicet, ut quando statim docere potest se jura præstitisse & investitum esse, vel sententiam pro se habere. Et ita sæpè consului veteribus vassallis, quia novis officialibus dominorum novæ prædæ inhiantium infestantur.

121. Nec poterunt jura domini directi longa appellationis mora diu frustrari: potest enim appellantem statim etiam non expectato octiduo anticipare, hoc est in jus vocare brevissimo die coram judice ad quem, & in eadem anticipatione apponere clausulam ad finem provisionis, ut decernatur prehensionem interim provisionaliter tenere, & sic ipsa prima die assignationis, si appellans nondum sit paratus causam dicere, vel appellationis causa longius (ut fit) protrahatur, petet dominus ut per provisionem prehensio sua teneat, & ita per judicem decernetur, nisi appellans saltem summariè doceat de justa causa impediendi vel sustinendi. Quòd si appellator appellatione cadat vel renunciet, trahitur retro: tenebitur enim à die manus injectæ illam redintegrare, etiam si causas oppositionis prætendat, super quibus ad judicem remittatur, non enim super illis invito domino directo audietur, nisi manu ejus redintegrata, juxta not. *suprà §. 45. quæst. 3.*

* De Anticipatione appellationis.

122. Et quia in materia anticipationem obiter aliquid novè dixi, breviter notandum quòd regulariter * omnis appellans (qui non vult habere regressum contra alium quod excipio propter notata per gloss. ult. & Salic. in *l. Herennius de evictio.* per Bart. Salic. in *l. si procuratorem. § dignoverantes. mandati* per Bartol. Alexand. in *l. maximi. C. de procurat.* Per. Joan. Imol. in *c. ult. col. 4. ext. de empt. & vend.*) potest liberè desistere ab appellatione debitè notificando, & re integra, id est, antequam super appellatione sit in jus vocatus, anticipationem pragmatici vulgò vocant à crebriori eventu, quia non solùm appellati tempus desertionis prævenientes citare appellantem ad dies ordinarios post tempus fatalium futuros, sed tempus anticipare.

Ideò (ut sæpè in publicis causarum actionibus hujus Senatus judicari vidi) hujusmodi anticipatio non potest regulariter impetrari ante octiduum. Tamen hoc casu iste desistens (etiam si infrà octiduum desistit) debet impensas, si quæ sint, offerre.

123. Quamvis enim quando à sententia à judice prolata appellatur, liceat infrà octiduum liberè renuntiare sine impensis, quia ex stylo & constitutionibus regiis tacitè inest, ut infrà octiduum liberè renuntiari possit, & jure communi condemnatos habet decennium liberum, secus ubi non à sententia sed ab executione appellatur, vel etiam à decreto executorio sine causæ cognitione misso. Tunc enim induciæ octidui non habent locum, & semper satisfaciendum de impensis vel damnis retardatæ executionis, prout non expectato octiduo potest eodem vel simili casu fieri anticipatio. Scio vulgatam praxim impetrandi literas à Cancellaria ad finem appellationis sine mulcta mutandæ in oppositionem, ut de stylo sunt necessariæ postquam appellatus prævenit anticipando.

* De causis oppositionis dicendis, refusis impensis.

124. Ita aliàs non solùm intra fatalia, sed etiam post appellationem desertam (nisi appellans vocatus sit ad superiorem super desertione) potest coram ordinario etiam subalterno vel non regio judice parte vocata, * causas oppositionis dicere, impensas rationabiles appellationis à qua desistit offerendo. Nec obstat appellationem desertam esse: quia cùm nulla præcesserit sententia quæ jus fecerit per appellationem peremptam vel suspensam *l. 1. §. in fin. ad Senatusc. Turpilia.* nihil est quod in rem judicatam transeat, nihil quod confirmari possit, nisi simplex commissio & executio, ut videlicet ea stante (donec causa cognita aliter statuatur) in causis oppositionis procedatur, prout hoc est de natura hujusmodi commissionum & executionum præsertim domanialium, & consequenter non sunt necessariæ aliquæ literæ regiæ, nisi ut ad mulctam vitandam restituatur a desertione super qua impetitur, quæ judicem a quo non impedit, sed potiùs juvat partibus suis fungi.

* De mulcta & cui applicetur

125. Cæterùm vetus ille rigor quo * mulcta statim ab appellatione emissa nisi appellans vinceret, vid. bâtus fisco quæsita, meritò exolevit, nisi in quantum per constitutiones regias vel supremi Senatus, mulcta in pœnam frustrationis imminet, non tam fisco quàm frustrationem passo applicanda. Mulcta verò non debetur nisi ex die adjudicationis, ita quòd non debetur redemptori cujus tempus finitum est ante sententiam, ut suo loco dicam. Non ignoro quasdam consuetudines etiam renuntianti appellationi infrà octiduum apud acta mulctam imponere, *ut consuetudo Vitriaca.* §. 12. Arverniæ *tit.* 30. §. 3. sed de mulcta valdè modica loquuntur & apud inferiores subalternos nec regios judices, non autem de regiis jurisdictionibus, quæ à quæstuariis captionibus remotiores & puriores esse debent, & præstaret hujusmodi mulctas arbitrarias esse, juxta *l. eos. §. ne temere. C. de appell.* Est enim quid novercale justitiæ, probabilem vel dubiam causam appellandi habentes gravi mulctæ subjici, quos autem constat iniquè litigasse & iniquius provocasse, non gravius mulctari. Quòd appellatus postquam sibi ut suprà satisfactum est, vel debita satisfactione oblata, in jus vocare appellantem, sive super appellatione, sive super desertione, caderet ab ea instantia cum impensis. Plus dico, quòd etiamsi appellans prævenerit, & jam lis pendeat coram judice, ad quem etiam subalternum, puta Baillivum Allonæ Castellaniæ centum annos ab Angelis diruti, hæredii proaviæ maternæ liberorum meorum, potest, imò debet Baillivus ille audito procuratore fiscali dictæ Castellaniæ appellationem hujusmodi convertere in oppositionem vel annullare sine mulcta, & appellantem in expensas appellationis condemnatum admittere ad causas oppositionis dicendas, vel super his remittere ad præpositum primæ instantiæ. Idem multò fortius potest & debet judex regius audito procuratore Regis sine literis Cancellariæ Regiæ, nec obsistere potest appellatus, cujus jam non interest. Faciunt nostra *suprà eadem gloss. num.* 100.

126. Nec obstat constitutio regia lata anno 1512. *art.* 21. quæ tacitè prohibet annullare appellationem, dum jubet firmiter jus fieri, an benè vel malè appellatum, quia primò dicta constitutio de regiis tantum judicibus loquitur, ut patet ibi, *Nostre procureur*, & ad finem, Ne judices regii gratiosè remittant mulctam Regi debitam: secus ergo de judice non regio. Prætereà loquitur duntaxat de appellationibus à sententiis latis postquam super productionibus partium conclusum est in causa, practici vocant *Procez par escrit.* Secus in appellationibus verbalibus etiam verè judicialibus: ergo multò minus procedit in hujusmodi extrajudicialibus appellationibus. Tum constitutiones non intendunt obstruere judicibus ne lites abbrevient, & partium sumptibus parcant, & omnis contraria interpretatio etiam perversa styli rejicienda est.

127. Quando verò ageretur de restituendo à desertione, mulcta vel sententia jam incursa, necessariæ essent literæ Cancellariæ Regiæ, etiam coram judice subalterno, nisi ageretur de solo interesse domini loci, cujus vel sui procuratoris consensus adhæreret. Et quæ suprà dixi de appellatione à prehensione, procedunt etiam si a literis confortationis manus vel earum executione appelletur sive a Rege sive ab inferiore sint concessæ.

* Thema.

128. Cum hæc anno sesquimillesimo quadragesimo scriberem, * consultus fui super appellatione eadem die interposita per dominum directum qui commissionem impetraverat ad prehendendum omnia prædia a se moventia in censum, ex defectu declarationis prædiorum & confinium, exhibitionis literarum acquisitionis, in loco ubi consuetudo hoc casu non permittit ut fisc: hanc commissionem tradidit exequendam servienti, qui tamen non fuit secutus erroneam & præproperam illius formam: sed ne vacuus rediret prehendit prædia Titii ex defectu census, & commissarios apposuit. Titius, sive secretarius, sive consiliarius regius habens causas suas commissas præfectis libellorum supplicum palatii, fecit coram eis evocari dominum ad afferendum literas & acta, quorum virtute prehenderat: dominus exhibet præ dictam commissionem cum relatione servientis, illicò Titius difformitatem commissionis & executionis per earum lecturam ostendens apud acta sedentibus præfectis, ab illis obtinuit in prompta diffiniri malè executum, & in expensis litis, damnis, & interesse prehensionis condemnari dominum qui appellavit. Respondi eo tempore 1540. propter quorumdam formulas dubiam & periculosam esse ejus appellationem, tutiusque fore illa omissa de novo prehendere, & cautius agere: inconsultè enim egit commissionem executoriam causa non cognita in casu à jure & consuetudine non permisso impetrando, sed inconsultius dum eamdem commissionem cum relatione executoris adversario simpliciter exhibuit: hoc enim faciendo fundabat prehensionem in commissione quæ erat nulla & difformis. Cum enim non valeat commissio, executio ad eam relata non valet, ex quo de commissione prima vitiosa constat: relatum enim pars est referentis: & instrumentum se referens ad aliud est pars relati. Bart. *l. tacitæ de legibus.* Ludov. Rom. *consil.* 305. Alexand. *consil.* 35. *num.* 5. *lib.* 4.

129. Præfata autem commissio non continebat aliam causam quam defectum declarationis, ex qua causa non potest à prehensione inchoari, sed præcedere debent monitiones ad finem declarandi congruo ad hoc termino præscripto vel publicato, cum comminatione prehensionis futuræ, deinde contumacia subsecuta & judicata, decretum prehensionis, quod

quòd exequendum datur commissio, tum demum ritè obtenta & legitima. Solent etiam initio ad hunc finem obtineri literæ à Cancellaria regia, quas vocant, * *De papier terrier*, seu libri censualis conficiendi.

* Papier terrier.

130. Quòd si illa commissio alternativa vel copulativa fuisset etiam ad finem ex defectu census prehendendi, poterat executio ex causa valida etiam de rigore sustineri: itaque dominus bonam alioquin causam incautè procedendo amisit. Si enim suppressa inepta commissione declarasset se executionem apparitoris ex defectu census & in vim consuetudinis dumtaxat sustinere, optimo jure si etiam per formulariorum iniquitatem licuisset, obtinere debebat etiam si de commissione non constitisset: possessor enim reliquator erat, nec in his domanialibus admissibilis erat, ad exigendum commissionem edi, etiam in locis ubi consuetudo absque judicis commissione prehendere vel impedire non permittit: quia alioquin executio probè facta est, nec minus obligabat dominum, quàm si de commissione constaret, nec interest possessoris nisi ad illudendum domino moram census passo, qui satis gravatur amittendo sumptus ineptæ vel perditæ commissionis: nec est indulgendum indevoto & reliquatori censuario formularum occasionem trahere ad iniquum compendium, *leg. ultim. Cod. de usucap. pro emptio.*

131. Plus dici potest quod rectè interpretando & considerando, dicta appellatio defendi debuisset per ea quæ nuper diximus, prout in veritate apparet servientem habuisse mandatum ad prehendendum ex defectu census, ex quo dominus ratum habet, quod solum sufficit, etiamsi constaret servientem non habuisse hoc in mandatis: idque ex natura ratihabitionis, *l. ult. Cod. ad Maced. cap. ratihabitio de reg. jur. in 6.* Nec obstat quod ratihabitio non habet locum in exercitio jurisdictionis, *l. observare in fin. de off. proc. & leg. cap. ex parte decani. de rescript.* quia hæc manus injectio magis est privati quam publici juris, ut sæpè dictum est. Præterea non est præsumendum servientem hoc fecisse nisi dominus expressim jussisset, & ita intellectum fuisset: quare admistio supervacuæ & ineptæ commissionis, nec impedit, nec tollit effectum manus & potestatis ipsius domini, nec est præsumendum quod dominus potestatem per se habens voluerit se limitare ad vires & fines erroneæ commissionis: imò potiùs quod noluerit sequi errorem commissionis, nec se illi conformare, ex quo apparet de actu difformi & non apto: quin potiùs præsumendum est errorem commissionis per actuarium aut scribam præter conscientiam domini commissum, prout in his modicis non solent esse solliciti, ut omnia prævideant: præterea censuarius in nullo læditur neque per erroneam commissionem, cujus error non fuit reductus ad effectum neque per prehensionem, quæ est facta in casu vero & permisso, & satis per se subsistente in virtute consuetudinis & potestatis dominicæ.

132. Ideò sufficiebat quod judices declararent dictam commissionem nullam, jubendo censuarium causas oppositionis tradere adversus dictam prehensionē, ex defectu census factam, quatenus in consuetudine commissionem judicis hoc casu non requirente, & in potestate dominica tanquam actus domanialis legitimè fundatur. Et quamvis hæc allegari potuissent coram supremis judicibus, ad quos tamen propter periculum dictarum formularum nondum defervēntium, & quia de modico agebatur, consului quod in tempore magis expediebat, videlicet ad novam prehensionem redire, quam sumptuosam, laboriosam & periculosam victoriam affectare, tametsi tum nuper anno præcedenti, videlicet 1539. in alia causa satis ardua, de qua supra §. 23. *nu.* 10 *usque ad nu.* 17. vicisset tandem in suprema & amplissima Franciæ Curia quædam nobilis vidua, quæ secundùm consilium meum non obtinuerat Blesis, sed visis à supremis & æquissimis judicibus rationibus meis & ipsis chartis jam exaratis, me sæva febri tertiana decumbente, in Senatum delatis per amplissimum & æquissimum Senatorem D. Jacobum de Ligneris ejus causæ referendarium, qui nuper magno reipublicę & totius togati ordinis damno præses in eodem Senatu obiit 1556. & sic corrigendo sententiam Baillivi Blesensis præfatam mea sententia suprà §. 23. *num.* 10. amplissimi * ordinis aresto confirmata fuit, contra communem omnium ferè etiam antiquorum advocatorum opinionem & spem, nec dubium quin idem de laudimiis rei censualis etiam domino prærogatis dicendum sit: pleraque alia id genus festinans prætereo.

* Arestum.

133. Ad quintum art. suprà *num* 6. *in fin.* de effectu, dicendum quòd dominus censualis nullo modo facit fructus suos, sed tantisper impedit dum census solvatur vel consignetur: & hoc est generale in toto regno, excepta consuetudine Carnotensi §. 45. & Athesiensi §. 16. ubi dominus censualis sicut feudalis, potest usque ad agnitionem & solutionem census & jurium censualium fundo censuali prehenso frui, & fructus lucrari, confuso tamen censu pro tempore quo sic fruitur, quod est multum durum, non tamen iniquum, tum quia dominus qui concessit non tenetur implere non implenti, tum quia censuarius facile sibi consulere potest consignando reliqua census trium ad summum novissimorum annorum, ut in d. Carnotensi consuet. § 46. Cæteræ consuetudines huic nostræ quæ mitior & communior est, crebriùs in hoc conformantur.

134. Tenetur ergo dominus commissarios idoneos re & fructibus impeditis adhibere, rationem reddituros censuario manu levata, vel ipsi censuario permittere rem curare, & fructus colligere: nisi ipse dominus rationarius effici velit, & nomine proprio ad redditionem rationum censuario suo obligari, in quo de ratione culpæ & aliis dicendum est, ut in simili prehensione feudi ex defectu catalogi diximus *suprà eod. num.* 17. *& suprà* §. 9. *gloss.* 7.

135. Sed quid si censuarius fregerit impedimentum, puta sine permissu domini vel judicis & invitis commissariis fructus impeditos auferendo? Quamvis consuetudo nostra non loquatur hîc de aliqua mulcta, tamen generalis consuetudo Regni & observantia est, infractionem hanc esse mulctandam, & cùm hoc sit consentaneum juri ex notatis per gloss. & doctores in *l. nemo Martyres, Cod. de sacros. eccles. in l. unica, ff. si quis judici non obtemp.* ultra restitutionem fructuum, & redintegrationem manus dominicæ mulctandus est infractor a judice pro modo admissi. Si enim ignoravit, sed supina ignorantia, quia congrua facta erat notificatio: vel si ab initio incongrua, tamen postea abiit in sufficientem viciniæ notitiam: minor arbitrabitur mulcta, quam si ex contemptu & certa scientia: non tamen fructus amittit quos tamen redintegrando manum domino & ut pignus restituet: sed soluto censu sumptibus & mulcta, vel his super fructibus deductis, reliquum recuperabit.

136. Quòd si arrestum non fuit debitè nec ab initio nec postea notificatum nulla est infractio, nulla restitutio, quia tale arrestum pro nullo habetur. Cæterum quamvis ante redactionem harum consuetudinum mulcta esset 60. solidorum Parif. ut ex libris antiquis manuscriptis liquet: tamen cùm illa huc non scripta nec ad intelligentiam necessaria sint, sed antiquata: & quantitas mulctæ non determinetur hîc à nostra consuetudine scripta & redacta, remanet in * arbitrio judicis per not. Bald. Paul. in *d. l. Nemo martyres.*

* Mulcta arbitraria & quomodo.

137. Debet tamen illud arbitrium conformari communi observantiæ, per notata in *Auth. sed novo jure, C. de ser. fugit.* Etiam circumvicinorum locorum, cùm non sit dubium de re, sed solum de quantitate vel modo, *cap. cum suprà. eod. de censib. cum similib. adductis*

suprà §. 2. *gloss. ult. in fin.* Cùm igitur secundum circumvicinas, imò ferè totius Regni consuetudines, mulcta quæ ob hanc causam infligitur non solet esse major 60. nec minor 5. solidis: judex pro qualitate admissi, rerum & personarum debet arbitrari hanc mulctam, ita ut non excedat 60. solidos, etiam si agatur de magno censu, & accesserit confortatio manus regiæ, nec etiam ea mulcta sit minor 5. solidis, etiamsi agatur de modico censu, & de impedimento privata domini authoritate facto: quin etiam hic pro simplici omissione solutionis census ad diem præstitutum debetur hæc 5. solidorum mulcta infrà §. 62. Unde quædam consuetudines quæ mulctam hujus fractionis taxant ad 60. solidos Turonenses, nolunt eam augeri propter confortationem superioris & Regiæ, vel inferioris, sed inter eum & dominum dividi, ut Aurelianensis §. 72. de Lorris. *tit.* 2. §. 2.

138. Et hæc intelligenda sunt de simplici infractione aut contemptu manus dominicæ sine violentia. Secus si vim adhibuerit censuarius, quia tunc ultra mulctam infractæ manus pro qualitate criminis puniri debet, ut in simili dictum est suprà §. 29. Aliud enim simplex inobedientia vel infractio manus domini, aliud vis publicæ aut privatæ crimen, vel aliud delictum. Adverte etiam quod quamvis propter confortationem regiam non debeatur regulariter mulcta Regi, nec audiendus sit procurator regius vel ejus substitutus volens inquirere de manu infracta domino non conquerente: tamen si censuarius infractor adeo contumax fuerit, ut res deducatur in judicium: poterit fiscalis procurator sine præjudicio mulctæ domini, petere mulctam sibi taxari, & multò magis si propter delicta censuarii in rebellione facta res in judicium devenerit.

De oblatis reliquis censûs &c. utrum per ea oblata, cessare debeat impedimentum factum à domino.

139. Nunc videndum si censuarius offerat * reliqua census, an dominus possit denegare levationem manus, & semper tenere impedimentum donec etiam reliqua jura, puta laudimiorum & investituræ, solvantur per censuarium, qui fortè est novus emptor? Et videtur quod sic, etiam in terminis consuetudinum quæ tantùm ex defectu census permittunt rem censuariam prehendi, ut hîc: quia ex quo pervenit ad dominum sine vitio, & occasione jurium censualium, videtur competere jus * retentionis pro juribus censualibus. *l. eleganter. §. qui reprobos. de pignerat. actio. l. si cum aurum. de solutio. l. si non sortem, §. si centum,* & ibi Bart. *de condict. indeb.* Secundò res est hypothecata pro juribus laudimiorum, ut infrà *ead. gloss. dicam. & gloss. 2. num. 12.* Igitur omnino retinere potest per text. *a fortiori: & in l. unica. C. etiam ob chirogra. pecu. pig. ret. poss.* Tertiò quia *d. l. unica, C. etiam ob chirogra.* habet locum etiam in pignore prætorio secundum *gloss. ult. ibi ad fin. vers. Idem si est prætorium. & ibi sequuntur* Joa. Fab. Bal. Salic.

Jus retentionis.

Contra Phil. Deci.

140. Quartò per id quod decidit * Phil. Deci. *consil.* 449. *nu.* 21. ubi dicit quod licet tenuta legitimè data non fuerit: tamen si illa res erat aliàs obligata, datur retentio propter debitum, & citat Bal. in *l. fundus not. 3. de rescind. vendit.* Ubi tamen Bal. non loquitur de tenuta, sed de gravamine in genere (hoc est de quavis compulsione judiciali) quod dicit non revocari nisi solvat, quando debitum est liquidum per consensum. Quintò per id quod Phil. Dec. in *d. consil. num.* 22. tenet post Specul. & Bart. in *l. 3. in fin. de acquir. possess.* quod si agens hypothecaria missus est in possessionem ex primo decreto, non audietur debitor si vult revocare primum decretum, quia creditor potest retinere rem jure pignoris, quando constat de debito, & hypotheca. Fab. Alex. ibi, & in *l. si finita. §. Julianus, col. 22. de dam. infect.* & subdit Decius in *d. consil.* 449. *num.* 22. hoc maximè habere locum in creditore qui propria authoritate potest possessionem accipere, sed iste dominus censualis talis est, ergo, &c. Et maximè si dominus non contendit retinere pro laudimiis antiquis eorum à quibus censuarius habuit causam, sed pro ultimis laudimiis ab isto eodem censuario debitis.

141. Sed his non obstantibus quantumvis urgere videantur, dicendum nulli retentioni locum esse, sed statim oblato censu debito relaxandum esse impedimentum: quia sicut pro laudimiis impediri non potest, ut supra *num. 60. cum seq.* ita nec eorum prætextu differri relaxatio impedimenti, sicut nec recommendatio fieri potest nisi ex causa ex qua de novo fieri potest incarceratio per notata suprà §. 1. *gloss. 9. nu.* 12. Et istud impedimentum jure speciali permissum ad certam limitatam causam, non potest eam egredi: sed limitatum parit effectum, *l. in agris, ff. de acqu. rer. dom.* Et hoc indistinctè procedit in terminis nostris vel similis in hoc consuetudinis Carnotensis §. 151.

142. Consuetudo verò Senonensis in veteri §. 222. (Ubi littera erat erronea, linea penult. ibi, *sa main garnie*, ubi oppositum legendum erat, *sans main garnie.*) Et pariter in nova homologata §. 226. bene permittit pro laudimiis incipere à prehensione vel impedimento ipsius fundi non præciso, sed in casum oppositionis resolubili. Ideo si ibi vel sub simili consuetudine emanaret commissio præcisa propter laudimia non soluta, videlicet adjiciendo clausulam: *Et en cas d'opposition la main tenant*, id est, in casum oppositionis stante prehensione vel arresto, citentur opponentes, &c. talis commissio esset abusiva & ab ejus decreto posset appellari.

143. Ideo tunc vel non debet fieri mentio de casu oppositionis, quæ omissio non vitiat, quia satis tacitè cautum intelligitur quod suppletur à consuetudine. *l. bis solis. C. de revoc. donat.* quæ tacitè inest. Bald. *l. contractus. col. 4. C. de fide instrum.* & omnem actum informat, suprà §. 33. *nu.* 86. Vel si fiat mentio de oppositione, abstinendum est à clausula illa præcisa stante interim prehensione.

144. Et intellige de oppositione ipsius possessoris seu nomine suo detinentis, hæc enim sola facit prehensionem resolvi, & in formulam actionis converti, quam actionem dicta consuetudo Senonensis vocat Realem, non quod origine & conclusione sit personalis: sed quia in rem scripta, & à realitate dependens: de qua judex ecclesiasticus etiam si utraque pars esset clericus cognoscere nequit, ut diximus suprà *in proœmio gloss. 6. versic. gens d'Eglise.* Oppositio vero extranei dictam prehensionem vel arrestum non suspenderet, nec resolveret etiamsi appellaret, ex quo contra eum nihil exequitur, sed tantum contra detentorem. Idem de consuetudine Sylvanectensi §. 248. & 249.

145. Quod autem consuetudo Senonensis expressè & Sylvanectensis tacitè, & similes dicunt prehensionem in casum oppositionis converti in actionem, intelligitur quantum ad modum possidendi, & procedendi in judicio in futurum: tamen semper remanet qualitas prehensionis in qua dominus est actor, & si vincat, declarabitur prehensio valida & justè facta, & præter sumptus instantiæ condemnabitur reus ad sumptus & interesse prehensionis, & sic in effectu instantia mixta est. Idem in similibus.

146. Quædam autem consuetudines, ut Calvimontis §. 60. & 63. permittunt etiam pro laudimiis prehendere prehensione præcisa, hoc est ea stante non obstante oppositione & pendente lite, ita ut censuarius vel possessor opponens non possit interim habere levationem manus etiam provisionalem, nisi consignando jura propter quæ facta est prehensio, vel abnegando jura propter quæ facta est prehensio, vel abnegando actorem in dominum censualem, quod adhuc non proderit si actor statim doceat de sua quasi possessione in qua regulariter conservandus est pendente lite. *cap. 2. extra, ut lite pendente.* Joan. Faber in *l. appellatione. collat. 1. Cod. de appellat.* Florian. de S. Petro in *l. alienationis num. 4. versic. adde etiam. famil. her.* dixi in annot. ad Alex. *consil.* 99. *num.* 5.

lib. 5. *& suprà eod. num.* 85. *& suprà* §. 42. *num.* 29.

* Consuet Calvimontis declaratur.

147. Quod autem dicta consuetudo * Calvimontis §. 63. addit: *dont est possesseur*, id est pro juribus tantum, quorum est quasi possessor, hoc nec addit nec tollit ad formam instantiæ, sed tantum significat consuetudinem non permittere prehensionem illam præcisam nisi pro juribus quorum actor est quasi possessor: quod an sit verum vel non, pendet ab exitu litis stante prehensione, nisi reus abneget ut dixi, & sic abnegando cogat actorem prehensione & virtute ejus suspensa, vel petitorium vel possessorium intentare. Quod enim dicta consuetudo dicto §. 63. simpliciter dicit, *que le seigneur censier ne doit plaidoyer dessaisi, soit en demandant ou en defendant*,

148. Non debet ita crudè & generaliter accipi de omni actione vel defensione: sed de ea quæ dependet à prehensione, quæ non est resoluta, sed continuatur à domino, videlicet quando dominus incœpit à prehensione, & statim vel infra annum possessor intercedit tanquam reus necessarius, & sic dominus est actor: vel quando post annum & diem verus possessor venit, quo casu non debet ex crebriori stylo admitti per viam formalis oppositionis tanquam reus: sed per viam petitionis tanquam actor, petendo prehensionem revocari vel nullam declarari, & sic dominus est reus, & dicitur se defendere, & utroque casu debet stare prehensio pendente lite, ut nuper dixi *nu.* 134. Et ita intelligitur dicta consuetudo, & similes quæ ex his obiter & in sensu & in praxi elucidantur. Sub consuetudine ergo Calvimontis §. 60. & 63. vel alia simili valet commissio præcisa, etiam cum clausula expressa, videlicet & in casum oppositionis prehensione vel arresto stante.

149. Redeundo unde digressi sumus suprà *num.* 139. locus erit retentioni pro laudimiis in consuetudinibus quæ permittunt tam pro censu quam pro laudimiis & juribus censualibus prehendere vel impedire, * nec sufficit offerre censum nisi etiam offerantur laudimia & jura investituræ si qua debeantur a censuario. Sed an tunc * prædecessorum laudimia debeant offerri, puta si est secundus aut tertius emptor? Et breviter distinguendum prout in simili distinximus suprà §. 1. *gloss. ult. q.* 3. quod aut illi priores emptores nunquam fuerunt investiti, aut fuerunt investiti, sed non solutis laudimiis, sive dilationem solvendi habuerint, sive ad certam summam compotuerint, quam nondum solverunt. Primo casu sit conclusio quod dominus non tenetur ultimum emptorem recipere nec ei fundum mancipare, nisi etiam prædecessorum laudimiis solutis, quamvis ipse ultimus emptor ea non deberet, nec personaliter sit ad ea obligatus domino: & fortè sine aliquo onere antiquorum laudimiorum emit, quia hujusmodi prehensio dominicalis non respicit personam, sed rem ipsam, ut suprà §. 1. *gloss.* 5. *in princ.* unde satis est jura deberi, & non esse eorum respectu remissum jus prehensionis, & sic cum etiam præterita laudimia sint jura dominicalia, verificantur in eis verba consuetudinis. Emptor autem qui sine illo onere emit, habebit contra actores suos omnia remedia denuntiationis & evictionis, super quibus remitto ad jura communia. *ff. & C. de evict.*

* Oblatio censuum sine laudimiis non facit cessare impedimentum factum à domino.

* Laudimia prædecessorum an censuarius offerre quoque debeat.

150. Ampliatur conclusio, primò etiam si pro tempore priorum emptorum dominus recepisset censum singulis annis, quia simplex receptio census, cùm debeatur à quocumque possessore justo vel injusto, habili vel inhabili, non inducit investituram nec approbationem personæ & novæ acquisitionis, per notata suprà §. 51. *num.* 72. Ampliatur secundo, etiam si census sit ab illis receptus post exhibitas literas acquisitionis. Quod nota contra errorem vulgarium, qui per solutionem & receptionem census simpliciter & scienter sine protestatione factam, putant jura investituræ & laudimiorum esse remissa & solventem in censuarium approbatum, quod est erroneum. Inde autem insurgit error quia per receptionem census scienter factam recipiens censetur fateri rem esse censuariam, & non de domanio suo, & solvens ejus respectu constituitur in quasi possessione censuarii, quod est in se verum.

151. Sed paralogisantur imperiti inferentes etiam ad alia, quæ necessario non sequuntur. * Receptio enim census scienter & simpliciter facta non infert necessario nisi illa duo: non autem infert quod solvens habeatur pro investito, nec quod laudimia & jura investituræ, & potestas eorum ergo prehendendi vel compellendi ad dimittendum & ponendum in idoneam manum sint remissa, nisi in una anomala consuetudine Melodunensi §. 125. ubi per simplicem etiam unius ultimi anni census receptionem scienter per dominum ab emptore factam, censentur omnia laudimia & venditori & emptori remissa. Sed ea consuetudo loco suo clauditur & adhuc de domino majore 25. annis intelligitur. Fallit autem prædicta conclusio suprà *num.* 149. si illa jura lapsu triginta annorum essent præscripta, vel si animo novandi in aliam obligationem essent translata, quia facta vera novatione non debentur amplius jure dominicali. Verùm in dubio non præsumitur novatio, sed obligationis accumulatio & liquidatio, *l. ult. C. de novat.*

* De receptione census, & quam vim habeat.

152. Secundo * distinctionis casu suprà *nu.* 149. sic concludi, quod non potest dominus pro antiquis laudimiis fundum nec fructus prehendere nec retinere. Et adverte, intelligo facta plena investitura, non autem de simplici permissione domini, quod liceat novo acquisitori ingredi & possidere: puta ad vitandam mulctam, quæ quorumdam locorum consuetudine, de quibus infrà §. 56. manet ingredientem & possessionem apprehendentem ante receptam investituram & jura soluta: talis enim permissio non est investitura: sed eo ipso quod dominus plenè recipit novum acquisitorem in censuarium, & eum de facto investit, in tantum confirmat ei possessionem, quod pro præteritis juribus non potest amplius jure prehensionis uti (nisi fortè & hoc expressè reservatum fuerit) secundum notata suprà §. 1. *gloss. ult. quæst.* 3. *nu.* 19. Sed solùm remanet jus agendi si non fuerint remissa nec soluta jura, & ita in simili distinxi suprà §. 1. *gloss. ult. num.* 29. *&* 37.

* 2. Conclusio.

153. Ad allegata in contrarium non obstat primum suprà *num.* 139. quia satis est quod ex hypothesi res non pervenit ad creditorem occasione vel contemplatione eorum laudimiorum pro quibus vult nunc retinere, & quorum contemplatione non potuisset incipere ab aliqua executione, & sic ex communi doctrina Doctorum non est locus retentioni, Bar. Salic. & omnes in *l. ult. per illum text. C. commodati.* Bar. Bald. in *d.* §. *si centum, in fi.* Non obstat secundum, quia hypotheca non erat sufficiens ad apprehendendam possessionem, ergo nec ad retinendam, & errant Doctores qui putant naturam hypothecariæ actionis esse nudam avocare possessionem, ut creditori possidere liceat, donec solvatur. *l. si venditor. in princ. de evict.* quam novè suo loco declaravimus. Minus obstat *l. unica. C. etiam ob chirogra. pecu.* quia loquitur dumtaxat in pignore conventionali tradito creditori qui est in possessione voluntate debitoris, & casum specialem continet, qui non potest ad aliud extendi: & falsa est * communis opinio glo. & Bald. & aliorum ibi, quod locum habeat in pignore prætorio, quia omne pignus prætorium revocatur finita causa propter quam factum est, ut latè diximus suprà *eo.* 19.

* Contra communem.

154. Non obstat quartum, quia falsum est & illud dictum Bald. quod non concludit, nec probatur in *d. l. fundus*, quicquid Bal. ibi dicat esse textum expressum. Non obstat quintum, quia Phil. Dec. ibi malè loquitur, & ibi in annotationibus illud reprobavi, & Bar. *d. l.* 3. *in fi.* non firmat illud dictum Speculatoris, quod adhuc propriè non loquitur, nisi in ipso debito propter quod facta est missio, de quo non est difficultas, si

hodie constat. Nos autem loquimur in alio prætenso debito, & in missione prætoria vel quasi, hoc est, consuetudinaria, quæ fit in invitum, contra regulas juris communis, & ad causam suam limitata est, nec potest extendi, ut in simili diximus *suprà* §. 1. *gloss.* 9. *num.* 35.

* Arresta seu impedimenta facta per dominum censuariũ quemadmodum solvantur.

155. Ad sextum & ultimum artic. * quomodo resolvatur & liniatur hoc arrestum. Primò clarum est quod solutione reliquorum census de nostra consuetudine vel etiam laudimiorum & jurium investituræ in locis in quibus etiam horum gratia prehendere licet, ut suprà *num.* 102. hoc enim facto, vel debitè etiam extra judicium (si nondum per oppositionem in judicio admissam lis pendeat, aliàs in judicio cum impensis impedimenti oblato), debet illico levari, quod si differat vel recuset dominus, tenebitur ad damna & interesse retardatæ levationis manus. Quæ ut clarius liqueant, sciendum quod * duplex est levatio manus, una extrajudicialis, videlicet quando censuarius se non opposuit, vel oppositioni factæ etiam in judicium deductæ renuntiat transigendo, vel aliter extra jus concordando, & tunc habent locum quæ nuper dixi, & quæ suprà *nu.* 149. dicta sunt. Amplio etiam si arrestum factum fuerit authoritate judicis, potest enim extra jus tolli, remitti, finiri, quicquid Alber. & Jas. in *l. ult. de offic. procura. Cæsar.* scripserint, ut dicam infra *tit.* 15. *quo remitto.*

* Duplex levatio manus: extrajudicialis & judicialis.

156. Altera judicialis, & hæc duplex est, videlicet provisionalis, & diffinitiva. * Provisionalis interlocutoria est, qua pendente lite permittitur censuario re & fructibus frui & similis est ei quam in materia possessoria infrà *tit. sequent.* recredentiam seu fiduciariam possessionem vocant. Diffinitiva vero, quando lis diffinitur impedimentum tollendo, sive purè sive sub modo vel conditione, sive declarando illud nullum, sive liquidando jura per censuarium solvenda: quæ facto manus levabitur, & tunc in executione sententiæ diffinitivæ satisfaciendo plenam levationem manus consequitur. De quo in executionibus sententiarum infrà *tit.* 15. Tantum necesse est hic aliqua dicere de * provisionali quæ de facili fit ex causa probabili ne pro modicis controversiis reliquis census, majores fructus partim diripiantur, partim sumptibus absorbeantur: quod etiam in majus damnum dominorum directorum recideret, si succumberent, & ad damna, & interesse prehensionis vel dilatæ relaxationis condemnarentur. Utque omnia membra brevi methodo comprehendam;

* De levatione judiciali, provisionali & diffinitiva.

* Provisionalis manus levatio.

157. Hæc provisio fit respectu opponentis ex triplici causa, aut propter negationem, aut propter satisfactionem, aut propter probabilis ignorantiæ vel dubitationis allegationem, & * quarto, respectu domini pluribus dominis in solidum concurrentibus. Primo casu, ut quando possessor pro causis oppositionis negat rem esse censualem, vel in censum moveri ab arrestante, tunc enim statim manus (provisionaliter tamen, ut in simili dixi suprà § 45. *in princ.*) levatur, sive privata prætensi domini, sive publica judicis authoritate injecta, non solum sine cautione, sed etiam sine ulla consignatione, quia negatio ista est velut securis ad radicem.

* Provisionalis levatio quadruplex.

158. Ergo prout dicunt doctores de exceptione derogante qualitati in qua statutum vel actus fundatur. Bar. & alii in *l.* 1. §. *& parvi. ff. quod vi aut clam.* Bar. in *l. divus per illum text. de testam. milit.* Jaso. *l. nam posteaquam.* §. *si minor. num.* 9. *de jurejur.* Phili. Dec. *cap. ex parte* 2. *num.* 5. ubi in annot. dixi *de offic. deleg. & consil.* 458. *num.* 1. & dixi in simili suprà §. 45. *num.* 6.

159. Et hoc nisi dominus statim doceat de jure suo vel de recognitione aut obligatione ipsius negantis, vel ejus cujus est hæres, quia tunc non fiet provisio nisi solvendo vel consignando in manu domini. Quod si quis inexpertus dicat, non esse locum provisioni quando de jure constat, adeat exercitium praxis, & illa docebit eum, tum demum illud esse verum quando hinc inde (id est utraque parte plenè audita) constat ut diffinitiva fieri possit, ut dixi suprà §. 60. *num.* 28. Cætera etiam si constet ex una parte, tamen ab altera possunt in contrarium allegari quæ longiorem discussionem requirunt. Ut autem provisio fundatur in claritate juris cui fit: ita hac claritate per probationem contrariam adversariorum sublata impeditur.

160. Secundo casu sive solutionem sive remissionem vel aliam pro nunc satisfactionem alleget, non refert, modò admissibilem (compensatio enim non admitteretur ut dicam infrà §. 85. *q.* 5.) levatur manus consignando censum unius novissimi controversi anni tantùm. Talis est antiqua praxis & observantia à qua non est recedendum, ut suprà §. 45. *nu.* 11. *&* suprà *eo. nu.* 10. *&* infrà *eo. nu.* 170. Ita etiam habet vetus consuetudo Senonensis §. 22. & etiam nova 225. & 241. anno salutis 1555. homologata præside amplissimo illo consultissimo & æquissimo supremi Senatus nostri præside D. Christophoro Thuano. Addit tamen consuetudo Senonensis consignationem mulctæ ultimi anni, quod remitto infrà *nu.* 164. Et ita ut dixi, vidi ab anno 1522. practicari in prætorio Parisiensi, quod Castelletum vocant, & ab antiquis pragmaticis accipi, & habeo in antiquis stylis & formulariis consuetudinum, præsertim Parisiensium, manu antiqua scriptis, quare servandum est, etiam si non sit in hac consuetudine expressum, quum etiam valde æquum sit, ne subinde possessores reliqua 30. annorum dominis consignare cogantur & via sit apertè frequentibus liticulis & extortionibus officialium dominorum, qui quandoque solent hujusmodi prædiis insidiari, & ita nominatim quædam consuetudines exprimunt, ut Valesiana §. 56. Viromanduana §. 136. & ita generaliter observatur nisi sicubi stylus certus & antiquus fori, vel consuetudo localis aliud velit.

161. Ut consuetudo * Carnotensis §. 46. vult usque ad trium annorum (scilicet novissimorum, die prehensionis inspecta) consignari, si dominus per se vel procuratorem specialem jurandi in animam ejus mandatum habentem juret tantumdem sibi deberi: quod si plus juret, pro illo pluri finis litis expectabitur: Ita etiam debet intelligi §. 148. in eadem consuetudine; ubi in ultima linea, verba, *au moins*, quæ * erronee sunt in omnibus exemplaribus, corrigi debent per *d.* §. 46. Et legendum, *ou moins*, ut in *d.* §. 46. rectè habetur. Sic consuetudo de Lorris *tit.* 2. §. 3. vult trium tantum annorum reliqua consignari: de consuetudine autem Claromontensi §. 112. debet consignari census ultimi anni & satisdari de reliquis duorum immediatè præcedentium annorum tantùm. De consuetudine autem Meldensi §. 194. debet consignari census duorum annorum. Sed de consuetudine Borboniensi §. 415. census decem annorum, nisi scilicet minus prætendat dominus. Reliquas consuetudines non refero ne sim prolixior.

* Consuet. Carnotensis.

* Verum mendum tollitur.

162. Quod si consuetudo loci nihil circa hoc determinet, primò sequendus est * stylus & observantia fori si qua in loco est constans & uniformis, tametsi non scripta, ut dictum est suprà *ead. glo. num.* 160. & per ea quæ dicemus in *fi. operis super constitut. Carol.* VII. & decreto harum consuetudinum; quo deficiente, novissimè servandus erit stylus & observantia hujus Parisiensis præfecturæ, argumento notabili per Cardi. Floren. in *Clemen. quamvis rigor. in princ. de appell.* & per text. in §. *ult. instit. de satisdat.* qui loquitur de urbe Constantinopolit. à qua Roma jura capiebat, & quæ dixi suprà in *proœm. gloss.* 2.

* Stilus sequendus.

163. Tertio casu puta novus hæres vel emptor, qui non putat reliqua deberi & probabilem habet causam ignorantiæ, interim enim dum de apochis inquirit vel deliberat de authore laudando, provisionem

eamdem habere debet. Idem in antiquo etiam censuario, si putat vel dubitat satisfectum per procuratorem vel alium gestorem, vel etiam per alium cui mandatum dedit: & generaliter nisi de tergiversatione aut malitia constet, quia saltem aliqua probabilis dubitandi causa præsumitur in eo qui se sumptibus & periculo offert. *l. in ratione.* 1. § *cùm quidem. in fi. ad leg. Falcid.* per quem text. inquit Bald. in *l. ult. col.* 3. *C. de edicto Divi Adrian. tollen.* quod in dubio nemo præsumitur diffidere de victoria donec litigat. Nec est* odiosus nec improbus, nec dubio facere videtur qui ignorat quantum, vel causam cur solvere debeat. *l. non potest videri. l. qui in jus* §. *nemo videtur. de reg. jur.* Non igitur remediis & favoribus usitatis privandus est, etiam si alias positivas defensiones, quam meram ignorationem non proferat. Secundus ergo & tertius casus omnino & ubique in toto regno pari passu ambulant.

*Ignorantia excusat.

164. Quæro ergo an etiam mulcta non soluti census debeat consignari? & primò videamus in terminis nostræ consuetudinis. Et videtur quod sic, saltem unica ultimi anni, quum sit accessoria ejus quod ad minimum consignandum est, ut usura sortis ergo. *l. cum principalis. de regu. jur. c. accessorium de regul. jur. in* 6. & intelligo quando æquè constat eam deberi secundum terminos §. 62. infrà *eod.* & licet te sita infrà urbem vel secundum lapidem seu banleucam urbis, vel titulo speciali de quo constat, huic oneri affecta. Contrarium ab antiquo observari vidi & ab antiquis advocatis audivi prætorii Parisini, & benè. Quia consuetudo non permittit impedire pro mulcta, sed pro censu tantùm, & adhuc etiam si permitteret prehendere pro omnibus juribus dominicalibus etiam pœnalibus, adhuc æquius est sufficere consignationem præcipui & ordinarii juris: quæ consignatio utrique parti favorabilis est, *ut infrà num.* 183. & ideo generaliter in toto Regno ita observandum, nisi sicubi alius est certus & antiquus stylus fori: vel approbata consuetudo, ut Senonensis consuetudo tam vetus §. 220. quam nova novissimè homologata §. 225. & 241. vult etiam mulctam illius ultimi anni consignari: Idem consuetudo de Lorris, *tit.* 2. §. 3. & secundum prædicta reliquæ consuetudines, quatenus obscuræ sunt vel indeterminatæ debent intelligi, ut consuetudo* Viromanduana, §. 136. *in fi.* quæ vult prehensionem non tenere nisi pro reliquis ultimi anni, debet intelligi quando censuarius se opponit & in reliquo offert consignare censum ultimi anni, & sic his duobus concurrentibus: aliàs sive non intercedat, sive nihil consignet, tenet arrestum pro toto, & sic verba *d.* §. 136. *ibi, ne tiendra*, debent intelligi respectu virtutis præcisæ, non obstante oppositione juxta materiam subjectam. Et nota quod inter effectus dictæ justitiæ fundariæ est, quod opponens non potest declinare forum loci: sicut nec vassallus forum domini *cap. verum extra de for. compet.* & ita cavetur consuetudine Rhemensi, §. 144. ad hoc in fortiori textus in *c.* 1. *de privileg. in* 6. *Gemma. consil.* 8. *col.* 1. *consil.* 72. Sed intellige de jure communi puta ratione domicilii sui alibi siti, secus ratione privilegii, ut scholaris qui potest evocare coram suo conservatore, vel militans in Palatio regio, coram præfectis libellorum supplicum Palatii. Et ita consuetudo Rhemensis §. 144. & 158. debet restringi.

*Consuet. Viromanduana.

165. Quarto principaliter fit provisio quando plures domini in solidum concurrunt, de quo satis suprà *eod. num.* 145. *& suprà* §. 60. *& infra* §. 82. quo ultimo casu sufficit in jure vocatis illis consignare ut suprà: aliàs ut in duobus immediatè præcedentibus casibus consignandum est in manu domini, qui ad nullam satisdationem tenebitur, quia nec etiam censuarius cui provisionaliter levatur manus, tenetur nomine jurium controversorum satisdare cùm de modico agatur: & sumptuosior esset satisdatio quam consignatio: & fundus semper supervaleat. Facit *l. mediterranea*, & ibi Bar. Joan. Plat. *C. de an. & trib. lib.* 10. Et hic adverte quia quod dico sufficere consignare ut in secundo & tertio casu, verum est ad finem dictæ provisionalis levationis manus tantùm: Secus, si etiam censuarius velit per manum supremam vel sequestrem investiri, ut dicam infrà §. 82.

166. Nunc pro pleniori doctrina circa primum casum quæro, an ille censuarius qui* negavit, convictus cadat à jure suo. Prima facie videtur quod sic, quia contempsit dominum & violavit directè legem investituræ, qua tenetur agnoscere dominum, & modicum census in signum recognitionis & honoris solvere, & in hoc est eadem ratio omnino sicut in feudo, quod à negante amittitur, quia negans contra totalem ipsam feudi substantiam malè agit, ut notatur in §. *vassallus si de feud. vas. contest. sit inter do. & agnat. in usib. feud. & supra tit.* 1. §. 43. ubi plenè diximus. Facit quod valet argumentum de feudo ad censum, quemadmodum de feudo ad emphyteusim quando est eadem ratio, ut communiter tradunt doctores in *l.* 1. *C. de jure emphyt. & in l. Gallus* §. *instituens. ff. de liber. & posthu.* Tum si censuarius negarit rem esse censualem, seque & prædecessores suos in censum accepisse, & de censu investitos, & adegerit dominum ad probationem directi dominii, & concessionis censualis, & convictus fuerit, non videtur hoc facto audiendus ad allegandum concessionem & investituram censualem quam negavit: sed potius tanquam contraria allegans repellendus *l.* 1. *C. de fur. c. sollicitudinem de appella.*

*Negans censum an perdat jus suum.

167. Et merito puniendus in ea re in qua deliquit *Lex facto* 2. *ad fi. de vulga. & pupil. l. consensu.* §. *& nisi versic. aequum est*, C. *de repudiis.* Unde negans se possessorem de hoc convictus, non potest se adhuc dicere possessorem: sed quod negavit, amittit & in actorem transfertur *l. ult. ff. de rei vendic.* Tum quia negando malè versatur & prorsus abutitur. Hinc emphyteuta dominum abnegante deinde convicto, decidit Speculator *tit. de locato* §. *nunc aliqua. versic.* 65. quod privatur emphyteusi. Et licet utrimque arguat, tamen manifestum est quod ita tenet, quando emphyteuta totum negat, videlicet & rem fore domini, & concessionem emphyteuticam fuisse factam, & ita post Matti. de Fano. residet quando negans non habuit justam causam ignorantiæ. Idem tenet ibi, in *addi.* Specul. *col.* 6. *versic. in emphyt. negavit.* Innoc. in *c. caterum extra de judici.* Idem expressim firmat. Ang. Peru. in *l. ult. col.* 1. *de rei vendicat.* Jac. de S. Georg. in *investit. feudal. in ver. dicti vassal. promise. non commit. felon. in undecima causa versic. quod dixi de vassallo negante & in verb. dictique vassal. promiser. recogn. dict. feud. col.* 6. *versic. advertat tamen* Jason. seu verius Alexand. *institu. de actio.* §. *omnium. num.* 87. Et ita sentit Jason. in *l. ult. qu.* 13. *num.* 125. *C. de jure emphyt.* loquens de emphyteuta contemnente personam domini etiam in parte, ut privetur toto, & sic in fortioribus terminis, quia negans totum contemnit in totum. Idem tenet Nicol. Everardus in locis legalib. in *loco.* 12. *de feud. ad emphyt.* Hippol. de Marsil. in *singul.* 242. *tu habes. Facit cap. quo jure* 8. *distinct.* ubi negans jus quo possidetur, non potest habere possessionem. Qui ergo negavit quicquam ad se pertinere de dominio directo, investitura & conditione censuali, non potest dicere ad se pertinere rem censualem, sed rei renuntiasse censetur, sicut & ipsa jura censualia renuntiavit & abnegavit.

168. Et quamvis fortè dici possit non esse tantam rationem in censu, sicut in feudo, cujus substantia est fidelitas & vassallus ad majorem fidelitatem & reverentiam astringitur per not. suprà §. 2. *glo.* 5. tamen satis esse videtur, quod eadem aut similis est ratio. Unde non est facienda restrictio propter hoc solùm quòd in uno ma-

jor sit ratio quàm in alio, *ut in l.* 1. §. *quod autem. ff. de aleato. l. in fraudem in fi. de testam milit. l.* 1. §. *generaliter de legat. præstand.* ut tradit Phil. Dec. in *rub. lect.* 1. *col.* 3. *& in l.* 1. *col.* 2. *si cer. peta. l. ult. col.* 7. *C. unde libe. in l. si emancipati. col.* 1. *C. de colla.* Et certè censuarius qui scienter abnegavit & convictus fuit, omnino meretur re privari ad commodum domini.

* Pœna nõ est nisi expressa jure.

169. Tamen quia consuetudo nostra hoc non dicit, non * est nostrum introducere, ut in simili decidit Bal. in *d.* §. *vassallus in feudum. col.* 2. *versic. extra quaro. in usib. feudo.* quod pœna *d.* §. *vassallus* loquens in vassallo scienter negante, non habet locum in libellario vel emphyteuta, quia pœnæ non trahuntur ad casus non expressos. *Et* ut inquit *glo. pen. in fi. c. ult. de jure patron.* pœna non debet imponi nisi exprimatur quod sit imponenda, quam Panorm. & omnes ibi sequuntur. Joan. Calder. *consi.* 10. *sub tit. de rescript.* Alex. *consil.* 103. *num.* 15. *lib.* 1. ubi in annot. dixi Phil. Dec. in *rub. ext. de judiciis. col.* 1. *l. pen. col.* 3. *ff. de jurisd. om. judic.* Jason. *l. quòd te. col.* 10. *si cert. petat. in l. illam. col.* 3. *C. de collat.* Et quod non fit idem in emphyteuta tenet Jason. in *l.* 2. *num.* 86. *qu.* 32. *C. de jure emphyt.* Franc. Purpura. *l.* 2. *in fi. princ. ff. si cert. peta. & in l.* 1. *num.* 81. *C. de transact.* quamvis sentiant illum privandum possessione tantum, ut & Phil. Dec. *consi.* 28. *num.* 4. *per l. ult. de rei vendic. & Auth. item si possessor. C. qui potior. in pignore habe.* Et sic concluditur in censu propter negationem non esse locum commisso, nisi in loco ubi consuetudo hoc exprimit vel intendit, ut Cœnomanensis §. 215. ubi censuarius in declaratione rerum censualium aliquid omiserit vel celaverit, nisi ante litis contestationem recognoverit, privari debet, & res celata domino adjudicari: adhuc in hac vel simili consuetudine debet intelligi de negatione vel occultatione facta scienter, sive dolo vel lata culpa: utque non ipso jure, sed per sententiam, ut etiam tenent doctores pro prima parte allegati, & in simili suprà § 43.

* praxis.

170. Nunc pro declaratione * praxis forensis in eodem primo casu, aut actor succumbit & arrestum ejus declaratur nullum & injustum, practici dicunt, *nul & tortionnaire*, & reum ad bonam & justam causam se opposuisse: actore damnato in omnes impensas, aliàs damna & interesse impedimenti: & nota quod hæc damna tanto erunt minora, quanto citius dicta provisio concessa fuerit nec ejus executio impedita. Et si actor sua privata authoritate tantùm arrestaverat vel prehenderat: non debet (ut imperiti faciunt) addi levando manum domini, vel plenam manus levationem faciendo, quia ipso jure nulla fuit manus, deficiente omni fundamento: & sic prorsus supervacuum, imò ineptum est, & causæ in qua sententia fundatur contrarium de aliqua manu (quæ non est) mentionem facere: sed si judicis authoritate prehenderat, sed per superiorem confortari fecerat, tunc non est ineptum addere levando seu tollendo plenè & absolutè manum justitiæ vel superioris, quanquam non sit necessarium, quia satis ex aliis diffinitivis hoc resultat.

171. Nota etiam si non solùm actor probavit: sed reus probavit non in provisionali, sed in principali instantia rem esse allodialem vel feudalem, poterit talis in sententia declarari juxta notata in §. *l. instit. de actio.* vel feudalis vel ab alio moveri in censum, maximè si verus dominus se liti adjunxerit & probaverit. Aut verò actor vincit, & declarabitur ad bonam & justam causam arrestasse, reum verò malè & injustè se opposuisse, (& in locis ubi est consuetudo commissi) rem domino commissam, quæ illi adjudicabitur cum fructibus à die negationis, ut Cœnomanis § 215. Andibus §. 200. vel etiam a die prehensionis, si eadem consuetudo; vel dominum ex defectu census facere fructus suos, reo in expensis litis condemnato. Ubi vero consuetudo non dat jus commissi, nec lucrum fructuum ut hîc, & regulariter in toto Regno, dicetur nihilominus quod reus tenebitur manum domini redintegrare fructus restituendo, quos prætextu provisionis recepit, recuperaturus solutis impensis impedimenti & reliquis census. Item condemnabitur ad mulctam unam census non soluti, ut dicam infrà §. 62. & ad alia jura si quæ deberi appareat & impensas litis.

172. Addo ego (quanquam non sit adhuc animadsum) quod debet condemnari in sexaginta solidos Parisienses mulctæ manus dominicæ fractæ, vel in aliam saltem consuetam mulctam infractionis manus: quanquam enim negans non sustulerit impedimentum via facti capiendo fructus sua authoritate, sed via justitiæ, obtentu dictæ provisionis: tamen hæc provisio fundatur & incipit a vera fractione manus: negans enim dominum, magis & fortius tollit & frangit manum domini, quam fructus sine negatione juris dominici rapiens. Hic enim tantum fructus quosdam & semel: ille vero & fundum, & fructus, & omne jus dominicum perpetuo capit, & quantum in se est, dominum sua possessione spoliat: unde dominus potuisset, si voluisset in possessorio novitatis, sive interdicto uti possidetis concludere, ut in titulo seq. nisi reus declarasset se non quasi possessionem, sed tantum proprietatem dicti juris negare.

173. Quæ enim hactenus de negante dicta sunt, intelliguntur quando simpliciter & absolutè negat, & super hoc simpliciter proceditur: secus si fatetur actorem esse in quasi possessione juris censualis, negans illius juris proprietatem: Tunc enim non obtinebit provisionem absolutam, de qua hîc & suprà *eo. num.* 145. sed sine præjudicio proprietatis consignando in manu domini, prout in secundo & tertio casu dictum est suprà *eo. num.* 145. & hoc si præter quæstionem proprietatis prætendat alias causas oppositionis contra arrestum, aliàs illud sortietur effectum diffinitivum & condemnabitur reus solvere & in expensis, etiam pendente judicio proprietatis sine illius præjudicio, sive illud per dominum sive per proprietarium intentetur, per notata suprà *eo. num.* 87. In secundo vero & tertio casu si reus absolvatur, non dicitur arrestum nullum, quia tenuit: subest enim fundamentum, & est factum conformiter ad casum & formam à consuetudine permissam, sed pro qualitate materiæ subjectæ: quandoque (quod est gravius) dicetur malè & injustè arrestatum & oppositionem rei bonam & justam: quandoque (ut quando dominus habuit justam causam erroris) arrestum relaxabitur, vel annullabitur, & consignatio in quanto plus debito facta est restituetur, plena levatione manus reo facta, cui expensæ litis adjudicabuntur cum damnis & interesse impedimenti, nisi fortè subsit causa hæc omittendi vel compensandi. Quarto casu res est expedita cum censuarius non remanserit in lite, super quo tamen multa occurrunt quæ remitto infrà §. 76.

174. Circa prædicta nota quod in istis quanquam summariis bonus & prudens judex debet causam * exprimere, ne fortè sententia minùs aut magis sit efficax quàm debeat; multum enim refert arrestum revocari, reumque absolvi ex fundamentali defectu juris actoris, putà quòd res non esset censualis vel ab alio moveretur; an verò quia reus non erat reliquator. Primo casu nullum est arrestum, secundo vero revocatur. Primo casu obstat vel obstare debet (si sententia sit clara) exceptio rei judicatæ in perpetuum contra actorem, si tamen plenè auditus fuerit habitis legitimis dilationibus probandi vel apposito probato Secundo vero casu res judicata prodest actori ipsi in perpetuum. Nocet enim momentaneè quoad pensiones & sumptus præsentes: sed perpetuo prodest, ut si judicatum sit eum esse dominum directum aut saltem in quasi possessione: his enim & similibus casibus non solùm debet, sed tenetur judex

* Causa in sentẽtia exprimenda.

Judex in sua sententia causam exprimere ne sit incerta & periclitetur jus partis, ut tradit Specul. *in titul. de sentent. §. qualiter autem, ad finem versic. in quibusdam.*

175. Et generaliter quoties sententia ultra intentionem judicis vel ultra vim actorum posset alterutri præjudicare ex varietate aut incertitudine causæ, per text. in *l. 2. §. ignominia. ibi, semper enim debet reddere. ff. de his qui not. infam. in l. 2. §. senatus ibi, ita ut sententia comprehendatur. ff. de jure fisci.* vel quoties posset referri ad plures causas & varios effectus. Joan. Andr. in *cap. si confirmationem.* & ibi gloss. *ult.* & domini de S. Gemi. Philip. Franc. in *fi. de elect. in* 6. Panorm. in *consi. 7. quæsitum fuit a me. li*[illegible]. Bald. & Panorm. in *c. sicut.* & ibi *Feli. col.* 8. *&* 9. *de re judica.* vel causam pertinentem saltem in genere reservare. *l. Bebius Marcel. in fi. de pact. dotal.* notant doctores in *l. qui Romæ § duo fratres. de verb. obligat.* Anthon. Corset. in *repertor. vers. absolvens.* Alioquin si judex dum materia hoc postulat nullam vel malam causam expresserit, justè potest appellari, ut not. Angel. in *l. utique in fi. in l. qui petitorio. ff. de rei vendicat.*

176. Addit Alexand. *consil.* 183. *num.* 2. *lib.* 6. Idem quando judex non condemnat victum in expensis, sed dic quod imò tunc sufficit exprimere in genere, videlicet sine expensis, & ex causa: adhuc hæc clausula omissa non parit causam appellandi, quia non audiuntur appellantes quorum non interest. Sed tunc demum potest ob causam) non expressam appellari quando incertitudo gravat, vel potest generare gravamen in futurum. Adde etiam quod dum judex condemnat in damna, & interesse, tenetur (nisi quando materia subjecta satis hoc ostendit: ut in causa novitatis titulo seq.) apponere certam determinatam & limitatam causam, ad quam referantur, & à qua procedunt dicta damna & interesse: alioquin si simpliciter & indeterminatè condemnaret in damna & interesse, justè posset appellare. Latiùs dicam infrà §. 162. *num.* 22.

177. Ultimò pro coronide hujus glo. discutiendum erat an censuarius contra dominum injustè, putà soluto censu vel pendentibus induciis datis per prehendentem, possit intentare* causam novitatis, sive interdictum uti possidetis, vel unde vi, seu redintegrandæ aut aliud possessorium remedium de quo ne nimis hunc §. onerem, remitto ad tit. sequentem: sed notandum, quod ut provisio hujus §. dat prærogativam domino censuali, non alii inferiori: ita domino feudali digniori pro juribus feudi ordinariis: idem per locum à fortiori permittit. Quoties ergo potest feudum ipsum ob jura feudalia prehendere, toties si mitiùs agere velit, potest ob eadem jura simplici arresto vel impedimento fructuum feudi pendentium uti, nec dicitur rem indebitam aut insolentem facere, sed minus debito & solito, quia pluri vel majori inest minus. *l. 1. §. si stipulanti:* ubi in lectione Dolana dixi *de verb. oblig.* Et cui quod plus est, licet ergo & quod minus est. *l. cui jus est, de reg. jur. c. cui licet. eod. tit. in* 6.

*Novitatis causam utrum possit intendere censuarius si dominus ejus soluto jam censu aut pendētib. induciis prehenderit.

178. Rursus circa prædicta sese offert valdè necessaria quæstio: jam enim plures vidi in hoc præsidatu dominos directos concedentes de novo in censum simul & in reditum fundiarium clausulam expressam apponere, ut possint* via hujus arresti vel impedimenti pro reliquis tam reditus quàm census procedere, an pactum valeat? Multis rationibus videtur quod non: tam propter jura prohibitiva & negativa incipiendi ab executione quibus renuntiari non potest. Glo. magna in fi. & doctores in *l. 1. C. ne fidejussores dot. dentur.* And. Alc. in *ca. cùm contingat. num.* 311. *cum sequ. extra. de jurejur.* Tum quod potestas incipiendi ab executione publici juris est, nec est in commercio privatorum, nec hoc singulis, id est, privatis concedendum est, *l. non est singulis. de reg. juris.*

*Pactum de facultate arrestandi an valeat?

In contrarium pluribus & urgentioribus rationibus arguitur pactum valere: primò propter virtutem non solum directi, sed etiam dominicalis dominii retenti: secundò propter possessionem civilem, imò quasi possessionem civilem & naturalem juris dominicalis & hujus reditus percipiendi retentam à domino directo. Tum quod reditus est coæquævus censui & simul natus: tum publica jurisdictio non læditur: quia potest actus appellatione suspendi secundum not. *suprà ea. gloss. num.* 117. simplex autem oppositio censuarii dominium directum non negantis, non potest nec debet ejusdem virtutis esse, cujus & manus injectio dominica.

179. Tum de jure* valet pactum injectionis manus etiam nullo dominio & nulla possessione in re alienata retentis. *l. penult. C. de pignor. actio. l. creditores C. de pignorat.* ubi valet pactum injectionis manus in simplici creditore hypothecario, & fortiùs etiam in eo qui nullum jus in re retinuit, ut etiam contra tertium emptorem vel detentorem possit quis exequi pactum injectionis manus. *l. 1. & 2. C. si servus expor. veneat. l. Titius ff. de servis export. l. si quis sub hoc pacto, de contrah. emption. & vend.* Alexand. & alii, in *l. traditionibus. C. de pact.* & ibi Joan. Rugger. de Mota. *num.* 64. *in nova limitatio.* Igitur multò magis valet, retentis dominio directo & possessione civili, saltem contra eumdem obligatum: vel ejus hæredem, vel detentorem qui emit ad idem onus, vel illud recognovit.

*Manus injectio.

180. Tum sicut colonus non facit fructus suos nisi mercede soluta vel fide habita, ut tenet gl. in *l. si servus communis. §. locavi. ver. facere* & ibi expressè Bar. de *furt. sicut in emptore. Instit. de rerum vendit. §. vendita.* quem text. ad alios contractus extendunt gl. in *l. cum proponas. in verb. remansit, C. de dolo. gl. pen. in l. cum precibus. C. de rer. permut.* Alexand. Joa. Riminal. Phil. Dec. in *l. traditionibus col.* 2. & And. Alc. & ibi Joa. Rugger. de Mota. in *repet. num.* 49. Fabia. de monte S. Savini. *de empt. & vendit.* Jas. *l. 1. in fi. ff. de rerum permut.* Franc. Aret. *consil.* 63. Ludo. Roman. *consil.* 86. *col.* 2. Ita censuarius non videtur facere fructus suos nisi censum & reditum debitum solvendo: etenim fructus quandiu solo cohærent, fundi sunt, & sic in dominio locatoris, ideo colonus non facit suos, nisi quia voluntate domini eos percipere videtur, inquit textus in *d. §. locavi.* si ergo reliquator sit, & dominus impediat voluntatem suam declarando, colonus non facit suos: sic ergo videtur in censuario: fructus enim pendentes sunt in dominio, directa possessione vel quasi, domini censualis: igitur eo impediente & voluntatem declarante censuarius non potest tollere nec suos facere, nisi reliquis census & reditus solutis.

181. Tum in fortioribus terminis locator, qui non est dominus illatorum & invectorum quæ è re sua non processerunt: sed tantum in illis habet tacitam hypothecam, potest propria authoritate illa retinere, si colonus vel inquilinus non satisfactus de pensione præterita, discedere velit. *l. utique de damno infecto.* vel si non discedit, sed est in mora solvendi, potest ea includere, *l. est differentia,* & ibi Bar. *quæ res pign. obligari possunt.* doctores in *l. item quia in princip. de pact.* & in *l. certi juris in princ. C. loca.* Igitur multo fortius hoc potest dominus censualis in fructibus pendentibus qui sunt in suo dominio directo & possessione civili vel quasi, & plus quàm fortius concurrente pacto expresso ab ipso possessore convento vel recognito.

182. Quid, quod exploratum hoc videtur, & indubitatum utpote decisum in hoc text. hujus consuetudinis, ibi, *d'aucuns cens ou fonds de terre pour les arrerages qui luy sont deus:* ergo non solùm pro ipso

censu & reliquis censu, sed etiam pro alio fundiario jure & reliquis ejus, hoc jus arrestandi & impediendi datur etiam ab ipsa consuetudine, & aliàs alternativa *ou*, quæ debet poni inter diversa, superflueret: & altera pars alternativæ quæ sequitur in tex. corrigenda esset & rejicienda. Porrò literæ textuali standum est, ut diximus suprà §. 31. & ubi apparet text. *l. nulla superest quæstio, l. ancilla. C. de furt. l. illam. C. de coll.* Nec potest hæc alternativa textualis meliùs verificari quàm in reditu simul eadem originali concessione cum censu nato & constituto.

183. Tum non est in effectu novum gravamen censuariorum præsertim rusticorum, quippe quod non ad eorum damnum, sed ad eorum commodum spectat: ita enim fiet, ut dominus qui alioquin habet instrumentum authenticum investituræ & obligationis garantigiæ, non mittat apparitorem judicis præsidialis cum litteris sigillatis ad prehendenda, transferenda & distrahenda bona debitoris pro reliquis dicti reditus, sed contentetur impedimento fructuum pendentium, quod per rusticos executores, *ut suprà num.* 78. etiam sine commissione sigillata fieri potest, & solet modico sumptu, qui sumptus nullo modo augebitur addito pro reliquis reditus fundiarii, & sic censuarii longè minori damno liberabuntur. Hoc etiam est de mente juris in *l. si servos. de pign. act. ibi: neque delicatus debitor, neque onerosus creditor audiatur: & in l. si bene de usur. ibi, non acerbum se exactorem nec contumeliosum præbeat: sed moderatum &c. l. cum Stichus. in fi. de solutio.* Et via minùs utrique parti onerosa deligenda *l.* 1. & ibi Pau. *si quis cautio.*

184. Notæ sunt enim expilationes apparitorum præsidialium, præsertim hoc tempore, quo non solùm officia multiplicantur, sed non nisi ingenti pretio habentur, ut jam ridiculæ sint antiquæ sanctæ constitutiones de eorum salariis, nec hoc solùm, sed multò plus exigunt à pauperibus rusticis quibus breve temporis spatium & usurarias dilationes subinde vendunt ne pignora transferant aut ne vili distrahant. * Necesse autem esset ad rectam & debitam & à Deo præceptam politiam non solum judicandi officia, sed quæcumque vel minima Justitiæ ministeria, idoneis & fidis, gratis concedere, quemadmodum & beneficia omnia & dignitates ecclesiasticas: sic enim fieret ut nefario & cauponario rerum sacrarum & magistratuum quæstu sublato totum regnum & præcipuè Majestas ipsa regia non solum coram omnibus hominibus sed etiam coram Deo & angelis & sanctis ejus maximopere floreret & prosperaret, & omnibus, cum spiritualibus tum temporalibus opibus & maxima pace lætaretur. Perde, ac obrue, ô Deus ultionum, impios qui his sanctis omnium votis sua avaritia aut libidine adversantur.

* Modus fœliciter regnandi.

185. Sed ad rem & quæstionem inchoatam *suprà numer.* 178. periculosum puto novitatem hanc inducere, satius est contentos nos esse terminis & remediis à lege vel consuetudine positis, nisi quatenus de consuetudine vel communi observantia saltem interpretativa appareat: & in reliquo stare regulæ juris communis, de qua in *l. negantes* (id est etiam cessantes) C. *de actio. & oblig. in l. unica. C. de prohi. sequestra. pecunia. in l. ult. C. de executio. rei judic.* & text. *suprà* §. 162.

186. Si tamen dominus directus via hujus impedimenti vel arresti debitore non opponente nec appellante debitum suum duntaxat exegerit, censuarius qui nullo alio damno fuit affectus, non potest etiam si absens fuit conqueri, nec citare dominum ad afferendum litteras ut se opponat arresto vel impedimento inepto, & extra vel ultra terminos consuetudinis facto, non est admittendus, sed in expensas hujus voluntariæ & supervacuæ instantiæ condemnandus. Text. in *l. ult. in fi. de eo quod metus causa.* & ibi Bar. & Bal. & omnes. Pau. Alex. in *l. si cum nulla, de re re judic.* Paul. *consi. pe. in fi. lib.* Jas. *l. à Divo Pio. §. in venditione col.* 3. *de re judi. ad hoc l. si cum exceptione in prin. de eo quod met. causa.*

187. Et falsa est * *glo. ult. in fi. in d. l. ult. in fi.* quæ dicit quod licet iste creditor non teneatur edicto de eo quod metus causa: tamen incidit in edictum Divi Marci: & amittit jus crediti: & condictione sine causa restituere tenetur. *l. sed & partus in l. extat. de eo quod met. causa.* quia illa jura loquuntur duobus concurrentibus: primum quando creditor res vel bona debitoris inviti invadit & aufert adhibita violentia facti: secundò quando hoc facit merè privata temeritate & sine ullo justitiæ ministerio. d. *l. extat. in fi.* ibi sine ullo judice temerè possedisse vel accepisse: secus si adhibito apparitore judicis, *d. l. ult. in fi. ibi per vim apparitore præsidis interveniente sine notione, &c.* secus ergo si apparitore publico adhibito tutè & apertè procedendo, ita ut aliud non desit quàm vel commissio vel causæ cognitio judicis, de quo non curatur, quando debitor non fuit plus debito exactus vel damnificatus: & ita debent hæc jura intelligi.

*Contra glossam.

188. Non obstant allegata *suprà num.* 179. *de l. pe.* * *C. de pignor. actio. & l. creditores. C. de pigno.* quas omnes glo. & doctores adusque tam malè contrarias faciunt quàm malè conciliant & intelligunt. Falsum est enim quòd omnes putant, valere pactum injectionis manus in creditore etiam hypothecario, ita ut possit propria authoritate illud exercere: hoc enim nullo jure probatur, sed est contra *l. extat de eo quod metus causa.* & contra *d. l. creditores.* & contra *l. pen. ad l. Jul. de vi. privata,* & omnia jura. Nec obstat *l. pen. C. de pignorat. actio.* quia non loquitur in creditore auferente rem ipsam vel possessionem: sed in auferente dominium debitoris & transferente in alio vendendo rem sibi priùs traditam à debitore, ut patet in eadem *l. ibi restitui.* ergo jam creditor erat factus possessor: & adhuc ait textus quòd talis creditor & legitimus possessor non potest pro suo arbitrio auferre, id est, vendendo in alium transferre, & restitutionem perimere sine permissione judicis vel ex conventione expressa.

* Novus intellect. *l. pen.* C. *de pign. act.*

189. Non ergo d. l. loquitur de pacto, ut non soluto debito liceat creditori authoritate sua rem obligatam accipere: ut omnes glossi, & doctores ubique malè & præposterè hactenus intellexerunt: sed loquitur de pacto & facultate distrahendi pignus sibi traditum, quod postquam ex lege conventionis fecit, non tantum venditio valet, sed etiam dominium aufertur à debitore & in emptorem transfertur, re illi tradita per solum creditorem. *l. si convenerit in princip. de pigno. actio.* per quam *d. l. penult.* debet, si opus est, glossari & intelligi, quanquam satis è verbis ejusdem legis, novus imo nativus noster intellectus clarè probetur: alloquitur enim debitorem qui pignora tradiderat creditori, & ait quod contra eum soluto debito pignoratitia agere potest, ut restituantur. Quod autem subdit textus, nec creditor citra, &c. non mutat casum, sed eandem hypothesim continuat prout est idem rescriptum eidem super eodem restitutionis pignorum libello directum: ut si ea creditor interim alienaverit aut in alios transtulerit, nihilominus procedat actio ad restitutionem, nisi id permissione conventionali aut judiciali fecerit, & sic dicta l. creditores. ibi attamen authoritate præsidis possessionem adipisci debent, propriè ut stat, debet intelligi, non autem verbum, debent, quod est necessitatis, transformandum est in verbum, possunt, quod non est exponere sed corrigere textum, ut omnes adusque perperam, falso metu contrarii d. *l. pen.* violenter detorserunt dictam *l. creditores,* ut putant in facultate creditoris quod ponit in necessitate, loquitur enim ex debito & non ex civilitate.

190. Multum

190. Multum ergo aberrarunt qui post Bart. in d. l. *creditores* crebrius tenuerunt tale pactum etiam contra singularem possessorem privata authoritate exerceri posse, ut Ant. Negusan. in *tract. de pigno. par. 4. num. 20.* & quòd glo. in d. *l. pe. & in d. l. creditores, in l. in possessionem. C. ad l. Jul. de vi publ. in l. 3. C. vi bon. rap. in l. pe. ad leg. Jul. de vi privata*, addunt istud pactum excusare à pœna vi bonorum raptorum l. Juliæ, de vi publica & privata non est verum probata fraude, vel atrocitate facti.

191. Nec etiam obstant leges de servis exportandis allegatæ *suprà num.* 179. quia singulare jus est in servis & ancillis specialiter introductum, nunc favore castitatis & bonorum morum & eripiendi ab injuria prostitutionis irreparabili, ut d. *l. Titius in fi. de serv. export.* (ut etiam rectè censuerunt Petrus, Cynus & Salic. in *l. 2. C. si servus exportan. veneat*: & bene, quamvis crebriùs aliter dicant doctores in *l. traditionibus. C. de pact.*) Nunc favore politiæ & vitandæ corruptelæ servorum, ut ne veterator servus ad alios corrumpendos Romæ vel ubi abligurire solebat, moraretur, d. *l. Titius in princ.* Porrò non est simile quod *suprà num.* 180. dictum est de colono qui nullo modo possidet, ut omittam quod d. gloss. in verb. *facere.* Bald. ibi reprobat, de quo latius dicam infrà §. 195. gl. 5. in verb. *moisson de grains.*

192. Minùs obstat *l. utique suprà num.* 181. quia dum periculum est in mora, debitore cum rebus abeunte permittitur, quod alias non liceret, ut in *l. quæsitum*, ubi gloss. Bart. & alii *de pign.* & contra fugientem. *l. ait prætor. §. si debitorem. quæ in fraud. credit.* & tetigi ad Alexand. *consil. 64. lib. 3. consil. 241. lib. 6.* & ad Philip. Dec. *cap. 1. lect. 2. extra de judic.* aliàs nec includere quidem, imò nec ingredi & describere licet nisi authoritate judicis & publicis personis adhibitis, ut est textus in *l. cùm domini horreorum.* ubi Paul. Castr. pulchrè praxim explicat *ff. locati.* Non obstat quòd hæc consuetudo non solùm concedit impedire pro ipso censu, sed etiam pro jure fundiario, *ut supra num.* 182. quia ut diximus *suprà §. 73. gloss. 1. & infra eo. §. gloss. 2. in princip.* fundus terræ hic pro censu accipitur, & alternativa stat pro expositiva, quod non est novum. *l. ubi pactum C. de transact.* cum similibus. Nec etiam obstat de minori gravamine *supra num.* 183. quia verum est post factum, ut dixi *supra num.* 185. secus ante factum, ne novitati fenestra aperiatur: multa enim in utroque jure fieri prohibentur quæ facta tenent, *l. patre furioso.* de his qui sunt sui vel alieni juris. *l. 1. §. casum in fi. & utrobique gl. de postul.*

193. Novissimè ad hanc glossam pertinet quæstio nuper controversa. Quidam habens latifundium & jus molendini singularis (bannale vocant) dedit in censum jus dicti molendini cum sesquijugero terræ ad illud inibi construendum, utrum molendinarius iste possit contra subditos refractarios procedere via prehensionis vel arresti granorum & jumentorum molituras in aliena molendina deferentium? Nonnulli etiam docti jurabant, quia istud jus prehendendi cedi non potuerit, sed tantùm concedi, quia à concedente tenetur in feudum sub titulo unius feudi, quòd dismembrari nequit, nec subditi in alium transferri sine curia, ut per Joan. Fab. *instit. de assignat. libert. l. si plures, col. 1. de condit. insertis:* Alexand. *l. 2. in fi. princ. sol. matrim.* Roman. *consil. 26. col. ult.* & quæ latè scripsi suprà §. 1. *gloss. 3. qu. 3.* Contrarium respondeo quia non penitus alienat: retinet enim jus census & directi dominii, & consequenter fidem seu vassalagium: quia semper remanet vassallus totius, nec feudum dismembratur, sicut si hoc jus subinfeudasset, ut latè scripsi *supra §. 35. & 41.*

EPITOME GLOSS. II. §. LIII.

1. *Census & fundus terræ idem sunt.*
2. *Censuarius potest faciem fundi mutare, etiamsi laudimia minora futura sint, nisi spes eorum debita adimeretur* 6.
3. *Secus in emphyteuta.*
4. *Originalis investitura tam in feudo quàm in censu semper attenditur.*
5. *Quatenus ex certa scientia apparet mutata, tenet, sed in reliquo remanet vetus concessio.*
7. *Non fit damnum domino directo si adventitium lucrum minore concursu hominum minuitur, secus si concursus prohiberetur.* 8. 9.
10. *Solus dominus censuarius dicitur fundiarius.*
11. *Dominus feudi non potest uti prehensione feudali pro juribus extraordinariis nec simplici arresto.* 13. 14.
12. *Feudi natura à pactis investituræ dependet.*
15. *Pactum ut liceat pro jure extraordinario manum injicere, non valet, nisi ut privatum pactum creditoris.*
16. *Quod non valet contra tertium.*
17. *Nec contra paciscentem de facto resistentem, aliàs excusat à furto & vi.*
18. *Domino directo res feudalis vel censualis vel emphyteutica hypotheca ta est,* 22.
19. *Dispositio percipiendi super tali re importat hypothecam.*
20. *Responsum L. C. ad punctum qui restringitur.*
21. *Res nostra quatenus avocabilis est, potest nobis esse hypothecata.*
23. *Si datur aut venditur reditus, super tali re inducitur hypotheca.* 24.
25. *Secus si tantùm dicatur, quod capietur de, vel super tali re.*
26. *Hypotheca legatorum divisibilis est, ut personalis actio.*

GLOSS. II. IN VERBO

D'aucuns cens ou fonds de terre.

1. HÆc duo, census aut fundus terræ, seu jus fundiarium, pro eodem hîc & in toto hoc titulo accipiuntur, videlicet pro jure dominico census, ut dictum est *suprà* §. *præcedent. gloss.* 1. *quæst.* 1. quod procedit, à communi & antiquissimo Francorum loquendi modo, qui censum pro ipso terræ fundo præstare dicunt, & justitiam fundiariam, ut etiam consuetudo Pictaviensis §. 14. de quo etiam dicam infrà §. 78. *gloss.* 4. *in princip.* non enim imponitur superficiei: sed ipsi fundo & solo, quamvis aliusmodi reditus nedum ipsi fundo, sed etiam superficiei imponi possit.

* Censuarius potest faciem rei mutare.

2. Hinc est quod regulariter * censuarius potest ad libitum probè vel perperam de re censuaria disponere domino invito, sive ædificando, sive demoliendo, sive in plantando, sive in stagnum, aut contrà convertendo, sive ad vineam vel nudam aream aut de ambulationem utilitatis vel voluptatis gratia convertendo. Nec prohiberi potest à domino censuali ea sola ratione quod res ab eo movetur in censum, quia census nunquam perit: non enim pensationem fructuum, sed honorem domini respicit: ideo semper salvus remanet, nec est in consideratione quod laudimia erunt minora, quia de hujusmodi casibus adventitiis aut fortuitis non curatur. *l. Julia.* Sicut nec ordinarium jus decimæ minueretur, nec minui censeretur: quod tamen longè antiquius, fortius & favorabilius est laudimiis istis.

3. Secus si perceptio ipsius census læderetur, & ita debet intelligi consuetudo Senonensis §. 239. in vet. & §. 224. in nova, scilicet quando mutatio vel deterioratio noceret ipsi censui, non autem si aliis juribus adventitiis. Idem de aliis similibus consuetudinibus. Quod circa hæc adventitia modifico, ut procedat quando pro statu præsenti tantum juribus adventitiis præjudicatur: secus si in perpetuum. Unde si censuarius non solum in censum, sed etiam in campipartem teneat, de quo *suprà in rub. num.* 2. non autem formulam soli mutare in læsionem partis redituum campi consuetæ & debitæ: Eadem ratione non potest transferre rem in manum mortuam, saltem dominus non tenetur pati, ut latè diximus suprà §. 51. *qu.* 12. quamvis enim census semper integer & salvus maneat: tamen laudimia perpetuò & in totum peribunt spe adempta, quia hi non solent alienare nec hæredes habere. Rursus modifico, ut non procedat quando domus probè constructa data est in censum, & de hoc constat: facta est enim investitura, etiam magnorum laudimiorum contemplatione. Ideo demoliendo & in stabulum vel cortem convertendo, non potest censuarius hanc spem tollere, sed cogi potest reficere. Idem si statum sub ea denominatione in censum datum sit, vel nudum solum si qua ratione eadem adsit ratio.

4. Et intelligo de originali concessione, non autem de recognitionibus etiam antiquis posteà factis. Si enim causa demonstrationis sit adjecta qualitas domus, molendini vel stagni postea constructi, hoc non debet censuarium gravare, quia ad * originalem investituram semper recurrendum est: & secundum eam recognitiones sequentes tanquam erroneæ (nisi de expressa novatione ex certa scientia sponte & legitimè facta appareat) corrigendæ sunt, ut plenè dixi suprà §. 35. *num.* 10. & ultra ea quæ ibi dixi. Ita tenent Cardin. Florent. *consil.* 92. favendo pupillis Alexand. *consil.* 92. *num.* 12. *lib.* 5. Alvar. *consil.* & post lecturam feudo. Matth. de Afflict. Decis. Neapol. 195. *dictat. num.* 5. *cum seq.* Udalric. Zasius in *epit. feud. par.* 6. Francisc. Rip. *lib.* 1. *de legibus resp.* 1. *num.* 48. *cum seq.* Dixi etiam in annot. ad Philipp. Dec. *consil.* 185. *col.* 2. latè do. And. Tiraq. *in tractatu de retracti proximit.* §. 32. *num.* 39.

* Prima investitura.

5. Quod si in renovatione de certa scientia & animo disponendi sit apposita nova qualitas aut novum onus vel forma, crebrius tenent, ut Bald. *in l. imperialem* §. *insuper de prohib. feudi alien*, per Federic. *in usib. feudo.* & in *l. col.* 2. *de rerum divis.* Alexand. *l. si mihi & Titio col.* 5. *de verb. obligat.* Carol. Ruinus *consil.* 20. *lib.* 1. Jason, *consil.* 24. *num.* 4. *lib.* 3. esse novam concessionem: sed non est ita, imò remanet vetus feudum vel census, nec dicitur novum nisi in qualitate mutata dumtaxat Fac. *l. ult. C. de novatio. l. præcipimus C. de appell.* &. dixi *suprà* §. 5. *num.* 78. Conclusio ergo nostra *suprà num.* 2. procedit in dubio quando non apparet de origine concessionis censualis, & ejus conditione: quia nudum solum in censum olim concessum præsumitur, nec rem deteriorem facit (etiam diminuendo) sed ad pristinum statum reducit *l. si unus* §. *pactus ne peteret. in fin. de pact.*

6. Hîc libet non ad longum transcribere, sed brevem summam dare consilii olim à me, redditi in gravi causa inter Joannem Desloges scutiferum domini de Chauvigni actorem & pignorantem vel impedientem ex una parte: & Jacobum Blanchet scutiferum reum & opponentem ex altera parte. Terra erat * argillosa tegulis, imbricibus & vasis fictilibus conficiendis idonea: actor solitus erat in suo hujusmodi argillam effodere, & artificibus vendere: reus habens vicinum in eadem plaga prædium sub gravi censu & reditu actori debito, cœpit idem facere in suo, quod dominus directus prohibebat, nolens faciem soli à suo directo dominio moventis, in suum præjudicium de novo mutari. Respondi reum quatenus jura feudalia vel censualia frustrarentur vel diminuerentur in se, prohiberi posse, non aliàs: unde si fundus ipse non minoris ob id verisimiliter vendatur in posterum, nec minus idoneus erit ad jura persolvenda.

* Argilla.

7. Non potest reus prohiberi eo prætextu quod dominus vilius aut rarius suam argillam deinceps venditurus sit: hoc enim est interesse extrinsecum, adventitium & indebitum de quo non curatur. Textus in simili, in *l. libertus negotiatorius. de oper. libertor. l. quæro de jure patron.* ubi etiam in patrono qui libertatem, quæ vitæ æquiparatur, dedit hujusmodi confiscatio non admittitur. Hinc Alber. in *l. si manifesta. in fi. C. ad l. Aquil.* decidit appositissimè: quod si duo fratres fecerunt divisionem in qua molendinum unum cum rivo & aquæductu remansit commune: deinde unus alteri concedit jus ducendi aquam de dicto rivo & aquæductu communi ad prædia sua sine damno molendini, decidit quòd iste potest in suo construere novum molendinum si aqua utrique sufficiat, nec dicitur inferre damnum priori molendino communi, licet ei minus lucrum deinceps accedat: quia illud lucrum est adventitium & ex arbitrio aliorum. Ita etiam decidit Bal. in *l. unica oppositio* 13. *C. de senten. quæ pro eo quod interest.* & in *cons. incipiente commune & homines.* quod est consilium Signor. de Homode, inter consilia Bal. *consil.* 56. *lib.* 2. secundùm veterem, & *consil.* 71. *lib.* 1. secundum novam impressionem. Bar. in *l. quominus de fluminibus*, & ibi Jas. *qu.* 13. Præposi. Mediol. *de controv. invest.* §. *si quis de manso. in usibus feud.* Alex. *cons.* 194. *num.* 11.

lib. 2. Cæpola *de servit. rustic. prædio. in tit. de servit. aquæduct.* paulò ante medium Matth. de Afflict. Decis. Neap. 388.

8. Quæ limitat singulariter Stephan. Bertran. *consil.* 296. *num.* 5. *l.* 2. in primo, impressis per Simo: Vincent. quando homines prohibentur ire ad prius molendinum, ita quòd tolleretur ei commercium, quod non fit hîc, & sic hac ratione non potest dominus conqueri. Sed si dicta argilla copiosè semel eruta non renasceretur nisi longissimo tempore: & interim prædium effossum esset inutile per longissimum tempus, posset dominus utilis prohiberi nisi satisfaceret indemnitati domini directi, nisi argilla brevi tempore renasceretur, vel nisi tam moderata quantitate extraheretur, ut prædium in valore notabiliter non diminueretur, quin præter canonem ordinarium posset vendi & ferre laudimia solita.

9. Quamvis ergo primo intuitu videatur in dicta conclusione *supra eodem num.* 2. differentia inter censum & emphyteusim, eo quod in ista reditus est major, & sic facilius contingit læsio: tamen eadem analogia est, nec est jus diversum, sed rarius contingens in modico censu, & frequentius in alio reditu aut vectigali vel emphyteusi, quia si domus concessa ad reditum dirueretur, aut aliàs notabiliter deterioraretur, fieret illicò præjudicium concedenti quominus percipere posset reditum ordinarium, & principaliter ad pensationem fructuum ordinatum Cæpol. *tract. de servit. rust. prædio. ca.* 22. *de montibus.* Bal. & alii *l.* 1. *C. de jur. emphyt.* Franc. Curt. senior. *consil.* 70. *col. ult.* Joan. Amicus *consil.* 107. Hinc est quod ager juri campi partis subjectus (de quo in rub. hujus *tit. num.* 2.) non potest per proprietarium (ita dominum utilem vocant) pascuus fieri vel inædificari sine consensu domini, ut decidit consuetudo Ambianens. §. 15. quæ in hoc est generalis tanquam jus commune continens: idem in similibus.

10. Redeundo ad principium hujus glossæ, quamvis alias ex ethymo & generali significatione vocabuli, omnis dominus directus sive feudalis, sive censualis, sive emphyteuticus, sive etiam locator ad longum tempus, possit vocari dominus fundiarius: tamen communiter usus loquendi apud nos invaluit ut solus dominus censualis, cui ratione ipsius fundi annua præstatio in qualitate juris dominicalis & censualis penditur, dominus fundiarius in hac materia appelletur: & idem sit deberi quid ex censu vel fundo terræ, ut hîc & in consuetudine Sylvanectensi §. 28. 279 & Borboniensi §. 392. 393. 394. Senonensi antiqua & nova in tit. *de justice fonciere*, *& no. infrà* 55. *gloss.* 4. *in princ.* Sunt tamen quædam loca extra hunc præsidatum in quibus domino fundiario nihil annuum debetur, sed tantum in casum alienationis jus investituræ vel laudimiorum: licet fundus non sit feudalis nec allodialis, sed paganicus, roturarium vocant, ut sub consuetudine Rhemensi §. 140. & tunc dominus directus non dicitur censualis, sed tantum fundiarius, & sic vox fundiarius generi magis accedit.

11. Quæro primò quid si de facto prædium concessum fuerit in feudum ad onus jurium feudalium, & etiam ad onus certæ præstationis annuæ ipsi domino & successoribus, cujusmodi quædam vidi non solum ab ecclesiasticis, sed etiam à quibusdam secularibus concessa: utrum dominus pro solutione hujus pensionis possit prehendere seu saisire & ad manum suam ponere prædium, ut potest ex defectu fidei, aut saltem ut potest ex defectu catalogi? Et si non possit, an ad minimum possit impedire fructus pendentes fundi, ut simplici domino censuali liceret? Breviter ad duo prima capita hujus tricipitis quæstionis dicendum est quod non, per notata suprà §. 33. *num.* 125. *cum seq.*

12. Ad tertium verò & ultimum caput prima facie videtur quòd sic, quia cum istud arrestum vel impedimentum concedatur simplici domino censuali, fortiùs concessum videtur domino feudali qui habet jus potentius & nobilius, ut etiam jam expeditum est in gloss. *præcedenti num.* 177. Tum non discrepant, sed conveniunt verba hujus consuetudinis, quia dominus feudalis verè est dominus directus fundiarius. Tum tertio cùm natura cujusque feudi potissimum dependeat à pactis investituræ, *c.* 1. *propter tenorem investitura de duobus fratribus de benef. investi* & ibi Bald. Alvarot. Præposi. Bal. in *c.* 1. §. *denique col.* 1. *qua fuit causa prima beneficio amitt. & in prælud. feudo. in* 4. *diviso.* Bal. in *l. quoties col.* 1. *C. de suis & legit. here.* ista pensio videtur etiam jus dominicum, & dominicali in re deberi, utpote pactis investituræ inter dominicalia jura comprehensa: & ita in multis locis practicatur.

13. Quibus non obstantibus, contrarium in terminis nostræ vel alterius strictæ consuetudinis dicendum est, quia proculdubio iste titulus non loquitur nisi de censu & domino censuali, unde de se non potest extendi ad alia jura etiam dominicalia, nec ad alium dominum directum quàm censualem, nisi in vim consuetudinis localis vel communis observantiæ de qua constet. Præterea jura feudalia extraordinaria, id est, quæ præter consuetudinem & contra feudorum naturam speciali & privata pactione introducta sunt, non censentur inter jura dominicalia, saltem quantum ad favores & remedia introducta à consuetudinibus locorum, ut plenè dixi supra §. 33. *qu.* 40. *num.* 125. Et quemadmodum dominus censualis pro reditu fundiario etiam in prima investitura & concessione in censum æquè originaliter creato, non potest uti prærogativis hujus consuetudinis domino censuali & pro censu dumtaxat datis, ut suprà in rubr. hoc titul. *num.* 14. ita nec dominus feudalis pro juribus aliis quàm verè feudalibus & ordinariis ad quæ tantùm consuetudo respexit. Patet, quia etiam pro veris originariis feudalibus juribus, sed antiquis hoc est ante novissimam aperturam clausam debitis, nec prehendere, nec prehensum retinere liceret.

14. Et sic pro isto reditu etiam æquè originario, nedum non potest uti prehensione feudali, ut dominus feudalis: sed nec simplici impedimento, ut dominus censualis vel fundiarius, quia non est dominus censualis: & ille reditus non est nec esse potest census, & eadem res respectu ejusdem non potest esse feudalis & censualis propriè, ut dictum est in rubrica hujus tituli. Et quamvis sit jus fundiarium, tamen hoc remedium dominicum & consuetudinarium arrestandi & impediendi, non est datum cuivis domino fundiario, nec pro quovis jure fundiario, sed soli domino censuali, & pro censu tantum, ut dictum est: quanquam dominus feudalis pro juribus ordinariis feudalibus simplici arresto uti possit, non tanquam arresto censuali, sed tanquam semprehensione feudali, ut dictum est in gloss. *præcedenti. num.* 77. si quæ verò alia, puta ex garantigia, remedia habeat, illis uti poterit privatorum more, & communi aliorum obligationum jure: non autem hac speciali prærogativa dominicali quæ ad sua peculiaria jura à consuetudine intenta limitata est. Si tamen feudo aperto & ex defectu hominis & jurium prehenso, dominus propter hæc jura extraordinaria retineat, non tenetur ad damna & interesse, nec ex capite prehensionis quæ ex justa, vera & permissa causa facta est, nec ex capite retentionis si constet de debito & mora vassalli, sed fructus non lucrabitur, in censu vero nunquam fit apertura, ideo nunquam licet prehendere nisi ex causa limitata.

15. Secundo, quæro quid si in investitura pactum sit quod etiam pro dicto reditu vel pro relevlis, liceat * manum injicere feudo, vel prehensum retinere, vel si in investitura census pactum sit, ut liceat domino manum injicere vel fructus impedire etiam pro renovatione

* Pacti de manus injectione an & cujus respectu valeat.

investituræ vel solutione laudimiorum? Breviter dico primo, pactum non valere jure publico vel consuetudinario, quia à consuetudine nullo modo favetur, sed relinquitur in terminis conventionis privatæ, odiosæ, insolentis & restringendæ. Secundò dico, quòd jure scripto non potest valere, nisi ut in simili pactum privatum creditoris hypothecarii de occupanda possessione pignoris vel hypothecæ propria authoritate debito non soluto, *l. pen. C. de pignor. actio. l. creditores. C. de pignor.*

16. Quod tamen non valet contra tertium cui debitor postea sine dicti pacti onere vendidit vel cessit, quicquid dicant Bar. & sequaces in *l. si quis sub pacto. de contrah. emp. & vend.* Pet. Cy. Bar. Bal. Sali. in d. *l. creditores:* qui in hac materia & intellectu legum valde erraverunt, dum de casibus particularibus, d. *l. si quis sub hoc pacto. & l. Titius, de servis exportand. & l. 1. & 2. C. si servus exportandus veneat*, faciunt regulas generales, ut dixi in novis intellect. è quibus quædam sumpta tradidi in *gloss. præcedenti num.* 187. *cum seq.*

17. Adhuc contra debitorem ipsum de facto resistente non valet ad exequendum propria authoritate, cùm via facti prohibita sit, præsertim in hoc Regno & nemini liceat sibi jus dicere, imò nec domino quidem feudali authoritate publica & favorabili consuetudinis armato, licet prehensionem suam feudalem armis aut violentia facta exequi: sed tunc recurrere debet ad auxilium prætoriæ jurisdictionis, ut dixi supra §. 1. *gloss.* 4. *num.* 14. Quartò, minùs licere potest ubi nulla subest authoritas, nulla permissio juris, imò jure resistente quod prohibet ab executione incipi. *l. negantes C. de actio. & oblig.* & cui prohibitioni juris non potest derogari pactis privatorum: sed illud pactum operatur, ut debitore de facto non resistente creditor pignore capto vel feudum ingressus non incidat in edictum. *l. extat quod metus causa, nec in l. meminerint & l. ult. C. unde vi*, nec teneatur furti nec interdicto quod vi aut clam, nec alio privato vel publico judicio. Manus autem injectio consuetudinaria majoris est efficaciæ & statim trahit secum fructuum vel saltem mulctarum periculum, etiam contra tertium qui nondum recognovit. Fateor tamen quòd illud pactum ejusdem posset esse effectus contra ipsum obligatum vel eum qui recognovit juncta communi observantia, quæ hoc casu non careret ratione per notata in *glo. præcedenti. num.* 178. *cum seq.* Nec obstaret decretum de quo in fi. hujus operis ex constit. Caroli 7. quia ista esset potiùs interpretatio quàm nova consuetudo: sed uni soli privato hoc attentare periculosum esset, ut dixi.

*Hypothecata est res censualis vel feudalis domino directo pro ejus juribus.

18. Tertio quæro utrum * res feudalis vel censualis sit hypothecata domino directo pro juribus & commodis feudalibus aut censualibus? Dubium facit quod etiam in emphyteusi sententia quorundam est rem non hypothecam domino pro canone emphyteutico, quasi absurdum sit aliquem in eadem re & dominium directum & hypothecam habere: argum. *l. que pignus de reg. jur.* & quòd fundus emphyteuticus non sit hypothecatus pro canone, firmat Angel. in *l. universus in princ. C. ne rei domi. vel templo.* Breviter contrarium dicendum est etiam in feudo vel censu: quin etiam fructus ipsi, etiam a solo separati, nedum pendentes, sunt hypothecati. *l. in prædiis, in quibus cau. pign. vel hypoth. taci. contra. suprà eo. gloss.* 1 *num.* 28. & 51. & idem generaliter in omni re concessa ad certum reditum aut vectigal super eadem præstandum vel percipiendum, etiamsi non sit retentum dominium directum, vel aliud jus.

19. Quia quoties aliquod onus apponitur super certa re vel paciscitur de percipiendo aliquo jure super ea, eo ipso censetur pro ea præstatione hypothecata. *l. codicillis §. instituto. ibi, neque fœnerari super eas:* & ibi Bar. Bald. Paul. & alii de *lega.* 2. Idem decidit Bart. in *l. fundus quem*, & ibi Lancelo. Deci. *ff. de annuis leg.* & plenè Joan. Fab. in §. *item Serviana, col. pen. & ult. insti. de actio.* Matth. de Afflict. in *Deci. Neapol.* 162. *num.* 6. And. Alciat. in *l. plebs §. pignus de verb. signif.* Ludov. Rom. *consil.* 388. Alex. *cons.* 156. *num.* 3. *lib.* 6. ubi in annot. dixi. Hiero. Gigas. in *tract. de pensio. qu.* 51.

20. Non obstat *l. ult. in fi. de contrah. empt. & vend.* quia personalem tantùm obligationem negat, de qua ibi tantùm quæritur: non autem hypothecariam, ut ibi Barto. & alii: & responsa jurisconsultorum debent ad punctum interrogationis restringi, nec ultra extendi. *l. Fulcinius §. Celsus autem. quibus ex caus. in possess. eatur.* ibi hoc annotandum est Celsum consultum non de latitante, sed de absente, & præcipuè Scævolæ (cujus est d. *l. ult.*) qui cæteris erat morosior, brevior & angustior in responsis, ut dixi in quarta & quinta lectione Dolana in novis *intellect. l. ex parte. ff. famil. hercisc. in fi. & l. qui pro donato. num. 9. ff. pro dona.* Itaque in casu *d. ult.* §. non negatur esse hypothecam, de qua ibi nulla facta est quæstio nec decisio, nec etiam continuo dicendum ibi fuisse hypothecam etiam generalem, potuisset enim in casu ibi concisè narrato, certus ille fundus causa designandæ solutionis tantùm expressus fuisse ut in fine hujus glos. dicemus.

21. Retentio autem dominii directi cum jure dominicali, non impedit quin dominium ipsum utile (quam proprietatem Galli vocant) sit * hypothecatum domino directo, sive pro juribus dominicalibus aut quocumque alio debito, vel ut extraneo creditori, quia quod attinet ad utile dominium, res non est propria domini directi, sed prorsus aliena: & sic nihil est quod repugnet hypothecæ, imo etiamsi res sit pleno jure nostra, videlicet respectu dominii directi & utilis: si tamen non sit simpliciter nostra, sed revocabiliter, tunc illo respectu quo potest avocari, potest nobis esse hypothecata, *l. ex sextante §. Latinus de except. rei judicat.* etiam si sola possessio judicis officio revocari possit, & quocumque modo avocari possit, eatenus potest hypothecari, ut appositissimè decidit Bart. in *l. si finita §. Julianus col. ult. ver. sed circa. de dam. infect.*

* Hypothecâ non impedit retentio domini directi.

22. Et in re * emphyteutica quod sit hypothecata pro canone, & possessor hypothecaria conveniri possit, firmat Bal. *in Auth. si quas ruinas col. 3. in fi. C. de sacrosanct. eccles.* per text. in §. *scire in fi. in Auth. de non alien. aut permu. col.* 2. cum quo transit Joan. Imol. in *l. quod dicitur in princ. col. 7. ver. dicit.* Bal. in *Auth. si quas. ff. de verbo. obligat.* Verùm est quod Jas. in *l. 1. col. 14. num. 70. C. de jure emphyt.* contrarium sentit, dicens quod text. in *d. §. scire*, nil probat. Et certè non dicit rem ipsam emphyteuticam specialiter esse hypothecatam, sed dicit simpliciter res ipsius emphyteutæ obligatas esse, quod sufficit: quia appellatione rerum, venit etiam dominium utile emphyteuticum, & quicquid est in jure aut ære nostro. *l. res appellatione, cum ibi not. de verbo. signif.* & sic vera est opinio Bal. quam sequitur Alex. *consi. 79. num. 9. lib. 1.* ubi loquitur etiam in feudo. Matth. de Afflict. *Decis. Neapol.* 95. Verum est quod ille text. §. *scire*, non loquitur nisi in emphyteusi ecclesiastica: sed tamen generaliter idem dicendum est in omni re quæ conceditur vel transfertur ad onus certæ præstationis annuæ, sive concessio fiat in perpetuum, sive ad tempus: ipsa enim rei concessio operatur non simplicem solutionis super ea vel ex ea destinationem: sed obligationis & præstationis limitationem & assignationem super re concessa & consequenter hypothecam, etiam si aliter non exprimatur.

* Emphyteutica res hypothecata est pro canone.

23. Sed quid si non fiat concessio rei ad reditum, sed dominus rei donat aut vendit super tali re sua, vel ex tali re sua? Et invenio quod Hostiensis *in summa tit. de locato §. qua actio. ad fi.* Speculator in *tit. de loca. §. nunc aliqua. vers.* 86. Joan. Fab. in §. *item*

Serviana col. ult. instit. de actio. Guida Pap. *Dec. Delph.* 432. *in fin.* distinguunt an præstatio sit ad certum tempus, ut tunc non sit res hypothecata. Secus in pensione perpetua, sed eorum distinctio confunditur per text. apertum in *l. ult. ff. de contrah. & vend.* ubi nulla fit mentio quod præstatio sit temporalis vel personalis. Sed textus generaliter loquitur, & potius sentit de præstatione reali successiva & perpetua, in quantum loquitur de promissione annua pro prædiis alienis quæ perpetuo manent, & quod notant gloss. Bart. Lancelo. Dec. in *l. Caius de annu. leg.* Et quod distinctè personalis actio non sequatur singularem successorem, nec passivè, ut in d. *l. ult.* §. *ult.* nec activè tenet Lancelo. Deci. in *l. liberto. in princ. de annuis lega. post* Ang. Peru. in *l. non solum* §. *morte. de operis novi nuntia.* ubi tenet quod si promisisti mihi ædificare domum in prædio meo, & ego alienavi prædium in Sempronium, tu es liberatus. Multa ex aliis Doctoribus sparsim dicta huc prolixè colligi possent.

24. Sed breviter dico nunquam tam nudam verborum (in quibus Doctores velut in aqua hærent) differentiam inspiciendam esse, quàm mentem, & verisimilem contrahentium vel disponentis intentionem: unde si ex forma contractus appareat partes voluisse reditum conventum limitare & assignare per modum taxationis & specialis assignationis super certo fundo, prout satis apparet ex forma donationis, vel venditionis certi reditus super certo fundo specialiter nominato: in qua præsens quæstio suprà *nu.* 10. *in princ.* formata est, & tunc certum est super eo inductum esse hypothecam etiam specialem, etiam ad effectus consuetudinum, de quibus infrà §. 59. 60. 70. & 191. sive reditus sit perpetuus, sive temporalis, sive dictum sit in fundo vel super fundo, quamvis Alc. in *d.* §. *pignus in l. plebs de verb. signif.* & communiter cæteri Doctores in his nudis verbis differentiam statuant: & moveor quia assignatio & taxatio rei tantumdem omnino aut plus habet energiæ quàm adverbium super, de quo Doctores non dubitant.

25. Si verò non appareat de tali speciali & limitata assignatione, sed incipitur à promissione legati, vel constitutione certi reditus in genere, postea dicitur quod solvetur vel capietur de fructibus talis fundi, vel talis ditionis, & ex hoc solo non est inducta hypotheca: videtur enim dictum causa designandæ solutionis, & non causa inducendæ novæ dispositionis, *l. quidam in testamento. in princ. de leg.* 1. & in dubio quod minus est, accipitur *leg. semper in obscuris de regul. juris.*

26. Fateor quod in legato inest hypotheca generalis legalis de qua in *l.* 1. *C. communia de leg.* §. *nostra autem instit. eo.* Sed ea non est nisi de rebus testatoris, & divisa atque divisibilis est, ut & ipsa actio personalis ex testamento, *d. l in fin.* & dixi in *tract. divid. & indiv. qu.* 4. *nu.* 128. Nos autem de conventionali, & speciali hypotheca quærimus.

Pariter si contractus factus est coram notario, inest clausula generalis hypothecæ consueta apponi: sed nisi aliud concurrat, non sequitur esse specialem hypothecam maximè ad effectus, de quibus infra §. 59. 60. 70. & 191. Ex quibus liquet hanc quæstionem non esse inutilem etiam in locis ubi per consuetudinem expressè cavetur res censuales esse his juribus hypothecatas domino directo, ut Trecis §. 52. *in fin.* Senonis *in veteri.* §. 234. & *in nova* §. 237. & *aliis plerisque.*

---

§. * LXXV.

SI le proprietaire saisi s'oppose à la saisie, il doit avoir main-levée par provision en consignant trois années du cens.

EPITOME GLOSS. I. §. LXXVII.

1. *Laudimia dicuntur à laudando authore, & in censu non sunt pars pretii ut in feudo.* 2.
3. *Venditor nullo modo tenetur domino censuali, aliud in feudis.*
4. *Laudimia sunt genus, ventæ species.*
5. *Varietas consuetudinum.* 8.
6. Venteroles, reventons.
7. *Censualia prædia, ut feuda, sunt patrimonialia nec subjecta laudimiis in toto Regno, sed tantum ubi cavetur.* 11.
9. *Consuetudo Arthesiana durior aliis.*
10. *Ubi consuetudo non exprimit quantitatem laudimiorum, intelliguntur ad ratam unciæ pretii.*
12. *Relevia cari pretii quam odiosa.* 23. 25.
13. *Veritas & ejus probatio non est occultanda.*
14. *Alternativa non concludit certum.*
15. *Consuetudinis scriptæ vel statuti metus terribilis, nec jura particularia dominorum debent titulo consuetudinis armari.* 18. 20. 31. 32.
16. *Insolita servitia & exorbitantia onera præsumuntur per vim extorta.*
17. *Nec currit præscriptio.*
19. *Consuetudo non est jus singulorum, sed totius universi.*
21. *A statuto facto contra certam personam potest appellari.*
22. *Debitor tenetur recognoscere debitum sub instrumento probante, sed non cum guarentigia.*
24. *Labor & impensa non debent authori damno esse.*
26. *Favor ædificiorum urbanorum.*
27. *Favore publico & religionis cogitur quis vendere.*
28. *Et favore ædificiorum urbanorum.*
29. *Et favore pacis.*
30. *Sed privati non habent actionem nisi decreto facto.*

33. Multa relevia unius anni non debent fructus anni excedere, vel unicum exigendum.

34. Pretium venditori dandum dumtaxat ad metienda hæc laudimia attenditur, non reliqui sumptus.

35. Quomodo intelligendum quod onera sint pars pretii.

§. LXXVI.

Par ladite coustume les droits de vente dûs au seigneur censier sont de douze deniers un denier: qui est pour chacun franc seize deniers parisis.

1. Hic textus nihil aliud facit, quàm taxare laudimia censualia ad duodecimam partem pretii, & sic alia expositione non indiget: non enim dicit textus quod debeatur domino pars certa pretii, *ut in feud. suprà* §. 33. sed quod pro duodecimo quoque denario debetur unus denarius laudativi nomine. Et nota quod quamvis verbum * *Laudimium*, sit de se vox generalis ad omne id quod domino directo solvitur in renovatione investituræ, sic etiam relevia feudalia, & quas vocant ventas tam in re feudali quàm censuali, ut apertè consuetudo Pictaviensis §. 14. & id etiam quod pro saisina penditur, infrà 78. §. comprehendit, à laudando id est nominando & agnoscendo authore seu domino directo, Laudimia dicta, ut inquit Budæus in *l. Herennius de evictio.* quod etiam veteres nostri legum & canonum professores tradiderunt, ut Oldra. *qu.* 34. Joan. And. in *addit. tit. de loca.* §. *nunc aliquo. ver.* 72. Alciat. verò *parergon. lib.* 1. *cap.* 45. *in fin.* dicit laudimium & latinius * laudativum. Tamen apud nos crebrior usus loquendi non vocat laudativa, sive laudimia nisi in censu in casum venditionis, in feudo autem quamvis re ipsa sit gravius laudativum & durior servitus, nullo certo nomine, sed nuda periphrasi utuntur, *Le denier quint, & requint*, hoc est quintus denarius & subquintus, ut patet in nostra & cæteris consuetudinibus.

* Laudimium quid & unde.

* Laudativum.

2. Et nota differentiam inter * laudativum feudi & census in casu venditionis: quia laudativum feudi est verè pars pretii, sed laudativum census nullo modo pars pretii, sed ad certam quotam pretii limitatur. Patet, quia in feudo venditor ipse tenetur quintum pretii solvere domino, & ab hoc exonerare emptorem: potest etiam venditor si totum pretium receperit, rectà conveniri à domino, quin etiam emptor potest ab initio tempore solutionis deducere venditori quintum pretii & illud retinere solvendum domino, ut suprà §. 33. *& ibi not. quæst.* 2. *num.* 6. & sic verè capitur & defalcatur de corpore & substantia pretii, & hoc necessario important hæc verba, quintus denarius, & hinc est quod in feudo non solet vocari laudativum seu laudimium: sed ut nuper dixi, nuda periphrasi utuntur, *le quint denier*: quia *ut diximus suprà* §. 33. *num.* 7. omnia laudativa vel laudimia & gabellæ solvi debent per emptorem sive novum acquisitorem rei moventis à domino qui laudandus est à novo acquisitore, cujus oppositum est in quinto denario feudi.

* Laudativum feudi differt à laudativo census.

3. Quod autem laudativum census nullo modo sit pars pretii, patet: quia emptor fundi censualis tenetur integrum pretium conventum solvere, nec potest laudativi nomine quicquam defalcare venditori, nec habet dominus ullam actionem ad hoc contra venditorem qui totum pretium receperit, sed solus emptor tenetur de suo solvere, ut infrà §. 78. ergo non est pars pretii, sed alia & separata summa à pretio. Verum est quod taxatio & determinatio quantitatis refertur ad certam quotam, videlicet duodecimam partem pretii, & sic non est pars pretii, sed ascendit tantum quantum unica uncia totius pretii, & sic longè infrà dimidiam ejus quod plus duplo penditur in feudo, in quo duæ unciæ & quinta pars duarum unciarum totius pretii, & sic ferè duæ unciæ cum dimidia defalcantur & solvuntur patrono, *ut suprà* §. 33. *num.* 6.

4. Nunc retento communi usu loquendi laudimiorum, videlicet pro eo quod domino censuali debetur occasione venditionis rei censuariæ, notandum ad declarationem variorum terminorum & consuetudinum, quòd vulgo feruntur duo principales termini, videlicet, *lods* * *& ventes*, seu laudimia & ventæ, quasi ex diversitate nominum diversa sint jura, tamen in veritate non sunt nisi unum jus, videlicet laudativum, ut etiam sentit Joan. Faber qui horum verborum meminit. *instit. de empt. & vendit. in princip.* & apertè testatur consuetudo Stampensis hoc *tit.* §. 48. nuper auspiciis illustrium virorum è supremo Senatu nostro selectorum, Dom. Christophori Thuani præsidis, Bartholomæi Fayi, & Jacobi Violæi senatorum integerrimorum redacta, quæ ab antiquo consuetudini Parisiensi ferè in omnibus conformis fuit. Si quis tamen ad vivum singula vel minima excutere velit, propriè differunt sicut genus & species. Laudimia enim vulgò, *lods*, sunt genus: & propriè complectuntur quicquid propter venditionem aut aliam alienationem laudativi nomine domino directo debetur. Sunt enim quædam sed raræ consuetudines in quibus etiam de permutatione, in quibusdam etiam de omni commutatione debetur laudimium pro rata æstimationis rei, de quibus infrà §. 78. *gloss.* 2. *in fin.* Ventæ autem specialiter sunt, quod in casum venditionis debetur.

* *Lods & ventes.*

5. Sed hæc differentia quæ ex proprietate & ethymo verbi nascitur, sæpè etiam in plerisque consuetudinibus ex abusu vulgi confunditur: adeò ut in quibusdam locis etiam ex eodem contractu venditionis dicant deberi, *lods & ventes*, tanquam (non sine absurdo) duo jura specie & æquè principaliter distinctà copulativè debita, sed diverso modo. Primo modo altera à venditore, altera ab emptore: secundo modo utraque ab emptore, ut de primo modo in consuetudine Meldunensi §. 117. ubi quod absurdius est, dicitur venditorem teneri quantum duodecima pars est pretii solvere, *pour les lods*, id est, pro laudimiis vel laudativo, & emptorem alteram duodecimam pro ventis, quum potius esse deberet è converso, videlicet quod venditor solveret ventas, emptor autem laudimia, quia ipse & non venditor debet laudare & agnoscere dominum, prout etiam rectiùs loquendo disponunt consuetudo Senonensis §. 222. in antiqua: sed nunc in nova, §. 226. Trecensis §. 52. Secundo verò modo, ut consuetudo Aurelianensis §. 177. de Lorris, *eod. tit.* §. 4. volunt ipsum emptorem teneri solvere quantum una duodecima pretii, *pour les lods*, id est pro laudimiis, rursus alteram duodecimam pro ventis, & sic in effectu duas uncias sive quantum valet sexta pars totius pretii.

6. Et dicto verbo, *ventes*, oritur diminutivum, * *venterolles*, seu *reventons*, quod ad similitudinem subquinti feudalis tunc demum habet locum, quando venditor tenebatur ad alteram ventam seu laudimium, & paciscitur de certo pretio franco, utque emptor utriusque ventæ onus suscipiat, ut in dicta consuetudine Meldunensi §. 122. Sylvanectensi §. 236. Claromontensi §. 115. & in simili consuetudine, qua hoc cavetur: alioquin etiam si venditor totum onus rejiciat in emptorem emendo certo franco pretio: non tamen debet augeri quantitas laudativi, prout etiam non augeri disponit consuetudo comitatus Drocarum quæ Carnotensi continuatur §. 129. sed etiamsi consuetudo non neget augeri: satis est quod expressim non disponit de augmento vel duplicatione laudimii.

* *Venterolles.*

7. Quia, ut sæpe diximus, prædia * censualia sicut & feuda sunt patrimonialia nec subsunt servituti, nisi quatenus de consuetudine loci vel speciali pacto investituræ apparet. Hinc quod obiter scripsit Joan. Faber *institut. de empt. & vendit. in princip.* de consuetudine

* Prædia censualia sunt patrimonialia.

ne Regni Franciæ deberi ventas domino censuali in casu venditionis, non generaliter, sed ut plurimum, non de generali, sed de frequentiori consuetudine Regni debet intelligi, prout nec Joan. Faber dicit talem esse consuetudinem generalem. Sunt enim plura quamvis pauca præ aliis loca & præfecturæ in Regno, in quibus domini censuales non sunt fundati de consuetudine, nec aliquo jure publico aut consuetudinario in perceptione laudimiorum, sed solum in jure privato & titulo particulari, ut in Ducatu & Comitatu Burgundiæ in tit. *des censes* §. 1. & in consuetudine Calvimontis. §. 57.

8. Quibus autem in locis fundantur in consuetudine loci, id non uno, sed perquam vario & difformi modo contingit. Aliæ enim consuetudines de laudimiis in se, sed non de certa quantitate disponunt, ut Meldunensis §. 198. cum tribus sequentibus. Consuetudo Arverniæ, tit. *des achapts, lots & ventes*, per tot. Cæteræ ut plurimum etiam de certa quantitate disponunt, sed difformiter. Aliæ duplices ventas sive ad duas uncias, seu sextam partem pretii, nunc partim à venditore, partim ab emptore æqualiter, ut Consuetudo Comitatus Drocarum quæ Carnotensi subjungitur §. 149. & Trecensis §. 52. nunc à solo emptore dependi volunt, ut Pictaviensis §. 14. Quandoque non exprimunt à quo, ut Borbonensis §. 395. Engolismensis § 12. Aliæ etiam chirothecas aut congium vini addunt: aliæ simplices & unicas ventas venditori ipsi imponunt, ut Sylvanectensis §. 236. Claromontensis §. 115. aliæ soli emptori, ut hic * vel acquisitori, ut Turonensis tit. *des rachapts* §. 17. quod est regulare quando consuetudo non exprimit à quo debeant solvi. Multæ se referunt ad titulos vel usus particulares, ut Senonensis tam vetus quam nova. §. 21. & 226. Meldunensis. §. 117. Aurelianensis §. 107, De Lorris, *eo. tit.* §. 4.

*Laudimia in dubio solvenda per emptorem.

6. Unica est localis consuetudo cæteris durior quæ tam in feudo quàm in censu: tam in permutatione quam in venditione & alia translatione semper imponit quintum pretii vel æstimationis rei, ut Arthesiensis. §. 19. Sed major pars consuetudinum nostræ conformatur, ut hic, ut unicæ tantum ventæ in casum venditionis debeantur, videlicet quantum unica uncia totius pretii, ut patet in consuetudine Carnotensi. §. 48. Turonensi. tit. *des rachapts & ventes*. §. 15. Blesensi. §. 115. Nivernensi. *eod. tit.* §. 2. Bituricensi *de consuetudine feudi & census*. §. 18. Sylvanectensi. 135. Claromontensi. §. 115. Valesiana. §. 13. & cæteris quas omitto.

10. Ex quibus patet quod in hoc regno frequentior & receptior usus laudimiorum in censu est ad ratam unicæ unciæ pretii, & in casum venditionis dumtaxat: rarissimè enim usitantur in cæteris alienationibus. Unde corollariè infero quod in * locis in quibus consuetudo dicit deberi laudimia non expressa quantitate, debet intelligi ad ratam unius unciæ seu duodecimæ partis pretii (nisi de alia communi observantia aut modo utendi probetur) cum hic sit usitatior & mitior modus. *argumento l. illud usitatissimum, de excus. tutor. cap. sopita. cap. super eod. de censibus.*

*Laudimia in dubio, quæ & quota debeantur.

11. Ex prædictis concluditur dominos censuales, & idem de feudalibus, non habere intentionem fundatam in aliquibus laudimiis aut releviis, nisi quatenus consuetudinibus locorum cavetur, aut titulo vel jure particulari probatur, & pluribus in locis libera sunt, *ut supra* §. 33. *nu.* 3. & quemadmodum in feudo suprà §. 12. *ad fin.* ita & in censu loci servientis consuetudo attenditur, *ut infrà eod. num.* 36.

12. Circa hæc magno molimine agitata fuit ardua quæstio in qua consului, & opinio mea supremi hujus Senatus aresto confirmata fuit. In consuetudine Blesensi quoties res censualis mutat manum per obitum sive in linea directa, sive in collaterali, simplicia relevia debentur ad ratam duplicati census: ut si denarius annuatim pro censu debeatur, mortuo censuario ejus filius vel alius hæres solvet duos denarios pro relevio. Accedit quod plura monasteria & alii locorum domini concesserunt multa prædia in censum ad onus laudimiorum consuetorum in casum venditionis & ad onus quod in omni mutatione per obitum loco relevii consueti simplicis solveretur duodecima pars æstimationis ipsius rei pro relevio, & ejusmodi relevium * propter oneris gravitatem vulgo vocant relevium cari pretii. Et sub hoc prætextu in publica redactione dictarum consuetudinum plures Abbates & locorum domini volebant istud relevium in consuetudinem referri, videlicet in §. 109. addendo in dicta consuetudine quosdam esse census ad onus cari pretii tam in laudimiis quam in releviis: quosdam vero census ad ratam simplicium laudimiorum. Tertius ordo (quem statum tertium vocant) intercessit allegando nullam esse consuetudinem releviorum cari pretii, sed solùm releviorum simplicium: quo non obstante commissarii super redactione consuetudinis Blesensis à Rege deputati statuerunt quod illud remaneret scriptum pro consuetudine, hoc est tanquam jus consuetudinarium: tertius ordo ad supremam hanc Curiam appellavit.

*Relevia cari pretii.

13. Consului justam & prosequendam appellationem: prima tamen facie videbantur appellantes non habere gravamen nec probabile interesse: primo quia dicti §. 109. maximè in clausula secunda & controversa, verba sunt recitativa & enunciativa, & enunciatum erat verum, quia in confesso tunc erant & sunt in comitatu Blesensi multa prædia censualia relevio cari pretii obnoxia: narratio autem veritatis nullam infert injuriam nec gravamen, imò non est ferendum veritatem occultari *cle. sæpe. §. citationem de verb. signific. l. 1. §. 1. ff. ad l. Corn. de fal. cap. 1. in fin. de controver. inter dominum & vassal. de investit. in usibus feudo.* Secundo, quia non dicitur simpliciter releviæ esse cari pretii, sed alternativè & confusè quædam esse cari pretii: quædam vero talia qualia, hoc est simplicia vel communia: & sic per hoc non fit melior dominorum conditio nec deterior censuariorum.

14. Dispositio enim alternativa non concludit ad certum, *l. multis rationibus* & ibi Bald. *C. de liberali causa. l. matrem. C. de probat. cap. in præsentia. eod. tit.* Et sic etiamsi maximè totus ille §. remaneret in formam & vim consuetudinis receptus: nihilo magis est fundata intentio dominorum ad relevia cari pretii nisi specialiter probent ea sibi deberi, alioquin in dubio non præsumuntur nisi minora & simplicia relevia. *l. semper in obscuris. ff. de reg. jur.* Facit *l. plerumque, ff. de jure dotium.* Sed hoc specialiter probato exigi possunt, etiam si illud erasum esset è libro consuetudinario, Et sic insertio in librum consuetudinarium nihil operatur nisi fortè sublationem vanæ dubitationis, ne quis arbitretur istud speciale jus à consuetudine reprobatum & omne aliud onus abrogatum: quemadmodum in simili de jure exigendi relevia in omni feudorum mutatione more Vulquecini suprà §. 2. *gloss. ult. num.* 2. *in fin.*

15. Quibus non obstantibus, censeo appellantes probabile & justum habere interesse ex eo maximè quod præfati commissarii ordinarunt quod dicta clausula teneret pro consuetudine. Ratio est quia * consuetudinis scriptæ vel statuti metus est terribilis, inquit Bald. in *l. omnem ad fin. C. ad Tertyl.* not. Joan. de Imol. in *l. creditor in fin. princ. ff. de solutio.* Franc. Ripa. in *repetit. cap. cum M. Ferrariensis. num.* 180. *de constit.* Accedit etiam metus & impressio dominorum & potentiorum quibus pauperes censuarii & subditi pares esse non possunt, *l. quia etiam, in princ. ff. de alien. judicii mutandi causa facta*, & maximè rustici habentes dominos milites huic injuriæ obnoxii sunt, ut ad hæc & similia onera indebitè sese subjiciant ut à vexatione & deprædatione militum commeantium tantisper eximantur.

* Consuetudo metû inducit.

16. Hinc est quod * insolita servitia & exorbitantia

* Insolita onera præsumuntur extorta.

onera (quale istud est) præsumantur à dominis per metum extorta secundum Joa. Andr. in *cap. 1. de præscript. in 6. in novel.* quem ibi sequuntur Geminia *col.* 1. Phil. Franc. *col.* 3. Idem tenet Bald. *de pace Constantiæ.* §. *pactiones.* Ubi subdit quod contra potentes præsumitur præsertim erga rusticos, *l. qui per potentiam, de omni agro deser. l. 2. ibi. & qui sub quocumque prætextu publici muneris possunt esse terribiles rusticano cuipiam, C. ne rustici ad ullum obsequium devocent. lib. 11. l. 1. C. de fund. limitroph. lib.* 10. *l. volumus, in fin. C. de testam.* Hinc etiam ait Bald. in *cap. unico in princ. quali. debe. jurare vassal. domino feudali in usibus feudo.* quod nova juramenta præsumuntur extorta & impressiva.

17. Idem ante eos scripsit Innoc. de prælatis servilia gravamina exigentibus à subditis: quod præsumuntur subditi potius ex timore quam ex debito præstare, ideo non currit præscriptio. 1. *q.* 1. *cap. nullus* 10. *qu.* 3. quia cognovimus, ita Innoc. in *cap. si diligenti. collat. ultima, de præscript.* quem sequitur Lucas de Penna in *l. hac lege. de aquaductu. lib.* 11. C. Idem voluit Joa. Faber ubi potens est usus super non potente & maximè quando arrestabat & sine causæ cognitione prehendi & pignorari faciebat, quod præsumatur violentia. Ita Joan. Faber §. *equè si agat. col.* 11. *versic. illud autem notandum, instit. de actio.* Facit quod not. Joan. Faber in §. *ult. in princip. instit. quibus mod. testam. infirmentur.* Idem sequitur Marti. Laudanus in *tract. de pr.* §. 95. Alex. ad Bart. in *l.* 1. §. *quæ onerandæ: quarum rerum actio non datur.* Franc. Aret. *cons.* 14. *viso & diligenter. col.* 9. *num.* 16. Guid. Pap. *cons.* 1. *col.* 4. *num.* 7. *consi.* 65. *col.* 1. *cons.* 91. *col.* 2. *consi.* 118. *col.* 8. *consi.* 150. *col.* 2. Jason. in *l. testamentum, in fin. de testamen.* Jacobi in *tract. feud. in ver. cum mero mixto imperio. col.* 4. *ver. addit. in ver. qui quidem investiti præstiter. juram. fidelit. col.* 1. *& in tract. de homagi. col.* 8. Matth. de Afflict. *super constitut. Neapolit. lib.* 2. *tit.* 35. *col.* 4. *num.* 10. *Anto. Rubeus consi.* 11. *ad fin.* Nicol. Boër. *Decisi. Burdegal.* 125. *col. ult.* Steph. Bertr. *consi.* 1. *col.* 5. *num.* 20. *lib.* 3. in impressis per Simonem Vincentium.

18. Cùm igitur domini satis per potentiam suspecti sint ad exigendum gravia hæc relevia cari pretii etiam à non debentibus: non debent publica consuetudinis authoritate armari. Longè enim fortius est jus & potentior servitus quæ competit ex consuetudine, quàm quæ pactis privatorum, ut tradit Bald. in *tit. de pace Constantiæ* §. *amplius, super versic. salvo jure aquæ labentis,* quem sequitur Cæpola. in *tracta. de servit. rust. servit. rust. de servitute aquæ ductus, col.* 1. *in fin.* Jaso. *consi.* 84. *col.* 3. *lib.* 3. Cùm igitur istud jus cari relevii in rei veritate sit jus privatum, licet jurium dominicalium accessorium, non consuetudinarium nec in vim alicujus juris consuetudinarii contra incolas urbis, & Comitatus Blesensis debitum: sed solum in vim investituræ aut pactionis privatæ, vel legitimæ & non vitiosæ præscriptionis contra particulariter obligatos & ex titulo particulari dumtaxat, non debet in consuetudinem desultare, nec inter capita generalis consuetudinis & in vim publicæ constitutionis homologandæ describi.

19. Et quamvis etiamsi ibi describatur non statim efficitur jus verè consuetudinarium, ut supra *eod. num.* 13. *dictum est*, sed ipsa remaneat jus privatum, quia consuetudo propriè non est jus formatum privato competens, quale est istud relevium: sed est lex generalis in communi disponens, & omnibus non certæ personæ vel singulis quibusdam acquirens, ut not. *gloss. ult.* Joan. Andr. Anth. Butri. Panorm. in *cap. ult. de consuet.*

20. Tamen satis est quod ex eo quod enuntiaretur & describeretur in consuetudine, augeretur audacia potentum, & magis intimidarentur tenuiores quibus quantò magis injuriis obnoxii sunt, tantò amplius cavendum est: quibus non parum consulitur eradendo dictam clausulam à libro consuetudinario, quoniam hoc facto non erit tam proclive illaqueare censuarium prætextu unius recognitionis extortæ vel obligationis circumvicinorum, atque si etiam consuetudinis homologatæ, (quæ non requirit titulum) metus accederet.

21. Facit quod si fiat statutum vel constitutio contra * certam personam, potest appellari *l.* 1. §. *solent quando appellat. sit. l.* 1. *l. qui gravatus, Cod. de censibus lib.* 11. Imò etiam si statutum vel constitutio fiat verbis generalibus: si tamen probabiliter appareat quod fiat in odium certæ personæ, poterit appellare vel exceptionem doli contra statutum opponere. Text. in *l. in fin. de doli mali except.* not. Bart. *l. ult. col.* 1. *de appellat. recip. in l. omnes populi in l. ult. quæst. quintæ & principalis de just. & jure.* Ang. Alex. *l.* 2. *quod quisque juris.* Panorm. in *rubr. extra de constit.* Jaso. *l.* 1. *col.* 1. *de legibus & in consil.* 120. *in fin. lib.* 4. prout hic clarum est quod dicta relevia quæ non sunt jus consuetudinarium, non inseruntur in consuetudine pro jure communi loci, sed in favorem quorumdam potentiorum, & id in gravamen & intimidationem quorumdam particularium contra quos prætenduntur, & sic justè à redactione consuetudinis appellare potuerunt.

* A statuto contra certam personam facto potest appellari, vel ei doli exceptio objici.

22. Rursus facit quod quamvis debitor possit cogi ad faciendum creditori instrumentum debiti authenticum & in forma probante: non tamen cogi potest facere instrumentum habens prætextum guarentigiæ, cujus vigore poterit incipi ab executione, quia per hoc magis astringeretur & in duriorem incideret conditionem. Ita formaliter decidit Ang. in *lege pupillus, in princ. ff. de novat. in l. omnibus. in fin. ff. de judic.* Fac. doctrina Bart. in *l. si finita.* §. *eleganter. collat.* 2. *versic. tunc si vellem petere, ibi, & sic plus peto, & ibi, ad probationem tantum, non ut aliquid addatur, ff. de dam. infect.* & ibi Alexand. *col.* 8. *& collat. fi. Facit not. suprà* §. 51. *gloss.* 3. *num.* 10. Sed certè hoc ultimum non procedit, nisi sicut in terminis juris dicitur in *l. si reus paratus, de procurat. in l. si debitori. de judic. in l. est judicatum, ff. judic. sol.* quod agnoscens debitum non cogitur judicium suscipere: id est graviores sumptus & periculum sportularum & carceris, quod præfati Doctores non intellexerunt. Sed non sequitur quin bonam fidem teneatur agnoscere, etiam sub guarentigia, quia fidem servando non gravabitur, & ita practicatur: & jam abiit in proverbium etiam rusticorum, quod qui vult benè solvere non detrectat se benè obligare.

23. Sed hic alia durior ratio est, & maximè attenta, tum qualitate hujus cari relevii quod est extraordinarium, gravissimum & exorbitans ab omnibus generalibus & particularibus consuetudinibus Regni: nullibi enim reperitur nisi in quibusdam domibus & prædiis urbis & Comitatus Blesensis. Tum attenta quantitate & excessu penè intolerabili: ascendit enim circiter usque ad valorem fructuum duorum annorum rei censuariæ, ut cuilibet rectè supputanti liquet per notata in *Authent. perpetua in gloss. ult. C. de sacros. eccles. & infra* §. 57. & quæ scripsi *in tract. usura. qu.* 5. *nu.* 113. *cum seq.* Tum quia nedum æstimatur nudum & incultum fortè solum ad hoc oneris concessum, nedum parvæ & consuetæ, sed etiam magnæ meliorationes à censuario factæ, puta ingens ædificium magnis sumptibus superstructum, ut non modò soli, sed etiam ædificii duodecima pars etiam per filium vel alium quemcumque hæredem in qualibet mutatione per obitum solvenda sit, præter ordinaria census onera, quæ sunt annuus canon & laudimia in casum venditionis.

24. Et sic censuario diligentia sua, labor & impensa, damnum & gravamen afferunt, contra *l. ult. C. de alluvio. & palud. l. si quis authoritate, de omni agro deserto. l. in his,* & ibi Bart. Joan. de Platea. *de præd. omnibus rebus navicula. lib.* 11.

25. Fortiùs

25. Fortiùs quàm istud sit contra æquitatem & mentem juris clarè ostenditur *per text. in l. ult. versic. & ne avaritia. C. de jure emphyt.* ubi suprà mille annos lex abhorrens avaritiam dominorum directorum, qui in renovationibus investiturarum emphyteuticon maximam molem pecuniarum efflagitabant, prohibuit eos ultra * quinquagesimam partem pretii vel æstimationis rei quæ ad aliam personam transfertur, accipere. Et si tunc temporis contractus censuales privatorum fuissent in usu sub imperio Justiniani, idem & in his eadem ratione statuisset. Quorsum igitur evadet avaritia eorum qui non contenti etiam unciam pretii (quæ est quadruplum & ultra plus quàm quinquagesima) accipere ex consuetudine generali, quando res alii venditur: tantumdem volunt exigere in omni mutatione, etiam quæ fit per legitimum successorem, à patre in filium & linea descendenti? Certè non potest negari quin istud sit durissimum & ab omni æquitate & ratione juris exorbitans.

* In renovatione emphyteusos, nec ultra quinquagesimam pretii exigi potest.

26. Præterea istud est contra bonum publicum respectu domorum quæ plurimæ censuariæ sunt in insigni & clarissima urbe * Blesensi ad Ligerim loco amœnissimo & undecumque fertilissimo, aereque per quam salubri sita, ubi metu horum releviorum multi civium domorum suarum instaurationem & ampliationem negligunt. Atqui non modo publica ipsa utilitas, sed etiam publicus decor & favor * ædificiorum præfertur juribus privatorum, *l. 2. l. si quis post hanc. C. de ædific. privatis. l. ult. ff. ne quid in loco publico. l. gemma ad exhib. l. prætor ait. § hoc interdum. de oper. novi nuntiat.*

* Urbs Blesensis.

* Ædificiorum favor.

27. Ex quibus etiam dici posset quod attinet ad ipsam urbem & suburbia dumtaxat, si tamen dicta suburbia ampliari Reipublicæ expediat, præfatos dominos posse compelli ad patiendum redemptionem vel aliam justam, puta statæ annuæ pensionis commutationem dicti relevii cari pretii, & hoc favore publico & ne urbs deformetur ruinis, aut vilibus & parvis ædificiis & rarius habitetur, sed ut decoretur magnis & lautis ædificiis commodiùs & ampliùs frequentetur. Per text. in *l. si quis sepulchrum in princip.* ibi, *Præses etiam compellere debet justo pretio. de religio. & sump. funer.* ubi quis cogitur vendere non favore privati, sed favore religionis. Eidem favore libertatis, *l. 1.* ubi Bald. *C. de communi servo manumiss.* Idem favore Reipublicæ & ubicumque versatur utilitas publica. *l. 2. sunt qui putant, ne quid in loco publico. l. si hæreditas in fin. quemadmod. servit. amit. l. 2. C. in quibus caus. servi pro præmio libertat. accip. l. Cornel. ad Syllanianum. l. item si verberatum § 1. de rei vendic.* [illegible]

28. Et specialiter favore ædificiorum, *l. si ut proponis. C. de ædific. priva.* Nota. Guillielm. Cun. Albert. Floren. in *d. l. si quis sepulchrum in princip.* Fabia. de monte Sanct. Savini. in *tract. de emptio. & vendit. in 3. quæst. 19. fallentia 2.* Hinc decidit Oldrad. in *cons. 161. col. penult.* quod propter publicam utilitatem potest cogi dominus vendere fundum in quo erigantur furcæ patibulares. Idem ejus compilator Joann. Andr. *in additio. ad* Specul. *in rubrica de execut. sententiæ in fin. sequitur* Alexand. in *l. 2. in princip. solut. matrim.* Alde omnes scribentes in *l. 1. & l. 2. in princip. solut. matrim.* Imola in *cap. Apostolicæ in princ. de donat.* Cæpola in *tract. servi. urbano cap. ult.* Antho. Rubeus in *consil. 92.*

29. Facit quod pro pace vel alia publica utilitate potest princeps, castrum, fundum vel rem privati compensatione data auferre, *d. l. item si verberatum, & l. Lucius.* Imol. in *cap. qui in ecclesiarum*, ubi latè Canonistæ *de constitut. cap. ut nostra, de usu. & damno dato.* Andr. Isern. *cap. unico. quæ sint regalia collat. 19. in usibus feudo.* Bart. in *proœmio. ff. & in l. quæcumque ad fin. C. de fide instru. & jure hasta fisc. lib. 10.* Bald. *l. quicumque, col. ult. C. de servis fugit. in l. conventionum. C. de pact.* Angel. *l. bene a Zenone. C. de quadri. præscrip.* latè Alexand. *consil. 109. visis his. col. 1. lib. 3.* Jacobi in *tract. feudorum in ver. & adhærentibus in fin.* Alberic. Brun. *consil. 12. col. 30. versicul. 4. probatur.*

30. Non tamen intelligas quod dicta relevia cari pretii sint redimibilia vel commutabilia, nec quod domini censuales ad hoc cogi possint à suis censuariis, quibus nulla actio, nullum jus ad hoc competit antequam hoc legitimè decretum sit, ut consultus respondi. Seu quod ex prædictis elici possent justæ causæ quibus non singuli cives, sed ipsa universitas & decuriones urbis Blesensis supremo Principi nostro supplicare possent pro hujusmodi privilegio, causa cognita & inquisitione habita de necessitate & commodo Reipublicæ & congrua repensatione dominis facienda impetrando, quo impetrato & homologato tum demum condictio ex lege singulis competeret. *l. unica de condictio. ex l. ult. & infra § 94. ad fin.*

31. Redeundo ad appellationem *supra num. 12.* per hujus supremi Senatus * arestum prolatum die 12. Junii, anno 1535. ordinatio dictorum commissariorum à qua erat appellatum, fuit annullata, & eam emendando recepta oppositio appellantium super qua partes juridicialiter constitutæ sunt (vulgo in jure regulatæ) impensis in diffinitiva reservatis, & permissum dominis infirmatis prosequi prætensa relevia cari pretii, probare & verificare per omnem legitimum modum alium quam per consuetudinem & redactionem dictæ consuetudinis in hoc annullatam: & appellantibus, imò etiam singulis reservatæ defensiones in contrarium, ut anno 1518. per redactores consuetudinis Carnotensis contra abbatem Vindocinensem factum fuerat §. 49. Erraverant autem præfati commissarii: primo in hoc quod inter consuetudines: secundo in hoc quod non obstante discordia & tertii status appellatione, descripserant jura particularia dominorum, quæ non jure consuetudinario ab omnibus ejus conditionis debentur, sed solum a certis personis ad hoc specialiter & ex titulo vel causa particulari obligatis, quale est relevium cari pretii. Unde non debebat in libro consuetudinis scribi sed omitti: quamvis in proc. suo verbali narrare potuissent, quod communis & generalis consuetudo simplicium releviorum intelligeretur stare sine præjudicio releviorum cari pretii prætensorum a quibusdam censualibus dominis, exceptionumque & defensionum eorum à quibus prætenduntur.

* Arestum.

32. Prout in simili prudentissimè fecerunt compilatores hujus nostræ consuetudinis in publicatione hujus §. in quo apponebatur clausula exceptiva quorumdam locorum, ubi videlicet domini majora laudimia, & ut intellexi duplicia, videlicet ad ratam sextantis pretii prætendunt. Illam enim clausulam è libro consuetudinario eraserunt, ut patet in processu verbali in quo reservaverunt præfatis dominis actiones suas & eorum subditis seu emptoribus defensiones suas in contrarium. Et rectè, quia si aliquibus dominis graviora aut duplicia debeantur in hoc præsidatu, hoc est jure & titulo particulari, non autem jure communi, nec de consuetudine & jure communi Parisiensium, merito nullo modo debuit in hac consuetudine describi.

33. Ulteriùs quantum ad eos qui ex speciali pacto investituræ ad relevia cari pretii tenentur (prout quandoque constitit mihi & quibusdam adjudicavi) non est intelligendum quòd dicta relevia debeant absorbere proprietatem rei censuariæ vel eam reddere prorsus inutilem, nec debent excedere fructus & commodum quod ex re percipi potest, per notata in simili suprà §. 33. q. 38. *num. 112. & 113.* Unde si eodem anno decesserit censuarius, mox ejus filius, deinde nepos & plures successivè hæredes, non debent tot hujusmodi relevia exigi quot fuerint mortes, non solùm ne absorbeatur

proprietas, sed etiam ne in anno ultra reditus anni exigatur. Unde hoc casu pro mortibus omnium eodem anno contingentium quotquot sint, non poterit dominus ultra unum relevium exigere ab ultimo & supervivente hærede, & adhuc hujusmodi relevium sæpe duorum annorum fructus excedit vel æquat, per ea quæ scripsi in *tract. de commercio. & usu. quæst. 5. num.* 113. & sic multò minus potest exigere plura relevia pro mutationibus uno anno contingentibus, quam in feudo, *ut supra §. 33. quæst.* 38.

34. Redeundo ad text. nota quod ad sciendam quanta sint laudimia, * non computantur in pretio proxenetica, salaria notariorum, obsonia, & reliqui sumptus occasione contractus per emptorem facti: sed ad solum quod pretii nomine conventum fuit & numerandum venditori vel alii ad ejus commodum vel exonerationem, ut in simili dixi suprà §. 33. *quæ.* 2. & per arrestum in simili solemniter pronuntiatum ult. Janu. 1557. Nec obstat quod tanti res æstimatur, quanti emptori etiam ultra pretium in aliis sumptibus constat, quia laudimia non referuntur nec taxantur ad valorem vel æstimationem totalem rei, sed ad quantitatem pretii conventi dumtaxat, nisi in consuetudine Victriaca §. 49. quæ locum suum egredi non debet. Patet, quia si res partim donatur vel permutatur, partim venditur, nulla sunt laudimia nisi pro parte vendita: ergo non fit relatio ad valorem rei & multò minus ad alios sumptus. Nec est simile de retrahente, qui debet emptorem reddere indemnem, sed petens laudimia hoc respectu venit ad lucrum adventitium, & sic in dubio quod minus est, *apud Judæum §. Scio de leg. 1. l. semper in obscuris, de reg. juris.*

In laudimiis quæ non computentur.

35. Unde si fundus venditur pro centum cum pacto quod prædium venditoris libertatum sit à quadam servitute prædiali debita alteri prædio emptoris, non venit [illegible] æstimatio dictæ servitutis remissæ in rationem pretii ad æstimationem laudimiorum, sed deducitur. Et idem omnino in feudis. Quod autem supra §. 33. *in princ.* scripsi laudimia deberi solvi etiam de oneribus adjectis emptori quæ sunt pars pretii, debet sanè & propriè intelligi, videlicet quando illa onera æstimata præstantur in solutum partis pretii, vel quando consistunt in mobilibus, vel resolvuntur in pecuniam ab emptore venditori, vel alii ad commodum venditoris præstandam, vel numerandam, aut remittendam, puta creditori pecuniario venditoris debitori emptoris, vel quando sint alia onera quæ in pecuniam ad commodum venditoris resolvi solent, ut dictum est, *supra num* 23. *num.* 1. *num.* 51. Unde si servitus illa erat à venditore redimibilis invito emptore pro certo pretio, tunc censetur illam redemisse & in solutum partis pretii æstimationem sibi compensasse, & sic auget laudimia. Idem in similibus.

36. His autem quæ dixi *supra eodem num.* 11. *in fin.* non obstat quod contrarium sentire videtur Dom. Petrus Rat. in *consuet. Pictaviensi* [illegible] *de retract lignager.* §. 260. per quasdam rationes quæ non concludunt. Prima quod jura laudimiorum feudi Turonis siti dependent à Baronia feudo dominanti in Comitatu Pictaviæ sito, tanquam ex capite, quia fateor: sed respondeo quod non debetur ratione capitis: sed ratione feudi servientis, quod magis attendi debet, ut causa immediata quæ magis influit. Bald. *l. ex placito. C. de rerum permut.* Secunda quod accessorium naturam principalis sequitur, sed pariter respondeo quod principale propinquum & immediatum est ipsa res serviens, quæ debet attendi, & non res dominans. Tertio, quia laudimia feudalia consistunt in uno ex tribus ad electionem domini: igitur non sunt onus merè reale, quum ex electione personæ dependeant: sed imo dico quod sunt onus merè reale, quanquam non debeantur domino, nisi si, & prout acceptare & eligere voluerit. Faciunt quæ de hypotheca horum jurium dixi suprà §. [illegible] 2. *in fin.* Quartam addit ex Cardin. Zabarel. in *Clem.* 1. *de jur. patro.* quæ prorsus impertinens est, nec est vera in Decimis quæ possessiones respiciunt. Quintam addit ex not. in *l. exigere ff. de judiciis*, quæ prorsus impertinens est: tum ibi de debito momentaneo à contractu dependenti: sed hic agitur de jure perpetuo quod renascitur & jure consuetudinis debetur. Addit sextam, quæ esset pertinentior, quia hæc jura debent offerri non solum personæ domini: sed etiam in ipso loco dominanti, quem vassallus seu novus acquisitor tenetur adire: igitur inspicienda est consuetudo loci ubi ejusmodi oblatio debita est & fieri debet: *juxta not. in l.* 1. *C. de summa Trinit.* Respondeo quod hoc * procedere potest in his quæ respiciunt solemnitatem actus gerendi: non autem in his quæ decisionem vel meritum concernunt, ut not. in *d. l. & in cap.* 1. *extra de constitutio. & in cap. ut animarum, de constitutio in* 6. & sic standum nostræ sententiæ, quæ etiam confirmata fuit arresto supremi nostri Senatus, ut testatur dom. Joh. * Imbert. vir doctissimus in *enchirid. juris scripti, in ter. consuetudo.*

Consuetudo loci inspicitur in his quæ solemnitatem actus gerendi respiciunt, non autem in his quæ decisionem causæ respiciunt.

Johan. Imbert.

37. Confirmo, quia non debentur nec petuntur in vim contractus aut pacti investituræ, quia tunc solus tenor investituræ attendi deberet, ut latè per Franc. Curt. seniorem *cons.* 48. *col.* 7. *cons.* 49. *num.* 21. *cum seq.* sed petuntur in vim consuetudinis, ergo necessario in vim consuetudinis loci servientis, cum hæc jura sint onera realia ipsius fundi servientis, ut dixi suprà §. 1. *gl.* 5. *num.* 2. *&* 33. *n.* 156. & unaquæque consuetudo loco suo claudatur & hæc est ratio decisiva & resolutoria. Fortius probatur, quia si de consuetudine Pictaviensi vel loci dominantis, puta in Burgundia, Arvernia, vel Marchia siti, nulla jura utilia deberentur, nihilominus deberentur si feudum serviens situm esset in loco ubi de consuetudine debentur: ergo sola consuetudo loci servientis inspicitur an, & quanta, & qualia debeatur, *l. ult. ff. de jurisdict. omn. judic. Fa. l. an in totum. ibi, quæ in oppida. C. de ædif. privati. l. venditor. §. si constat. ibi, consuetudo in illis lapidicinis. ff. communia prædior.* Amplio, etiamsi dominus directus haberet jurisdictionem in loco serviente, etiam si ad se vel judices sui domicilii appellatio devolveretur: quia jurisdictio nihil habet commune cum dependentia feudali & juribus feudalibus, ut dixi suprà §. 1. *gloss.* 5. *num.* 45. & in annot. ad Philipp. Decium *consil.* 483. *num.* 9.

EPITOME §. LXXVII.

1. *Emptori etiam antequam solverit, & rem acceperit, statim currit tempus notificandi.*
2. *Computato die venditionis, nec locus purgationi moræ.*
3. *Pœna non habet locum nisi in casu scripto.*
4. *Liberatio facta in uno non trahitur ad aliud.* 5.
6. *Exemptus à laudimiis etiam personaliter & semel tantum, etiam à mulcta exemptus est.*

---

* §. LXXVII.

*Olim 54

POUR ventes recelées & non notifiées au seigneur censier dedans la huictaine de l'acquisition il y a soixante sols parisis d'amende audit seigneur.

Hic articulus nova consuetudine ita mutatus est.

POUR ventes recelées & non notifiées au seigneur censier dedans vingt jours de l'acquisition, est deû un escu, & un quart d'escu d'amende au seigneur censier.

1. NOTA quod emptor rei censualis statim etiam ante traditionem fundi & numerationem pretii tenetur id notificare domino censuali, & statim conveniri potest ad afferendum & exhibendum literas acquisitionis juxta notata suprà §. 73. & si per octo dies a die contractus perfecti hoc implere distulerit, incidit in mulctam de qua textus. Et est gravior & etiam frequentior mulcta quæ in hoc Regno crebriùs in istis usitatur. Blesis autem §. 118. non est nisi quinque solidorum Turonensium mulcta post octavuum diem, & sexaginta solidorum Turonensium demum post annum acquisitionis non notificatæ. Et ferè simile est Cenomanis. §. 71. Andibus §. 154.

2. Et hi octo dies sunt continui, & in illis computatur dies venditionis puræ, per notata suprà §. 7. *num.* 4. Unde si venditio facta sit Cal. Septembris lapsa die octava ejusdem mensis, commissa erit hæc mulcta & domino acquisita:* nec proderit illico purgare moram, & plenè notificare postridie, videlicet nona die Septembris: quia sic est certa dies & pœna, *l. magnam. C. de contra. & commit. stipul. l. Celsus, in princip. de arbit. l. trajectitia. §. de illo. de actio. & obligat.* Tamen domini etiam Ecclesiastici & eorum procuratores generales non solent hæc exigere ad vivum: nisi in fraudatores aut malè meritos, aut diu frustrantes: esset enim durum & odiosum.

* Mora quando purgari non possit.

3. Nota etiam quòd hæc mulcta non habet locum

nisi in contractu venditionis aut in venditione recidente, *ut supra* § 33. *num.* 2. Unde si quis ex vera permutatione, donatione aut aliàs quam per emptionem acquisierit: & per multos annos distulerit notificare, nullam mulctam debet: quia non est verum occultata esse laudimia quæ non sunt, & hoc in terminis hujus & similis consuetudinis. In locis autem in quibus etiam alias vel ex permutatione debentur, standum consuetudini loci: tamen si consuetudo imponens mulctam loquatur tantum de emptore, ut consuetudo Blesensis §. 118. non debet extendi ad permutantes, etiam in casu in quo debent laudimia, ut in eadem consuetudine §. 119. licet sit eadem pœnæ ratio, quia satis est quod in hunc casum pœna statuta non est, *l. at si quis.* §. *& generaliter, de religio. & sumpt. fun.* qui est text. ad hoc singularis secundum Bald. in *cons.* 15. *ad evidentiam, in fin. lib.* 1. adde *gloss. penult.* & Doctores in *cap. ult. de jur. patro.*

* Exempti à laudimiis.

4. Sed quid de * exemptis privilegio aut speciali pacto à solutione laudimiorum? Et videtur distinguendum: Aut res est exempta, aut persona. Primo casu locum non esse mulctæ, secundo sic. Ratio in promptu est, quia quando res perpetuo exempta est, tunc radicitus sublata est servitus laudimiorum & consequenter quicquid ab illa dependet, secus quando res remanet serva & huic oneri obstricta, ut priùs: sed persona speciali beneficio ab horum solutione liberatur, ut in Secretariis Christianissimi Regis nostri quando census ei debetur, vel si cui dominus concesserit usque ad certam quantitatem vel quantum voluerit acquirere in territorio suo, remittendo eidem ex tunc prout ex tunc laudimia: quia liberatio facta in uno capitulo non trahitur ad aliud, *l. si domus. de servit. urba. prædio.*

5. Unde cùm res semper maneat obnoxia & ad laudimia & ad hanc mulctam & omnem conditionem censualem, liberatio concessa personæ in laudimiis non videtur extendi ad obligationem exhibendi literas acquisitionis infrà octavam sub pœna mulctæ consuetæ, nisi etiam hoc expressim adjectum fuerit, præsertim cùm privilegium vel concessio satis multumque operetur in simplici laudimiorum remissione, absque eo quod notificatio acquisitionis & mulcta sint remissa. *cap. in his. & ibi gloss. ultim.* & Doctores *cap. porro de privileg.* Philipp. Decius in *cap. cum ordinem super gloss.* 1. *de rescript. & in l* 1. *in fin. C. de secund. nupt.* Parvula hæc quæstio multas chartas disputando absumere posset.

6. Ideo breviter dico etiam hoc secundo casu hujusmodi mulctam censeri remissam: non tamen intelligo quin illi exempti debeant exhibere literas acquisitionis, & ad hoc cogi possint juxta notata suprà §. 1. Sed quod in hanc mulctam (quæ vera est pœna celatorum laudimiorum) non incidunt propter omissam vel dilatam acquisitionis notificationem: quia eo ipso quòd à laudimiis liberati sunt, etiam ab hac mulcta, quæ est pœna illis accessoria, liberati censentur. *l. cum principalis in princip. de reg. jur. Fac. gloss. in l. si patronus.* §. *patronum in ver. Faviana, si quid in fraudem patro.* Jas. in *l. si ita stipulatus.* §. *Chrisogonus. col.* 14. *de verbor. obligat.* Et hoc indubitatum hoc casu in quo liberatio obligationem præcedit. Idem dico si subsequatur, sed ante pœnam commissam: puta si postridie venditionis dominus emptori remiserit quæcumque laudimia debere posset: tunc enim quantumcumque emptor distulerit exhibere literas acquisitionis, non incidit in hanc mulctam, quia nulla occultatio, nulla mora est laudimiorum quæ non debentur, *l. nulla de reg. jur.* Bart. in *l. si pœna de nego. gestis,* Alexand. *cons.* 132. *lib.* 7.

* De pœna commissa legali & conventionali.

7. Juxta hæc quæritur primo, quid si post pœnam * commissam? Huc plures versantur juris apices, si quis velit excutere pro affirmativa quæ habentur in *l. centum Capua l. ult. in fin. de eo quod cer. loco in lib.* 4. *C. depos. & in l. Celsus responso primo. de arbitr.* Et in *l.* 2. *in princip. si quis cautio.* Et contrà pro negativa quæ notantur in *l. si pro fur. in princip. de condict. furt.* Et quæ quidam distingunt inter pœnam legalem & conventionalem. Sed ne in lenticula unguentum, breviter resolvendo dico. Primò inspiciendum quid actum sit. Quòd si non appareat, eo ipso quod laudimia sunt simpliciter remissa etiam ex intervallo post pœnam commissam, illam quoque videri remissam, maximè si fiat ex causa donationis. Ad hoc pulchrè Pet. Anch. *consil.* 145. *si dicta positio.* Ludov. Roman. *consil.* 449. *inquiritur.* Idem si remissio simplex sit ex causa onerosa. Idem per simplicem apocham laudimiorum ex causa solutionis sine reservatione aut protestatione mulctæ. Et ita utimur in istis modicis: sed in gravi pœna conventionali non æquè expeditum esset, ut loco suo dicam.

8. Et quod dixi * mulctam censeri remissam, intellige in domino sciente illam esse commissam. Secus quocumque modo (præter ignorantiam juris) putaret non deberi, etiam sine dolo & facto emptoris, *l. nihil tam consensui de reg. jur. l. mater de inoffic. testam.* Jas. *l. ult.* §. *penult. de condict. in debi. in l. nec is.* §. 1. *not.* 5. *de acquirend. vel amitt. heredit.* Philipp. Decius. *cons.* 350. *num* 11. *ubi in annot. dixi,* non enim nudo officio judicis, *ut in l.* 4. *C. deposit.* sed & jure actionis condictione ex lege, vel actione ex contractu concessionis censuariæ debetur: data autem qualibet probabili occasione ignorandi, stabitur declarationi domini, *l. Mævius. de nego. gest.* Bart. *l. non solum* §. *morte, col.* 5. *de oper. not. nuncia.* Secus de improbabili errore consuetudinis, hoc est in carentia juris: quia hæc mulcta magis lucro quam damno accedit, per regulam quam tradit Bart. in *Mævius* §. *duobus, col. penult. de leg.* 2. Bald. in *l. nec damnosam. C. de prec. impera. offer.* Alex. *l. cum mulier. col.* 2. *in fin. sol. matrim.* & text. in *l. apud Celsum.* §. *authoris, juncta gloss. in ver. noxa de excep. doli.* Philipp. Decius in *l. in eo quòd num.* 5. *ubi in annot. dixi de reg. jur.* Et sic in his non prodest error juris, *l. error facti. de juris & facti ignoran.*

* Mulcta remissa quando intelligatur.

9. Secundo quæro, quid si dominus sciat * contractum? Et videtur non esse locus huic §. Primò per *l.* 1. *in fin. de actio empt.* cum similibus: ubi scienti nec rei persecutoria quidem evictio debetur, nec remedium Ædilitii edicti, quamvis aliter nec qualitas nec vitium rei notificata sint, & tamen ibi certat de damno. Igitur multò fortiùs hic ubi de lucro, *ut suprà eadem num.* 8. cui multò minùs favetur quàm repetitioni damni. *l. non debet* §. 1. *de regul. jur. l. ult C. de codicil. l. ult.* §. *licentia. C. de jur. deliber. l. Proculus, in fin. de damno infect.* Secundò, quia dispositio hujus textus expressè fundatur in occultatione, sed ipsi scienti non potest esse occultum: ergo quomodocumque infrà octavum diem resciverit dominus, cessat hic textus qui manifestè præsupponit & requirit per octo continuos dies contractum celari, antequam huic mulctæ locus sit. Facit quod ut statuto locus sit, debent omnia verba cùm effectu convenire & verificari. Gloss. & doctores in *l. mancipia. C. de serv. fugitivis, & not. supra* §. 20. *gloss.* 3. *num.* 5. *in fin.* Tertio, quia hic nedum de lucro, sed de mera pœna agitur, ad quam vitandam assumitur interpretatio tanquam favorabilis & benignior, *l. in pœnis. ff. de pœnis l. factum* §. *in pœnali, de regul. jur.* Cùm igitur dominus habuerit notitiam & facultatem promptè consequendi juris in cujus defectum insligitur hæc pœna, non videtur quòd possit exigere pœnam. Quartò, per notata suprà §. 20. *gloss.* 11. *num.* 5. & 6. quia hic notificatio non requiritur ad aliud quam ad simplicem scientiam domini, saltem quantum est ex parte notificantis: non enim postulat aliquid sibi fieri vel non fieri, igitur sufficit simplex scientia, maximè cùm ad solam pœnam vitandam, non autem ad aliquid acquirendum vel aliquem effectum de novo obtinendum agatur.

* Sciente domino utrum notificare debeat emptor.

10. Quibus non obstantibus dico quòd si emptor

neque per se, neque per alium verbo aut scripto dominum certiorem fecerit emptionis suæ infra tempus hic præfixum, commissa est hæc mulcta, quamvis dominus infrà idem tempus per revelationem fortè venditoris aut testium aut alterius ab emptore & alio medio quam per emptorem ad hoc ordinato etiam plenè resciverit. Et moveor duplici ratione. Prima, quia emptor quantum in se fuit dominum celavit: Et quamvis etiam nihil fecerit nec curaverit ad impediendum quominus deveniret in notitiam domini, satis est quòd non curavit id pervenire in ejus notitiam, cùm ad hoc esset directè obligatus per hanc consuetudinem, suprà §. 73. & in hoc §. unde succedit appositissimus textus in *l. in illa stipulatione, de verbor. obligat.* quod etiamsi verba obligationis essent obliqua & negativè concepta, adhuc non sufficit abstinere à malo, nisi fiat quod bonum est. Sed hic nedum tenetur ad studiosè non occultandum: sed etiam ad officiosè & diligenter notificandum.

11. Unde si cessat facere id ad quod scit se teneri, censetur in dolo, *l. si procuratorem §. dolum autem, l. dolus est ff. manda. l. dolo. ff. ad leg. Falci.* Sed certè, ut inquit gloss. in *d. l. domus*, d. leges loquuntur per fictionem: & non est in dolo, nisi studiosè & malitiosè celando, aliàs simplex est culpa & negligentia.

12. Nec etiam in hac pecuniaria & modica mulcta dolus requiritur, sed sufficit simplex culpa aut negligentia, per ea quæ tradit Bart. in *l. 1. §. non autem, si quis testam. liber esse jussus fuer.* Angel. *l. 1. ff. de legibus.* Bald. in *l. in actionibus. in princip. de in litem jurand. in l. pignus, col. fin. C. de pign. actio. in l. 3. in fin. per illum text.* & ibi latè Alexand. Jas. *ne quis eum qui in jus vocat, vi eximat,* Philipp. Decius in *l. cognoscentes, lect. 1. col. 5 num. 10. de constit.* Sed jam in exigua quæstione nimis efferor velut parvo pedi magnum assuens calceum.

13. Secunda ratio, quia ista notificatio est quædam recognitio & agnitio superioris & cujusdam honoris & reverentiæ exhibitio erga dominum directum, ad quod faciunt notata Bald. in *l. eadem in princ. C. de locato & supra §. 73. gloss. 3. num. 6. & 7.* Unde non sufficit quod dominus fortuito aut undecumque etiam plenè sciat, sed per emptorem aut alium ex ejus parte velut honoris causa salutari & certificari debet. Et sic concludo, quod emptor qui quantum in se est, celat emptionem domino, vel per octiduum negligit literas contractus ei exhibere, aut saltem ei notificare quid emerit & quantum laudimiorum nomine debeat, cadit in hanc mulctam, etiamsi dominus alias totum integrè sciat, fortè per notarios, testes vel alios non missos ab emptore vel non revelantes pro eo: quia si notificassent nomine emptoris, eorum factum ratum habere posset etiam post tempus notificandi lapsum, quia ratificans certat de damno vitando, adversarius autem de lucro, quo casu non procedit regula *l. bonorum in princ. & l. ult. §. 1. rem rat. haberi.* ut novè probavi in novis intellectibus quò remitto.

14. Et ad plenam mentem & vim hujus §. Adverte quod omnis novus acquisitor statim personaliter obligatur domino directo quam primum commodè potest literas acquisitionis exhibere, & si quid in illis desit quod intersit domini, bona fide notificare, vel si desint literæ plenè, illum instruere. Et ad hoc conveniri potest condictione ex *l. ultim. §. 73. diximus & supra §. 20. gloss. ultim. in princ.* Quod si inde quædam sunt solvenda domino, tenetur etiam non interpellatus, ut hic. Nec obstat §. 82. *infrà eodem* quia longè alium habet sensum quàm nuda & brevia ejus verba imperitis harum rerum & nostrarum consuetudinum pertendunt, ut ibi dicam. Moram ergo incurrit etiam sine hominis interpellatione. Facit appositissimè textus in *l. rectissimè in fin. ibi qui non ultra instruxit authorem. ff. de liberali causa.* cujus verbi energia est, non ignorantem, ut discipulum docere, sed etiam scientem, ut nautam vel militem instruere, teste Laurentio Valla lib. 5. *elegantia cap. 2.* Tamen in redactione hujus consuetudinis mulcta non est scripta nisi in casum debitorum laudimiorum & celatorum nec notificatorum per emptorem, *ut suprà eodem num. 3.*

15. Quanquam ergo non exhibuerit literas nec infrà octiduum: quod etiam non semper non semper est facile propter impedimenta notariorum & negotia sæpe occurrentia, ubi majus versatur periculum quàm in evitatione huius mulctæ, quæ videtur esse partim ratio qua amplissimi & prudentissimi illi, Christophorus Thuanus præses, Christophorus Harlæus & Bartholomæus Fayus studiosorum amantissimus, supremæ classis Curiæ Franciæ Senatores in redactione recenti consuetudinum Senonensium, omnium ordinum consensu vetus octiduum à majori parte consuetudinum Regni introductum ad quindecim dies reduxerint.

16. Quanquam etiam infrà idem tempus non plenè instruxerit dominum: tamen ad hanc mulctam vitandam satis est, si quantum debeat laudimiorum domino notificaverit, non ergo sufficit denuntiare se aliquid emisse & debere laudimia: sed notificandum quid emerit, & quantum laudimiorum debeat. Cùm enim hoc sit de facto suo, non verè nec bona fide notificat, si qualitates & circumstantias ad notitiam requisitas & pertinentes omittit. Faciunt notata supra §. 20. *gloss. penult. in princ.*

17. Sunt autem in hac materia duo principales termini, videlicet, * *payer*, de quo in §. sequenti & * *deprier*, de quo hîc. Prior terminus est ipsa solutio & satisfactio quæ continet literarum si quæ sint exhibitionem, laudimiorum & unius solidi Parisiensis solutionem, *ut suprà §. 73. & infrà §. 78.* Posterior terminus est subsidiarius ad tempus & vitandæ mulctæ causæ. Rogat enim novus acquisitor dominum directum, ut pro tali acquisitione cujus ergo tantum laudimiorum debet, tantisper sustineat: quoad rebus compositis ei commodè satisfacere queat. Et hæc notificatio prodest utrique: tum domino cujus etiam tempore scire interest ne jura sua oblivione depereant: tum emptori ne in hanc pœnam incidat quæ sub hac & simili consuetudine soli emptori imminet. Cæterum quamvis preces non adhibeat, tamen eo ipso quòd congruè, ut dixi, notificat, satis inest deprecatio, agnitio & honorificatio domini. Si quis ergo mittit deprecatum non expresso qua de re, nec quantum debeat laudimiorum, nihil agit nisi dominus pro deprecato vel notificato habuerit, gratiam faciendo diligenti notificatori, ut sæpe fit.

* Payer.
* Depriers.

18. Quòd si de alio prædio vel de minori summa denuntiaverit, pœnam non evitat, nisi in modico erraverit: ut in modico non nocet & error præsumitur, *l. quamvis*, & ibi Bald. *de conditio. & demonstr.* Bald. in *l. pro hereditariis. col. 2. C. de hæredit. actio.* Item nisi sit alia justa causa, ut si emit bona alicujus in genere vel hæreditatem, aut ejus quotam, in qua sunt quædam censualia prædia: tunc enim sufficit notificatio vel deprecatio in genere, non specificando aliter quid emerit, nec quantum laudimiorum debeat: alioquin nullo modo notificando vel deprecando pœnam hanc in curreret cùm venditio sit pura.

19. Quædam autem consuetudines (sed paucæ) dant 40. dies ut * Sylvanectensis §. 146. & 249. ubi quamvis consuetudo plura copulativè complectatur, tamen in effectu non infligit mulctam nisi duobus casibus. Primus, quando emptor nec denunciavit quidem laudimia debita, ut patet in fine dicti §. ibi, *pour lesdites ventes forcellées*, id est pro laudimiis occultatis, præpositio enim, *pro*, causam finalem designat, *ut suprà §. 73. gloss. 3. num. 9.* dixi etiam in annot. ad Philipp. Decium *consil. 46. num. 1.* Ergo si non celavit, sed congruè notificavit, non cadit in mulctam, etiam si per 40. dies non solverit. Secundus, quando sine investitura vel licentia domini possessionem ingressus est, *d. §. 249.*

* Consuetudo Sylvanectensis.

* Aurelianensis.

20. Consuetudo verò * Aurelianensis §. 108. & de Lorriz, *tit.* 2. §. 7. in casum venditionis per publicas subhastationes hanc mulctam abrogant, nisi res adjudicetur tanquam censualis sive ad onus census certi domini directi in decreto nominati, quo casu dant inducias 40. dierum ad solvendum vel deprecandum laudimia, aliàs huic mulctæ locus sit, nisi quòd ibi non sunt 60. solidi Parisienses, sed Turonenses: quia dictæ consuetudines Aurelianensis §. 108. & de Lorriz, *tit.* 2. §. 5. non loquuntur in hoc de Parisiensibus, sed de solidis simpliciter & in genere, & sic de Turonensibus tanquam minoribus intelliguntur, *l. nummis de legat.* 3. quamvis in eisdem titulis sæpè loquantur de denariis Parisiensibus, quam qualitatem in aliis expressissent si voluissent, *l. unica* §. *si verò.* C. *de cad. tol. cap. ad audientiam. de Decimis.*

*Decretum judicis à publicis subhastationibus differt.

21. Secus quando aliàs authoritate & decreto judicis res venditur * citra publicas subhastationes, ut quando alienationi rei minoris vel civitatis vel Ecclesiæ decretum judicis interponitur, quia tunc idem juris est quòd in venditionibus privatorum. Et Dom. Pyrrhus Anglebermeus, praxis, & consuetudinum imperitia, malè in *dicta consuetud.* Aurelianensi §. 108. vertit judicis decreto, pro publicis actionum subhastationibus. Et manifesta est ratio differentiæ, quia in simplici decreto confirmatorio, emptor priùs gessit negotium cum privato venditore.

22. Imò ab illo solo emit, judice tantum confirmante contractum ab aliis factum, & sic judex ibi nihil dat, *l. & quia de jurisd. omn. jud.* nec tenetur emptor periculo personæ & carceris pretium solvere, nec fortius astringitur quam emens à quolibet privato: quare non debet plus favoris habere, sed scire quo cum, & qua de re contraxit *l. qui cum alio de reg. jur.* Sed in publicis subhastationibus * emptor cum solo judice negotium publicè gerit, ab illo solo emit, & rectà personæ suæ pignoratione vel carceribus cogi potest pretium solvere, ut dicemus *supra tit.* 17. & sic plus favoris meretur. Tum in illis publicis & solemnibus auctionibus, emptor nunquam est certus nisi ultimo instanti, quia semper interim excludi potest à quovis vel tantillum plus offerente: & sic non debet priùs esse solicitus: & sic consuetudines illæ sunt in hoc multum rationabiles: & dummodo fundus sit sub eis situs, locum habent ubicumque fiat processus & decretum subhastationum, ut sæpè coram præfectis libellorum supplicum palatii, vel in ipso Senatu: ut de solemnitatibus retractus dixi *infra* §. 177. decisionem enim concernunt: Tamen ubi consuetudo hunc casum non excipit ut hic, etiam auctionarius licitator jure aliorum communi utitur: itaque vigilare debet *d. l. qui cum alio. de regul. juris.*

* Subhastatio.

23. Nunc quod dixi *suprà numero* 10. etiam domino scienti notificandum, limito si præsens fuerit in ipso contractu, sive tanquam testis, sive tanquam alterutrius fidejussor, sive ut mediator, vel sive ut notarius vel scriba, vel aliàs interessens. Nec obstat quòd nihilominus obligatur emptor ei literas exhibere & tunc solvere: quia cùm ex forma contractus certum sit eum omnia perscrutasse & scivisse, non possunt censeri laudimia ei occultata, & sic cessat causa finalis mulctæ, saltem adest justa causa excusandi ab hujusmodi pœna, & existimandi verba pœnalia consuetudinis de tacitis & occultatis laudimiis cessare, & consequenter dispositionem pœnalem. quod etiam proclive est interpretari, *l. in pœnis. ff. de pœnis.*

24. Et hoc dummodo tunc esset censualis dominus, secus si postea factus sit, utpote quia successit in locum ejus cui mulcta sub ea conditione vel die debebatur; & sic ejus jure utetur. Et contrà si interim dominus ille moritur vel cedit, non est ad hanc mulctam vitandam necesse ejus successori notificare, quia satis est semel notificatum vel pro notificato habitum, quantum ad evitandum hanc mulctam, nec ex persona successoris debet deterior fieri conditio obligationis, *l.* 2. §. *ex his, de verbor. obligat. l. cui fundus, de cond. & demonstrat. l. Prætoria* §. *incertum, de prætor. stipulat.* etiam ex accidenti, ut est bonus text. in *l.* 1. §. *quamvis autem, si quid in fraudem patro.*

*Notificatio an ad personam, an ad domicilium facienda sit.

25. Tertiò quæro utrum hæc notificatio vel deprecatio facienda sit ad * personam vel domicilium domini directi? Videtur facienda in loco, quo census solvi solet & debet, sed non est ita, nisi dominus ibi domicilium vel administratores ad ista deputatos habeat: Cæteroquin domicilium adeundum est, dum tamen sit in eadem provincia, juxta notata Bart. in *l. item illa. de constit. pecunia.* id est sub eodem judice præsidali, juxta notata Fab. *instit. de usucapio. in princip. & quæ scripsi infra* §. 66. Adhuc dummodo domicilium non sit tam remotum quin commodè infrà biduum adiri possit, ne major sumptus ad hanc pœnam vitandam exigatur quam sit ipsa pœna, quod esset absurdum, *l. Mediterranea.* C. *de annon. & tribut. lib.* 10. Adhuc si vel in transitu domino vel inopinatè invento vel suo procuratori notificatum sit, satis est ad hanc pœnam evitandam: & ita utimur, sine præjudicio exhibitionis tempore & loco congruis faciendæ. In locis autem ubi consuetudines volunt absente domino & suis in cœtu parochiæ vel apud acta judicis ordinarii loci notificandum, servandæ sunt: aliàs cessat pœna, cum non sit cui commodè infrà tam breve tempus denuncietur, *l. pecunia fœnebris, in fine de usur.*

26. Item, si sine fraude ad hoc exquisita venditio facta sit in loco valde remoto, non incipit currere tempus hujus notificationis nisi postquam emptor ad locum ubi res sita est, vel ad domicilium domini pervenire vel mittere commodè potuerit, locorum, tempestatis & omnium fortuitorum casuum impedimentis deductis, juxta *l.* 2. §. 2. & 3. *si quis cautio.* per locum à fortiori, propter quem etiam vadimonium publicum deseratur vel diffindatur. Non enim debent culpari censuarii si locis remotis & ubicumque indigent contrahant, nec debet necessitas commercii & usus rerum arctari. Si tamen utroque præsente censuarius usque ad penultimum diem octiduì negligens fuit, non excusabitur repentino impedimento ultima vel penultima die superveniente, per textum in *l. qui commeatus, de re milita. in l.* 2. §. *quod diximus.* & ibi Bart. Paul. Alexand. Jas. *si quis cautio.* & quæ dixi in annot. ad Alexand. *consil.* 49. *num.* 5. *lib.* 2. & ad Philipp. Decium *consil.* 454. *num.* 6.

*Notificare utrum debeant minores.

27. Tertiò quæro quid si tutor vel curator pupilli vel minoris emerit? Responde idem, quia hæc consuetudo etiam * minores & omnes indifferenter ligat, per notata *supra in proœmio gloss.* 1. & §. 13. *gloss.* 2. *num.* 3. & *infra* §. 173. Sed ipse tutor nomine suo hanc mulctam solvere tenebitur: saltem non poterit in rationibus imputare, per *l. non est ignotum.* C. *de administr. tuto.* Et hoc nisi appareat tutorem vacare levi culpa vel aliis gravioribus pupilli negotiis tunc fuisse præpeditum, ut nec procuratorem mittere vacaverit. Idem dico de procuratore qui ex quo habebat mandatum emendi, habebat etiam mandatum dominis notificandi & omnia alia connexa & dependentia faciendi, maximè quæ sunt de consuetudine regionis vulgata *l. vel universorum, & bonus text.* in *l. si pignore* §. *ultim. de pign. actio.* Ludov. Roman. *consil.* 94. *visis his, col. ult.* Jas. *l. certi condictio.* §. *si nummos, num.* 22. *si cert. pet. l. si mora. col.* 1. *solut. matrim.* Feli. *cap.* 1. *col.* 8. *ut lite non contest.* Et sic si non sit notificatum tenebitur emptor salvo recursu contra procuratorem, nisi subita mors procuratoris vel tutoris vel etiam ipsius principalis emptoris intervenerit, quo non est majus nec justius impedimentum.

*Notificare utrum debeat secundus emptor.

28. Sed quid si * emptor alii vendiderit? Certum est quod ultimus emptor ultra jura quæ personaliter debet, ex persona sua tenetur hypothecariè solvere laudimia authoris, & potest justè dominus recusare

investituram

investituram nisi ea solvat, cessis (quales sunt) actionibus domini contra authorem, juxta not. in *l. Modestinus, de solut. l. in creditore. de evictio.* non enim personali actione conveniri potest ad laudimia prædecessorum. Sed quid in mulcta à prædecessore debita? Respondeo idem, quia etiam pro mulcta (quoniam inter onera investituræ continetur) obligatum est utile dominium censuarii, juxta not. *suprà §. 74. gloss. 2.*

*Notificatio utrum facienda, si contractus sit nullus.

29. Quarto quæro, quid si contractus sit nullus * aut retro annulletur? Et videtur nullam esse aut annullari mulctam, prout & laudimiorum obligatio quæ est principalis, nulla est aut annullatur, juxta not. suprà § 53. *quæst.* 3. & 4 *§. per tot. l. cum principalis, de reg. juris.* Tamen distinguendum puto. Aut ab initio contractus est nullus, & sic laudimiorum obligatio nulla est aut invalida, & tunc cessat accessoria obligatio mulctæ, cùm etiam deficiant verba hujus §. nec verum sit dicere celata laudimia quæ non sunt nec fuerunt: Aut verò contractus & consequenter obligatio ab initio valuit & tenuit, sed ex postfacto retrò annullatus est & ad non causam redit, & tunc idem si ante mulctam commissam: sed si post mulctam tempore medio acquisitam domino, resolvatur contractus, etiamsi ex pacto adjectionis in diem vel legis commissoriæ, & multò magis si voluntario distractu, mulcta tamen non annullatur, nec ad non causam redit, quia jam per se subsistit & jure actionis, vigore hujus §. debetur: & non fundatur in contractu nec in laudimiis, nec ampliùs ab illis dependet, post quam semel acquisita fuit, sed fundatur in culpa vel negligentia semel commissa, quæ non potest redire ad non causam respectu ipsius domini.

30. Sic in simili qui ob contumaciam vel aliam incidentem temeritatem condemnatus fuit in expensis, illas non repetit nec ab illis liberatur quantumcumque obtineat in causa principali. Joan. Andr. Collecta. Panor. in *cap. calumniam extrà de pœnis.* Cynus & alii in *l. properandum §. sin autem. C. de judiciis*: secus si partes re integra mutuo discedant, vel aliàs contractus resolvatur infrà octo dies, & sic antequam hæc mulcta commissa & acquisita sit domino, quia tunc ampliùs committi nequit.

31. Sed pone mulctam esse commissam, partes autem voluntariè cupiunt recedere à contractu, utrum possint in præjudicium laudimiorum? Videtur quod non, ex quod mulcta jam est acquisita domino, & sic res non est integra respectu domini: quo non obstante dico quod re aliàs (juxta alia quæ in §. seq. dicemus) integra, liberè discedere possunt sine onere laudimiorum: quia cum per commissionem pœnæ nihil sit gestum cum domino (est enim obligatio merè legalis) non desinit propter hoc res esse integra respectu contractus reique non traditæ & laudimiorum, à quibus mulcta semel commissa amplius non dependet, & remanebit domino debita per emptorem non obstante distractu. Et sic est casus in quo debetur mulcta, sed non laudimia, scilicet ex postfacto, quod non est inconveniens, quia satis est quod tempore mulctæ debebantur & occultata per id tempus fuerunt.

32. Sed quid si dominus nolit contentari hac modica mulcta, sed velit petere quanti sua interest venditionem non fuisse statim notificatam, saltem infrà octo dies, & velit etiam probare emptorem nedum neglexisse, sed etiam studiosè celasse contractum? Et breviter puto illum non esse admissibilem, sed contentari debere pœnis legibus comprehensis, *l. si ita stipulatus de verbor. obligat.* Tum non est bonum liberam contrahentium voluntatem coarctare commerciumque difficile nimis & onerosum reddere.

*Notificatio utrum facienda, si emptio conditionalis sit.

33. Quinto quæro, quid si venditio est * conditionalis? Respondeo sive sit conditio ex parte venditoris, sive ex parte emptoris, sive utriusque, aut extrinsecus sive tacita sive expressa, non refert, dummodo talis sit, ut obligationem suspendat: quia tandiu non cedit, sed pendet dies obligationis laudimiorum, quamdiu contractus ipse est conditionalis & obligatio potest fore vel non fore, *l. cedere diem de verb. signif.* non possunt enim occultari laudimia quæ non debentur. Consuetudo enim non loquitur de futuris, sed de præsentibus & jam debitis. Quòd si dies cedat, quamdiu emptor ignorat non incipiunt octo dies hujus notificationis currere, per not. *suprà eodem num.* 23. Quòd si contrahentes non expectato conditionis eventu exequantur, statim laudimiis & huic §. locus est, ut in simili suprà §. 20. *gloss.* 1. *num.* 19 *gloss.* 5. *num.* 23.

34. Quid si venditio est in diem? Hic latus est disserendi campus, cùm possit esse in diem respectu venditoris vel respectu emptoris vel utriusque, & in diem certam vel incertam, *ut suprà* §. 20 *gloss.* 3. *col. ult. gloss.* 5. *num.* 9. Breviter ne parvo pedi magnus assuetur calceus: dico quòd quamprimum cessit dies, etiamsi non venerit, fundata est intentio domini directi, ad petendum exhibitionem contractus & jure dominicali retrahendum, tam in feudo quam in censu, ubi consuetudo domino censuali jus retractus dat, quia verum est dicere rem esse certo pretio venditam & pretium deberi, ergo sibi exhiberi, & sub eisdem oneribus retrahere potest. Sed quantum ad hanc mulctam laudimiorum occultatorum, benigniùs non currere tempus pendente vera dilatione quam emptor ex forma ejusdem contractus sine fraude habet: quia tantisper cogi non potest laudimia solvere; ut dicemus §. *seq. gloss.* 1. *num.* 39. & sic nedum propriè & strictè (ut in pœnis accipi debet) dicitur debitor *l. creditores, l. creditor autem, l. debitor. de verb. significat. l. vel obligatus §. obligatum accipere, de libera cau.* nec è diverso creditor *per d. leges & l. si cum, de actio. & oblig.* Et quatenus contractus ex sui forma non habeat executionem, consequens est, ut nec interim jura dominicalia quæ ex eodem contractu oriuntur, habeant executionem.

35. Ultimo quæro quid si * mulcta laudimium excedat, puta prædiolum triginta sex libris Turonensibus vænit, laudimia sunt tres libræ Turonenses, emptor notificare neglexit: An debeat sexaginta solidos Parisienses nomine mulctæ ut hic. Dico quòd non, sed Turonenses tantùm: quia pœna non debet excedere principale, *l. unica, ubi dixi in extricatione Labyrinthi. C. de sent. quæ pro eo quod interest proferuntur.* Et semper in dubio intelligitur, ut cum suo simplo nunquam duplum excedat. Dixi in *d. l. unica. quæst.* 10. *num.* 179. *cum seq.* simplum autem seu principale hîc sunt laudimia domino debita. Facit quod diximus suprà §. 33. *quæst.* 38. relevia eodem anno contingentia non debere excedere reditus unius anni, ut etiam apertè volunt consuetud. Turonensis. *tit. des rachapts & ventes* §. 6. Pictaviensis §. 134. 165. Sylvanectensis §. 264.

*Mulcta excedens pretium rei an solvenda.

36. Rursus, nota quòd si sint plures emptores ejusdem fundi, & unus notificavit infrà octiduum, liberat omnes à mulcta, etiamsi non expresserit se notificare nomine omnium, & etiamsi nullum habeat ab eis mandatum. *Facit l.* 1. & 2. *C. de consort. ejusdem*, & pariter si plurium hæredum unus notificaverit. Sed quid si notificans expressè dixerit se pro sua tantum parte notificare? Videtur limitata causa limitatum parere effectum. Vulgata *l. in agris, de acquir. rer. domi.* Sed verius est omnibus ad vitandam hanc pœnam prodesse, quia ex quo facta est totius contractus exhibitio à consorte, verum est dicere nihil fuisse occultatum, & sic dummodo cæteri gratum habeant, cessat pœna.

37. Sed quid si sint duo emptores ejusdem fundi non pro indiviso, sed per regiones: videlicet unus partis superioris, alter inferioris ejusdem fundi uno confuso pretio, videlicet pro centum: an * notificatio unius prosit alteri? Puto quòd non, nisi dicat se facere nomine communi, & alter postea etiam post octiduum ratum habeat: quia hoc casu duæ sunt venditiones, duo pretia, duæ res, ex quo non est facta illa distinc-

*Notificatio unius, an prosit alteri.

tio per regiones causa simplicis culturæ, *ut in l. Caius de lega.* 2. sed causa dominii proprietatis & possessionis separandi, & sic sunt duo fundi. *l. quod in rerum §. si quis post, l. plane* 1. *in fin. de lega.* 1. *l. locus de verborum signific. l. communi dividundo §. Neratius l. si quis duas §. plane, communia prædiorum.*

Sed quid si ille qui habet superiorem partem quamvis ex forma contractus videatur æquali pretio emisse, tamen seorsim liberavit venditorem à viginti sibi debitis, forte quia pars superior prævalebat inferiori: an notificatio facta nomine communi per eum cui cedit pars inferior, impediat mulctam? Respondeo, omnino impedit respectu notificantis qui suo nomine satisfecit, sed non alterius qui nec per se, nec per alium integrè notificavit, reticuit enim viginti.

* Plures mulctæ an solvendæ, si sint plures emptores.

38. Hic insurgit duplex quæstio. Prima, quando sunt plures * emptores an sint totidem mulctæ, si nullus notificavit? Secunda, si est unus emptor qui notificavit pro parte, an in totam pœnam incidat? Ad primam, disputatione omissa quæ nimis operosa esset in re parva, dico unicam esse mulctam: quia unica est venditio, unicum pretium, una eadem res, & sic unica laudimia, quanquam a pluribus solvenda: & pœna regulari debet à principali à quo dependet. Faciunt quæ dicam infrà § 85. In pluribus autem hæredibus unius non esset dubium: quia ex persona hæredum obligatio non augetur.

39. Ad secundam quæstionem quò res sit planior, fac aliquem emisse sexaginta Turonensibus, qui significavit emisse triginta tantum, vel cum emisset triginta libris Turonensibus cum onere liberandi venditorem à totidem emptori vel alii debitis, reticuit hoc onus: an debeat integram mulctam, videlicet sexaginta solidorum Parisiensium? Hæc quæstio argumentosissima esset, sed in parvis quæ magna tamen seria ducunt, resolutivè procedam. Primò videtur tota mulcta commissa: quia verum est laudimia esse occultata & sic verba hujus §. conveniunt: ergo & dispositio: Tum propter dolum, quia agitur de facto truncatim notificantis. Tum tertio quia si non dedisset in nummis nisi triginta, recompensato authore de fundo vel alia re, & celasset supplementum nummorum, deberet integram mulctam etiamsi totum contractum non celasset, sed partem contractus tantùm: ergo si 60. dederit & celavit 30. non minus cadit in mulctam, quia tantumdem occultat hoc posteriore, quantum priore casu: quemadmodum si hanc ejusdem fundi acquisitionem fecisset per partes & primam notificasset, secundam non, integram deberet mulctam pro secunda parte occultata. Meus quidam vendit feudum pro 500. sub pacto redimendi ad biennium. Interim per transactionem supplet 80. deinde infrà biennium vendit tertio, à quo laudimia dominus post illud biennium recipit. Et mox à primo emptore petit laudimia non solum de 500. sed etiam 80. & duas mulctas rei celatæ. Respondeo deberi hæc laudimia: quia conditio non redimendi trahitur retro. Tum quia supplendo simpliciter, recessum fuit à brevi facultate redimendi, sed quia unicus contractus, unica tantum mulcta.

40. In contrarium, quod non sit commissa pœna nisi pro rata; quia pœna non debet excedere delictum, *l. rescripto in med. hæres qui. de his quib. ut indig. l. ex facto §. Julianus.* & ibi Jason. *col.* 1. *de vulga. & pupill. substitut.* Philipp. Decius in *cap. ecclesia S. Mariæ in princip. de constitut. ubi in annotat. dixi*, præsertim cum simus in dividuis. Rursus tertia sese offert sententia distinguens, ut hæc mulcta committatur integra, si quod celatum est de laudimiis tantumdem vel plus ascendat: si vero portio laudimiorum celata non ascendat quantum mulcta, tunc hæc pœna non excedat quantitatem laudimiorum occultatorum. Hoc enim faciendo, nec pœna excedet delictum, nec accessorium principale, nec committetur pœna ultra duplum, *ut supra eodem num.* 34. Facit quod diximus in extricatio. Labyrinthi de eo quod interest quæstio. 4. *num.* 106. quòd quamvis quarta tantum pars rei venditæ evincatur: tamen id quod extrinsecus interest committitur & debetur in totum, etiamsi excedat in duplum vel triplum rei principalis æstimationem. Si igitur emptor celavit triginta libras pretii, & sic quinquaginta solidos in laudimiis, mulcta restringetur ad quinquaginta solidos Turonenses: si verò celavit triginta aureos pretii, mulctam integram debebit, quia non excedit quantitatem laudimiorum quæ occultata sunt, quid dicendum?

41. Concludo pro secunda & media sententia, quia ut verum est celasse, ita verum est notificasse, ergo pro parte notificata nullo modo puniendus est, sed tantum pro parte celata: & sic dimidiam mulctæ debet in hac specie vel aliàs suam quotam pro rata. Non obstant allegata pro prima sententia, quia verba non verificantur nisi in parte, cùm in parte sit satisfactum, & longè alii & diversi sunt casus quando res partim venditur, partim permutatur, vel quando per partes separatim venditur: quia tunc tot diversi censentur contractus suam quisque naturam retinentes: longè ergo differunt a nostra hypothesi quæ est de unica venditione & unico pretio indiviso, & non sunt plura laudimia, sed unum partim celatum, partim notificatum, ergo pro rata.

42. Nec etiam obstant allegata pro rata sententia: quia quod in dicta extricatione Labyrinthi q. 4. dixi in favorem damnum passi, multum differt à casu nostro, quia ut ibi dixi *num.* 107. non de pœna agitur, sed de rei persecutione damnum passi, & sic non debet restringi nisi quatenus lex cogit, ut ibi novè explicavi: hic autem mera pœna est, nec dominus dicitur certare de damno recuperando, sed de lucro, ut in §. præcedenti, & sic non debet excedere ratam culpæ. Tum alioquin partim provocarentur ad occultandum, quia sæpè contingeret non minorem esse pœnam in majoris partis quàm in minoris partis occultatione, quod esset absurdum. Media ergo vera est teres & rotunda sententia, pro rata seu quota occultationis mulctam committendam. Non tamen sequitur quin obligatio exhibendi & solvendi domino sit pura, si contractus purus est. Sed octiduanæ induciæ dantur hujus mulctæ & omnis pœnæ, ut dicemus §. 78. *gloss.* 1. *num.* 34. & 38.

EPITOME §. LXXVIII. GLOSS. I.

1. *An laudimia debeantur ex venditione strictè sumpta tantùm?* 6. 8. 9. 11.
2. *Venditio latissimè, latè, strictè.*
3. *Dispositio loquens de venditione, intelligitur strictè, nisi appareat de rationis identitate.*
4. *Verus intellectus §. si prætor. in l. si pupillorum de reb. eorum.*
5. *An argumentum de majori ad majus procedat in decreto.*
7. *Vetus mos Romanorum venditionis per æs & libram.*

10. *Dictio*,

10. *Dictio, si, quandoque non facit conditionem: sed demonstrationem.*

12. *Laudimia non debentur de venditione fructuum vel ususfructus.*

13. *Nec de venditione ulla vel quæ retrò annullatur, ut etiam dominus teneatur restituere quatenus locupletior.* 15.

14. *Idem si venditio manet valida quantum ad plenum recursum evictionis: sed emptor non diu possidet.*

16. *Quando dominus versaretur in lucro, & possessor evictus in damno, tunc tenetur laudimia restituere.*

17. *Iura dominicalia pecunia debent solvi per capientem fructus.*

18. *Mutationes manus & apertura ex persona possessoris, & non veri domini utilis vel directi attenduntur.* 20. 27.

19. *Nisi quatenus fides vel investitura ad modicum tempus per alienantem retinetur.* 49. 54.

22. *De venditione, nulla traditione secuta, fundata est intentio domini contra possessorem ad laudimia.* 30.

23. *Sed dominus ea scienter recipiens, tenetur, etiamsi non sit locupletior, evicto emptori restituere, nisi is aliquot annos possederit & fructus retinuerit.* 25.

24. *Etiam conjectura præsumptionem donationis excludit.*

28. *Q. 1. Minor 25. annis non semper annullat judicium defectu curatoris.*

29. *Potest alienare mobilia.*

30. *Contra dominum directum non sufficit transactio, compromissum, aut sententia voluntaria partium.*

31. *Q. 2. Quando licet in præjudicium domini censualis distrahere.* 32. 36.

33. *Solutio pretii non facit hic desinere rem esse integram nec simplex constitutum.*

34. *Quando de jure licet habere pro infecto vel distrahere, etiam post præventionem domini infrà octiduum factam.*

35. *Fallacia vel fuga emptoris reddit contractum nullum.*

37. *Consuetudines intelliguntur de venditionibus efficacibus.*

38. *Declaratur consuetudo Borboniensis.*

39. *Variæ consuetudines.* 55.

40. *Q. 3. Venditione pura statim cedunt jura, sed non in conditionali, nisi interim exequatur.*

41. *De venditione in diem non exiguntur antequam pretium possit exigi, nec dominus potest conqueri, cui non quæritur jus nisi ad limites contractus.* 43.

42. *Dies solutionis est pars diminutiva obligationis.*

44. *Nisi dilatio data sit ob aliam causam extrinsecam vel post contractum.* 46.

45. *Tamen dominus non tenetur etiam pendente dilatione investire ante solutionem pretii.*

47. *Q. 4. Quamvis laudimia non debeantur ex revenditione initio pacta, tamen ex venditione etiam modico tempore durante debentur.* 48.

49. *Nisi retentis censu & investitura ad tres vel quinque annos* 54.

50. *Intellectus tit. C. sine censu vel reliq.* 51.

52 *Emptor sub facultate redimendi quam redimit, de utroque pretio laudimia debet.*

56 *Declaratur consuetudo Turonensis.*

57. *Redimendo ex pacto primæ venditionis, etiam ex instrumento separato, non debentur iterum laudimia, nisi redimatur in vim prorogationis etiam pendente prima factæ.*

58. *Vel nisi quando pactum sit tertio, quia tunc statim indistinctè debentur laudimia de venditione, & rursus nova laudimia tertio redimente.* 60. 61. 72. 77.

59. *Sic si venditor qui sibi cavit de pacto redimendi, illud posteà cedat tertio, statim debentur jura de venditione, & iterum de redemptione quam faciet ille tertius & de dicta cessione, si pretio facta sit.* 71. 80.

62. *Quid de prorogatione facultatis redimendi.*

63. *Si redimatur ex prorogatione facta, priore finita, ex his jura debentur.*

---

* Olim 55.

* §. LXXVIII.

SI aucun achete à prix d'argent aucun heritage estant en la censive d'aucun seigneur censier ou foncier, tel acheteur dudit heritage est tenu de payer audit seigneur censier ou foncier les ventes dudit achat & saisine pour ce deuë & accoûtumée, avec douze deniers pour la saisine.

Hic paragraphus sive articulus de novo ita mutatus est.

SI aucun achete à prix d'argent, ou prend à rente rachetable, heritage estant en la censive d'un seigneur censier ou foncier, tel acheteur dudit heritage, ou preneur à rente, est tenu payer au seigneur censier ou foncier, les ventes dudit achat, ou sort principal de rente, encore qu'elle ne soit rachetée.

GLOSS. I. IN VERBO

Si aucun achete à prix d'argent.

1. ERGO laudimia nunquam debentur nisi in casum venditionis. Fortius videtur quod nunquam debeantur, nisi in casum veræ, propriæ & strictæ venditionis: quia hic textus incipit à conditione, quæ debet impleri in forma specifica, *l. Mævius l. qui hæredi, ff. de cond. & demonstr.* Tum consuetudo stricti juris est. *l.3. hæc verba. ff. de neg. gest.* Tum fit mentio pretii, idque non obiter, & perfunctoriè, sed conditionaliter & seriosè: ut planum est cuilibet rectè intuenti hunc textum: verba autem singula, maximè in lege vel statuto debent de aliquo operari: ut not. suprà §. *num.* 41. Simplex autem mentio pretii restringit dispositionem ad venditionem propriè, & strictè sumptam: ut not. suprà §.33.*nu.*1. Quanto fortius, ubi non est simplex mentio, & emptionis, & pretii, sed additur in pecunia numerata? Tum causa propter quam hic fit mentio emptionis & pretii, videlicet perceptio laudimiorum ad ratam unciæ pretii non potest propriè verificari, nisi in venditione strictissimè, & propriè sumpta, videlicet interveniente certo pretio in pecunia numerata. §. *pretium autem. instit. de emption. & vend.*

* Venditionis verbum tripliciter sumi.

2. Verbum enim * venditionis tripliciter accipitur. Primo modo latissimè pro omni actu alienationem inducente etiam ex testamento, ut in *l. sicut §, venditionis, ff. quibus mod. pig. vel hypo. sol. in l. statulib. in fi. ff. de statulib.* Secundo latè, pro omni specie commutationis inducente alienationem ex titulo oneroso. Bald. in *l. ult. ff. de condi. ob causam.* Alex. in *cons. 1. col. 6. lib. 4.* Tertio strictè & propriè pro ipso specifico venditionis contractu, *l. 1. ad fin. ff. de contrah. empt. & vend.* Clarum est autem quod in statutis, & generaliter in omni materia nedum in qua strictè, sed etiam in qua simpliciter & propriè verba capi debent, nunquam appellatione venditionis vel emptionis venit alius contractus etiam similis, sed nomine & specie differens, qualis est permutatio. Textus in *d. l. ff. de contrah. empt. in l.1. ff. de rer. permut.* Bonus text. *cum gloss. in Auth. de non alien. aut permutan. §. quia vero Leonis. in princ. col. 2. & in l. si pupillorum, §. si Prætor. ff. de reb. eo. no.* Spec, in ti. *de empt. & vend. §. 5. nunc dicendum. versic sed pone statutum.* Andr. Iser. *c. 1. §. sed & res. col. 3. per quos fiat investi. in usib. feu.* Bal. *cons. 175. statutum prohibens. lib. 4. c. 1. ad fi. de alien. feud. in usu feud.* No. Bal. Ang. in *l. cum hi. §. cui, ff. de transact.* Bal. Salic. in *l. 1. C. de re. permu. in l. C. pro empto.* latè Joan. Berta. *de gabell. in 3. parte. 8. partis princ.* Et latius Fabia. *de monte S. Savi. in tract. de empt. & vendi. qu. 2. princ. latè.* Andr. Tiraq. in *tract. de retract. proximi. §. 1. gloss. 2. num. 1.*

3. Et adhuc extra materiam strictam non fit progressus ad largum & improprium significatum: quod est limitandum nisi concurrat rationis identitas & favor, aut nisi appareat mentionem venditionis non esse factam propter se, sed propter alium certum finem, qui æque impletur & habetur per alium modum vel actum, per no. Bar. in *l. alio. col. 3. num. 10. in fi. ff. de alim. legat.* tunc enim mentio venditionis non censetur fieri nisi exemplariter, ut per ea quæ latè tradunt, Paul. *conf.* 83. *lib.* 2. Alex. *conf.* 100. *lib.* 4. *& in conf.* 75. *lib.* 5. & quicquid dixerit Bar. in *d. l. alio*, nedum istud habet locum in dispositione privati: sed etiam judicis, vel alterius.

4. Nec obstat *l. si pupillorum.* §. *si prætor. ff. de reb. eo.* quia ibi illud est propter formam in qualibet alienatione prædiorum minoris requisitam. Ideo si decreto judicis causa cognita permissa esset venditio: non liceret hypothecare, nec contra, & hoc quia deficit forma. Hanc solam rationem reddunt Doctores ibi, & *in l. 1. si quis ita. de ver. oblig.* & ubique, sed non satisfacit cùm sit magis mathematica & physica, quam civilis & practica. Ideo vera & punctualis ratio est: quia ibi illud decretum & causæ cognitio præcedens non in genere, sed super certo individuo actu specialiter & limitatim interposita sunt: ideo si aliud vel aliter fiat quam in causæ cognitione & decreto deductum & concessum sit, nihil agitur, id est non agitur ille actus qui specialiter in causæ cognitionem & decretum deductus est, & sic nullum habet fomentum decreti. Ita propriè loquitur & debet intelligi ille textus. Sed tamen bene valebit in quantum alias sine causæ cognitione & decreto valere & fieri potest, ut novè contra omnes dixi in *lectione* Dolana *super dict.* §. *si quis ita, &* §. *si stipulanti. eadem l.*

5. Secus ergo ubi cessat ratio limitatæ formæ vel permissionis, & ita debet modificari & restringi quod per illum textum tradit Ludov. Roman. *sing.* 114. quem sequitur Alex. & ibi Jason. in *l. in actionibus. col. 3. ff. de in lit. jur.* Nico. Everal. *in locis lega. loco* 35. *à ratione legis larga. col.* 4. argumentum de majori ad minus non habere locum in decreto judicis: quia est verum quando est interpositum super certo individuo actu tantùm, de quo solo cognitum & deliberatum est: Secus ubi constat de pleniori cognitione & mente, & decretum non esse limitatum ad modum expressum, aliàs secus. Unde si per sententiam seu arrestum est permissum hæredibus sub beneficio inventarii, vel executoribus testamenti vendere immobilia usque ad certam quotam ad satisfaciendum creditoribus aut legatariis: poterunt usque ad eamdem quotam permutare si hoc modo æquè satisfiat: & hoc casu propriè loquendo non est extendere verbum vendendi de stricta significatione ad latam, sed extendere, seu potius implere dispositionem de modo expresso ad alium ejusdem rationis & effectus.

6. Quia, ut patet per textum in *l. 1. ff. de contrah. empt. & in l. 1. ff. de rerum permut.* appellatio venditionis est specifica, nec significat permutationem, aut aliam specialem alienationem neque largo neque largissimo significatu, ut Doctores planè magis quàm Latinè loquuntur. Non obstat *d. l. sicut* §. *venditionis. l. statu liberi in fi. eo. num.* 2. quia in dicto §. venditionis hoc non est propter generalem aliquam significationem ipsi verbo venditionis inexistentem, sed propter eamdem rationem & materiam subiectam, prout ratione conversa verbum alienare latissimum, restringitur in *l. ex hoc edicto.* §. 1. *de alienatio. judic. mutan. causa facta.*

7. At in d. l. *statuliberi*, quædam verba plerisque omissis, Quinti Mutii antiquissimi Jureconsulti recitantur super interpretatione verborum antiquissimæ legis 12. tabul. quæ referenda sunt ad stylum d. l. 12. tabul. & ad consuetudinem * veterum Romanorum, apud quos olim omnis alienatio fiebat per imaginariam venditionem & emptionem per æs & libram sicut & hæredis institutio, *instit. de testa.* §. *accessit.* & emancipatio, *instit. quib. modis jus pa. po. sol.* §. *præterea. Caius l. 1. instit.* quem refert Boëtius in *Topic. Cic. lib.* 3. Andr. Alcia. in *l. alienationis. gl.* 1. *in fi. de verb. signifi. & lib.* 3. *parergon c.* 22. quod intelligi sanè debet non ut actus jurisgentium, alias nullomodo valerent apud Romanos, sed ad hoc etiam valerent speciali prærogato jure & favore juris Quiritum, & civium Romanorum: actus autem merè civiles & legitimi scilicet juris Romani, ut adoptio, emancipatio: aliter olim apud eos nullomodo valebant, ut novè declaravi in *tract. de dignit. magist. & civi. Rom.* qui mos tempore Imperatorum penitus exolevit. Et adhuc etiam ante morem illum exoletum verba Q. Mutii in d. l. *statuliberi*, ad interpretationem *d. l.* 12. *tab.* limitata nullomodo ad alias leges vel edicta, nec ad aliorum Jureconsultorum dicta extendenda sunt. Quare Alciat. *dict. cap.* 22. malè refert ad *l. veteres de actio emp.* Ubi Accursius melius exponit per jura quæ allegat, & per legem ibi immediatè sequentem, & alia jura, & Lauren. Valla qui citat Alciat. Pater. *lib.* 5. *cap.* 15. ubi Accurs. in *d. l. veteres*, expositionem sequitur & bene.

* Vetus mos Romanorum in imaginariis venditionibus.

8. Tamen in nostra consuetudine non ita strictè hic assumemus venditionem, ut omnem omnino contractum excludamus, cui exacta venditionis diffinitio adæquatè & formaliter non convenit, sicut nec in materia feudali, suprà §. 33. *num.* 2. Sed hîc venditionis loco habetur datio in solutum pro pecunia, vel cessio aut datio pro rebus aut juribus certa pecunia æstimatis, vel pro mobilibus non pretiosis, seu in quibus non cadit affectio: imo etiam si pretiosæ sint vel cadat affectio, vel pro reditu redimibili secundum notata suprà §. 20. *gloss.* 5. *qu.* 10. & generaliter in omni contractu qui in venditionem tendit, attentis rebus aut juribus quæ pro re feudali vel censuali dantur vel remittuntur, sive sint promercales sive fungibiles, sive etiam neutrum, sed tales ut non soleant servari tanquam hæredium aut res perpetuò mansuræ: sed vendi & commutari, & maximè si dentur vendituro, videmur enim tacitè æstimatæ, & vicem pretii, magis quam speciei habere.

9. Et sic locus esse debet, & juri utriusque retractus, & juribus dominicis feudalibus & censualibus sicut in vera & formali venditione. Fac. text. in *l.* 3. §. *& generaliter ex omnibus causis quæ instar venditionis habent. ff. de iti. & act. priva. l. apud Celsum.* §. *si quis autem. ff. de dolo malo exce. ver. item in similibus quæ vicem emptorum continent, scilicet respectu materiæ subjectæ, & ejus de quo agitur*: & talis est communis observantia in hoc regno multum æqua & justa ad vitandas fraudes, quas alioquin ad hæc jura excludenda facile esset & promptum infinitis modis excogitare & admittere: puta do, vel dare promitto hoc feudum pro centum. *l. ult. de cond. ob caus.* & sic ad hunc textum quod ex venditione rei censualis debentur laudimia, habes ampliationem nedum in stricta & formali venditione: sed etiam in datione in solutum, vel quavis alienatione symbolizante & reducibili ad venditionem secundum prædicta.

10. Non obstat quod hic §. incipit à conditione ibi, *s'aucun achete à prix d'argent*, id est, si aliquis emat pretio in nummis, & sic prius impleri debet in forma specifica emptionis strictè sumptæ, *ut suprà ea. gloss. num.* 1. quia respondeo primò quòd dictio * si, hic non est conditionalis, sed potius causalis seu demonstrativa, non enim suspendit dispositionem appositi seu verbi ibi, *est tenu*, nec ei apponitur, sed designat & demonstrat suppositum, nec facit orationem hujus §. conditionalem, nec debet verti in conditionalem, sed in puram, ut Latinè verti, emptor tenetur, scilicet purè. Secundò, respondeo quod hujusmodi conjunctio

* Si quandoque demonstrat & causam ostendit.

non ſemper facit conditionem, ſed ſecundum quod ſuadet ratio materiæ ſubjectæ. Gloſſ. & doctores in *l. eas cauſas. de condit. & demonſt.* Alber. *l. aut hoc jus C. de procurat.* Bald. *l. 3. in fi. C. de actio. emp.* Ludov. Rom. pulchrè in *conſil.* 376. *quaſtio eſt. col.* 3. Alex. *conſil.* 22. *num.* 5 *lib.* 1. ubi in annotationibus tetigi.

11. Amplio ſecundo, etiam ſi venditio facta ſit de conſenſu & permiſſione domini, per notata ſuprà §. 20. *gloſſ.* 1. *num.* 8. *cum ſeq.* §. 33. *numer.* 7. *ver. amplio primo.* Amplio tertio, etiam ſi res pro majori parte donetur vel permutetur: quia quatenus dantur pecunia vel mobilia, locus eſt laudimiis per not. *ſuprà* §. 20. *gloſſ.* 5. *qu.* 22. & 23. quemadmodum ſi tantum pars rei vendatur, pro rata partis habent locum hæc jura. *l. qua de tota. in princ. de rei vendi.* Amplio quarto, generaliter in omni caſu & quatenus ſupra 33. & §. 33. per totum, diximus locum eſſe quinto denario in feudo, ut etiam locus ſit laudimiis in cenſu, ut è converſo.

* Limitationes ad præcedentē regulam.

12. Concluſio hujus §. ſic ampliata & declarata fallit * primò, ſi ſolùm fructus pendentes vel uſusfructus rei cenſuariæ vendâtur, quia inde nullum jus debetur domino, cùm res cenſualis non vendatur nec futurorum jurium ſpes præcidatur. Faciunt notata in ſimili ſuprà §. 26. *gl.* 4. *in princ.* §. 33. *qu.* 20. Sublimito ſi hoc fiat in fraudem laudimiorum imminentis venditionis rei ipſius cenſualis, ut quando præmeditata venditione rei eidem vel perſonæ interpoſitæ venditæ vel vendendæ, venduntur fructus pendentes vel uſusfructus ſeparato pretio, de quo remitto ad notata ferè in ſimili ſuprà §. 20. *gl.* 1. *num.* 76. & 81.

Limito ſecundo, ſi non res cenſualis, ſecus actio perſonalis vel jus ad rem vendatur, ut notatur in *ſimili ſuprà* §. 33. *qu.* 36. §. 33. *qu.* 8. & 9. quò remitto.

13. Limito tertio, ut procedat in venditione valida, ſecus ſi contractus quacumque de cauſa ſit nullus: idem ſi ex poſt facto & ex cauſa ab initio inexiſtente annulletur, & reducatur retro ad non cauſam, ſive hoc fiat ipſo jure, ſive per ſententiam, ſive de jure communi, ſive jure ſpeciali per beneficium reſtitutionis in integrum, nulla eſt: aut reſolvitur obligatio laudimiorum, adeo ut ſoluta condici poſſint, in quantum tamen dominus invenitur locupletior per not. in *ſimili ſuprà* §. 20. *glo.* 5. *qu.* 11. §. 33. *qu.* 4. 5. 6. *cum multis ſeq.* §. 33. *num.* 9. *cum ſeq.* Et opinio quam ibi tenui *num.* 11. fuit poſtea ſolemni arreſto confirmata, *ut tetigi ſuprà* §. 73.

14. Idem, ſi venditio tenuit & remaneat efficax quantum ad obligationem & actionem evictionis, ſed non ſortitur effectum reſpectu fundi venditi ex defectu juris venditoris qui non erat dominus, & emptor non diu pacificè poſſidet, ſed evincitur à vero domino, vel evictionis metu ſine fraude cedit, *per not. ſuprà* §. 33. *qu.* 19. § 33. *qu.* 10. & *infrà ead. gl. num.* 23. 25. 26.

15. Idem ſi etiam venditor erat dominus & tranſtulit dominium in emptorem, ſed emptor à creditoribus venditoris evictus fuit, & ob paupertatem venditoris remanet fraudatus re & pretio: quia tunc dominus non debet percipere jura ab emptore ex hujuſmodi venditione quæ non ſortitur effectum ad commodum emptoris, & ſi receperit, debet reſtituere, ſed ſolùm debebit percipere jura ex venditione efficaci, quæ per ſubhaſtationes fortè & decretum fiet, ultimo licitatori, ſecundum notab. ſuprà §. 33. *qu.* 18. *num.* 63.

16. Sed adverte in quantum *hic & ſuprà eo. num.* 14. & *locis ibi allegatis, præſertim* §. 33. *qu.* 5. & *d. num.* 63. dixi dominum directum reſtituere teneri in quantum locupletior, limitandum eſt, ut procedat quando dominus feudi verſaretur in lucro & vaſſallus temporarius in damno, & idem pari ratione in re cenſuali: quia ſi poſſeſſor aliquot annos ſuo nomine poſſederit cum lucro fructuum quos reſtituere non cogitur, nihil poteſt à domino repetere: quia niſi jura illa ſolviſſet domino feudi jure feudali utente, fructus omnes amiſiſſet, ſibique id damnum non vero vaſſallo evincenti aut ejus creditoribus imputaſſet.

17. Tum hujuſmodi relevia, quintum pretii, & alia onera pecuniaria feudorum vel cenſuum, ſunt pars fructuum & commoditatis fundi, cujus reditus minuuntur, & ab omni poſſeſſore & fructus percipiente ſolvi & præſtari debent, etiam ſi non ſit dominus nec etiam plenè poſſideat, ſed jure uſusfructus aut ſimilis juris temporarii, ut in fructuario & vidua doaria. Dixi *ſuprà* 33. *qu.* 36. nec dicuntur fructus niſi deductis his oneribus. *l. hactenus. l. ſi pendentes.* §. *ſi quid cloacarii. de uſufr. l. quæro. de uſufr. leg.* Alex. *conſ.* 147. *num.* 5. *lib.* 5.

18. Et mutationes * manus & aperturæ feudorum ſive fiant per obitum, contractum, ſententiam aut alium modum, item relevia quinti pretii & hujuſmodi, debent attendi ex perſona veri poſſeſſoris, non autem ex perſona veri domini utilis, ut latè dixi ſuprà §. 33. *qu.* 45. & ſic idem in cenſu, ſunt enim onera ipſius rei & poſſeſſoris. *l.* 2. *ibi, cum neceſſe ſit eum qui comparavit cenſum rei comparatæ agnoſcere, nec licere cuiquam rem ſine cenſu comparare vel vendere.* & *l. ult. ibi, omnes pro his agris quos poſſident. C. ſine cenſu vel reliquis fundum compar. non poſſe.*

* Mutationes ex parte poſſeſſoris cenſentur.

19. Ampliatur etiam ſi ultimus poſſeſſor vaſſallus aut cenſuarius qui fuit inveſtitus, adhuc vivat, quia ſatis eſt novum acquiſitorem nomine ſuo poſſidere ut ejus perſona & poſſeſſio attendi debeat. Textus in *d. l. ult. ibi: & ſic nedum tranſlata ſit poſſeſſio cenſualis, ſed apud priorem fundi dominum fortè permaneat diſſimulantib. ut non poſſidentes pro poſſidentibus exigantur. C. ſine cenſu vel reliquis.* Hoc tamen excepto ſi prior dominus & poſſeſſor ad modicum tempus veterem profeſſionem, fidem vel inveſtituram retineat, infrà quod modicum tempus redimere ſperat, quod tam in feudo quàm in cenſu promiſcui uſus gratia indulgetur, ut dixi *ſupra* §. 51. *qu.* 4. *cum multis ſeq.* & *infra ea. gloſſ. num.* 49. 54.

20. Pariter è converſo mutationes domini directi & alia eum concernentia ſupra §. 19. 20. 21. 32. 43. 60. 61. 10. 63. Quod ergo metiuntur ex parte veri poſſeſſoris feudi vel loci vel dignitatis dominantis, & non ex perſona veri domini directi non poſſidentis, ut plenè dixi ſuprà §. 1. *gloſſ.* 1. *qu.* 10. etiam reſpectu tertii: quia ut incipiat annus retractus currere cognatis venditoris, non prodeſt emptori inveſtiri à vero domino feudali vel cenſuario alio locum dominantem poſſidente, ſed debet à poſſeſſore inveſtiri, ut dixi infrà §. 173. & generaliter quæcumque ſunt adminiſtrationis & conſervationis, vel non excedunt ſolitam perceptionem fructuum, poſſunt & debent fieri per poſſeſſorem, ut dixi ſuprà §. 1. *gl.* 1. *num.* 57. imo etiam quæ alienationem proprietatis important non diminuendo, ſed dividendo facta cum putativo domino, rata ſunt. Textus in *l. ſi Titius. pro ſocio.*

21. Quod ergo de repetitione ſuprà *eo. num.* 16. remiſſivè dictum eſt, intelligendum quando alias repetens verſatur in damno ſine ſua culpa: ut rationes & jura quæ in præfatis locis allegavi, oſtendunt: puta quia repetens laudimia quæ ſolvit pro fundo, non poſſedit illum in effectu & ſic dominus directus in lucro verſaretur. Et quia, ut dixi ſuprà §. 33. *numer.* 112. momentanea mutatio vel poſſeſſio feudi non attenditur, quod etiam dixi dominum directum non teneri reſtituere niſi quantum locupletior eſt, limito niſi fuerit ſciens, ut ſtatim dicam. *num.* 23.

22. Sed quid ſi maritus vendiderit fundum uxoris vel curator aut cuſtos nobilis minoris, aut quivis extraneus promittens facere quod proprietarius

infrà

infrà certum tempus vel post legitimam ætatem ratificabit? Respondeo ut dixi supra §. 33. *qu.* 11. pendente dicta ratificatione locum non esse laudimiis, nisi vendens de facto tradiderit & emptor nomine suo possessionem ingressus sit, quia tunc ipso facto fundata est intentio domini directi. Idem si est tantum ficta sed efficax traditio, quia emptori respondetur de fructibus ut venditore interim ab eo conducente. *l. quadam mulier. de rei vendic.* sed non secuta ratificatione.

* Evicto fundo laudimia restitui debēt per dominum directum & quatenus.

23. Et fundo * evicto tenebitur dominus directus laudimia restituere non in quantum locupletior, sed in quantum recepit, quia sciebat aut scire debebat ex forma contractus sibi exhibiti, aut quem sibi exhiberi & describi etiam manu injecta curare potuit & debuit, ut suprà §. 20. illum quem investivit non esse dominum feudi, nec verum vassallum, sed mox evincendum: nec usus est honestate & magnanimitate illa de qua dixi suprà §. 33. *num.* 92. §. 75. *gloss.* 3. *num.* 8. & sciebat repeti posse & debere si possessor brevi tempore cum fructibus evinceretur. Et quamvis non fuerit in dolo nec furtum commiserit, utpote nihil simulans, ut per Bart. & alios in *l. quoniam furtum. de condict. forti.* Ang. Aret. §. 1. *col.* 2. *instit. quib. mod. re contrah. obligat.* Franc. Purpura. *l. cum fundus.* §. 1. *num.* 12. *si cer. pet.* Tum quia sperabatur ratificatio quæ traheretur retro: tamen satis est quod sciebat brevi evictioni & repetitioni locum esse posse, ut contingit.

24. Nec iste emptor aut novus acquisitor scienter solvens, donasse censetur, cum sit alia expressa causa quam donationis, nedum conjectura quæ sufficeret ad donationem excludendam *l. si cum aurum.* ubi Bar. *de solutio.* & sciebat se tanquam possessorem posse cogi, quare non videtur sponte. *l. novissimè, quod falso tutor. authore*: Tum spe confirmandi juris sui fecit, quia spe decidit.

25. Si tamen aliquot annis pacificè possederit, & evictione secuta tamen fructus retinet, ut sæpè usuvenit non condemnari victos in fructus nisi a tempore litis contestatæ: vel si retro, à die possessionis fructus reddere condemnetur: si tamen recursum habet evictionis etiam fructuum nomine contra eos qui solvendo sunt, non censetur fructus temporis quo possedit amittere, sed retinere. *l. qui actionem habet. de reg. jur.* & sic non poterit quintum pretii vel relevium vel laudimia repetere, ut satis colligitur ex his quæ dixi suprà § 33. *quæst.* 18. *num.* 63. nec dicitur acquisitio reduci retro ad non causam pro tempore quo possedit lucrando vel retinendo fructus cum effectu: & ita intelligendum quod aliàs simpliciter dixi de permutatione, videlicet quando illico evincitur, vel quando etiam retro fructus auferuntur, nec efficax remedium competit contra authores ejusve fidejussores qui non sunt solvendo. Idem enim in omni genere acquisitionis.

26. Quod etiam suprà §. 33. *qu* 9. dixi in rescissione quæ fit ex *l. 2. C. de rescind. vend.* debet intelligi quando illico vel infrà modicum tempus rescinditur, aliàs secus: quia cùm interim fuerit vera & valida venditio & alienatio, jura semel fuerunt quæsita domino, nec tenetur emptor fructus retro restituere: & sic interim alienatio habuit & habet effectum. Si igitur emptor tantum capiat & retineat in fructibus quantum solvit domino directo. non potest laudimia repetere: quia nisi soluta fuissent, poterat dominus manu injecta fructus omnes suos facere, nulla etiam aliorum damnorum possessoris ratione habita. Quod igitur potuisset jure suo exigere, multò fortiùs potest retinere. Porrò non est dubium ex hac resolutione, nova jura non deberi.

27. Quando autem alienatio ab initio ipso jure non valet, nec mutat manum respectu domini, sed tantum respectu possessionis: quanquam minus juris habeat dominus directus in laudimiis, quia ante omnem aliam mutationem fundo recuperato nulla jura domino directo debentur: tamen si longo tempore, videlicet ad minus decem annis, res in eo statu manserit, dominus directus jura sua percipiet ex persona possessoris & mutationibus quæ contra eum contigerunt, nihil pro eo tempore percipiendo ex persona veteris possessoris & mutationibus quæ circa eum contigerunt. Et ita intelliguntur quæ dixi suprà §. 22. *qu.* 45. Cæterum mutatio ab initio nulla & quæ non diu durat, non attenditur, etiam si sit ex titulo aliàs habili ad translationem dominii. Sed ex titulo inhabili ad translationem dominii nulla unquam dicitur mutatio manus, ut ex legato, donatione vel venditione ususfructus. Et multò minùs quando recipiens non lucratur fructus. Unde in casu §. 32. suprà tit. 1. si custos ille declaret (ut potest) se nolle fructus lucrari, sed rationem reddere, certum est & indubitatum nullum tunc relevium deberi.

28 Ultra ea quæ diximus tit. præcedenti §. 20. 33. & 35. quæro primò de specie hujusmodi in qua nuper hoc anno 1540. consului. Minor xxv. annis emit prædium censuale: conventus à domino ad exhibitionem literarum & solutionem laudimiorum, allegabat contractum nullum, seque læsum, & de facto impetrat diploma regium restitutionis in integrum adversus venditorem, deinde ipse & venditor mutuo consensu discedunt à contractu & habent illum pro resoluto & infecto: minor producit diploma dictæ restitutionis & simul instrumentum distractus conventionalis, quibus non obstantibus condemnatus appellavit, & ultra gravamina allegabat nullitatem sententiæ, ex eo quod tunc nondum compleverat 25. annum, nec fuerat ei provisum de curatore in litem: consultus respondi bene judicatum. Et primò ut respondeatur nullitati, constabat appellantem esse industrium & circa vicesimum quintum ætatis annum, nec allegasse minorem ætatem, nec curatorem petiisse in prima instantia, seque plenè defendisse ut à curatore non potuisset melius. Unde judicium, acta & sententia tenent, nec possunt annullari ex defectu curatoris non petiti nec dati per ea quæ planè dixi infrà §. 117.

29. Quod autem dominus allegabat illum habere uxorem, non arguit nisi quamdam præsumptionem industriæ, non autem illum reddit majorem, nec facit haberi pro majore, nec tollit quin curator in litem dari potuisset si petitus fuisset, aut constitisset de minori ætate, aut si actum esset de bonis immobilibus vel contra inde sensum. Quantum autem ad meritum causæ principalis, dico quod minor curatore carens quamvis ipso jure alienare non possit immobilia, tamen potest efficaciter acquirere & sibi emere immobilia, quoniam pecuniam & mobilia ad emendum rem sibi utilem alienare potest. *l. si minor curatorem habens. C. de in inte. resti.* Diploma autem nihil facit: quia non fuit homologatum causa cognita & factis verificatis cum legitimo contradictore, ut erat requisitum per not. supra §. 33. *qu.* 6. *num.* 39. *qu.* 21. & 68.

30. Distractus autem adhuc minus præjudicat juribus jam acquisitis, quia non erat fundatus in læsione, nec in aliqua justa aut necessaria causa de antiquo, sed in mera distrahentium voluntate. Tum etiam si maximè fundaretur in læsione, & instantia restitutionis in integrum, adhuc non sufficeret transactio, confessio aut voluntarium compromissum partium, imo nec etiam sententia voluntaria adversus dominum, sed veritas læsionis & justa & necessaria causa restitutionis adhuc esset probanda, *argum. l. si dictum.* §. 1. *ff. de evictio. Et quod dixi supra* §. 33. *num.* 68. Plus dico, quod si tempore dicti distractus, contractus dicatur perfectus hinc inde pretio soluto & re tradita, dominus habet fundatam intentionem

contra dictum venditorem tanquam voluntarium redemptorem ad nova laudimia ex hoc distractu, qui est voluntaria redemptio à domino incommutabili, voluntariè revendente, & obtinebit nisi redemptor probet de veritate causarum dictæ restitutionis, & necessitate distractus, per notata suprà §. 33. *num.* 19.

31. Secundo, juxta hæc quæro an & quando liceat contrahentibus in præjudicium domini directi * pœnitere? Latè disputavi supra §. 20. *gl.* 5. *qu.* 1. *&* §. 33. *qu.* 2. *&* 3. Deinde Do. And. Tiraq. effusissimè omnia cumulans in tract. *de retract. convention.* §. 6. *gl.* 2. ubi post tractum chartas & semis, tandem *num.* 19. relabitur in sententiam nostram. Quare summam dumtaxat analyticòs & practice tradam quoad census dumtaxat, quò brevior & dilucidior sit resolutio. In feudis enim latiùs vagatur in omni genere contractuum & mutationum: sed laudimia census in solo venditionis vel æquipollenti contractu versantur. Porro quanquam jure communi res non minus desinat esse integra pretio soluto quam tradita. *l.* 2. *& per tot. ff. de rescin. ven. l. ab emptione. de pact. l.* 2. *C. quando liceat ab emptione discedere*, quoniam jus commune æqualiter & indifferenter ad utrumque: tamen aliud est in terminis hujus consuetudinis jurium dominicalium, quæ non mutationem pretii, sed mutationem vel transitionem rei feudalis vel censualis dumtaxat respiciunt: & sic sumus in materia differenti, & multò magis attenditur an res sit integra ex parte traditionis rei, quam ex parte solutionis pretii.

* Pœnitere contrahentibus an & quando liceat in præjudiciũ domini.

32. Itaque methodi gratia duas breves conclusiones facio. Prima, * ante realem traditionem fundi pœnitere licet sive distrahere, ut nulla jura debeantur neque de contractu neque de distractu. Amplio primo, etiam si superadjecta fuerit stipulatio, vel dati sint fidejussores & pignora: quia hæc non impediunt rem esse integram. *l.* 3. §. 1. *de rescind. vend.* Idem datione artharum, *l.* 2. *C. quando liceat ab empt. disced.* Amplio secundo, etiamsi pretium solutum fuerit, dummodo restituatur. *l.* 1. *C. quando liceat ab empt. disced.* Idem si accepto feratur vel aliter compensetur aut remittatur. Amplio tertio, etiam ex intervallo, ut satis dixi suprà §. 20. *gloss.* 5. *num.* 12.

* 1. Conclusio de tempore præcedente realem traditionem.

33. Amplio quarto, etiam si in instrumento sint clausulæ solitæ investituræ, & aliæ de quibus per Jacob. de Arenis, Bar. Paul. in *l. prædia. de acquir. vel amitt. possess.* quia tantum operantur licentiam intrandi: sed non translationem possessionis. Jason. *consil.* 145. *col.* 5. *lib.* 2. Amplio quinto, etiamsi sit clausula constituti, precarii vel conductionis: quia quamvis transferant possessionem in emptorem, si velit uti dictis clausulis, tamen si nolit, nihil operantur. Ideo quandiu non procedit ad actum facti nec ad perceptionem fructuum, potest saltem una cum venditione dictas clausulas habere pro infectis, nec impediunt distractum quandiu permanetur in terminis verbi, ut dixi suprà §. 20. *glo.* 5. *num.* 15. quamvis contrarium sentire videantur Do. Andr. Tiraq. multa cumulans *in tract. constit. possess. par.* 1. *num.* 9. *& par.* 3. *limitat.* 7. *num.* 41.

34. Fallit postquam dominus prævenit etiam simplici citatione libellata, vel prehensione, ubi consuetudo eam ad hoc permittit. Sublimito, nisi dominus ante octiduum festinaverit: habent enim partes respectu pœnæ vitandæ inducias octidui ab hac consuetudine, ut suprà §. *proximo*, infrà quas non notificando, & dominum nullomodo adeundo, nullam pœnam incurrunt: ergo non debent incurrere pœnam privationis facultatis distrahendi, à jure communi datam, saltem quando non est ad realem traditionem fundi processum. Ideo non obstante hujusmodi nimis accelerata præventione possunt distrahere, dummodo in continenti, & impensas citationis vel legitimæ prehensionis domino refundendo, aliàs aliquo vel modico spatio dato post festinam præventionem domini, vel nullo etiam spatio dato post præventionem domini, non ita acceleratam, sed saltem post octiduum factam, jam amplius in præjudicium juris ei quæsiti pœnitere non licet, sed bene in præjudicium quærendi. Quamquam ergo lex permittat partibus etiam pro infecto habere neutrimque re secuta, vel re utrimque integra. *l.* 2. *de rescind. vendit.* vel distrahere per actum retro similem re secuta ab una parte tantum, *l.* 1. *in fi. C. quando liceat ab empt. disced.* & consequenter ex hoc distractu à jure permisso nullum jus novum oriatur: tamen jus jam alteri qui prævenit quæsitum manet. Quod si prius venditio fuisset hinc inde simpliciter & indistinctè, hoc est etiam sine pacto redimendi executa, postea ex intervallo emptor rem & venditor pretium restituisset, deinde dominus laudimia peteret: si allegarent se distraxisse, nihil aliud quam duplicia laudimia ex duplici contractu se debere ridiculè allegarent: cùm enim nihil superesset exequendum nec redemptio ex vi prioris contractus deberetur, nihil fieri potuit per viam redemptionis vel distractus, sed tantum per viam novi & voluntarii contractus. Paul. *l.* 1. *C. de pact. inter empt. & vendito. supra* §. 33. *num.* 13.

35. Secunda * conclusio. Post realem traditionem fundi pœnitere non licet. Amplio etiam antequam dominus præveniat: quia jus est irrevocabiliter quæsitum translatione rei in novum censuarium quem dominus approbavit. Et multo minus distrahere possunt in ipso actu quo dominus imminet. Fallit primò, si in ipso traditionis actu, vel in continenti, secuta sit retraditio & pœnitentia: quia traditio facta non videtur quæ nullo spatio stetit. *Fac. l. qui sic. de solut.*

* 2. Conclusio de tempore sequente realem traditionẽ.

* 36. Fallit secundo, si emptor traditione accepta etiam fide per venditorem habita de pretio intra modicum tempus fefellerit, aut solum verterit decepto venditore, quia tunc ex vicino eventu præsumitur venditionis tempore consilium fraudandi habuisse & sic in dolo, & consequenter venditio ipso jure est nulla. *l & eleganter, de dolo.* unde si venditor rem suam resumat, nulla laudimia debet, quia non censetur res vendita, & si alii (ut potest) vendat & tradat, non debentur jura nisi ex secunda venditione quæ prima & sola est, ut diximus *suprà paragrap.* 33. *numer.* 17. secus, si post notabile intervallum hoc accideret, ita quod posset culpa imputari venditori, quod debitum non exegerit, & fuga emptoris verisimiliter ex nova causa post traditionem supervenerit.

37. Consuetudo ergo nostra loquens de laudimiis, intelligitur de venditione efficaci & sortiente effectum, nisi post realem rei traditionem stet per voluntarium distractum: non infrà breve tempus superventum, quia tunc hoc modo inefficacem esse non nocet domino. Ita etiam sentit consuetudo Arverniæ tit. *des achapts, lods & ventes* in princ. Et ita generaliter servandum est, nisi in locis ubi consuetudo particularis aliter disponit, quia ad particulares consuetudines referenda sunt vera quædam judicia, quæ contra facultatem distrahendi citat Do. * Joannes Papus in suo Arrestorum collectaneo *lib.* 13. *tit.* 1. *arresto* 6. alioquin per regul. *l. nemo. C. de sentent. & interloc. omn. jud.* excluduntur, ut *in consuet. Borbon.* §. 397. quæ etiam re non secuta, non permittit merè voluntarium distractum, quod est contra l. 2. *&* 3. *de rescind. empt. & vendit.* quæ permittunt haberi pro infecto. Debet autem ea consuetudo limitari primo, nisi in continenti distrahatur, ut tunc nihil debeatur: si vero ex intervallo re non secuta, semel tantum debeantur jura ex contractu, non autem ex distractu. At consuetudo Viromanduana §. 138. non permittit distractum in præjudicium domini, nisi infrà dies octo. Ita enim debet emendari Typographi error, qui an-

* Jo. Papon.

nos

nox pro diebus posuit. Sed ea consuetudo & similes sanè debent intelligi domino præveniente, vel quando statim ad traditionem processum fuit. Secus quandiu nulla facta est traditio, nec dominus prævenit: quia tandiu liberè distrahere licet. Et alioquin dicta consuetudo quæ aliquas inducias, etiam contra dominum, & eo invito, dare intendit contrahentibus, nihil eis daret, sed potius beneficium juris communis eis detraheret: quod esset absurdum, quum sine ulla derogatione juris communis sanè possit intelligi. Idem de consuetudine Rhemensi §.157. & alia simili.

39. Consuetudo vero Aurelianensis §. 113. & de Lorris *eo. tit.* §. 26. & Dunensis §. 43. volunt etiam paulò post traditionem, fallente emptore, venditorem suam rem resumentem laudimia debere: transeat in dictis locis, quia sic ibi receptum non est rationabile. Quid enim durius quàm venditorem ab emptore delusum pretio & effectu venditionis, & ad initium novi emptoris inveniendi redactum, laudimia pendere de venditione invalida, & ex qua nihil nisi sumptus & damna referat? Consuetudo autem Trecensis §. 77. non admittit hujusmodi pœnitentiam in præjudicium laudimiorum, nisi in continenti antequam partes à loco discedant & dummodo literæ non sint confectæ: quod intelligitur in formam redactæ, juxta *l. contractus C. de fide instrum.* aliàs antequam contractu non concluso, sed existente in fieri, semper liceret pœnitere. Et in effectu dicta consuetudo Trecensis non admittit pœnitentiam postquam contractu concluso & in se perfecto partes discesserunt ad alios actus. Consuetudo autem Valesiana §. 22. admittit pœnitentiam infra viginti quatuor horas duntaxat à contractu concluso. Puto tamen quod hæ duæ consuetudines quæ non loquuntur nisi de distractu merè voluntario, & de tempore revocandi vel distrahendi, non extenduntur ad casum resolutionis venditionis ob fallaciam emptoris infra modicum tempus, puta duorum mensium, & ad onerandum venditorem. Sed sensim nimium effertor, transeamus ad ulteriora.

40. Tertio quæro. Certum est quod in venditione pura statim à contractu concluso, ante ullum implementum jura laudimiorum sunt acquisita domino per not. supra §. 33. *qu.* 2. §. 77. *num.* 1. *&* 14. Et in re censuali, hoc est clarum & expeditum in hac & simili consuetudine, in qua *n'y a vest, ny devest.* id est quæ ad alienationem non requirit investituram novi acquisitoris nec devestituram alienantis, ut infra §. 82. Idem tamen in venditione feudi observamus in hac nostra & simili consuetudine, quando scilicet facta est venditio simpliciter, hoc est non retenta fide & sic illa pro facto dimissa, & tacita devestitura facta, vel etiam expressa, ut assolet stylo notariorum quando coram eis fit contractus, prout in hac & simili consuetudine absente, inscio vel etiam invito domino fieri potest, adeo feuda denegaverunt in patrimonialia, quamvis adhuc in feudo nonnullæ essent rationes in contrarium, de quibus suprà §. 20. *gl.* 3. Item certum est quod in venditione conditionali (& intelligo de propria conditione, scilicet suspensiva) non incipiunt deberi laudimia nisi conditione extante, quia quamvis ad acquisitionem horum jurium ex venditione non requiratur contractum esse perfectum ultima sui perfectione, quæ est executio, debet tamen esse perfectus consensu & obligatione, ut suprà §. 20. *num.* 11. Amplia etiam si pendente conditione procedatur ad traditionem & translationem dominii. Limita si etiam ad solutionem pretii, quia tunc censetur à conditione recessum vel ea de suspensiva in resolutivam conversa secundum no. suprà §. 20. *gl* 5. *num.* 24.

De venditione pura.

41. Sed dubium est de venditione in diem. Et videretur distinguendum, prout in simili, suprà §. 20. *glo.* 3. *col. ult.* quia laudimia rei censuariæ & quintus dotarius feudi pari jure & civili norma censentur regulantur. In contrarium, quia in censu duplex alia ratio pactum reformat: videlicet prima, quod laudimia sunt pars pretii sicut in feudo. sed sunt quid omnino separatum, ut suprà §. 33. *num* 4. *&* 6. *&* §. 76. *in princip.* Secundo, quòd non debentur per venditorem ut in feudo, qui non potest cogi ea solvere antequam possit pretium exigere cujus sunt pars, & de quo solvi & deduci debent. Sed in censu debentur per ipsum emptorem & statim quòd emit certo pretio, & sic nòn videtur distinguendum an habeat dilationem solvendi pretii vel non. Tum quia hic textus non distinguit, tum quia pretium debitum venditori est quid separatum. Breviter, quantùm ad viam actionis de qua tantùm hîc quæritur, idem dicendum puto quod in d. *glo.* 3. *col. ult. sensi in feudo*, ut in effectu possit saltem via actionis peti, quando pretium à venditore peti potest, sed non quamdiu pretium non est ex forma contractus in diem exigibile. (Et loquor de venditore possessore fundi, quia si alius possideret, nihil ad dominum directum de actibus inter alios factis quamdiu possessorem habet, ut plenè dicam infrà *eo. gl.* 3. *qu.* 2. *num.* 11. *cum seq.*) Et moveor, quia quamvis hæc laudimia non sint pars pretii: tamen ex quo per consuetudinem, suprà §. 76. taxantur ad certam quotam pro ratione pretii, satis apparet consuetudinem velle quòd onus laudimiorum non excedat nec gravet ultra duodecimam pretii.

De venditione in diem.

42. Cùm igitur dies solutionis sit pars diminutiva pretii & ipsius obligationis & solutionis pretii *l.* 1. §. *editiones de eden. l. fundi partem de contrah. empt.* §. *plus autem instit. de act.* sequitur quòd etiam obligationi & solutioni laudimiorum tacitè insit. Unde si emptor emerit pro certo pretio solvendo in uno aut pluribus terminis, non tenetur solvere laudimia, nisi saltem pro rata cujusque termini: aliàs si hodie solida laudimiorum summam repræsentare teneretur plus solveret domino quàm sit duodecima pars pretii contra verba & mentem hujus consuetudinis. Et sic patet solutio ad primam differentiæ rationem. Ad secundam dico quòd etiam in feudis sæpe contingit emptorem ipsum debere laudimia, ut quando emit franco venditori pretio, suprà §. 33. & nihilo magis tenetur ea solvere domino priusquam teneatur venditori, & sic eodem termino, ut suo loco dixi, quamquam terminus ille nec in feudo nec in censu, contractus exhibitionem retardet, ut dixi §. *praecedenti num.* 33.

43. Nec esset admissibilis dominus si vellet conqueri de dilatione data emptori, vel solius emptoris, facto aut damno hoc imputare. Tum quia non habet jus ne illi acquiratur nisi prout voluerint partes verè contrahere, per not. *supra* §. 33. *quast.* 33. *in fi.* §. 33. *quast.* 4. Tum quia verisimiliter & rationabiliter majori pretio res est vendita ex quo confestim traditur, & pretii solutio differtur, & sic majora sunt laudimia. Unde non potest dominus culpare factum ex quo lucrum sentit. *l. cùm in feudo* §. *si mulier. de jur. dot.*

44. Et intelligendum est de dilatione pretii data in ipso contractu, vel in reformatione totius contractus facta re integra, & quandiu licebat liberè distrahere, & sine fraude: secus si per aliud fortè instrumentum obligatus sit emptor ad promptam solutionem, vel si mox solverit & habeat seorsum apocham terminorum futurorum pretii in instrumento venditionis contenti, quia tunc etiam in mulctam incidet de qua in §. præcedenti, nisi & hoc infra octiduum domino revelaverit, secus etiamsi dilatio gratis, vel ob aliam quamvis causam data sit post contractum conclusum, quia non præjudicat sicut nec remissio pretii. Non obstant quòd vulgares ad pauca advertentes objiciunt, dominos jura sua statim exigere ex quo venditio facta est, quicquid sit de solutione facta vel fa-

cienda emptori, quia eadem facilitate respondetur dominos sæpe partem juris sui remittere passim solitos: nec tamen hoc astringit, quare omnino standum est decisioni nostræ in aperta ratione & justitia fundatæ.

45. Bene verum est quòd non tenetur dominus investire emptorem partem laudimiorum pro rata pretii statim debiti offerentem, etiamsi venditor teneatur statim fundum tradere & tradiderit emptori: non tamen dominus tenetur idem facere de sua investitura quæ non debet pro parte, sed in totum concedi & fieri, saltem non potest fieri pro parte emptoris. Et hinc est quod sæpè solent emptores (licet aliàs etiam totalis pretii solvendi dilationem ex forma contractus habeant) integra laudimia domino offerre & solvere non expectata dilatione: Tum quia agitur de modico, cum non excedant unciam totius pretii: Tum ut ex tunc assequantur commoda investituræ, de quibus in §. seq. Tum ad litem vitandam, si quid dominus contra dilationem causificetur. Hæc tamen intelligenda sunt, ut dixi, in dilatione quæ datur in eodem contractu contemplatione ipsius pretii conventi solvendi & taxationis illius: & sic respiciendo diminutionem & meram dilationem pretii & non aliud.

46. Secus si data esset dilatio solvendi propter certam aliam causam extrinsecam non respicientem taxationem & limitationem pretii, sed in compensationem vel contemplationem alicujus oneris per emptorem ultra pretium suscepti & promissi in favorem venditoris: quia tunc quandiu dies solutionis sit velut summa pars totius contractus & obligationis, *l.* 1. §. *editiones de eden.* & pars ipsius summæ debitæ, §. *plus autem: instit. de actio.* tamen hoc casu non est pars diminutiva pretii, sed respicit ad aliud, & perinde est ac si emptor totum pretium purè deberet ex quo non habet gratis interusurium dilationis, sed ex alia causa onerosa. Et nota (ut etiam minutula quæque obiter expediam) quòd si est tale onus quod cadat in pretium seu partem pretii, tunc ex tali onere puro quod statim debentur laudimia. Unde si emit pro tribus millibus solvendis annua, bima, trima die, mediante quo emptor remisit venditori chirographum ducentorum purè debitorum, vel quòd tenebitur eum exonerare à 200. tertio purè debitis, tunc statim deberentur laudimia de illis ducentis, reliquæ verò summæ annua, bima, trima die. Idem in similibus. Adde *notata infra* §. *qu.* 2. *Faciunt notata infrà de retract. ligna. art.* 1.

47. Quarto quæro, ut expeditum est *suprà* §. 33. *qu.* 3. *&* 33. *qu.* 8. venditione facta sub pacto redimendi non deberi iterum laudimia de redemptione, quia non est nova emptio, sed primæ executio, & rei recuperatio, ad quod appositissimè facit decisio Bar. in *l. ult.* §. *quoties de publica. & quæ infra eo. num.* 55. *cum seq.* & quod expressim decidit Bal. *consil.* 415. *ista solemnitas lib.* 2. quod licet in nova & voluntaria resolutione requiritur eadem solemnitas quæ in contrahendo: tamen non requiritur in resolutione quæ fuit conventa ab initio, quia ista non est resolutio, sed executio primi contractus. Sed quid si prædium censuale vendatur sub hac facultate non perpetua, * sed temporali, & ad modicum tempus, puta ad tres annos, an debeantur semel laudimia de hac venditione, quamvis sequatur redemptio infra illud tempus? Et videtur quod non, quasi hæc venditio pignorationis potius aut fructuum véditionis, quam totalis alienationis instar habeat, per not. *supra* §. 51. *qu.* 4. ubi latè disputavimus in feudo. Tum quia non est bonum nimis arctari rerum usum & commercium, *argum. l. unica in fi. C. ut actio. ab haredib. & contra hared. incip. l. veteris in fi. C. de contrah. & commit. stipula. l. pen. in fi. C. pro socio.* Et prædia censualia non minus apud nos sunt patrimonialia quam feuda, & sic videtur etiam censuariis

*De venditione facta ad modicum tempus.

indulgendum, ut liberè à juribus dominicis re sua ad modicum tempus uti possint: quod etiam in his laudimiis censuariis usque ad novem annos expressim permittunt consuetu. Blesenl. §. 82. & 116. Andensis §. 126. & 362. Cenomanen. §. 136. 178. & 372. Turonen. *tit. des rachapts & ventes.* §. 16. Consuetudo vero Burdegalensis §. 69. usque ad quinquennium, quæ sunt multum rationabiles: & ampliatur infrà §. 58. *qu.* 9. *num.* 58.

48. Breviter quanquam hoc sit valde æquum, tamen (nisi ubi consuetudo excipit) contrarium practicatur in hac vel simili consuetudine, ubi non requiritur investitura vel devestitura domini, de qua infrà §. 82. quia venditio ipsius fundi sub pacto de retrovendendo, quantumcumque infra modicum tempus redimatur, est vera & perfecta venditio & alienatio & dominii & possessionis fundi, non minùs plena quàm si actualis devestitura & investitura domini directi intervenisset, & quæ sortitur effectum pro tempore suo: ergo semel jura debentur. Non obstant notata supra §. 51. *qu.* 4. quia consuetudo aliud disponit in feudo quando fides retinetur & quandiu retinetur & durat pactum quod venditor non se devestiat, nec emptor investiatur à domino feudali: & etiam feuda releviis & aliis gravioribus onerantur quàm census, ideo relevantur mediante retentione fidei quæ cessat in censu, & ita utimur in hoc Præsidatu: & ita apertè vult consuetudo Senonensis §. 233. juncto §. 243. in veteri & in nova §. 236.

49. Sed quid si contractus dicat, quod censuarius vendidit fundum sub pacto redimendi usque ad tres vel quinque annos sine clausula devestiendi & investiendi, sed cum prohibitione expressa, ne emptor investituram capiat à domino, & reservato per venditorem jure & onere interim solvendi census? Certè hæc quæstio est valde nova, & nunquam ita fieri vidi, tamen fieri posse videtur, quia latitudo voluntatis contrahentium impedienda non est, *l. unica. in fi. C. de actio. ab harede & contra haredem incip.* quando forma contractus non est contra jus, nec ludicra, nec captiosa, ut per Joan. Gerson. in *tract. de contract. considera.* 10. *cum seq.* sed usibus & commerciis hominum (quorum gratia res sunt) utilis sit hæc conventio. In contrarium fortiter arguitur quia est contra jus & contra textus rotundos, in *l.* 2. *&* 3. *fine censu vel reliq.* ubi disertè & indistinctè reprobatur conventio quod venditor retineat onus solvendi census. Breviter dico valere, & effectum esse quod interim respectu domini directi & juris censualis activi & passivi, non censetur res mutasse manum, nulla laudimia domino quæruntur, nisi lapso tempore redemptione non facta, tunc etiam statim incipit emptori currere tempus notificandi sub mulcta de qua supra §. 77. & non prius, ut ibi *num.* 32. utpote adusque horum jurium conditione pendente, statim etiam incipit ipsemet debere censum.

50. Non obstat *tit. C. fine censu vel reliq.* quia dico primò quòd non loquitur de isto patrimoniali privatorum, etiam dominicali censu, sed de fiscali censu, & tributo publico imperii & coronæ, ut per totum illum titulum & singulas ejus leges, in *l.* 1. *ibi, ut ipsa tributa, in l.* 2. *ibi, res annonariæ, & ibi, fisci referant, & l.* 3. *ibi, publicas pensitationes, & ibi, collationis sarcinam*, & sic non debent extendi ad hos privatorum census, quia publica privatis non debent confundi, sed secerni. Titulus ille, *C. fine censu vel reliq.* spectat ad jus publicum, titulus autem consuetudinis nostræ spectat ad jus privatum, inter quæ maxima est distantia & longissimum discrimen, cum ea sit prima & summa divisio juris. *l.* 1. §. 1. *de justi. & jure.* Cessat ergo hîc prohibitio dictarum legum.

51. Tum & secundo dictæ leges sancitæ sunt ne publica tributa deperirent arte cupidorum emptorum, qui abutentes temporaria necessitate ejus qui in ea

peristasi cogitur vendere, nolebant emere nisi sub ea conditione, ut pauper venditor susciperet etiam in futurum onus tributorum, & emptor immunem fundum possideret: tunc etiam ob hanc maximè causam contingebat reliqua tributorum multiplicari & rationes fiscales conturbari, ut patet in d. *l.* 2. *& latiùs in l.* 1. *tit.* 3. *C. Theodosia. lib.* 11. Quando ergo dictæ leges possent quadam probabili analogia, non necessaria decisione huc aptari: tamen earum ratio & periculum hîc cessat, quia in tam modico tempore durante brevi spe luendi, non possunt census domini directi conturbari, nec reliqua deperire. Et dictæ leges loquuntur in perpetua venditione, & perpetua vel longa immunitate, *d. l.* 2. *ibi, & immunes eos possideant*, quanquam propter fraudem quæ apparuit, generaliter prohibeant, quod non est extendendum ad hanc quæstionem nostram *supra eo. numer.* 49.

52. In qua addo quòd si pendente dicto brevi tempore remittatur ea facultas, statim locum habent quæ *supra num.* 49. *in fi.* dixi, tempore lapso redemptione infecta. Et insuper si pretio dato remittatur ea facultas, statim laudimia de utroque pretio & fundi, & dictæ facultatis redemptæ debebuntur. Quòd si non remissa vel forsan etiam prorogata dicta facultate redimendi, remittitur pactum dictæ investituræ & census, qui incipit esse ad onus emptoris, statim debentur laudimia, non obstante & pendente dicta secunda prorogatione, prout lapso tempore primæ facultatis statim omnia jura debentur non obstante secunda (etiam pendente priori) data & prorogata.

53. Nec per hanc decisionem nostram fit injuria domino directo: quia talis venditor non censetur interim vendidisse fundum, sed fructus vel in effectu magis pignorasse: hæc autem jura sunt introducta in effectualibus venditionibus vel recidentibus in effectualem venditionem, non autem pro pignorationibus temporariis, vel contractibus his æquipollentibus: qui sic brevitate temporis & debitis circumstantiis arctantur, ut non possint abire in consequentiam ordinariam notabiliter fraudandi jura dominicalia, ut simili ratione monui in *tract. de commerc. & usurar. nu.* 577. *in fin.*

54. Unde si facultas redimendi etiam ab initio contractus concessa excederet novem annos, tunc omnino & ubique in toto regno non obstante dicta clausula retentionis, investituræ & census, debentur semel laudimia multo fortiùs quàm supra §. 51. *qu.* 8. diximus hoc casu non opitulari vassallo vendenti clausulam expressam retentionis fidei, ne fraus fiat, & via sit aperta nimis diminuendi jura dominicalia. Ubi autem consuetudo aliter non determinat, puto satis esse censuariis indulgeri usque ad tres aut ad summum usque ad quinque annos, ut sub dicta expressa retentione, & luitione, (infra tam breve conventum initio non deinde prorogatum tempus) secuta, nec de venditione, nec de redemptione laudimia debeantur: aliàs debeantur de venditione, semel, non autem iterum de redemptione, quæ fit vi pacti venditionis, de qua soluta sunt laudimia.

55. Nulla etiam est consuetudo quæ velit laudimia deberi de redemptione quæ fuit conventa venditionis tempore, nisi consuetudo Meldunensis §. 131. quando facultas redimendi excedit quinque annos, & loquitur in censu. Sed durior est consuetudo Nivernensis loquens in feudo §. 23. quæ indistinctè vult de redemptione solvi quintum pretii. Unde nec illa ad feudum, nec hæc ad censum debent extendi: sed extra loca dictarum consuetudinum (quæ parum sunt rationabiles) quandocumque redimitur in vim pacti in contractu venditionis appositi, nunquam debentur nova laudimia per prædicta. & ultra ea faciunt quæ latè tradit Dom. Andr. Tiraq. *de legib. connubial. post d. l.*

gloss. 3. *in princip.*

56. Facit etiam quod dominus qui jura recepit ex dicta venditione & emptorem investivit, videtur eamdem venditionem approbasse cum omnibus qualitatibus suis & sic unà cum dicta facultate redimendi per notata suprà §. 33. *numer.* 16. Nec est verum quod consuetudinis Senonensis etiam vetus §. 243 unquam senserit deberi laudimia redimendo in vim pacti contractus, nisi pactum non excederet tres annos, ut putavit Dom. Andr. Tiraq. *in tract. de retract. conventio.* §. 6. *gloss.* 2. *num.* 4. quia ille §. 243. qui erat ultimus sub hoc tit. (nunc propter superfluitatem in nova redactione omissus) non loquitur de tempore nisi causa exempli, nec à contrario sensu innuit deberi laudimia de redemptione nisi quando est voluntaria & pacto finito vel ex intervallo post contractum dato, ut disertè ait §. 233. *in veteri & nunc* §. 236. *in nova.*

57. Amplio etiam si dicta facultas non sit in instrumento venditionis, sed in instrumento separato eadem die, ut sæpius solent facere notarii Parisienses, quia etiam sæpe venditor contentatur levare parvum breve dictæ facultatis, ne majore sumptu cogatur levare prolixius venditionis instrumentum. Contractus enim circa idem facti eadem die etiam in diversis instrumentis censentur correspectivi & inesse invicem mutua contemplatione facti, & unus contractus. Franc. Purpura. in *l. legem num.* 14. C. *de pact.* & ibi Phil. Deci. *num.* 18. ubi in annot. dixi. Diximus etiam §. 33. *quæst.* 21. *num.* 80. *& in tract. regul. Cancella. in reg. de publica. num.* 131. Et dicitur unus contractus etiam respectu domini directi, etiamsi separatum redemptionis instrumentum nunquam ei exhibitum fuerit & nihil scierit nisi post redemptionem, quo tempore instrumenta redemptionis & dictæ facultatis debent exhiberi.

58. Fallit primò dicta conclusio *suprà num.* 49. *&* 54. nec de venditione nec de luitione deberi laudimia, ut procedat quando venditor sibi ipsi pasciscitur initio contractus: secus si alii, videlicet ut tertius per se vel alium stipulans, infrà triennium vel quinquennium redimere possit: tunc enim non prodest retentio investituræ & census, quin statim laudimia & jura debeantur de venditione, & rursus nova jura de redemptione: si tertius ille etiam in instrumento comprehensus in vim dicti contractus vel aliàs redimat: cum enim non sit verus dominus utilis, non potest verè dici redimere, sed de novo acquirere, prout in veritate est tertius novus acquisitor, & quia antiquus censuarius non sibi luit nec recuperat: cessat ratio & æquitas dictæ moderationis nostræ *supra num.* 49. & undique debentur jura.

59. Est enim simile ac si quis planè, hoc est non retento censu & investitura (postquam sibi ipsi non retinuit) vendidisset sub pacto redimendi, quo casu statim semel debentur laudimia, sed non de redemptione si ipsemet vel ejus hæres pro se redimat. Sed si jus redimendi cedat Titio qui redimit, de hac redemptione nova laudimia debentur, imo etiam de pretio cessionis si per pecuniam facta sit. Quemadmodum si venditor iste prius pro se redemerit, mox Titio vendiderit, nova laudimia de hac secunda venditione debentur. Et si priusquam Titio venderet, accepta certa summa promiserit ei vendere, deinde pro alia summa ei vendiderit, de utraque summa laudimia debentur præter laudimia priora venditionis redemptæ. Ambo enim casus in idem recidunt, & utriusque eadem decidendi ratio est.

60. Quòd si quis vendiderit non sub hac forma communi: sed sub illa speciali & libera, de qua *suprà num.* 49. & sic sibi soli pactus sit, non tamen usus pro se, sed infrà illud modicum tempus tertio cessit, qui infrà idem tempus redimit: non bis, sed semel tantum debentur laudimia ex hac redemptione per tertium fa-

cta, salvo quod si mediante pecunia cessionem habuit, debet laudimia de utroque pretio & cessionis, & redemptionis, non tanquam de duabus acquisitionibus, sed tanquam de una, & sic est unicum integrum laudimium, cùm dicta cessio sit pars hujus redemptionis. Quemadmodum si dictus venditor ipsemet infra dictum tempus redemisset, deinde tertio vendidisset, unicum debetur relevium tertium, etiam si quid laudativi solvat pro pretio dato de promissione sibi vendendi, quod est pars ejusdem pretii: & sic in utroque membro hujus specialis casus hoc *num.* 60. prima illa venditio tam in initio quam in redemptione remanet libera, nihil enim solvitur domino directo nisi de ultima acquisitione facta per tertium dumtaxat.

61. Et ex istis simplicibus intelligitur casus mixtus sive compositus quando quis in terminis dictæ specialis venditionis *suprà num.* 49. retinuit facultatem redimendi ad illud modicum tempus pro se vel pro Titio, vel pro se & Titio in solidum, pendet enim ab eventu: si enim venditor redimat pro se infra idem tempus, tota illa venditio & redemptio libera est, & de contractibus postea faciendis judicabitur secundum eorum naturam, si verò Titius infra id temporis redimat, debet laudimia, ut nuper diximus *num.* 58. Ex his ista penitissimè enucleata sunt & clarissimè elucidata.

62. Fallit secundò dicta concludo suprà *eo. num.* 48. & 53. si* redemptio fiat in vim prorogationis, in quo diligenter advertendum quòd aut prorogatio fit pendente prima facultate, & tunc nunquam debentur jura nec de prorogatione nec de redemptione facta virtute illius, ut etiam expressim vult consuetudo Borbon. §. 406. & ita generaliter ubique observatur. An autem saltem semel debeantur de venditione, sive nunquam redimatur, sive redimatur infra tempus prorogatum? distingue: Aut redemptio fit infra tempus illud modicum intra quod licet liberè sub hac facultate vendere & redimere: & tunc nulla jura debentur nec de venditione nec de redemptione: sive redemptio fiat infra tempus primum, sive post illud in vim prorogationis, sed infra tempus illud, puta triennii vel novennii moribus indultum, ut in simili dixi suprà §. 33. *qu.* 14. *num.* 52. sive prorogatio fuerit limitata ad tempus indultum, sive ad longius tempus conventum extensa, dummodo redemptio secuta fuerit infra tempus permissum, ut in simili dixi suprà §. 51. *qu.* 9. *ad fi.* Aut redemptio non fit infra tempus liberè permissum & jura debentur domino directo de venditione, sive post tempus permissum redemptio sequatur, sive non.

*Si redemptio fiat ex causa prorogationis.

63. Aut verò prorogatio fit finita prima dilatione & facultate, & tunc debentur solida jura de prima venditione, necnon de revenditione si sequatur, quæ non est redemptio, sed nova venditio: quia prorogatio facta post tempus non est prorogatio ejus quod non est, *l. sed & si manente. de precar.* & latissimè Dom. Andr. Tiraq. in *tract. de retract. conventionali* §. 1. *gl.* 7. *num.* 24. *cum multis seq.* sed nova dispositio, nova & libera promissio de vendendo, sive præparatio liberæ futuræ venditionis, ut etiam dixi in locis prædictis, quibuscumque verbis utantur contrahentes: quia promptum est tectorio verborum quidlibet fingere. *l. cum hi.* §. *si cum lis de transactio.*

64. Sed istud temperandum & limitandum est, nisi prorogatio vel redemptio facta fuerit ex tacita mente, vel sequela primæ concessionis redimendi & infra tempus moribus indultum. Finge vassallum vel censuarium pro filia elocanda vel alia egestate feudum pignorasse, vel sub facultate redimendi vendidisse, & quia brevi sperabat redimere, non est stipulatus hanc facultaté ultra biennium, quam emptor non denegasset usque ad novennium: non redimit infra biennium, sed aliquanto post, emptore meram redemptionem benignè admittente, puto infra tempus illud moribus indultum nulla jura deberi, quia infra illud tempus non debet de facili fraus vel simulatio in fraudem domini directi præsumi in eo quod apertè licebat. Faciunt nos. suprà §. 33. *num.* 25.

65. Fateor quod fundo vendito & tradito sub onere redimendi ad biennium, tempore lapso sine redemptione, fundata est intentio domini directi ad quintum pretii in feudo, vel laudimia in censu, & ad nova jura, si res etiam eidem paulo post revendatur: Sed multa ex circumstantiis cujusque casus usuvenire possunt, ex quibus juste præsumitur redemptionem etiam post tempus redimendi conventum factam, in consequentiam tantùm prioris facultatis redimendi concessam, ut infra modicum, saltem infra illud indultum tempus, præsertim si res non erat realiter tradita, etiam si interim venditor conduxerit ab emptore: vel quando inter cohæredes vel socios portiones indivisæ sic transferuntur spe recuperandi retenta, quæ etsi quandoque initio breviùs arctetur propter spem hypothecantis vel alienantis, tamen acquisitor non semper summo jure uti vult, prout quandoque præsertim inter conjunctos incivile est.

66. Duo enim sunt in hac facultate: primum, jus redimendi: secundum, brevis temporis limitatio. *l. Celsus ait* §. 1. *ibi duo esse arbitri præcepta, unum pecuniam dari, aliud intra Calendas dari. ff. de recept. & qui arbit. recept. cap. cum dilecti* §. *sed contra. de dolo & contumacia.* Andr. Isern. in c. 1. *col.* 4. *de controver. inter vassallum & alium de beneficio in usib. feud.* Innoc. in *cap. bona* 2. *in princ. de elect.* Primum est in favorem venditoris, secundum verò in favorem acquisitoris, qui sive velit favori suo gratis renuntiare, sive bonam fidem agnoscere tempus prorogando, vel post tempus redemptionem admittendo, non debet oculus domini iniquus esse ex eo quod acquisitor bonus est. *Matth.* 20. saltem infra tempus quò alias liberum erat partibus extendere vel prorogare redimendi facultatem. Hoc notatur suprà §. 33. *qu.* 14. *num.* 52.

67. Et ita datis his circumstantiis possunt limitari consuetudines Cœnomanensis §. 173. & Andensis §. 363. quæ alioquin prædura sunt in quantum absolutè negant post primum tempus lapsum prorogari posse, etiam infra tempus indultum à consuetudine, sed debent in casu prædicto nostri temperamenti restringi. Ad hoc faciunt quæ nuper eleganter & scitè disseruit Thomas Triputius in sua disputatione super art. 295. consuetudinis Aurelianensis.

68. Hic mentem subit quæstio in qua ante duodecim annos consului: utilia tantùm aliis omissis tradam. Per consuetudinem Cœnomanensem non sunt laudimia quando infra facultatem redimendi novem annorum redimitur, *ut suprà num.* 47. *in fi.* Primogenitus tam suo quàm quatuor secundogenitorum domino vendidit totum feudum vel hæredium sub facultate redimendi ad annum retenta sibi & cuique fratrum. Petrus unus secundogenitorum infra illum annum totum redimit. Duplex argumentosa quæstio insurgit. Prima, an post dictum annum primogenitus possit reddendo pretium agere contra Petrum ad restitutionem, saltem ad contributionem? Respondeo, quòd non, licet factus sit retractus vi contractus communis, quia primogenitus noluit uti, nec etiam alii qui non redemerunt, solo Petro excepto, & sic non obstat quòd aliàs per dictam consuetudinem non habebat nisi tantum usumfructum quartæ partis, vel tertiæ partis, & quòd vera redemptio est quæ facit redire rem ad priorem statum; & sic quod Petrus tenetur restituere primogenito retinendo unciam pristinam usufructus, aliàs quod dicetur novus acquisitor & debebit laudimia.

69. Quia relegando laudimia ad quæstionem seq. objectio procederet si primogenitus concurrisset cum Petro, vel saltem post retractum supervenisset infra eumdem annum ante jus suum peremptum: secus hic quando non venit nisi post jus suum omnino peremptum. Sed quid si facultas illa fuisset perpetua? Dicam infrà §.68. ne nimis multa simul ingeram. Cùm ergo si Petrus non redemisset, prorsus illud jus primogenito & omnibus periisset: quæ est invidia si Petrus sibi vigilavit, & de suo non de alieno recuperavit, quod omnibus perpetuò periturum erat? imo magis debent ei gratias agere quod communem cognationis domum ampliavit, & saltem spem legitimæ successionis in antiquo hæredio suis sumptibus & industria restituit: poterunt enim huic succedere, extraneo nunquam successuri.

70. Tum Petrus poterat non jure contractus, sed jure legis consuetudinariæ ratione proximitatis retrahere ad onus dictæ facultatis pro tempore residuo dicti anni, quo lapso nullo modo posset inquietari, ut est indubitatum, & hoc dummodo non fuerit in contractu tanquam æquè principalis venditor, sed tanquam constipulans dictum jus redimendi, quòd jus retrahendi conventionale non excludit consuetudinarium, sed uterque retractus poterat cumulari mutua subordinatione, vel alterum obtinere sufficeret, per ea quæ dixi in *l. edita. C. de eden. in professione & lectione Tubingensi*, *& infra tit.* 16. sed quia ex capite retractus proximitatis non esset dubium laudimia semel deberi, formavi quæstionem in retractu ex capite dicti pacti redimendi, in quo de prima quæstione dicendum ut suprà, quia iste non redemit tanquam procurator, sed nomine proprio prout proprio nomine fuerat in solidum redemptionem stipulatus.

71. Venio ergo ad secundam quæstionem quæ biceps est: an Petrus debeat laudimia tanquam ex emptione, & si non debet an saltem debeat relevium? Et omnino videntur deberi laudimia, quia dicta consuetudo faciens dicto casu liberam, id est à laudimiis immunem venditionem & redemptionem, debet, ut nuper dixi nu. 58. intelligi, quando eodem modo redimitur, ut venditum est, scilicet ab eodem venditore vel eisdem venditoribus & pro antiquis venditis portionibus, ita ut res planè redeat in pristinum statum: quod favorabile est. *l. si unus §. pactus ne peteret. de pact.* glo. & doctores *in cap. statutum de præb. in 6.* & etiam in eo casu non dicitur nova acquisitio, sed prioris status redintegratio à consuetudine permissa & facta nummis, quod non debet ad alium casum extendi.

72. Sed hic non est ita, quia tota res redit ad eum qui solùm habebat unicam unciam in usufructu ad vitam suam. Nec obstat quod non redimit ex novo pacto vel aliqua prorogatione: sed ex primitivo pacto in ipsa venditione apposito, quia hoc concluderet si esset solus venditor, vel si redimeret solum jus suum antiquum, vel pro portione quam vendidit; quia etiam si ab initio fiat pactum redimendi pro alio vel simul pro venditore & alio, & ille alius redimit, perinde est ac si venditor ex intervallo post venditionem ei cessisset jus redimendi, vel si prius admisisset, & rem redemptam ei vendidisset, suprà *eo. num.* 58. *&* 59. ergo solida laudimia semel debentur domino feudali, saltem deducta æstimatione unciæ ususfructus quæ spectabat Petro tempore venditionis.

73. In contrarium arguitur, supposito quòd secundogeniti non sunt appositi ad simplex pactum redimendi; sed erant etiam principales venditores in solidum, quia non debentur laudimia de redemptione quæ fit vi ejusdem contractus, ut est indubitatum, ergo nec de ipsa venditione in casum quo libera seu immunis est, ut hoc casu. Tum quia iste Petrus non solùm ex forma contractus est venditor in solidum, sed etiam persona æquè conjuncta, & habilis ad concurrendum æqualiter in successione patris cessante impedimento primogeniti, quod nunc cessat, cùm primogenitus non possit ampliùs illum impedire. Tum & fortius, non solùm ex persona conjuncta in successione patris unde hoc hæredium processit; sed in futura successione fratrum, poterit enim illis succedere.

74. Et sic argumentor per locum à sufficienti partium enumeratione validissimum in jure, *institut. de obligat. quæ ex quasi contract. nasc. per to.* Aut hæc laudimia debentur ex venditione, aut ex redemptione, aut ex tacita & mutua juris redimendi cessione, quæ resultaret ex eo quod omnes collectivè simul jus redimendi in solidum stipulati sunt, & sic invicem consenserunt & tacitè cesserunt jus redimendi solidum, & insuper quisque vel singuli de parte sua; nec sunt dabiles aliæ causæ fraudandi laudimia quam hæ tres. Sed ex prima per se clarum est non deberi, cùm sit libera per dictam consuetudinem. Et multò minùs ex secunda, videlicet de redemptione, cum sit æquè libera, hoc est immunis per eamdem consuetudinem, cum sit facta infra tempus primum non prorogatum. Quod autem nec ex dicto tertio capite cessionis deberi possunt, ostendo, quia primò negatur hæc tacita cessio. Aliud enim consentire, aliud cedere, *l. aliud est de regul. juris.* Patet, quia quamvis singuli consentiant quemlibet ex se posse solidum redimere: non tamen renunciant juri suo in favorem prævenientis, nec intelligitur quod jus redimendi sit eo ipso lucro præoccupantis, sed quod saltem infra reliquum tempus debebit contribuere, ut nuper dixi.

75. Et si dicatur quod si non pura, saltem quædam conditionalis tacita inest cessio, quia videntur invicem cedere jus suum redimendi in casum & eventum quod sint negligentes infrà tempus, & unus eorum vel quidam eorum vigilaverint & redemerint, quæ conditio extitit in persona & ad commodum Petri. Responderi potest quòd ea limitatio juris redimendi ad tempus, non inducit cessionem nec tacitam quidem conditionem per non redimentes lapso tempore: sed potiùs renunciationem absolutam, imò potiùs extinctionem & finem dicti juris sic limitati & suo fine velut naturaliter mortui & finiti. Sed quia retorqueri posset quatenus res non redit ad priorem statum, fortiùs argumentor & volo fuisse jus tacitæ saltem conditionalis cessionis, prout alii etiam fratres si opus sit se intellexisse declarabunt.

76. Et dico quod etiam expressa hujusmodi cessio non faceret deberi laudimia, ergo nec tacita: quia quemadmodum hæres venditoris etiam extraneus, dummodo universalis, redimendo infrà tempus non facit locum laudimiis, quia hæres etiam extraneus est ipse idem venditor, ita quod si venditio erat libera, ut suprà *eod. num.* 49. hæres iste redimendo infrà tempus nec de venditione authoris sui nec de sua redemptione quicquam debet, ut tactum est suprà *eod. num.* 53. ergo idem de ejusmodi tam conjuncto cessionario: quia quando ceditur ei qui futurus est hæres, idem plerumque observatur ac si jure hæreditario habuisset, quia vivus videtur hæredi futuro consulere, inquit pulcher text. in *l. cum quo. in fin. ad l. Falcidiam.* & in specie de conventione inter fratres quod videatur actum, ut tanquam hæredibus consulatur. Textus est in *l. tale pactum. in fin. de pact.* Ad hoc Joan. Faber. in *proœm. instit. in verf. Justinianus.* & dixi infrà §.159. Ergo Petrus qui nisi fuisset frater & habilis ad successionem fraternam, non fuisset in hoc contractu vel pacto redimendi in solidum comprehensus, nulla debet laudimia nec ex capite dictæ venditionis, nec ex capite tacitæ cessionis, sive de jure redemptionis, sive de jure cesso quæratur.

77. Tum non potuisset redimere pro parte invito emptore, sed necesse erat redimere totum: cum ergo redemptio non posset dividi, ergo nec illius immunitas dividenda est, nec dicitur extensio fieri consuetudinis ad extraneas personas, cum iste sit frater & æquè conjunctus. Et eisdem rationibus non est locus rele-

vio, quia non acquisivit jure cesso, nec jure successivo, aut alio obnoxio relevio: sed jure redemptionis quæ libera est & sibi proprio nomine competit. Et certè istud esset æquum, nec esset exorbitans extensio consuetudinis, progressus ad hunc tam conjunctum casum. Verumtamen dixi mero jure laudimia deberi deducta æstimatione unciæ usufructus, quia in veritate ille non est recuperator, sed novus acquisitor, & sic non potest frui speciali beneficio consuetudinis, sed remanet in regula communi ejusdem consuetudinis: primogenitus enim semel, & sic in perpetuum alios ad unciam usufructus redegit, nec omisit jus suum, sed eo usus est, & illud exigit recipiendo pretium prærogatæ portionis suæ, & sic non obstant allegata in contrarium quantumvis colorata. Et quando contrahitur cum conjuncto, non censetur ei quasi futuro hæredi provideri, nisi quando sunt conjecturæ, ut in *d. l. tale pactum in fin. de pact. ibi sine liberis*: quæ hìc cessabant nec primogenitus deposuerat spem liberorum. Imo in veritate nulla fuit nec tacita cessio: sed extinctio & terminus finiens dictæ facultatis, ut nuper dixi.

* De promissione vendendi & utrum laudimia eo casu debeantur.

78. Quinto quæro an de* promissione vendendi laudimia debeantur? Certum est quòd non, si sine pecunia facta sit. Fac ergo pro dicta promissione tantùm, & non pro venditione futura certam pecuniam datam: an de dicta pecunia habeantur laudimia. Dicendum quod non, quia nec verba nec mens consuetudinis verificantur, ergo cessat ejus dispositio per jura vulgata, quia aliud est vendere, aliud facere pactum de vendendo, ut notatur in *l. bonæ fidei. de eo quod cer. loco*: ubi decidunt Alber. Paul. Fulgos. Jason. quòd si statuto caveatur quod publicani habeant arbitrium super venditionibus, si aliquis promisit vendere, non pertinet ad eorum arbitrium: quia aliud est vendere vel locare, aliud est promittere de locando vel vendendo.

79. Quod procedit etiamsi per stipulationem aliquis promiserit vendere, & is cui facta est promissio aliquid solverit pro venditione futura, quia nihilominus potest pœnitere, & sic solutum condicere tanquam causa non secuta, ut expressim decidit Paul. Cast. in *d. l. bonæ fidei vers. si tamen, & sequitur.* ibi Jas. *col. 2. num. 4.* Et dicit ibi Paulus quòd tunc habebat hunc casum in facto, & reperi quòd ita latè consuluit in *consil. 93. In causa quæ vertitur coram nobili viro lib.* 2. tamen ista ampliatio Paul. de pœnitentia non est vera: quia in contractibus innominatis apposita stipulatio tollit revocationem ex capite pœnitentiæ, licet non ex capite causæ non secutæ, ut plenè dixi in *l. 1. in princip. de verbor. oblig. in lect. Doland.* Nec potest opinio Pauli sustineri ex eo quod obligatio facti non sit præcisa: quæ licet sit communis ferè omnium sententia, tamen falsa est, ut novè docui in tract. dividui & individui: quamvis idem quod Paul. in eo puncto teneant Alexand. in *d. l. 1. & l. 1. de pact.* omnes passim. & ibi Philipp. Decius *cons.* 502. *num.* 8. ubi in annot. meis *nu.* 6. tetigi remittendo ad d. tract. meum.

80. Sic etiam aliud est donare, aliud est promittere de donando, ut vult. gl. in §. *alia* & ibi Jo. Fab. *col.* 1. & Angel. Aret. instit. *de donat.* Salic. in *l. 2. ad fin. C. de condict. ob causam.* ubi tenet quod textus *l. si quis argentum, C. de donat.* non habet locum in conventione de donando in futurum, per notata in *d. l bonæ fidei. & l. Titius ubi gl. ult. de pig. act.* Sequitur Jo. de Imol. in *l. in ædib. §. 1. ff. de donat.* Alex. de Imol. in *l. jus gentium. col. penult. ff. de pactis.* Jo. Bapt. de S. Seve. in *tract. de pact. in 6. quæst. col. pen.* de quo tamen, scilicet de pacto de donando non definio nunc, sed reservo infra loco opportuno: sic aliud ratum habere, aliud promittere habere ratum, *l. 4. §. Cato. in fin. de ver. oblig.* ubi Franc. Ripa. *nu.* 17. limitat procedere quando verba referuntur ad factum: secus si ad jus. Ego vero materiam subjectam & mentem ex toto negotio resultantem inspicio, *ut infra eod. num.* 74. 83. Item aliud est fidejubere, aliud promittere de fidejubendo & per stipulationem. Text. in *l. si quis stipulatus sit Stichum.* 121. §. 1. *de verborum obligat.* sic aliud eligere, aliud dare consensum vel mandatum etiam specificum de eligendo, *ut tenet gloss. ult. quam omnes Canonistæ sequuntur in cap. penult. de elect. in sexto.* aliud hæredem instituere, aliud promittere de instituendo *l. pactum quod dotali. C. de pact. l. cum donationis. C. de transact.*

*Differentia venditionis & promissionis de vendendo.

81. In venditione autem aut simili pacto reciproco, tenent doctores quod statutum loquens in vendente, non* habet locum in faciente pactum de vendendo. Hinc decidit Bald. post Jacob. Butrig. in *l. 1. C. de pact. pign.* & ibi Angel. quod si ex statuto debet solvi gabella de contractu venditionis, non solvetur de contractu promissionis de vendendo. Sequitur Alex. in *d. l. jurisgentium. & in d. l. cum fundus §. servum tuum.* & ibi Franc. Purpur. *num. 14. cum seq. si certum pet.* Alex. in *l. si pupillus. ff. ad l. Falcid. & in consil. 76. visis dubitationibus col. ult. lib. 5. & in consil. 3. col. 2. consil. 93. col. 1. lib. 2. consil. 121. col. 2. lib.* 4. Franc. Aret. *consil. 6. col. 1. consil.* 28. Franc. Cur. senior. *consil.* 28. Mathesil. in *notabili* 46. Anth. Corset. in *sing. in verb. statutum* 2. Joan. Berth. *de gabellis in 5. part. princ. in fin.* Fab. de monte S. Savini. in *tract. de empt. & vend. in 5. quæst. princ. quæst.* 3. Philip. Corf. *cons. 256. primus consultationis. lib.* 4. Jac. de Georg. in *tract. de operis col. 12. vers. quæritur etiam de tali.* Philip. Decius in *l. si pacto quo pœnam col. ult. C. de pact. & in cons. 183. cons. 390. & in consil. 502. num.* 8. Jas. in *l. manumissiones num. 9. ff. de just. & jur. in l. ni dominus testamento. ff. de cond. ind. in l. si fidejussor. §. meminisse col. 1. ff. de leg. 1. in l. quoties. col. 7. C. de rei vend. in l. si ante nuptias.* & ibi Sozi. *ff. solut. matr.* Jas. *consil.* 70. & latè in *consil. 117. lib. 1. & in consil. 148. col. 6. lib. 2. consil. 24. num.* 7. Hipp. de Marsil. in *not.* 469. And. Alc. in *l. in princ. num. 16. ff. de verb. oblig. in d. l. si pacto quo pœnam. C. de pact.* Lancelo Galiau. in *rub. de verb. oblig. col.* 29. Ant. Rub. *cons.* 29. quæ loca congessi semel, ut si quando opus sit, ut sæpè in sequentibus, liceat omissis allegationibus huc remittere: quibus ante octodecim annos congestis prodierunt in lucem uberrima commentaria doctissimi Senatoris D. And. Tiraq. in *tract. retract. proxim. ubi §. 1. gloss. 2. num. 54. & fusissimè in tract. de retract. convent. in quæst. 5. tract. deinde decisiones Burdegal.* Dom. Nicolai Boërii. *Decis. 3. num. 1. & comment.* Lud. Gomes. in 9. *ubi cap. 1. num. 90. de constitut.*

82. Hæc tamen sanè intelligenda sunt, quando partes remanent in terminis simplicis conventionis de vendendo, vel alio actu faciendo in futurum, ita quòd intentio partium & verba dispositiva referantur ad actum de futuro, secus si & verba obligativa & mens referantur ad actum præsentem, & omnia ab substantiam actus requisita præsto sint: quia tunc licet inferantur verba sonantia in futurum, ut promitto talem rem tanti vendere, tradere, & infra tot dies instrumentum authenticum sub tali sigillo, puta Parisiensi, conficere, nihilominus celebratur actus de præsenti attenta intentione partium, dispositione & capacitate materiæ subjectæ, ut in primo casu in quo consuluit Anth. Rub. Alex. in *consil.* 29. & not. Fortu. Gal. in *l. jurisgentium in princ. num. 32. in fin. fin. ff. de pact.* de quo do textum rotundum in fortioribus terminis in *l. si procuratorem absentem de procur.* ubi si quis promittit se ratum habiturum quod actum erit: scilicet etiam in futurum, hoc inducit ratihabitionem de præsenti, ut nulla alia deinceps opus sit: quia procurator erat certus, certa causa in individuo, & adversarius certus & judicium certum, & sic omnia concurrebant ad ratificationem de præsenti, etiam si negotium nondum esset consummatum, ut etiam tenet Franc. Aret. *cons. 100. num. 2. cum seq.*

*Intellect. §. Cato. in fin. ff. de verb. obl.

83. Non obstat decisio generalis *d. §. Cato. in fin. l.** *4. in fin. de verb. oblig.* quia, ut dixi in extricat. Labyrinthi dividui & individui, non erat ibi quæstio de ipsa ratificatione, sed de pœna ob contraventionem, & ibi illa verba, *ratum habere*, quæ etiam ad præteritum & consummatum

consummatum actum referuntur: idem pollent quod non contravenire, saltem hoc implicant respectu pœnæ adjectæ; ut valdè ineptæ sint ambages Doctorum ibi præsertim Lancelo. Galian. *col.8.vers.12. in fin.* ubi putans è fluctibus illis emergere, ait quod eo ipso quod quis promisit pœnam si non habeat ratum, apparet de mente contrahentium quod promittendo habere ratum, non tamen per hoc ratum habet, aliàs frustra esset adjecta pœna, quod est ridiculum, & contra sensum communem: quia pœna non apponitur favore debitoris ut sit ejus electio & minus obligetur: sed favore creditoris, ut tetigi in extricatione alterius Labyrinthi, de eo quod interest *num.121. & in tract. commerc. & usura. num.* 367. & in annot. ad Philip. Deci. *cap. inter cæteras num.12. de rescript.* Dico ergo quod pœna ibi non additur, ut deroget actui & ratificationi quæ statim fit, si materia est disposita, ut dixi, sed additur, ut in casum contraventionis creditor sit certus de pœna sine alia probatione, ut est natura pœnarum conventionalium, quæ ad hoc præcipuè his casibus in jure inventæ sunt §. *ult. de verbor. obligat. l. ult. de præto. stipulation.*

84. His scriptis reperi Do. And. Tiraq. in tract. retract. proximi. §.1. *gloss.*10. *qu.*14. *nu.*89. in alia nova & diversa esse sententia: censet enim cum communi, quod etiam purè promittens habere ratum, non tamen ratificat. Et ad *d. l. si procuratorem absentem. de procurat.* respondet quod ibi præcedebat mandatum, & sic sequens promissio de ratum habendo operatur ratihabitionem de præsenti sine alia ratihabitione. At si non præcesserit mandatum, credit non satis esse quem promittere se ratum habiturum. Nec obstat id esse jam ratificatum, nisi re vera (hoc est de præsenti) ratum habuerit. Et infert ad decisionem suæ quæstionis in retractu proximitatis, de qua alias. Sed certè licet istud sit novum & argutum, & congruat hypothesi & literæ *d.l. si procuratorem.* ubi non agebatur de constituendo novo procuratore: sed de jam constituto relevando à satisdatione, tamen non est verum: quia quod ibi narratur præcessisse mandatum, non præsupponitur certum, saltem manifestum, imo præsupponitur dubium adversario cui nullo modo constitit de aliquo præcedenti mandato: & sic respectu ejus de quo agebatur in d.l. perinde erat ac si nullū præcessisset mandatum: quia paria sunt non esse vel non apparere: & ibi tantum agebatur de satisfaciendo adversario, & tamen dicitur quod satisfacit per promissionem ratum se habiturum: ergo expressa promissio de ratum habendo statim & de præsenti operatur ratihabitionem ut ille text. in fine disertè ait, imò etiam mandatum operatur.

85. Omnis etiam ratihabitio mandatum includit non solum de præsenti, sed etiam si opus sit retrò in præteritum, *l. ult. vers. necesse est, C. ad Macedo.* & multo magis etiam in futurum, *d. l. procuratorem:* & hæc veritas: & intelligendum, ut dixi suprà *nu.*82. quando promissio de ratum habendo est pura, sine modo, die vel conditione suspensiva, vel differenti, & reliqua adsunt, nisi non ponitur unicum verbum ratifico, sed duo, videlicet, ratificare promitto: sed verborum formulæ, materia subjecta & totius negotii series & connexio præstant. Qui enim promittit ratificare in diem, vel post tempus, vel sub conditione vel modo futuro, nondum ratificat, etiam si apponeret verbum, ratifico.

86. Redeundo ad materiam quæstionis nostræ, illud constat quod quamvis venditio subsequatur ex causa prioris conventionis de vendendo, nihilominus debentur jura & gabellæ de venditione ipsa, quamvis contrarium videatur sensisse Bar. in *l. si pupillus in princ. ff. ad l. Falc.* cum quo transeunt, Nicol. de Neap. & Alex. Imol. Sed contra Bart. & melius tenent Ang. Joan. de Imol. Pau. ibidem: & patet per ea quæ de venditione necessaria diximus *supra* §. 20. *gloss.* 5. *num.* 9. *versic. amplia septimò. &* §.33. *num.*14. & hoc nisi de promissione fuissent solutæ gabellæ vel jura, quia tunc de venditione quæ venit in executionem non debent iterum solvi gabellæ, per ea quæ notat Bald. quem ibi seq. Joan. de Imol. in *l. ultimo.* §. *quoties. ff. de publica.* Imol. Paul. in *dict. leg. si pupillus.* Jacob. de S. Georg. in *tract. de operis novi collat.* 12. *versicul. sed ponamus.*

87. Idem data paritate terminorum dicendum in feudis de relevio, si fortè is, cui facta erat donandi promissio de relevio composuerit, quia de subsequenti ex eadem causa, donatione & traditione non debetur novum relevium: secus si ex alia & diversa causa. Sed tunc (videlicet quando sequitur acquisitio ex diversa causa, puta quia non potuit habere ex donatione: sed oportuit aliquid dare vice permutationis vel pretii) remittetur vel deducetur super juribus præsentis acquisitionis, quod ex priori causa (quæ non potuit sortiri effectum) promissum vel solutum fuit: si autem nulla acquisitio sequatur, totum condicitur nisi appareat dictam compositionem factam fuisse per modum cujusdam transactionis inter dominum feudalem & futurum acquisitorem, non super æstimatione quantitatis futurorum jurium, sed super ipso dubio & incerto eventu acquisitionis feudi & ortus obligationis jurium dominicalium: tunc enim etiamsi nil sequatur, non condicuntur, sed bene compensabuntur cum juribus diversæ acquisitionis, in quam illa super qua in specie transactum fuerat, transfusa vel commutata fuit: secus si ex longo intervallo alia occasione fiat nova acquisitio nullo modo dependens nec aliquid commune habens cum ea quæ sperabatur tempore dictæ transactionis; quia tunc nulla fieri debet compensatio, sed utraque jura debentur, videlicet debita ex dicta transactione; item ex nova inopinata acquisitione secundum ejus naturam.

88. Hactenus ante octodecim annos de hac quæstione in genere disserui & paucissimis additis uti erat (quia utilis visa est) reliqui. Sed quia generalia non satisfaciunt intellectui practico qui debet esse de rebus singularibus, ut pulchrè ait Bald. in *cap. cùm accessissent. col.* 6. *de constitut.* aliàs in singulis ambiguum superest, ut si dicta promissio facta sit quandocumque sive perpetuò, vel ad tempus, sive re expressa vel non expressa, sive precio taxato vel non.

89. Quare nunc in specie sic formo quæstionem breviter & analyticôs resolvendam. Censuarius promisit Titio vendere certum fundum, & de ista promissione accepit ab eo centum aureos, an ex hac promissione statim orta sint & debeantur laudimia? Et consequenter an Titius cogi possit exhibere literas hujus contractus, ut suprà §. 73. & cadat in mulctam nisi infrà octiduum notificet, ut in §. *proximè præcedenti?* Hæc quæstio triceps est & argumentosissima, sed omissis argumentis satis in præcedentibus & in prima parte hujus operis excussis, ad singula capita respondeo negativè: videlicet ad primum, nondum orta esse laudimia, & nunquam futura nisi virtute hujus promissionis sequatur venditio, qua secuta debentur de utriusque contractus pretio in ejusdem rei acquisitionem confluente, ut supra *eodem num.* 77. 64. & idem in feudis.

90. Ad secundum caput, prima facie videretur quod dominus directus statim habeat actionem contra Titium, saltem ad exhibitionem literarum ejusmodi contractus: quia certum est quod si purè emisset, statim etiam ante ullam traditionem & acquisitionem rei conveniri posset ad ejusmodi exhibitionem & ad solvendum laudimia, etiam re nullo modo tradita, nec pretio soluto, dummodo venditio ex parte emptoris sit pura, etiam si sit in diem respectu venditoris, qui nondum tenetur tradere, & dixi suprà *ead. gl. q.* 3. *nu.* 41. Quod si sit in diem respectu emptoris qui non tenetur solvere nisi post terminum: quamvis non possit conveniri, ut laudimia nunc solvat, tamen conveniri potest ad exhibendum literas, utque condem-

netur solvere laudimia termino lapso, & ita usitatur. Ergo idem si emit pactum de vendendo sibi, ut saltem possit conveniri ad præsentem exhibitionem quæ non gravat, quamvis nondum ad laudimia. Et quamvis literæ hujusmodi contractus propriè & strictè non sint acquisitoriæ ipsius rei: tamen sunt præparatoriæ acquisitionis ipsius rei, & ad hoc tendentes. Tum actio ad ejusmodi exhibitionem præparatoria est, ut dixi suprà §. 73. *gloss.* 2. *num.* 4. & facienda est editio, etiam si nulla jura debentur, ut ibi dictum est, *gloss.* 2. *num.* 6. *cum seq.* Tum domini directi interest ad noscendas fraudes, & favorabile est ne veritas occultetur, *cap.* 1. *in fin. de conten. inter Dom. & vassal. de investit. in usib. feud.*

91. Quibus non obstantibus contrarium puto: quia ad hoc, ut habeat locum dispositio *d.* §. 73. videlicet ut dominus directus aliquem cogere possit exhibere literas acquisitionis contra regulam juris communis, in *l. cogit. C. de petit. hæredit.* tria requiruntur. Primò, quod reus sit acquisitor rei censuariæ moventis in censum jure directo seu dominicali ab actore: secundo quod sit possessor vel saltem detentor dictæ rei: tertiò, quod sit novus, id est non investitus à domino nec à consuetudine loci; ut novus hæres ab intestato censuarii, sed aliunde de novo venit, nec 30. annis, ut censuarius possedit, ut patet in text. *d.* §. 73. *ibi*, *l'acquesteur nouvel detenteur.* Adverbium enim, *nouvel*, inter duo illa substantiva verbalia, *acquesteur & detenteur*, positum utrumque respicit & qualificat.

92. Hoc autem fallit in uno casu, videlicet in venditione perfecta quantum ad contractum, ut suprà §. 20. *gloss.* 5. *num.* 9. §. 33. *num.* 21. *& supra ea. gloss. quæst.* 3. hæc autem fallentia processit, à communi usu & observantia, & habet rationem specialem, quia statim debentur jura laudimiorum in censu, vel quintum pretii in feudo: quia jura jam quæsita possent mora deperire vel deteriora fieri per distractum vel reformationem contractus re integra, ut supra *eadem gloss. quæst.* 2. & quia ut plurimum venditionibus perfectis nihil amplius superest nisi realis executio quæ parata est: hinc communi praxi quæ adaptatur his quæ frequenter accidunt, inductum & receptum est, ut venditione perfecta dominus directus non expectata reali traditione (quam emptor domino irrequisito habere potest) statim agere possit. In aliis ergo casibus manet & firmatur regula *d.* §. 73. & etiam in dicto casu venditionis manifestæ sunt rationes differentiæ quæ prorsus cessant in aliis casibus.

93. Unde si donatio vel permutatio facta sit, sed nulla traditio, nondum potest dominus agere, etiam ad exhibitionem literarum, quia nullus est novus acquisitor aut detentor, nullaque jura acquisita sunt, & eo invito etiam postquam agere cœpisset & ex intervallo possent partes distrahere, ergo minùs potest agere in dicta promissione de vendendo, quæ est minus quam donatio vel permutatio: & aliud est alienatio, aliud promissio, de alienando, supra *ead. gloss. num.* 72. Tum ex simplici promissione vendendi: etiam stipulata & jurata, nulla oriuntur jura: pretium autem additum nihil facit quum non sit titulus habilis ad mutationem vel translationem dominii & possessionis ipsius rei.

94. Adhuc dicta fallentia venditionis sublimitatur, ut procedat quando venditio profecta sit ab ipso vero domino & possessore, vel saltem a vero possessore: secus si fiat ab alio, etiam habente causam à possessore, & verum & efficax jus ad rem: puta si donatarius censuarii ante apprehensam possessionem, vendat jus suum & suas actiones, sive etiam vendat rem ipsam quam promittit tradere & de evictione cavere: quia nec venditio fit a domino vel possessore, nec emptor est acquisitor rei nec detentor, & dicta limitatio (maximè quum sit ampliativa correctionis juris communis) non debet extendi ultra limites facti & praxis unde oritur. *leg.* 1. §. *Julian. de itinere actuque pri.* Philip. Deci. *consil.* 72. *in fin.* ubi in annot. dixi. Bald. loquens in consuetudine in *cap.* 1. *col.* 5. *de his qui feud. dare poss. cap.* 1. §. *cum autem collat.* 1. *de controvers. investit. in usibus feud.* & hoc secundo capite resoluto in quo solo erat difficultas, non est disputandum de tertio, cùm multò minùs possit locus esse mulctæ, de quo in §. præcedenti.

95. Secuta autem venditione ad tria illa capita respondeo affirmativè: omnibus enim juribus tunc locus est, quin etiam utrique & proximitatis & dominicali retractui pro consuetudine loci ubi res sita est, utriusque contractus pretium refundendo. Sed an dominus directus possit habentem hujusmodi promissionem cogere, ut infra certum præfigendum terminum promissorem cogat sibi vendere vel renunciet actioni? Respondeo, non, sicut nec eos qui contraxerunt sub quovis modo vel conditione, ut impleant vel distrahant: quia nullum novum jus habet dominus directus nisi ab eventu qui pendet à spontanea voluntate contrahentium vel à fato.

96. Et quod dixi utriusque pretii deberi quintum vel laudativum, idem de gabella si non imponitur contractui vel instrumento, sed pretio acquisitionis: par enim aut dispar ratio facit idem vel diversum jus, *l. illud. ad l. Aquil. l. ult. C. de constit. pecu.* Quid si Titius non emit promissionem sibi vendendi, sed simplicem prælationem, videlicet quod si aliquando res vendatur præferetur aliis? Respondeo, si nihil numeravit, nihil ad jura dominicalia. Idem si dedit sollicitatoribus, mediatoribus, amicis venditoris, aut aliis eorum, non venditoris futuri nomine ad quem non pervenit, & tunc cum non intret nec cadat in pretium; non augentur inde laudimia, etiam in promissione vendendi & venditione secuta: quod si pervenerit ad venditorem & ita agebatur, augebuntur laudimia secuta venditione hac contemplatione, secus si aliorum prorsus de novo sequeretur venditio, ut suprà *eodem num.* 76.

97. Sexto juxta hæc quæro: quid si Titius & Caius permutaverunt prædia sua sub pacto quod Titius infra decem annos poterit recuperare prædium suum solvendo mille, vel cum pacto quod Caius tenebitur ei vendere non aliter expresso pretio, utrum de * subsequenti in vim dicti pacti venditione aut recuperatione debeantur nova jura, puta quinti denarii in feudo, vel laudimiorum in censu? Videtur quod non, cùm nedum sit necessaria venditio: sed etiam pars & executio præcedentis contractus ex quo jura si qua fuerunt debita (puta relevia in feudo) soluta sunt: per not. supra §. 33 *num.* 8 §. 33. q. 8. & maximè si partes investitæ sunt, & sic semel videtur contractus approbatus à domino cum omnibus suis pactis & qualitatibus, maximè si dominus simpliciter & sine ulla protestatione investierit, ut suprà §. 33. *num.* 16. Quo non obstante dicendum omnino nova jura deberi, sive illa prædia moveantur ab eodem domino directò, sive à diversis: sive sint ejusdem, sive diversæ qualitatis: & ratio punctualis est, quia venditio ista non potest esse executio præcedentis contractus, qui fuit in totum & manet executus, ita quod non resolvitur nec redeunt partes ad statum pristinum: & sic ratione utriusque mutationis vel contractus qui sortitur effectum distinctum, ita quod effectus sequentis non est resolutio præcedentis, debeatur jura, secundum cujusque naturam & qualitatem.

* Ex venditione sive recuperatione quæ fit ex vi pacti utrum laudimia debeantur.

98. Secus quando effectus sequentis nihil aliud est quam totalis resolutio præcedentis: quia tunc si simul ea resolutio conventa fuerit in primo contractu, non debentur nova jura de secundo, tunc enim non est novus contractus nec nova mutatio, sed mera præcedentis resolutio: idque ex eadem causa & necessitate primi contractus præcedentis, & hæc notanda ad rectum

ctum intellectum hujus materiæ. Unde si permutantes feuda, in ipsa permutatione convenerint, quod si infrà 10. annos & quandocumque alterutri feudum habitum displicuerit, teneatur alter acceptum feudum recepto antiquo recuperare, non debebuntur nova relevia ex hujusmodi rei permutatione: quia non est nova permutatio sed mera resolutio per actus retrosimiles hinc inde, quæ potest fieri ex intervallo quando ab initio ita fuit conventum.

99. Secus si convenerint quòd infrà certum tempus vel quandocumque requisitus alter teneretur feudum acceptum, non pro suo antiquo, sed pro quodam alio prædio restituere: quia tunc nova jura hinc inde secundum prædiorum qualitatem debentur; non enim est resolutio prioris contractus, cum non sint actus hinc inde retrosimiles, sed est novus contractus per se nihil habens commune cum priori, nec ad rem attinet quod fit ex necessitate clausulæ in priore contractu appositæ, sicut nec est in consideratione quantum ad hæc jura, an venditio vel quævis feudi mutatio fiat ex necessitate testamenti, sententiæ, contractus, aut alterius dispositionis. Præterea alioquin via esset aperta ad fraudandum hæc jura, quid enim facilius quàm quòd volens emere domum censualem, permutet prædium suum cum ea, cum pacto redimendi prædium suum infrà certum tempus, vel sine expresso pacto, sed infrà modicum tempus redimendo, quod esset in fraudem etiam eorum quæ scripsimus §. 33. *quæst*. 22. *num*. 81.

100. Septimo quæro, in contractu matrimonii parentes sponsæ promittunt sex millia, videlicet tria millia in certa domo censuali tanti * æstimata, quæ erit proprium sponsæ, residuum in pecunia, utrum debeantur laudimia dictæ domus? Respondeo, non, quia illa æstimatio non fuit facta causa venditionis domus, sed causa designandi valorem, & ut sciretur quantum dotis restabat solvendum in pecunia. Constat eo ipso quod dictum fuit domum futuram proprium patrimonium filiæ: igitur nullo modo venditur & hoc est indubitatū. Sed quid si hoc non fuit dictum? Respondeo adhuc idem, quia cum domus sit profectitia, remanet ejus qualitas, nec censetur mutari nisi expresse dicatur, quamvis verba donationis non concipiantur in filiam, sed in futurum generum.

* An ex quavis æstimatione rei debeantur laudimia.

101. Quia nisi specialiter dicatur quod datur genero pro se & suis, non censetur ei data in sponsalitiam largitatem, sed in dubio censetur ei data in dotem & pro dote sponsæ, quamvis hoc non dicatur: quisquis enim in dotem dat, etiam extraneus qui dotare non tenetur, sive concipiat donationem in virum sive in mulierem, eo ipso quòd in dotem dat, videtur ipsi mulieri dare, non autem viro nisi in qualitate mariti, sive à promissione, sive à traditione dos incipiat, ut in *l*. 1. *l. cum à socero tuo pro uxore dos tibi daretur. l. cum partem. l. rem quam. l. si dotem. l. si gener. C. de jure dot. l. unica. §. accedit. C. de rei uxor. act. l. ex morte. ad fin. C. de pact. convent.* Manet ergo domus dotalis & profectitia, & proprium patrimonium filiæ, scilicet paternum si erat paterna, & maternum si erat materna, vel paternum & maternum si erat utriusque parentis, nisi in quantum aliud esset exprsse dictum: ut pleniùs dicam infrà §. 110. Nec censetur in dubio æstimata causa venditionis vel dandi in solutum pro pecunia: sed causa designandi constitutionem dotis & matrimonii.

102. Sed quid si eodem themate retento, additum fuit (ut sæpè assolet) quod dicta domus sortiretur naturam conquestus inter futuros conjuges? Hæc est argumentosissima quæstio. Sed quia jam prolixitatis me tædere incipit, & doctiores meas tantum resolutiones flagitant: breviter resolvendo idem dico, scilicet quod non censetur vendita, sed favore matrimonii data, non in meram dotem, sed in dotem conditionatam cadentem & confundendam in communionem futurorum conjugum, perinde atque si domum illam constante matrimonio communi industria vel donatione aut legato absque pecunia de suo numerata acquisivissent, utque fit ita communis inter eos, ut maritus tanquam caput & dominus liberè si velit alienare possit, aliàs soluto matrimonio sicut reliqua bona ejusdem communionis, dividantur. Hoc tantum necessario infert dicta clausula, ergo aliud non concludit. *l. non hoc.* ubi omnes Legistæ. *C. unde legit. cap. in præsentia.* ubi omnes Canonistæ, *extra de probatio.* Idem dico non solum in parentibus, sed etiam in aliis qui tenentur dotare, non ergo respectu domini concluditur emptio aut venditio contra ipsos qui nihil numerarunt nec numerare habuerunt.

103. Rursus amplio etiam in his qui non tenentur dotare vel in mere extraneo: quia satis est quod ille extraneus non erat priùs obligatus sponso vel sponsæ ad tantam summam pro qua det in solutum dictam domum, ut quantumvis æstimata non possit censeri data in solutum vel vendita, sed in dotem vel sponsalitiam largitatem, vel aliam donationis speciem, non refert. Et idem dico in feudis, salvo quod relevium debebitur de parte sponsi, quando domus est à parentibus data, ut sortiatur naturam conquestus, ut dictū est, sed nullum jus de parte filiæ, etiam hoc ultimo casu, quia censetur data in anticipationem successionis directæ, ut suprà §. 26. & infrà §. 159. ubi principaliter de hoc tracto, ita quod portio remanens in proprietate filiæ si non fuerit alienata per maritum, censetur jure hæreditorum tanquam antiquum patrimonium filiæ, qua sine liberis decedente devolvetur ad hæredes propriorum illius lateris dictæ filiæ, ut trado infrà §. 110. vel etiam ad ipsum parentem qui dedit, si superfit, qui alios excludit, ut dixi infrà 129.

104. Illa enim qualitas de conquestu non censetur apposita nec expressa nisi pro commodo & interesse mariti, & in quantum eum concernit tantùm: & sic in reliquis jus pristinum non mutatur, nec mutari censetur *l. præcipimus in fin. C. de appell.* Dixi in *d*. §. 110. *fortius scripsi infrà* §. 184. Quod si maritus in vim dictæ clausulæ vel permissionis totam domum vendat ut potest, tota cadit in jus retractus proximitatis cognatis filiæ, à quibus dominus feudalis in retractu excludetur, non obstante dicta clausula contractus matrimonii, quæ non concernit nisi interesse mariti tantum. Idem in domino censuali in locis in quibus habet jus retentionis rei venditæ, de quibus *infra eodem gloss. num* 114.

105. Sed interim in dubio æstimatio non facit emptionem, ut & suprà *num*. 101. *in fin.* nec censetur domus tanti æstimata per modum veri pretii (quod etiam nullum debetur nec solvitur per sponsum vel sponsam, & sic non possunt dici emptores) sed ad declarandum quantum restet dotis vel amplitudinem donationis, ut in *l. cum post § res. de jure dot. in l. si æstimatis. solut. matrim. simile in l. servo 6. ibi, æstimatos non emendi, sed dividendi animo. ff. fami. hercisc.* & sic non est locus laudimiis. Faciunt not. in *l. si inter virum. C. de jure dot.*

106. Pariter si duo permutent sua prædia, quantumvis exactè etiam in ipso contractu æstimata, tamen etiam respectu domini directi seu feudalis sive censualis, & etiam proximorum retrahere volentium, nil nisi mera permutatio est: quia non censetur æstimata nisi ut sciretur an & quanta esset læsio, & quantum vel in solo vel in pecunia esset deducendum vel supplendum. Ideo in feudo, tantum erit relevium, non autem quintum pretii, nisi si quid suppletum sit, idque in pecunia & pro rata pecuniæ tantùm. Cæterum non est verum quòd Franc. Cre. singu. 18. & plerique alii jactant æstimationem regulariter & in dubio, venditionem facere, nisi aliis concurrentibus: & ita restringi debent quæ nimis generaliter tradit Dom. And. Tiraq. *tract. de retract. proxim.* §. 1. *gloss.* 14. *num*. 20. *cum seq.*

107. Et quod dixi de permutatione, intellige habente effectum, quia uterque prædium sibi compermutatum retinet: secus si alter restituit compermutanti, vel expositum venditioni alii vendit, quia tunc recurrendum ad conjecturas simulationis, de quibus dixi suprà §. 33. Non obstat *l. 1. C. de rerum permutatio.* quia ibi patruus ille non indigebat fundo, sed pecunia, & fundum pro ea datum statim vendidit, & frater quo cùm contrahebat hoc sciebat: unde frater evictionem passus non debet ei vel nepoti ex eo teneri ad corpus, sed ad pretium & id quod interest, ut in novis intellectibus dixi, quò remitto.

108. Ex his deciditur incidens quæstio: donans mille amico vel benemerito in antidota, volens tuto assignare in ipso actu certum prædium acceptanti, donat pro illis mille: An debeantur laudimia in censu, vel quintum pretii in feudo? Videtur quod sic pro rata pretii quo res æstimata data est. Contrarium verum est: quia cùm non præcederet certa efficax obligatio certæ summæ, non est datio in solutum, sed obligatio dandi pecuniam de qua tractabatur in ipso tractatu, extincta est: multa enim tractantur quæ nullo, vel alio modo perficiuntur, *l. si ex causa §. nunc videndum de minor. l. sciendum. §. deinde de adilitio edic. l. si voluntate. C. de rescind. vendit. cap. dudum. de rebus ecclesiæ non alienan. lib. 6.* Bald. *l. multum interest. C. si quis alteri vel sibi.* Salic. in *l. cum allegas. col. 6. de usur.* Alex. *consil. 18. lib. 1.* Itaque sola conclusio inspicitur quæ est donatio fundi ad quam deventum fuit, & in qua sola totus actus resedit, nec ex empto, sed ex donato fundum possidet acquisitor. Secus si intervallo post obligationem ad certam summam formatam & quæsitam daretur fundus in solutum, quia venditio esset.

* Thema.

109. Nisi si qua justa ratio hoc reformaret: ut si* quis ex residuo dotis promissæ filiæ debet mille quæ gener tenetur in emptionem fundi dotalis impendere: si enim pater dat genero domum valentem & æstimatam mille, ut sit dotalis & propria filiæ, loco dictæ summæ quam gener tenebatur ita collocare: non est venditio, sed datio in dotem, quantumvis ex longo intervallo hoc fiat. Nec obstat quod pater dat in solutum præcedentis obligationis certæ summæ: quia illa obligatio non censetur mobilis, sed immobilis per ea quæ dicam infrà §. 110. Tum semper inspicitur finis obligationis cui satisfieri satis est: non enim debebantur hæc mille propter se, fundi comparandi causa: ergo ab initio huic obligationi inerat, ut pater dando in dotem fundum talis valoris se liberare posset, utpote plenius implendo, & eadem solutione generum exonerando & utrique satisfaciendo per textum *in l. forti, in l. si quis stipulatus fuerit, de solutio.* Amplio, ut nec relevium quidem debeatur si sit feudum, quia videtur dari in anticipationem successionis, per notata infrà §. 159.

110. Sed è diverso, quid si gener hæc mille recipiat, & inde feudum uxori emat? Respondeo, locus aperitur omnibus juribus & consuetudinibus de emptione & venditione loquentibus. Sed quid si non emat, verùm unum ex fundis suis sive antiquis sive recenter quæsitum ex causa quæ in communionem non cadit, puta successionis legitimæ assignet in dotem? Et prima facie non videntur ulla jura dominicalia deberi, quantumvis gener à summa æquivalenti liberetur: quia non erat obligatus ex venditione, sed ex pacto dotalitio & rei uxoriæ actione: & sic fundum hujusmodi censualem quem assignat in proprium uxori, non vendit, nec dat in solutum ullius venditionis quæ non præcessit: sed dotale pactum implet. Et hoc esset expeditum in censu. Sed* in feudo in quo deberetur relevium non modica difficultas esset an statim debeatur, an vero demum soluto matrimonio, quia quamdiu stat gener, semper remanet vassallus, & fidelitas & homagium semper in eadem persona residet. Confirmo, quia cum matrimonium in republica necessarium, tot in super tantisque suis difficultatibus opprimatur, non est juris optimi: ergo nec laudabilis interpretationis adventitiis etiam cumulare ponderibus. *l. unica. versic. nec enim. C. de impo. lucrat. descript. lib. 10.* præsertim primas nuptias, quibus consuetudines magis favent, ut suprà §. 35. Ultimo confirmo, quia ut in priore casu hujus incidentis quæst. *num. 10. in princ.* diximus, si gener iste alienum feudum à domino emat, & in dictam dotem assignet: ex primo quidem contractu omnia jura dominicalia debentur: sed de assignatione in dotem nihil debetur: quia iste secundus actus, non est emptio & venditio, sed implementum pacti dotalis. Alia ergo est acquisitio ab extraneo, ex qua secundum naturam ejus jura excidentia debentur. Aliud assignatio in dotem, ex qua nulla hujusmodi jura debentur. Sed quando maritus non emit à tertio, sed fundum suum proprium in dictam dotem assignat: nullomodo sumus in primo actu acquisitionis: sed dumtaxat in secundo assignationis dotis, ergo nulla hujusmodi jura debentur, quia assignare suum antiquum à præteritis juribus liberum fundum, idem est quod assignare nuper quæsitum ab ejusdem præteritis juribus liberum.

* Incidens quæstio.

Quibus* non obstantibus contrarium dicendum est, Quia eo ipso quod gener promisit hanc summam in emptionem fundi dotalis impendere: promisit emi & vendi uxori, aut saltem nomine uxoris vel dotis emere. Et sic semper præcedit obligatio emendi & vendendi, à qua posterior eventus formatur & judicatur. *l. unica. §. nulla de impo. lucra. descript. libro* C. Franc. Curt. *senior. consil. 69. col. 1.* Quanquam ergo hoc casu non emat: tamen se exonerat ab obligatione emendi, idque mediante certa compacta summa, quam suam fecit: & sic in effectu fundum suum vendit, aut pro pecunia transfert, quod idem est, ergo ut ex venditione jura debentur. Transit enim fundus in alterius dominium, quia fit proprium uxoris, idque mediante pecunia ad hunc finem per eam vel ejus nomine numerata, ergo uxori venditur. Et sic non obstat primum pro negativa allegatum: quia non solùm præcedit obligatio emendi vel vendendi: sed etiam actus iste in effectu venditio est de præsenti. Non obstat ultimum, quia quando maritus emit à tertio ut pacto dotali satisfaciat, non censetur emere nomine suo vel pro se: sed nomine uxoris, vel dotis assignandæ causa: & non sunt duo actus per se, sed unus, vel duo subordinati, quorum posterior est executio prioris, ubi unum propter alterum, vel duo propter unum utrobique unum tantum. *l. conservus.* & ibi Paul. Joan. de Imol. *de condit. & demonstrat.* Bald. *l. quicumque. col. 1. C. de serv. fug. in cap. ex tenore. de rescript. in rub. de postul. prælat. extra gloss. cap. latores. verb. ab officio de cleri. ex commun. ministran.* Jason. *quominus. not. ultim. de fluminibus.*

* Solutio

111. Confirmatur facili paradigmate: mortuo enim marito ante implementum dicti pacti, hæres qui tenetur ad integra mille, sive quod vidua non habuerit communionem in bonis, sive illi renunciaverit, ut dicemus infrà §. 115. sive quod conventum fuerat eam summam super parte viri capiendam, si constante matrimonio non esset in proprium uxoris conversa: hæres iste unum ex fundis propriis defuncti det viduæ in solutum, nemo dubitat tanquam ex venditione jura dominicalia deberi: igitur non minùs debentur, sive vir ipse constante matrimonio, sive superstes uxori hæredibus ejus idem faciat. Quod si vidua esset socia bonorum, hæc satisfactio posset fieri per modum divisionis bonorum communium, vel in ea confundi, & tunc nulla jura dominicalia deberentur: per notata suprà §. 33. quæst. 22. & in hac eadem gl. An autem his casibus vel aliquo eorum, & quando locus esset retractui proximitatis, dicam infrà §. 184. Et quod nuper dixi semel tantùm tanquam ex uno actu hæc jura deberi: Amplio primo, etiamsi maritus ab illo tertio simpliciter vel etiam suo solo proprio nomine expresso emerit. Am-

plio 2. etiam si solo nomine suo realem possessionem acceperit. Amplio 3. etiamsi postea ex intervallo maritus declararet quod emit nomine uxoris, vel etiam quòd nomine proprio, sed intentione assignandi in dotem prout assignat: quia ex quo constat de praecedenti vera & non simulata obligatione convertendi in emptionem, vel etiam omisso verbo emptionis, de acquirendo vel assignando in dotem, nec qualitas nominis proprii viri in acquisitione apposita nec intervallum impediunt actum perfici, id est priorem obligationem hac in re impleri, ut sic non debeantur jura dominicalia bis, sed semel tantum per ea quae in simili diximus suprà §. 33. *quaest.* 5. *in limitatione.* Sublimito primo, ut vito post notabile intervallum ab emptione nomine proprio facta defuncto, non possit haeres hanc declarationem facere, quam defunctus non fecit, nisi aliàs vel ex conjecturis propinquis appareat eam fuisse voluntatem mariti, aliàs nova jura debentur de datione fundi facta per haeredem in solutum dictae summae vel pacti dotalis. Sublimito secundo in acquisitione inopinata, seu quam constat obvenisse marito, etiam constante dicto matrimonio, absque animo impendendi in dictam dotem: ut si donatio, legatum, successio praediorum obvenit marito qui unum ex his in dotem assignat, possunt etiam bis jura deberi secundum naturam rei & consuetudinem ubi sita est, nisi constet de animo tempore acceptationis, ut quia dixit se acceptare donationem vel legatum ut habeat unde satisfaciat dicto pacto, vel nisi infrà modicum tempus hanc assignationem faciat, id est infrà annum dicti fundi acquisiti, quia haec jura quae fructus unius anni aequant, & multò fortiùs si excedunt (ut suprà §. 76. *& de quinto pretii in feudo supra* §. 33. *num.* 6.) si plura eodem anno contingant, non debent unius anni fructus excedere, ut diximus suprà §. 33. *quaest.* 38. *num.* 113. & ita in simili decidit *gloss. pragmat. tit. de annatis ver. solvatur.* quod ubi de facto singularum vacationum vel mutationum beneficii ecclesiastici, unius anni fructus exiguntur (quem iniquum & profligandum abusum, deportum vocant) si contingat beneficium pluries eodem anno vacare, non nisi semel exigendum est. Idem decidit de decimis aut aliis quotis fructuum primi anni: & citat duas extravagantes Clem. 6. quae non extant. Sed tamen hoc indubitatum est, non enim in originali investitura actum intelligitur, ut proprietas mergatur vel nimis inutilis fiat: sed ut casu reservato occurrente, quod pactum est de fructibus, demetatur, praerogato & dominicali jure. Quod autem pluribus mutationibus eodem anno accidentibus, ex una tantùm haec jura semel debeantur, expressè volunt consuetudines, Turonensis *tit. des rachapts & ventes* §. 9. Pictaviensis §. 134. 165. & 168. Hic sese offert famigerata illa quaestio de re emphyteutica data in dotem aestimata, sed quia implicitam habet materiam emphyteusis & commissi, de quibus tracto in §. seq. remitto ad *fin.* §. *seq.*

112. Octavo principaliter quaero, quid si dominus emerit à vassallo vel censuario fundum vel rem censualem, deinde cognatus venditoris jure proximitatis * retrahit à domino, utrum teneatur ad laudimia vel quintum pretii? Videtur quòd non: quia sive consideremus primam venditionem factam domino, nulla jura orta sunt, nec debentur ex illa: sive consideremus retractum, adhuc minus, quia ex retractu cùm non sit nova venditio, & retrahens non dicatur emere à domino, nec cùm illo contrahere, quoniam ab invito ex potestate consuetudinis retrahit, & sic non possunt jura de novo oriri: nunquam etiam tenetur retrahens ad nova jura, sed solùm ad refusionem praeteritorum, si qua sint ex venditione, quae hic non inveniuntur. Quibus non obstantibus dicendum omnia jura deberi: quia retrahens eo ipso subrogatur in emptione in locum domini, & in omnibus perinde est ac si primo loco à vendente emisset, ut tractum est suprà §. 20. *gloss.* 1. *num.* 78. Et ita expressim disponit consuetudo Borboniensis. §. 400. & generaliter observandum est: secus si emit à domino voluntariè vendente, puta post annum retractus, quia tunc ista est nova prima investitura & concessio feudi, de qua pro hac prima vice nulla jura debentur, ut in *gloss. seq. num.* 5. Idem si dominus per consuetudinem loci vel per superiorem cogitur ponere extra manus suas: sed si dominus non coactus à judice, sed voluntariè contractum agnoscat & restituat etiam post tempus cognato venditoris sui per modum dimissionis jure retractus: tunc locus est conclusioni nostrae, ut jura debeantur, & sic vis est in modo & forma faciendi: & sibi imputet qui taliter contrahit, ut diximus suprà §. & idem in domino censuali habente jus retractus.

Retrahens agnatus à domino eoque emptore, utrum laudimia ipsi domino debeat.

113. Nono quaero, dominus locavit feudum à quo subfeuda & census dependent, unà cum juribus omnibus & appendiciis, ita quod etiam commoda jurium dominicalium includuntur, deinde emit aliquot ex illis subfeudis vel rebus censuariis, an teneatur solvere vel deducere quintum pretii aut laudimia * colono suo? Breviter respondi, sic, quemadmodum & illi cui cessisset usumfructum, vel etiam separatim omnia commoda dominicalia ad vitam vel ad tempus, quemadmodum etiam deinceps tenebitur eidem solvere censum vel deducere; & in subfeudis si vendat ea, debebit eidem quintum pretii: & si decedat sine filiis, ejus haeredes debebunt relevium cuicumque debeantur haec commoda sicut in reliquis fructibus. Sed an dictus colonus vel usufructuarius possit jure dominico prehendere feuda ex defectu hominis & jurium vel impedire ex defectu census? Respondi quod non possunt hoc facere nisi expresso & subintellecto nomine procuratorio domini: per not. *suprà* §. *gloss.* 1. 1. *quaest.* 1. §. 20. *gloss.* 1. *quaest.* 2. & sic nequeunt illud mandatum contra ipsum dominum exercere, non solùm quia generali mandato non continetur persona loquentis. *l. inquisitio. C. de solut.* sed magis quod hoc non potest fieri jure utili tantum, sed jure directo: quod non potest à domino separari. *l. pro socio.* 3. *& ibi. gloss. & d. l.* & sic videretur idem jus directum ab eodem contrà eumdem exerceri quod est repugnans sibi: ergo consulet colonus via compensationis, fructuarius autem via actionis utilis.

Colono laudimia deducere utrum debeat dominus, si subfeudum emerit dependens à feudo, quod locatum est colono.

114. Decimo quaero, quia praedicta in censibus, etiam data paritate terminorum (ut saepè dixi) procedunt in feudis & contrà, an dominus directus possit uti retractu * in re censuali, extraneo vendita sicut in feudo? Respondi, non, nisi ubi consuetudo loci hoc disponit, ut consuetudo Arverniae *tit. des emphyteoses.* §. 6. Ducatus Burgund. *tit. des censes.* §. 14. 4. & Comitatus Burgund. *tit. des censes.* §. 1. *tit. des rachapts.* §. 5. Nivernens. *tit. des censes.* §. 3. Sylvanecten. §. 237. Claromon. §. 117. Valesiana. §. 14. 20. 21. 25. Bituricen. *tit. de la retenuë.* §. 1. & quaedam aliae: hoc enim crebrius erat, & ab antiquis praetorii Parisiensis advocatis accepi, quod etiam Parisiis locum habebat in secularibus, non ecclesiasticis dominis: sed in harum consuetudinum redactione dissimulatum (ut quaedam alia) & omissum, quo civibus liberius esset commercium. Quaedam autem consuetudines expressim derogant, ut Senonens. §. 237. *in veteri: &* §. 241. *in nova.* Sed non est opus denegare, quia satis est non concedere per praedicta. Et intellige quod ubi consuetudo derogat, non derogat titulo particulari vel pacto speciali investiturae, si de eo constet: sed tantum non dat hoc jus jure consuetudinario vel legali: suum enim non tuum sibi substrahit beneficium, ut in simili ait gloss. *magna in l. assiduis. C. qui potio. in pig. hab.* Sed in locis, ubi consuetudo dat retractum domino censuali, quae nuper de retractu feudali diximus, & latè suprà §. 20. etiam in censu regulariter locum habent & repetita intelliguntur.

Retractus in censu utrum domino sit permissus.

115. Libet exemplum unum utrique commune ex-

Hypothesis. cutere. Petrus prædium feudale vel censuale valoris mille vendidit pro quingentis Titio sub facultate redimendi ad sex vel septem annos: Titius soluto quinto pretii vel laudimiis investitur à domino directo: deinde pendente adhuc dicta facultate redimendi, Petrus vendit vel remittit eam eidem Titio pro quingentis. Nunc dominus directus qui fortè tempore dictæ investituræ carebat pecuniis quibus nunc abundat, vult uti retractu dominico dictæ facultatis redimendi, deinde virtute illius feudum ipsum retrahere, an possit? Videtur omnino quod non, ut jam in feudo textus est suprà §. 21. & idem eadem consuetudo diceret in censu si in eo dedisset jus retractus: Tum secundo dominus Titium in vassallum vel censuarium approbavit, ratione ejusdem fundi jura recepit, & cum investivit, ergo à retractu se alienum fecit, sive in feudo d. §. 21. sive in censu: de quo satis idem tacitè cautum intelligeretur *l. his solis. C. de revoc. donat.* Nec obstat quòd si primò media pars fundi venditur, & dominus investiit quod non se privat retractu alterius partis etiam indivisæ, etiamsi eidem emptori reliquum postea vendatur, quia hoc reliquum est prorsus aliud à parte vendita nec eam concernit. At hoc casu totus fundus fuit primo venditus, & totius dominium & possessio translata, totus mutavit manum, venditio verò sequens non refertur ad aliam partem non venditam: sed totum eumdem fundum concernit, prout etiam investitura à domino data, de toto fundo & non de parte data est: ergo nihil potest retrahi à domino qui se semel à toto (cùm totum retrahere posset) exclusit.

116. Tum sequens venditio vel remissio juris redimendi, nihil aliud est quàm confirmatio absoluta venditionis jam factæ, non autem nova venditio fundi jam in totum venditi, unde sicut liberatio à servitute reali non aperit locum retractui, multò minùs liberatio ab obligatione personali. Tum quemadmodum si ex *l. 2. C. de rescind. vend.* venditor cogit emptorem sibi supplere tantumdem & paulò plus pretii, dominus directus qui semel emptorem approbavit & jura acquisitionis recepit, non potest amplius prætextu ejus quod ex eadem causa supervenit, redire ad retractū omissum, etiam si ideo omiserat, quia sciebat venditorem acturum ex *d. l. 2.* contra emptorem & putabat venditionem resolutum iri, vel quia carebat pecuniis, quamvis nunc secus contingat quam putabat, quia emptor non eligit resolutionem, sed supplementum, & nunc dominus habet pecuniam otiosam: tamen non potest redire ad retractum semel ex eadem causa omissum, sed contentari debet laudimia sibi solvi de pretio suppleto: ità hic quia sperabat venditorem qui dimidio minùs vendiderat, redempturum, tamen ex eo quod secus quàm sperabat contingit, & multò minùs ex eo quòd nunc pecuniam habet otiosam, non debet redire ad retractum semel omissum, sed debet pro hac vice contentari supplemento laudimiorum de pretio remissionis dictæ facultatis redimendi. In quo satis juribus domini alioquin mox perituris pro hac vice consulitur, quia si modico quod superest tempore lapso dicta facultas extingueretur, nihil omnino juris domino directo quæreretur.

117. In contrarium fortiter argumentor, ut videas quàm exacta analysi singula discutio: Primò, quia hoc jus redimendi est pars integralis & effectualis fundi sive dominii utilis & perpetuæ proprietatis, cujus nulla pars dicitur perfectè & absolutè vendita, donec hoc quoque jus à venditore retentum, emptori acquisitum fuerit. Ad hoc Philipp. Decius *cons.* 88. *col.* 2. ergo cum per pecuniam & veram emptionem acquiratur, omnia jura dominicalia oriuntur. Et qua ratione novum jus quinti *pretii vel laudimii*, eadem ratione novum jus retractus, ut est regulare, non oriri jus quinti pretii, nisi ubi pariter oritur jus retractus & contrà. Non obstat investitura & approbatio emptoris, quia illa facta est pro primo contractu tantum, non autem pro secunda acquisitione: imo in illa investitura expresse fuerunt reservata omnia alia jura domini ex clausula vulgari, salvo in aliis nostro & in omnibus alieno jure: sed ista est nova & voluntaria venditio & acquisitio nihil de se habens commune cum prima nec ab ea dependens.

118. Secundo probo evidenti paradigmate: quia si Petrus vendiderit illam facultatem Caio qui recuperavit à Titio, dominus directus retrahere potest à Caio, dummodo non sit extraneus à cognatione Petri, non obstante etiam investitura, quantumvis in plena & absoluta forma per eumdem dominum medio tempore data Titio, refundendo per dominum directum utrumque pretium & redemptionis & emptionis dictæ facultatis, ut tetigi *supra eadem gloss.* 4. & latè disputavi *supra* §. 20. *gloss.* 4. *num.* 4. & 7. Nunc ergo venditione dictæ facultatis facta Caio, etiam antequam redimat vel ea utatur dominus directus, potest illam statim retrahere à Caio, & hoc facto retrahere eumdem fundum à Titio quantumvis à se investito; quod ergo potest dominus directus obtinere per circuitum & in utrumque casum, sive Caius jam redemerit à Titio, sive nondum redemerit, debet id posse recta & sine circuitu intra dictum tempus redimendi, sive Titius post dictam investituram eamdem facultatem redemerit mediatè vel immediatè, hoc est sive à venditore suo, sive à Caio cui venditor cessit: qui Caius non potuit in præjudicium juris domino directo quæsiti remittere aut vendere hanc facultatem Titio, non magis quam ab illo redimere durante semper dictæ redemptionis tempore. *A Chaalons* vendidit quis feudum sub facultate redimendi ad 20. annos, cujus facultatis factum instrumentum separatum. Emptor exhibet instrumentum venditionis, tantum solvit quintum, *& est receu en foy.* Post quindecim annos hæredes venditori vendunt istam facultatem eidem emptori. Quo mortuo, *le Procureur fiscal*, domini feudalis *poursuit les heritiers* emptoris ad exhibendum instrumentum facultatis redimendi & venditionis dictæ facultatis. Negant se habere, seque purgant juramento. Permittitur actori probare, qui per duos testes probat venditionem dictæ facultatis, sed non pretium, & sic hæredes condemnantur exhibere infrà quindecim dies. Alias permittitur actori capere quas conclusiones voluerit. Appellant: confirmatur *par le Baillif de Chaalons, & par le Baillif de Dijon.* Ideo eorum primo judicio actor petit, *que lesdits heritiers soient tenus luy faire vente de ladite faculté de rachapt, & ce fait, luy délaisser le fief* in vim *de ladite faculté*, quanquam tempus sit lapsum, quia ignoravit & non fuit exhibitum, *ils y sont condamnez & confirmez par ledit Baillif & par arrest. L'appellation & ce dont a esté appellé au neant, les appellans condamnez à delaisser par retraict feodal ladite faculté*, & in vim *d'icelle, le fief en refondant par le seigneur* utrumque pretium, *& les loyaux consts, avec les reparations utiles & necessaires, despens compensez.* Respondeo bene judicatum, *& que sont les loyaux consts vient le quint payé* ab initio, *& que* per peritos debet æstimari pretium dictæ facultatis, sed inspecto tempore facultatis venditæ. Secundo, quod testes actoris tardius loquuntur, quia cum loquuntur de diverso tempore, inspicitur longius interpretando contra probantem. *cap. in præsentiam extra de probatio.*

119. Sed certè hæc incidens quæstio, an illa facultas Caio vendita statim possit retrahi a domino, valde disputabilis est, quare remitto ad *quæst. seq. numer.* 128. Et alio modo tertio probo affirmativam, quia quantumvis cognatus Petri lapsu anni & diei sit exclusus à retractu ex capite primæ venditionis: tamen si postea Petrus vendat vel pretio remittat hanc facultatem eidem Titio, poterit cognatus Petri ex capite hujus novæ venditionis infrà novum annum & diem retrahere dictam facultatem, & illius virtute infra tempus

*Exemplū

ejusdem facultatis vel infra tempus quod supererat tempore retractus ritè petiti, oblationum factarum & moræ sibi factæ, fundum ipsum redimere, & sic in effectu retrahere ex nova venditione dict. juris, ergo idem licere debet domino directo jus retractus habenti, sive ex consuetudine, sive ex speciali pacto investituræ, & cognato primi venditoris non concurrente, à quo solo vinci posset: quia excepta prælatione proximi, ambo retractus regulariter æquiparantur.

Solutio. 120. Verum istis non obstantibus concludo pro prima & negativa parte, quia Titius est approbatus in vassallum vel censuarium, & sic si venditur ei dicta facultas, non aperitur de novo jus retractus domini directi semel remissum: sed tantum fit augmentum laudimiorum pro rata pretii dictæ facultatis non natura sua extinctæ, sed redemptæ, secus si venderetur tertio, ut in *quæst. seq.* Non obstat quod jus redimendi est pars integralis, *ut supra eadem gloss. num.* 117. quia verum est, sed facit pro negativa: quia per idem argumentum utile dominium in toto venditum & translatum est, & sic facta est approbatio personæ in feudo, & exclusio juris retractus & electio laudimiorum per totum fundum: quia hujusmodi pars integralis respicit totum & singulas partes tam divisas quam indivisas: secus in parte quota vel locali. Non obstat quod cognatus retrahere potest, quia duplex est in hoc differentiæ ratio; Prima, quia cognatus nihil fecit ad approbationem personæ ementis vel contractus, sed tantum cessavit.

121. Quod si pariter id contigisset domino directo, & nihil etiam cum eo gestum fuisset ad exclusionem retractus per Titium qui hoc respectu dormivit (ut verbis nostræ consuetudinis utar) & sic dominus vigilavit hoc respectu, hoc est in integro jure suo retrahendi ex prima venditione, procul dubio posset retrahere, sed etiam utrumque pretium deberet refundere, nec posset dicere se velle habere rem redimibilem à venditore infra tempus dictæ facultatis, quia debet Titius abire indemnis. Quòd si interim in re censuali recepisset etiam scienter censum à Titio, non sibi præjudicasset in jure retractus (nisi ubi consuetudo dicit) dummodo non recepisset laudimia vel partem, nec composuisset aut dilationem solvendi dedisset, nec investisset, quia simplex receptio census non inducit approbationem personæ, ut dixi suprà §. 74. *gloss.* 1. *n.* 150. quia semper debetur à quocumque possessore vel etiam non possidente, sed existente in possessione: & res ipsa debet Secunda differentiæ ratio, quia retractus proximitatis multo fortior est & favorabilior retractu dominico, & sic non valet argumentum de majori ad minus in quo est minor ratio.

122. Amplio primò conclusionem hujus quæstionis in dicta hypothesi *num.* 115. etiam si Titius non fuit investitus, sed tantum inducias fidei habuit in feudo vel de laudimiis composuit, ut suprà §. 21. satis est enim dominum directum semel suo facto se exclusisse à retractu pro hac vice, & ab hac acquisitione, quia per suppressionem juris redimendi non est nova acquisitio, sed prioris confirmatio, ergo dominus semel approbatum infirmare non potest, nec in alterius præjudicium mutare consilium. *cap. mutare. de reg. jur. in* 6. Et electio trahit secum executionem privationis in extremo, & sic quamvis electio habeatur à lege, tamen non licet variare: nec opus est his quæ super hoc cumulat Andr. Tiraq. in *tract. de retract. proxim.* §. 24. *num.* 7. Amplio secundo, etiam si dominus nullo modo approbaverit nec quicquam gesserit cum emptore, qui tamen quod in se est fecit, saltem ea fecit quæ ad excludendum hunc retractum sufficiunt, ut si debitè notificavit & instrumenta emptionis exhibuit, deinde lapsum sit tempus per cujus fatalem terminum dominus negligens jure retractus privatur, ut suprà §. 20. quia factum legis non minus pollet quam factum hominis.

123. Amplio tertio, etiam si Titius de facultate redimendi à venditore retenta nihil dixit nec exhibuit, quæ sæpè conscribi solet in instrumento separato à solo venditore suo sumptu levando: quia hæc taciturnitas quoad dominum directum, cujus juribus non officit, impertinens est, & potius eum inducere deberet ad statim retrahendum si vellet & posset, nec est aliqua mulcta hujus rei omissæ in censu, forsan enim nunquam casus continget, & nondum domini interest. Sed si postea eam facultatem redimat Titius, tunc debet exhibere & notificare ob augmentum laudimiorum quæsitum, tunc etiam ut dominus retrahere possit, & si per octiduum in censu cessaret, caderet in mulctam de qua suprà §. 77. Non nego quin dominus directus possit petere omnia instrumenta hujusmodi ab initio sibi exhiberi, & quin fieri debeat & juramento purgari, quia sunt pars contractus, sed hoc nihil ad præsentem quæstionem.

124. Amplio quarto, etiam si Titius vel quis emptor faceret acquisitionem suam incommutabilem aliunde, puta spem futuræ substitutionis redimendo, etiam ab alio vel etiam à suo venditore: ut quandoque contingere potest, ut quando quis vendidit quicquid juris tunc in re habebat duntaxat sine obligatione evictionis, & postea ei jus substitutionis acquiritur, quod emptor rursus emit, quia si semel investitus fuit vel alias approbatus à domino, vel dominus aliter (ut in 1. & 2. ampliatione) à retractu exclusus, non potest retrahere prætextu hujus novæ acquisitionis, quæ non est propriè nova acquisitio, sed prioris confirmatio.

125. Sed an debeantur nova jura utilia? Breviter dico quòd si priùs emit justo & integro pretio, & sic solvit quintum vel laudimium, summum videlicet solidum totius æstimationis, tunc nullum est novum laudimium, quia justo pretio semel emit, & tali quo res deberet sua esse perpetuò & incommutabiliter, & quod nunc aliud pretium addit, censetur causa vexationis redimendæ facere, etiam si non emat ab exigente indebitè, sed verum jus habente: tamen respectu sui authoris contra quem nullum vel inefficax (quia solvendo non est) recursum habet, dicitur respectu authoris sui, qui debet præstare habere licere, quod non præstat, & consequenter etiam respectu domini directi qui solidum laudimium quasi perpetuæ & incommutabilis acquisitionis recepit, vexationem redimere. Et sic non debet dominus directus de infortunio & damno sui vassalli vel censuarii lucrum aut quæstum novum facere, nec afflictio danda afflicto. Secus si Titius initio vili pretio emisset: quia tunc censetur hoc factum metu dictæ substitutionis vel alterius oneris quod postea apparuit, & sic de eo quod ad illud redimendum datur, tanquam de justo pretii totius fundi supplemento, nova jura utilia debentur, non autem retractui dominicali locus est.

126. Fallit dicta conclusio suprà *num.* 120. ad hypothesim *suprà num.* 115. si Petrus initio non vendidisset totum fundum, sed partem: tamen se obligasset eidem vendere reliquum, sive purè, sive in diem, sive sub conditione, sive præcisè, sive per modum prælationis, sive in eodem contractu, sive seorsim, & postea Titius reliquum emit: hæc est enim prorsus alia acquisitio, & non simplex prioris confirmatio & omnia jura debentur, quia etiam Titius non fuit investitus, nec aliquid exhibere potuit de parte, quæ non erat vendita, sed nunc primùm vænit. Amplio primò: etiam si Titius domino directo exhibuit instrumentum venditionis partis, & promissionis vendendæ reliquæ partis, ejusdem contractus contemplatione factæ, & dominus simpliciter investivit, quia nihilominus etiam jure retractus pro parte postea vendita uti potetit: quia ex quo de parte promissa vendi, nec traditio facta erat, nec pretium solutum: investitura & appro-

batio domini directi nullomodo in illam partem adhuc integram & in veteri statu manentem refertur: sed solùm ad partem venditam, & de qua jura soluta vel oblata sunt, non autem de qua nihil oblatum fuit nec solutum: & sic quoad hanc partem dominus integra jura habet. Amplio secundò dictam fallentiam, etiamsi Titius tempore investituræ jam emerat aliam partem contractu separato, quia satis est quòd dominus non investivit nisi de una parte, etiam si sciret de alia, dummodo circa aliam non fuerit factum aliud excludens à retractu.

127. Fallentiam sic ampliatam sublimito: si ex forma contractus satis apparebat Titium non fuisse empturum partem primam sine spe secundæ, quia dominus qui hoc vidit & retractu uti noluit, non poterit tunc uti retractu solius partis nuper emptæ invito emptore, nisi etiam offerat totum retrahere, quòd potest etiamsi emptor fuisset simpliciter & sine protestatione investitus de priori contractu: quia satis est quòd dominus non renunciavit juribus suis pro alia parte, & quòd sciebat pro illa jus suum quale contingeret durare, quando casus accideret qui erat incertus & pendens ab arbitrio alieno. Porrò quando dominus non habet jus retractus nisi pro parte & emptor habet justam causam non discedendi nisi à toto, non perit domino, sic offerat totũ retrahere, ut emptor discedat indemnis, ut planè dixi suprà §. 20. *gloss.* 1. *quæst.* 6. quò remitto: quia nihil his quæ planè ibi dixi addere expedit, nisi quod ibi *num.* 52. dixi rei ad retractum conventi esse hanc electionem. Addo quòd idem tenent Raphael Fulgosius in *l. quòd si nolit §. idem Marcellus de Ædilit. edict.* Lancel. Decius in *l. cum ususfructus de usu & usufruct. legat.* & eam sententiam nostram confirmavit Dom. Andr. Tiraq. senator amplissimus & doctissimus in *tract. de retract. proxim.* §. 23. *gloss.* 2. *ad novem.*

128. Undecimo quæro super ea hypothesi *suprà num.* 115. de quæstione hoc remissa *supra num.* 119. Petrus ipse non redimit à Titio, an dominus directus possit quintum pretii vel laudimium, & quintum exigere à Caio vel ab eo retrahere? Hæc quæstio mihi quidem expedita erat. *ut supra eodem num.* 118. sed non æquè aliis, quippe sub qua lateant hinc inde argumenta veritatis elucidandæ causa in apertum eruenda, ut notando & disputando non defunctoriè, sed bene & optima ratione decernamus, ut Herennius ille Modestinus in *l. ult.* §. *mixta. de muneribus & honoribus*, & veluti ferro viam aperiendo, juxta Bald. in *l. precibus col.* 5. *de impub. & aliis substit.* hactenus tamen, ut aperiatur, non autem nimia altercatione sophistarum more obruatur veritas. Et primò nulla penitus jura debita videntur neque de venditione dictæ facultatis, neque de redemptione. De prima patet quia non est venditio nec mutatio fundi, & hoc liquidum est in feudo, quod dum Petrus vendit illam facultatem Caio, nec venditor nec emptor dictæ facultatis ex eo facto obligatur ad aliquod quintum pretii: potest enim Caius negligere, vel alias impediri ea facultate uti, & sic totum sibi perit: & venditio fundi per se confirmatur, & nullum jus undique domino feudali quæritur, & idem in censu, ut satis dictum est suprà *eadem gloss. num.* 133. De redemptione etiam liquet, quia illa non est aliud quàm executio prioris contractus, de qua executione nulla nova jura oriuntur nec debentur, ut latè probavimus suprà §. 33, *quæst.* 3. *num.* 12. & 15. quibus adde Bald. *consil.* 415. *ista solemnitas lib.* 2.

129. Quibus non obstantibus dico omnia jura tanquam ex nova voluntaria venditione & mutatione esse aperta domino directo: qui si eligat quintum pretii vel laudimium, debet illud habere de utroque pretio, tam venditionis dictæ facultatis quàm redemptionis. Quòd si retrahere malit, potest utrumque, pretium refundendo, ut tactum est suprà *eadem gloss. num.* 127.

130. Non obstat primum, quia verum est quandiu in illis terminis statur, videlicet antequam Caius redimat infrà tempus redimendi in vim facultatis emptæ: quia cùm possit, multis inopinatis in arcto tempore sæpè occurrentibus impedimentis, jus emptum etiam diligenti & invito perire, censetur interim aleam magis quàm fundum ipsum emisse, quem tamen in effectu censetur emisse eventu secuto, velut sub tacita & implicita conditione, qua purificata verus est emptor fundi: & sic tunc omnia jura debet & non priùs. Unde non priùs tenetur domino directo quicquam notificare, nec illum adire sicut emptor sub conditione vel sub clausula resolubili: deficiente conditione vel resolutione secuta, nihil debuit nec debet, sed extante conditione vel deficiente resolutione omnia debet secundum naturam & qualitatem acquisitionis, ut & suprà *eadem gloss. num.* 123.

131. Non obstat secundum, quia procederet si ipsemet Petrus vel ejus hæres pro se redimeret, tunc enim est mera executio & recursus ad priorem statum: quod favorabile est, & immune esse debet, *supra eadem gloss. num.* 71. secus quando non pro se, sed pro alio redimit, vel quando jus redimendi cedit alii qui pro se redimit: quia tunc idem est ac si ipse primò redimeret, deinde alii de integro venderet. Ex hac enim secunda nova venditione, nemo dubitat omnia de novo & plena jura dominicalia oriri, ergo idem quando non redimit ipse, sed cedit redempturo qui etiam de facto redimit, quia omnino idem effectus est, ergo idem jus *l. ultim. C. de constitut. pecunia*, & alioquin proclive esset fraudare dominos juribus. Caius etiam novissimus emptor non minus plenum & integrum pretium solidæ emptionis in hac hypothesi numerat, quàm si expectasset Petrum priùs redimere, ut ab illo simpliciter emeret, quamvis in hac nostra hypothesi partem totalis pretii fundi solverit Petro jus redimendi habenti, & partem Titio jus redimibile habenti. Est enim simile quando acquisitor primò solvit singulis creditoribus vassalli vel censuarii, etiam cessiones jurium ab eis accipiendo, de quibus nihil dum juris oritur domino directo, & novissimè reliquum æstimationis dando fundum liberum acquirit, quo secuto (& non priùs) omnia jura oriuntur: sed omnia dicta pretia quæ plenum pretium acquisitionis intrant, & conficiunt, in juribus dominicalibus æstimandis cumulantur, de quo etiam infrà *eodem gloss.* 3. *quæst.* 4. *num.* 23.

132. Duodecimo quæro super eodem themate. Petrus vendidit Caio, sed gratis ei cessit jus suum redimendi quo Caius redimit, an quæ jura debeantur? Breviter, quia radices argumentorum satis retectæ sunt, resolvendo dico quod Caius debet quintum vel laudimium de pretio dato Titio, de reliquo vero nihil debet in censu, sed in feudo debet relevium pro rata, prout suprà *eadem gloss. num.* 115. & *satis suprà §.* 20. *gloss.* 3. *quæst.* 12. disputavimus de re partim vendita & donata: mutat enim manum partim per venditionem, partim per donationem & perinde est ac si Petrus redemisset, deinde absolutè sine onere vendidisset pro quingentis, & sic pro dimidio pretio, & consequenter dimidium dando, & sic partim donando, partim vendendo, cum sit valde notabilis & manifesta inæqualitas.

133. Secus esset si alioquin prædium væniisset justo pretio, & nihilominus Titius de gratia dedisset facultatem redimendi in eodem contractu: quia si postea donat illam facultatem Caio qui retrahit, ut debetur solidum quintum vel laudimium de pretio integro, ita in feudo nullum relevium debet ratione dictæ facultatis sibi donatæ, quia ex quo justum pretium solvit, dicitur totum fundum emisse, & sic nullam ejus partem ex causa donationis habere, & in effectu, donatione dictæ facultatis nihil sibi donatum est, ex quo

quo nihilominus numeravit quantum res valet, & quanquam non sit inutile legatum de re vendenda justo pretio *l. & si aequo de leg. 1.* quia verum est quantum ad hoc, ut agi possit propter quasdam utilitates personales vel accidentales, ut inquit gloss. in *d. l. & si aequo.* secus quoad alia. Unde de tali legato non detrahetur falcidia: quia nihil abest hæredi, cui tantumdem adest quantum valet, & eadem ratione nihil hinc demetitur domino directo.

134. Quemadmodum pari ratione si venditurus promittit Caium præferre, vel præcisè illi vendere, de hoc pacto nihil quæritur nec quæri potest domino directo, sed si Caius pro hoc pacto pretium dedit & postea emit, fundatam habet intentionem dominus directus in utroque pretio, quoniam verisimiliter primum pretium partem facit secundi: quia ita ferè semper contingere solet, & valet argumentum ab his quæ ita solent accidere non solum communiter, ut in *l. certi condictio §. si nummos.* ubi notant Doctores. *si cert. pet.* sed universaliter, ut vix unquam fallat: & hoc in istis sufficit ad fundandam intentionem etiam tertii actoris: tamen si probaretur Caium nihilominus emisse justo pretio, nec aliquid detractum esse contemplatione ejus quod dedit pro illa ratione vel spe emendi acquirenda, tunc de illo primo pretio nullum quintum, nullum laudimium deberetur, etiamsi contemplatione dictæ promissionis secuta sit venditio: quia tunc illud primum pretiolum non est pretium fundi nec partis fundi, & nihil pertinet ad dominum directum.

135. Nec obstat quòd hoc eodem casu retrahens sive jure proximitatis, sive jure dominicali debet etiam illud pretiolum refundere: quia illud non est ex eo quod sit pars pretii venditionis vel fundi, sed quia est de sumptibus occasione acquisitionis non improbè aut superfluè, sed legaliter factis, & sic refundetur tanquam inter reliquos sumptus, quia is à quo retrahitur indemnis abire debet. Procedit ergo hypothesis & quæstio quando in prima venditione erat notabilis inæqualitas pretii.

136. Et hinc est quòd si emptor ultra pretium dederit monilia vel jocalia uxori aut filiis venditoris, si nihilominus justo pretio emerit, non sunt illa commutanda respectu quinti vel laudimii: quia non sunt pars pretii, & domino directo nihil obest, qui solidum quintum vel laudimium, etiam justæ æstimationis rei consequitur: sed illa bene cedere possunt in sumptus & indemnitatem præstandam à retrahente, modò ne licenter nimis facta sint, & præter modum, idque bonorum & prudentum arbitrio.

137. Aliud enim sunt sumptus rationabiles vel legales acquisitionis, quæ retrahentem onerant: nec jura utilia domini directi augent. Aliud pretium ipsum conventum, vel quod ejus loco in totum vel in parte subrogatur quod laudimia auget, ut clarè dixi *supra §. 32. quæst.* 1. Sicut aliud impensæ, aliud pretium rei. *l. quibus diebus §. 1. de condit. & demonstrat.* Sic aliud damna & interesse, aliud res. *cap. in nostra. extra de injur.* aliud principale, aliud accessorium, sive activè sive passivè seu detractivè vegiens. Dixi in *extricatio. Labyrint. de eo quod interest num.* 9. Unde si emptor creditori habenti bona hypothecata venditoris aliquid dederit, non ut habeat jus cessum, nec ut venditor aliquo exoneraretur erga illum creditorem: sed dumtaxat, ut ille creditor venditioni consentiret & res ab hypotheca eximeretur, istud non imputatur pretio, nec augebit laudimia nec quintum pretii, sed bene onerabit retrahentem. Quòd si venditor ipse quid dederit ut inveniret emptorem, hoc nihil attinet nec ad retrahentem nec ad dominum directum, nisi respectu domini directi si venditor personæ per emptorem interpositæ, ut videretur emptor minoris emisse.

138. Unde in terminis *l. jubemus. ff. ad Senatusc. Velleia.* si maritus proprium fundum vendit, & uxor accepta certa summa consentit renunciando hypothecis dotalitii: si alioquin res væniit justo integro pretio, non augentur laudimia nec quintum pretii propter datum uxori, quamvis oneretur retractus. Et quamvis apud nos venditor ob communionem tantumdem lucretur de dato uxori quantum de dato sibi: imo datum uxori statim pleno jure marito acquiritur, ut infrà §. 10. Secus si quod datum venditori & quod datum est ejus uxori justam totius æstimationem non excedit, præsertim stante communione inter conjuges.

139. Sed si maritus vendidit rem ipsius uxoris quam promisit ratificaturam, quæ noluit nisi alia præterea summa recepta: tunc indistinctè etiam pretio computatur non solùm respectu retrahentis, ut per dom. Andr. Tiraq. *tract. de retract. proximit. §. 29. gloss. 4. num.* 11. sed etiam ad augenda jura dominicalia, quia cùm esset domina, non actus mariti, sed actus mulieris, ratificatio ejus, & negotium cum ea demum gestum & conclusum, est ipsa vera venditio & alienatio fundi, & quæ debet attendi non obstante etiam quòd pretium cum viro conventum esset justum, æquivalens integro valori totius fundi; quia dominus noluit nisi pluris vendere, ut potuit, cùm non esset alioquin venditurus & sic totum intrat in substantiam pretii, *l. alienus fundus. ad l. Falcid.* Idem generaliter si procurator, gestor, vel alius rem alienam, etiam justo pretio vendidit, sed dominus ratificare noluit, nisi aucto pretio vel aliquo sibi dato, quia quicquid datur venditori ante contractum conclusum vel ut concludatur, pretium est, vel partem ejus intrinsecam & substantialem facit, & quoties verus dominus intervenit, sæpè est verus venditor.

140. Limito si emptor bona fide & justissimo pretio emerit à non domino, suo nomine vendente: & postea superveniente vero domino cum eo transigit & ei grandem summam dat: quia etiamsi jus cessum ab eo capiat, tamen quia vexationem quam non à domino, sed à venditore suo patitur qui non præstat habere libere redimit, nulla laudimia debet nec inde augentur per notata *supra eadem gloss. num.* 125. sed bene ad onus retrahentis venit in considerationem non indistinctè, sed secundum ea quæ dicam infrà §. 176.

141. Sic in hypothesi *l. tenetur §. 1. de act. empt.* si domum meam probè constructam, tibi vendidero, ut alteram meam ruinosam reficias, refectio illa est pars pretii omni respectu & retrahentis & jurium dominicalium quæ auget: secus in eodem §. *versic. sed & si vendidi tibi aream*, ut ibi insula ædificata partem dimidiam mihi tradas, quia tota ædificatio non intrat pretium, sed dumtaxat dimidia pars ædificationis: quia in effectu non tota area venit, sed dimidia area pro pretio convento & pro ædificanda parte retenta per venditorem.

142. Sed quid si quis emit fundum à proprietario, & mox pro quadam alia summa redimit jus ususfructus à fructuario? Respondeo, clarum est laudimia de utroque deberi, non tam quia ususfructus est pars dominii, *l. cùm filius §. dominus. de lega. 2. & dixi suprà §. 1. gloss. 1. num. 2.* sed eo magis quod plenum & integrum fundum acquisivit, idque mediante pecunia quæ totius integri justum pretium non excedit, & sic omnia cumulantur etiam à non dominis, puta creditoribus, *ut supra eadem. gloss. num.* 130. redempta. Non tamen hæc semper onerant retrahentem qui potest ad onus dicti ususfructus voluntariè redempti retrahere, secundum ea quæ dicam infra §. 181.

143. Quod si diu passus fuerit fructuarium frui, tandem aleam residui temporis redemit, laudimia inde non debentur, quia hæc redemptio non est acquisitio fundi, & propter longum intervallum non censetur dilata in fraudem domini directi, tum ususfructus

ille non erat redimibilis, & fortè nunquam fructuarius voluit nisi hodie vendere & in veritate ususfructus non est pars rei, sed fictè tantùm, ut patet ex diffinitione *l. 1. de usufr. & per l. rectè dicimus de verborum signific.* Text. autem *d. §. dominus.* verbo fictionis instar utitur, ut in *l. si ususfructus, ibi quasi domino. de aqua plu. arcen.* Sed ab initio quando utrumque emitur apparet quod ususfructus non minùs erat venditioni expositus quàm fundus, & quòd volens plenum fundum simul ab omnibus jus habentibus emere, posset laudimia fraudare, si illa partim evitaret, separatim emendo ab uno proprietatem, ab alio usumfructum, ab alio hypothecam vel aliud jus.

144. Decimo tertio quæro, si appareat de originali investitura census concessi ad onus quod dominus habere poterit pro pretio, seu jure retractus quando vendi contigerit, an * dominus præferatur consanguineo venditoris? Si consulas scribentes, omnes tenent quòd sic, loquentes in emphyteusi in *l. Imperator. 2. de pact. in l. 3.* per illum text. *C. de jure emphyt.* quorum insigniores nominatim citavi suprà §. 22. *numero* 3. deinde Dom. And. Tiraquell. in *tract. de retract. proximit.* §. 1 *gloss.* 3. *num.* 1. *& gloss.* 14. *num.* 113. *&* §. 21. *num.* 2. *cum seq.* omnes cumulat, qui malè & incautè dicunt aliud in feudo. Quia cæteris paribus non est in hoc differentia inter feudum & emphyteusim. *& d. l.* 3. quæ simpliciter ait dominum præferri emptori, loquitur in emptore extraneo cui non licet vendere, saltem tradere domino irrequisito sub pœna commissi, prout etiam secundum usus feudorum in feudo dixi *suprà* §. 10. *gloss. in princip.* sed ut venditio feudi est permissa inter convassallos qui scilicet sunt comprehensi in investitura, ut latè probavi suprà 20. *gloss.* 6. *num.* 5. Et ultra eos quos ibi citavi, hoc tenent Angel. & Alexand. in *l. si domus* §. *ultim. de leg.* 1. Salicet *l.* 3. *col.* 7. *C. de jure emphyteu.* Alexand. *consil.* 187. *num.* 3. *&* 7. *lib.* 2. *consil.* 7. *num.* 5. *lib.* 5. *consil.* 19. *num.* 13. *lib.* 6. ubi in annot. dixi, Carol. Ruynus *consil.* 8. *col.* 1. *consil.* 10. *num.* 9. *cum seq. lib.* 1. Ludov. de Gozadi. *consil.* 20. *num.* 9.

An dominus præferatur consanguineo.

145. Quòd autem in usibus feudorum dicitur dominum habere jus retractus in *cap.* 1. §. *porrò qualiter olim pot. feud. alienari. in usibus feud.* procedit secundum veterem consuetudinem; quia licebat domino inscio vel invito, saltem mediam feudi partem alienare, ut patet in eo text. & in gloss. *versic. æquali pretio. & in cap.* 1. *de alienat. feud. in usib. feud.* sed per novas constitutiones Lotharii II. deinde Federici primi Ænobarbi, de quibus dixi *suprà ti.* 1. *in rub. num.* 35. *&* 36. jus retractus supervacuum erat dominis feudalibus. Cùm autem tandem per consuetudines non solum ad priorem vetustam consuetudinem reditum fit, sed etiam usurpatum, ut in totum alienari possit, meritò jus retractus feudalis revixit: sed intelligitur secundum sui originem, videlicet quando fit alienatio in extraneum, scilicet qui non est de agnatione descendendi à stirpe à quo incepit feudum, qui etiam non est habilis ad succedendum in feudo secundum dictos usus Insubrium.

146. Aliàs si emptor sit de agnatione descendenti ab illo stipite, non solum excludet dominum, sed etiam ab eo avocabit, & proximior agnatus à remotiore agnato avocabit, Bald. Alvarot. Præposit. in *cap.* 1. §. *Titius. si de feudo fuer. content. inter dominum & agna. vassalli.* Bald. in *l. imperialem, col.* 3. *de prohib. feudi. alien.* per Federic. Carol. Ruynus, *consil.* 81. *num.* 4. *lib.* 1. Insuper pro consanguineo contra dominum * præsumitur feudum esse antiquum non novum *cap.* 1. *in fin. de gradib. succedent. in feudo cap.* 1. *in princ. si de feudo defuncti contentio sit inter dominum & agnatos vassalli. in usibus feudo. dixi suprà.* §. 5. *num.* 86. Et his quæ ibi dixi, adde idem tenere Philipp. Deci. *consil.* 252. *num.* 6. *consil.* 269. *num.* 5. Dom. And. Tiraq. in *tract. de retract. proximit.* §. 32. *num.* 91. *cum seq.* Et idem intelligendum in emphyteusi, ut videlicet comprehensi in investitura præferantur domino directo in retractu, per ea quæ dixi *suprà* §. 20. *gloss.* 6.

Feudum præsumitur antiquum.

147. Consuetudines autem hujus Regni quæ dant jus retractus domino directo feudali, & sæpe etiam censuali, & nihilominus præferunt cognatos venditoris, originem videntur habuisse ab antiquitate primæ investituræ feudalis vel censualis, hominum memoriam excedente, ita ut cognati videantur & præsumantur à primo stipite descendisse. Tamen consuetudines Regni ab antiquo etiam in feudis favent indiscriminatim tam cognatis quàm agnatis: nec scrupulosè exigunt descendere à stipite, sed sufficere cognatum esse ultimo possessori & venditori, cui per successioné ab antecessoribus obvenit & ab eo latere, nec aliud attenditur in retractu consuetudinario. Unica valde in hoc anomala est consuetudo Comitatus Burgundiæ, quæ vult dominum feudalem vel censualem in retractu præferri consanguineis venditoris, *tit. des rachapts.* §. 5. *&* 12. contraria in hoc etiam consuetudini Ducatus Burgundiæ *eodem tit.* §. 9.

148. Redeundo ad quæstionem nostram de retractu conventionali, distinguendum est. Aut apparet de originali & primitiva concessione in censum, in qua concedens sibi retinuit jus prælationis & retractus, & tunc etiam cognatis venditoris præfertur. Fallit, si sunt filii vel descendentes primi investiti, vel saltem ab illis in quos dominus passus est alienare & qui fuerunt censuarii: quia in dubio pactum non intelligitur de istis, sed de extraneis qui nihil habent commune cum investitura censuarii, nec descenderunt ab antiquis censuariis, per notata suprà §. 20. *gloss.* 6 *num.* 9.

149. Aut non apparet talem esse primariam consensionem, sed solum de quadam nova recognitione in qua censuarius hoc oneris recognovit, & tunc dico quòd quamvis ex certa scientia hoc fecerit, si tamen non erat res reversa ad dominum directum & in ejus libera dispositione, non valet pactum in præjudicium cognationis præsentis vel futuræ, ad derogandum juri retractus proximitatis jam radicati & fundati in jure publico consuetudinis, cui pactis privatorum derogari nequit. *l. jus publicum. l. inter debitorem de pact.* Nec etiam per testamentum, cùm sit beneficium legis in *Authent. de nupt.* §. *sed hac quidem.* Andr. Tiraq. *tract. de retract. proxim. in fin. quæst.* 2. *num.* 7. Faciunt quæ in simili dixi suprà §. 13. *gloss* 3. *num.* 7. nisi tempore pacti res erat de nova acquisitione recognoscentis, quam liberè poterat alienare, sine ullo onere retractus proximitatis. Nec obstat quòd retractus conventionalis excludit retractum proximitatis, quia verum est, ut res redeat ad antiquum possessorem vel suos, non autem ut cedatur extraneo facultas redimendi ad excludendum proximum, qui poterit etiam ab illo cessionario retrahere: nisi res erat de acquestu primi venditoris, & sic non obnoxia retractui proximitatis.

150. Et consequenter si res sit jam affecta retractui proximitatis, quamvis venditor possit sibi ipsi vel cuivis de linea pacisci de redimendo, vel de retractu conventionali: tamen non poterit pacisci extraneo, nec cedere extraneo in præjudicium minimi de cognatione ritè venientis ad retractum, quo deficiente vel non ritè veniente liberas ædes habet quivis cessionarius venditoris. Tamen si cognatus prævenerit retrahendo pendente facultate redimendi, & ea pendente extraneus cessionarius veniat ad redimendum, potest & admissibilis est, nisi cognatus suppleat quod de justo pretio venditionis deest. Et pariter si cessionarius priùs redemerit, cognatus infrà tempus retractus proximitatis veniens, debet residuum valoris rei supplere cessionario, quia si cessionarius, extraneus etiam, gratis cessionem juris redimendi habuerit, lucrum supervalentiæ rei non debet cedere lucro retrahentis, sed lucro cessionarii qui infrà tempus conventum redemit,

rit, vel ad redimendum venit, sed post illud tempus cedit lucro emptoris cessante retractu, vel lucro retrahentis, ut plenius dixi infrà §. 185. Et idem in feudis si in eis conventum sit de retractu conventionali.

151. Et hinc est quod si quis vendidit proximo sub pacto redimendi, non potest illud jus etiam gratis cedere extraneo in effectu nisi quantum ad supervalentiam pretii, & dummodo veniat infrà tempus conventum: idem si vendidit extraneo, sed is infra tempus retractus proximitatis cessit cognato venditoris ex eo latere unde res processit. Et hæc nota, quia nondum à quoquam animadversa.

152. Decimo-quarto quæro, an istud jus retractus feudalis vel censualis conventionale cedi * possit? Videtur omnino quod sic, saltem ut nuper dixi de conventionali à venditore retento, dummodo non sit in præjudicium retractus proximitatis, quando res est huic obnoxia, ut nuper dixi. Nec obstant quæ latè dixi suprà *gloss.* 1. q. 1. quia procedunt in retractu consuetudinario, quando non apparet de alia speciali conventione. Breviter adhuc idem dico quod in consuetudinario, censetur enim in dubio pactum retractus factum à domino, etiam in primordiali investitura, ad instar consuetudinarii & per modum prælationis, secundum naturam materiæ subjectæ & qualitatem personæ, secundum quæ verba debent intelligi *l. pienum* §. *Æquitii. de usu & habit.* Porrò jus prælationis & redemptionis multum differunt, ut dixi suprà §. 20. *gloss.* 1. *num.* 23. Cùm ergo hæc pactio non sit apposita à venditore nec in contractu venditionis, sed à domino directo, & in investitura, debet (nisi aliud expressum sit) intelligi de sola prælatione.

* Cedi utrum possit jus retractui.

153. Prout etiam verba interpretantur contra eum qui legem dicere potuit apertiùs, *l. veteribus de pact.* & contra eum qui commodum prætendit, *l. sæpe.* ubi Bart.º *de verb. sign. l. stipulatio ista.* §. *si quis insulam. de verb. obl.* Alexand. *consil.* 204. ubi in annot. dixi lib. 2. *consil.* 63. *num.* 8. *lib.* 6 *& de eo quod est minus. l. semper in obscuris de regul. jur.* Et sic concludo quod nec hoc casu cedi potest: nec dominus directus poterit nisi pro se vel pro liberis suis, ut dixi in *d.* §. 13. *gloss.* 1 *num.* 32. & est communis sententia, ut etiam satis indicat Dom. Andr. Tiraquell. *in tract. retract. proxim.* §. 19. *gloss.* 1. *num.* 40. ubi nihil firmat, quia tantum incidenter attingit: & dicit se à nonnullis accepisse in supremo hoc Senatu latum arestum pro contraria opinione, ut cedi possit pro episcopo Carnotensi in quadam Baronia. Sed certè cum illa ab eo feudaliter moveatur, episcopus non potuit esse cessionarius, & verisimile est fuisse arestum simile illi quod recitavi suprà §. 20. *in princ. num.* 2. Equidem non ignoro quædam aresta quandoque lata pro cessionariis, sed etiam sæpe fuit judicatum contra cessionem: & ipse audivi à pluribus antiquis & magnis viris fide dignis affirmantibus se habere aresta lata etiam contra cessionarios supremi domini nostri Regis, & recordor unum solemne latum fuisse die decima septima Maii Veneris ante festum Pentecostes, anno sesquimillesimo trigesimo secundo, relatore domino *l'Escuyer* in magna classe hujus Senatus.

154. Decimo quinto quæro, de quæstione quam vidi in facto, nimis ambagiosam consultoribus. Domus censualis erat ipsi directo domino & Titio communis & quia commodè non poterat dividi exposita fuit * subhastationi, etiam extraneis licitatoribus admissis, quos Titius plus offerendo vicit & domus ei adjudicata, quæsitum est de juribus dominicalibus? Et primò quoad laudimia. Videbatur indubitatum ea integra deberi domino directo, quia domus fuit adjudicata Titio tanquam extraneo. Nec obstat quòd dominus directus habebat partem dimidiam, quia Titius cui est adjudicata tanquam extraneo & summo licitatori, non censetur contraxisse cum domino directo, sicut nec cum seipso, sed cum solo judice, ut tetigi suprà §. 77. *num.* 21. & latiùs infrà *tit.* 17. ergo totius actionis solida laudimia debet ipsi domino. Et ita quidam censebant. Alii verò æquiores dicebant saltem pro media parte deberi, quia in effectu non tenetur emptor numerare pretium nisi pro dimidia, & quatenus numerare non tenetur, indebita esset exactio, & apertè damnificaretur. Retractum verò totius (per quem emptor indemnis abit) admittebant, si fuisset res feudalis vel sita in loco ubi consuetudo dat retractum domino censuali.

* Si domus quæ dividi commodè non potest, subhastationi subjicitur ut melius vendi possit, utrum debeantur laudimia?

155. Nec obstat quod factum est animo divisionis, in qua indistinctè omnia hujusmodi jura cessant, etiam tota re uni adjudicata, ut plenè dixi *supra* §. 33. *num.* 70. *& infra eod. gloss.* 3. quia verum est extraneo non admisso, *leg. item Labeo.* §. 1. *ibi etiam licitatione admissa uni rem adjudicare Familia Hercisc. scilicet uni heredum.* Et sic adhuc semper manet divisio intra suos terminos, sed cum ad licitationem admittuntur extranei: tunc res exponitur venditioni, etiam extraneis quibus non competit judicium Famil. Herc. nec communi dividundo, *l.* 1. *C. de rer. permut.* & sic cùm hæc divisio excedat terminos suos, meritò exceditur à non suis terminis, ut in simili in *leg. Lucius. depositi.* Nec etiam obstat quod Titius ipse dominus erat pro media emere enim cum tota re etiam nostram partem possumus, inquit text. in *l. quod si uno. in fin. de in diem adjectio.* & totam rem dicimur habere ex novo titulo & nova emptione. text. in *l. cum in diem. de in diem addict.*

156. Consultus respondi nullis juribus locum esse. Et primo de laudimiis, certum est quod Titius habet partem à se, partem à domino directo, *l. cum solus* & ibi Bart. & alii *de usucapion.* in parte vero quam habet à se, non dicitur de novo acquirere, sed retinere: nec res mutat manum de censuario in novum censuarium, sed manet apud eumdem, & sic impossibile est aliqua jura hinc oriri, de parte verò quam habet à domino directo, ipsemet dominus censetur venditor: transit enim res ab illo in Titium, & sic pro hac vice nulla jura oriuntur, neque laudimia, neque retractus, nec quintum pretii si sit feudum: quia quatenus dominus ipse vendit, nullum laudimium petere potest, quia ipsemet pretium recipit, & multò minus retractum. Pro parte verò socii, ipsemet socius retinet nec persona mutatur. Nec obstat quòd dicitur contrahere cum solo judice, quia hoc verum est quantum ad exclusionem aliorum prætendentium jura vel hypothecas ex factis antecessorum, & quantum ad formulam exactionis pretii, sed non quantum ad translationem dominii & possessionis ipsius rei: quia non transit à judice qui nihil juris habebat in re, sed in emptorem immediatè transit ab ultimo domino & possessore subhastationem patiente. Propterea dico quòd minus esset locus retractui quàm laudimiis, quia dominus directus qui non erat talis nisi pro dimidia, (quia res sua nemini servit) non posset petere retractum nisi pro dimidia, & sic esset reverti ad priorem communionem & directò contravenire his quæ cum socio, judice authore fecit ad finem dissolvendæ communionis, quod principaliter agebatur, & sic multò minus admissibilis est ad retractum in quo esset major contraventio. Quod autem posset petere retractum totius, impossibile esset, quia nunquam habuit jus in re nisi pro media, & per hanc subhastationem non acquisivit novum nec maius jus in re, sed quod habebat voluntate sua, & facto suo habere desiit, juribus directi dominii salvis in totum pro tempore futuro.

157. Non obstat quod extraneus licitator fuit admissus: quia victus fuit & repulsus ex quo res remansit socio, & sic idem est ac si solum inter socios fuisset licitata, ex quo extraneus non fuit admissus in effectu, & sic sumus in terminis assignationis ex divisione:

imo etiam extra illos terminos, etiam per modum veræ venditionis si ab illa dominus incepisset: principaliter vendendo partem suam, neque retractum, neque laudimium pro hac vice habere posset: pars autem socii nullo modo fuit vendita sed retenta. Non obstat *d. l. quod si uno. supra num.* 155. *in fin.* quia ibi illa est ratio defunctoria (ut sæpè in jure) non vera & adæquata. Si enim duo communem fundum vendiderunt Titio, sub pacto addictionis in diem, unus venditorum meliorem conditionem offerens, non tamen verè emit, sed retinet partem suam, nec numerat socio totum pretium meliore conditione auctum, sed dimidiam dicti pretii, sed meliorem conditionem offerendo totam venditionem, etiam pro parte sua resolvit, & sic verbum Emere, ibi stat pro Resolvere, quia tota venditio etiam pro parte offerentis fit infecta. In casu autem converso, ut in *d. l. cum in diem.* unus ex novis extraneis emptoribus verè partem nuper suam de novo emit: quia prior illa emptio ipso jure in totum resolvitur & infecta habetur, longè aliud hic.

158. Et sic hæc quæstio erat indubitabilis, sed scrupulosi illi & pervicaces fuerunt semel convincendi. Plus dico, si res communis erat tribus, quorum unus erat dominus directus, & uni reliquorum sociorum res adjudicata fuit, quod nulla jura debentur, nec pro tertia parte quidem, quam ille capit à socio qui non est dominus directus, quia totum est divisio, & sic etiam si dominus directus esset extraneus, neque laudimium neque retractus ei deberetur, ergo multò minùs quando est unus dividentium. At quando extraneus licitator non solum fuit admissus, sed etiam vicit, tum verè divisio excedit omnino suos terminos, quia omnes socii dicuntur illi extraneo vendidisse, & sic, ut nullus eorum potest in aliquo retractu proximitatis uti, quamvis non dixerint se vendere quisque in solidum, ut dixi infra §. 174. ita nec dominus directus pro hac vice, quia erat unus sociorum.

159. Secus si pars sua pro indiviso non fuit vendita, quia tunc in reliquis habet omnia jura ad optionem suam: scilicet beneficio consuetudinis cujusque loci si adjudicatio facta sit extraneo qui propriè dicitur emere, & non ex divisione, sed ex mera emptione habere, *l. communi. §. si debitor. ibi, quem creditor per adjudicationem emit. ff. communi divid.* Sed si uni sociorum facta sit, dicitur ex adjudicatione divisoria habere indistinctè & non titulo emptionis, & sic omnia jura dominicalia cessant. Cessat etiam omnino retractus proximitatis, tametsi Do. Andr. Tiraquell. *in tract. de retract. proximit. §. 1. gloss. 14. num. 76. hoc cogitandum reliquerit.*

160. Et quando omnes sunt de linea, secus si dum inter paternos & maternos fit omnium promiscua divisio & adjudicatio, res antiqua in totum paterna adjudicetur materno vel contra: quia tunc locus est retractui proximitatis non dividentibus ipsis, sed aliis cognatis. Non autem locus est retractui dominico, nec aliquibus juribus dominicis, quia licet ille sit extraneus quantum ad lineam, & quantum ad rem quæ non est sibi communis, tamen non est extraneus quoad divisionem ex quo habebat alias res communes cum eis. Secus enim si nihil erat dividendum cum eis. Item fallit in consuetudine Andensi §. 282. *in fin.* ubi etiam si res erat communis, & dividenda inter paternos & maternos, si materni etiam dividendo sine supplemento nummorum partem suam cedant paternis, laudimia debentur pro rata hujus partis: Item fallit in locis ubi consuetudo ad excludendum jura dominicalia in divisione per assignationem, vult pensationem fieri de rebus ejusdem communionis vel hæreditatis, ut consuetudo Turonensis *tit. des rachapts & ventes §. ult.* consuetudo Nivernensis *eod. tit. §. 24.* & de Lorris *eod. tit. §. 51. qua locis suis servanda sunt.* quia iste non erat communis nec cohæres in ea re: vel etiam nisi ubi consuetudo fortius excipit, si is cui fit adjudicatio totius non erat cohæres pro media, & si supplementum pecuniæ excedat dimidiam.

161. Ut consuetudo Blesensis §. 88. quæ in hoc nova est, ut dixi suprà §. 35. *num.* 77. & sic cum ea nova addictio loquatur tantum in feudo, remanet in censu contra dominum censualem vetus consuetudo & regula communis, quia quamvis esset eadem ratio in censu: tantum sola paritas rationis non sufficit ad extendendum in correctoriis, ut notatur *in Authent. quas actiones. C. de sacros. eccles. in l. si constante. in princ. solut. matrim.* sed præstat regula quod vetus manet quatenus expresse non mutatur *leg. præcipimus, C. de appellatio.* præsertim quando non est necessaria extensio, sed agitur de onere vel odio, ut hic, multò minùs sub quacumque consuetudine hæc jura debentur, quando unus hæredum omnes alios data pecunia abstinere facit, vel cogit ut filias in quibusdam locis, de quibus dixi infrà §. 122. & in consuetudine Borboniensi, *de acquir. vel omitt. heredit.* Omnia illa commentaria jamdudum in lucem exivissent, si horrendæ illæ calamitates omnibus notæ, in me & sancta studia mea non inundassent, & acerbissima mors fidelissimæ & prudentissimæ uxoris, quæ totius domus & plurium pupillorum negotia & onera omnia in me unum rejiciunt, ut nec à forensibus negotiis cessus quietum me sinat.

162. Decimo sexto juxta notata suprà *eadem gloss. qu. num.* 48. quid de venditione facta sub pacto addictionis * in diem vel legis commissoriæ, ut si quis infrà decennium meliorem conditionem attulerit res sit inempta, vel nisi infrà illud tempus emptor persolverit? Et videtur res expedita etiam secundum concordem omnium sententiam, ut extante conditione resolutoria, utpotè contractu ipso jure resoluto & ad non causam redacto, nulla penitus laudimia debeantur, neque in principio, neque in fine, nec de contractu nec de resolutione, ut plenè disputavimus suprà §. 33. & in casu specifico *ibi num.* 10. & tandem per hujus supremi Senatus Arestum obtinui: quod enim ibi q. 2. in fine dixi ita judicatum fuisse in prima instantia, intelligendum est me ita judicandum censuisse, prout plures provinciarum præsides vix unquam à responso meo in judicando discedere solebant, Hanc enim incorruptæ & prærogatæ sententiæ existimationem ante quinque & viginti annos nactus eram, ut nuper in carceribus Montbelgardensium Lutheranorum frustra exprobrabam impiis illis & barbaris officialibus Montbelgardi, qui me ad scribendum & consulendum pro libidine sua jure vel injuria, bonorum & corporis oppignerationes adigere volebant, utque innocentiam & jurisprudentiam meam eorum tyrannidi & avaritiæ prostituerem sed mori malebam, Deumque per unum Jesum Christum redemptorem nostrum assiduè invocabam, qui me quinto mense fidelissimæ uxoris ministerio eripuit. Tamen quia in ea specie æquitas mea multos alioquin doctos qui nunquam simile viderant nec audierant offendebat, actrix in prima instantia aliis assessoribus adhibitis succubuit, & in amplissima curia omnibus ferè togati nostri ordinis videbatur etiam mulctæ temerariæ appellationis obnoxia, sed ejus loci chartis jam exaratis & in senatum me febri decumbente delatis, sententia mea vicit: Postea Dom. Andr. Tiraquell. *in tract. de retract. proxim. §. 6. gloss. 2.* hanc quæstionem effusè disputans ita in hoc articulo indistinctè concludit.

*Laudimia utrum debeantur ex venditione facta sub pacto addictionis in diem aut sub lege commissoria.

163. Verum periculosum est in jure absolutè definire, *leg. omnis definitio de regul. jur. l. Mævia §. uxore de annuis legat. l. in fundo. in princ. de rei vend. l. de accessionibus in princ. de divers. & tempora. præscript.* In hac enim hypothesi alia ratio pactum reformat. Quid enim absurdius quam emptorem longo tempore verum dominum & vassallum vel censuarium fuisse & pacificè possedisse, & tamen de re quæ tot annos ma-

num mutavit, nulla jura domino directo deberi, nec semel quidem, sed si receperit, restituere teneri. Fac fundum venditum mille receptis quingentis, ea lege, ut nisi emptor infrà decennium reliquum persolvat, res sit inempta: lapso decennio persolutione non facta venditor restitutis quingentis fundum recuperat, cur in feudo condicet centum à domino directo, etiam si non sit locupletior? Quia initio sciebat contractum resolubilem: igitur indistinctè tenetur, *ut supra eadem gloss.* vel cur emptor laudimia condicet à domino censuali? Dices, ratio in promptu est, quia venditio ex causa ab initio inexistente pro infecta habetur, etiam retrò quoad fructus qui restitui debent, *l. item quod. l. imperator in princ. de in diem addict. l. lege in fundo de leg. commisso.* sed multum ad pauca advertendo paralogisatis.

164. Modica enim circumstantia facti inducit magnam diversitatem juris. *l. si ex plagis §. in clivo, ad l. Aquil. l. si u de excusat. tuto. l. hoc legatum. de lega. 3.* Specul. *tit. de advocato. §. hoc tractemus. tit. de except. §. viso quando, circa princ.* Alber. *d. § in clivo.* Phil. Dec. in *l. precibus, C. de impub. & aliis substit.* Hinc Bald. ait *consil.* 115. *proponitur quod Joannes lib.* 1. quod veritas juris oritur ex veritate facti. Sed hic non modica, sed magna est circumstantiæ facti differentia.

165. Leges enim illæ de in diem addictione & de lege commissoria, referuntur ad id quod ut plurimum, non autem rarissimè contingit, *leg. nam ad ea de legibus,* videlicet quando pacta illa modico tempore concluduntur, ut exemplum ponit textus intra calendas Januarias proximas, *leg.* 1. *de in diem addict.* non autem quando in multos annos protrahuntur, quod rarissimum & insolens est. In brevi enim tempore venditor non potest pecuniola recepta quam in suspenso habet commodè uti, merito brevi extante conditione etiam fructus recuperat: nec alienatum dicitur quod brevi revertitur *l. ult. in fin. de bonis libert. leg. cogi. §. hi qui solidum. ad Trebell. leg.* 1. *in fin. de divers. gloss.* 2. *in cap. episc. vel abba. in usibus feudo.* Cardin. Alexand. in *cap.* 1. *col.* 2. *quid juris si post alienat. in usibus feud.* Jas. *l. ult. col. antepen. C. de jure emphyteut.* Alciat. in *l. si tibi si cert. pet.* Andr. Tiraq. in *repet. l. si unquam. versic. susceperit liberos. num.* 145. *C. de revoc. donat. & in tract. de retract. conventio. in fin. numero* 165.

166. Secus quando venditio tempore notabili durat, quia tunc cùm venditor utatur pretio, æquum est saltem pro rata emptorem dominum & possessorem suos fructus facere *l. ult. in fin. de fundo dotali.* Bald. *l. si traditio. quæst.* 11. *C. de actio. empt.* Salic. *l. fistulas §. fundum de contrah. empt.* Panorm. *consil.* 66. *lib.* 1. Hier. Cagnoli. *repet. l. curabit, col.* 5. *C. de actio. empt.* Idque sensus communis in hoc themate ostendit: quis enim vellet emere sub hac conditione, ut totos septem vel decem annos penderet & à quovis quantulò meliorem venditori conditionem offerente omni momento excluderetur? Fieri tamen potest, sed ex conditione tam insolenti facilè fraus præsumitur, & aliud agi, videlicet ut dominus directus toto decennio nec tutè retrahere possit, nec ullo modo laudimia petere. In pacto autem legis commissoriæ faciliùs contingere potest longius tempus apponi, puta data longa dilatione, vel etiam nulla dilatione data, sed hujusmodi valde tarda pœna adjecta. Sed utroque casu cùm res sit purè vendita, tradita & translata, soluto pretio, saltem media aut majori parte. (Quis enim tam damnosè contraheret tamdiu re & pretio carendo?) Id tacitè actum videtur, ut resolutione secuta emptor (nisi in casu addictionis brevi secuta sit) fructus retineat, ut venditor interusurium pretii recepti.

167. Et sic respectu domini directi eadem est ratio, ut in venditione sub pacto redimendi ad multos annos, ut statim semel cedant jura, non de redemptione vel resolutione. Adhuc in dictis pactis leges non statuunt absolutè fructus reddi, sed inspiciendum quid actum sit, *l. item quod, in fin. de in diem addictio.* etiamsi brevissimo die sequebatur resolutio, prout omnes utriusque tituli leges de brevi spatio loquuntur, & erant tempore d. l. frequentissima dicta pacta florente imperio & quaquaversum æquali rerum commercio; sæpè enim Asiaticus aut Africanus erat hæres Græci, vel Galli, vel Germani, aut contra; & domum repetiturus quæ non expediebat portare nec in remotis possidere, in brevem diem qua profecturus erat addicebat, vel sub commissoria vendebat: adjecto sæpè etiam pacto, ut si emptor qui aliis prælatus fuit non solveret in termino, teneretur supplere quanto minoris venditor alii venderet, *l. si fundus §. penult. de leg. commisso.* & sic quæ ex dictis legibus corollaria eliciuntur: ad proprias earumdem legum hypotheses restringi debent, non ad diversas & quatenus alia ratio reformat indistinctè extendi. Et sic concludo quod si venditio fiat sub hujusmodi pactis ad longius tempus quam libera à juribus dominicalibus vendere liceat sub pacto de retrovendendo, ut suprà *eadem gloss. num.* 48. statim & semel jura dominicalia debentur de venditione, sed non de resolutione, sed tempus illud non excedendo nec de venditione debentur, quanquam enim respectu ipsorum contrahentium inter se, ea pacta & facultas redimendi multum differant, tamen respectu domini directi fundo realiter translato non differunt, & in utrisque par est ratio tempus restringendi ne nimium defraudentur jura dominicalia & libertas contrahendi nimis oneretur.

168. Nunc etsi multa prætercam, dignum est profligare abusum unum, quem per aliorum ignorantiam & aliorum cupiditatem frequentari vidi in Comitatu Burgundiæ in materia censuum. Ex eo enim quod tibi reditus pecuniæ circiter ad rationem bessalis usuræ constitutos, vocant *Censes,* imperio Canonistarum more, ut suprà *eod. num.* 18. extendunt consuetudinem suam loquentem *des Censes* ad hujusmodi reditus & prædia illis nominatim supposita, quando conventum fuit, ut reditus ille una cum laudimiis & omni jure directo censuali deberetur. Sed certè reditus ille si sit emptus ad rationem duodecimæ vel etiam quindecimæ, est usurarius improbo fœnore: & dicta clausula vel conventio est in fraudem improbi fœnoris & legis commissoriæ, ut dixi in tract. *de commercio & usura. qu.* 57. Si verò sit constitutus pretio justo ad acquirendum jus ipsum dominicale census à domino directo censuali, adhuc non valet nisi res sit allaudialis & libera, neque feudalis neque censualis, & ex certa scientia fiat, ut scripsi suprà §. 1. *gloss.* 5. *num.* 21. *cum seq.* Adhuc cùm ista constitutio census dominicalis sit præpostera, quia non fit dando jus censuario & dominium utile in eum transferendo, sed ab eo recipiendo jus in re, non potest operari effectus consuetudinis nisi prout materia subjecta patitur. Unde quamvis per consuetudinem dicti Comitatus, ut dixi suprà *ead. gloss. num.* 128. *in fi.* dominus directus præferatur in retractu consanguineo venditoris, non præferetur hoc casu tali censuario postea vendente, nisi tempore contractus res erat de nova acquisitione hujusmodi censuarii non obnoxia retractui proximitatis, cui hujusmodi pactis derogari nequit, ut dixi suprà *ead. gloss. num.* 130. *cum seq.*

169. Imo si dominus censualis istud jus census à possessore allaudii nummis vel mobilibus acquisiverit, potest cognatus possessoris, si res sit antiqua, hunc emptitium & præposterum dominum directum evincere, prout etiam ab omnibus jura vel hypothecas anteriores habentibus evinci potest, & eo ipso quod dicta consuetudo tit. *des rachapts.* §. 13. præfert simpliciter dominum censualem proximis & cognatis censuarii, necessario apparet quod per dominum censualem intelligit non eum qui talis est quoquo modo, sed eum tantum qui talis est naturaliter & recta, hoc

est per concessionem fundi in censum : non autem per artificium vel machinamentum recognitionis emptæ ab ipso domino & possessore, sed de eo cui penditur census in recognitionem dominii utilis ab eo accepti, & directi ab eo retenti, non autem in recognitionem pecuniæ ab eo receptæ. Verba enim debent intelligi in naturali suo & potiori significato. Et sic concludo quod consuetudo Comitatus Burgundiæ in tit. *des censes*, & aliàs, ubi loquitur sive de jure commissi propter fraudem simulationis de venditione ad alium contractum, sive de jure retractus excludendo cognatos aut de alia prærogativa, debet intelligi de domino verè fundiario, non autem de emptitio præpostero. Idem in similibus.

170. His editionibus paratis dum vetera mea regesta filio meo primogenito ostendo : * inventa est inter decisiones meas analyticas anni 1536. una appositissima supremi Senatus nostri aresto secundum sententiam meam decisa, quam hic per eumdem filium transcribi & addi jussi. Tres cohæredes cognomine Buquets in communi hæreditate domum habebant æqualiter communem Parisiis sitam in censu Regis: Agnes Buquet una ex eis de virili sua indivisa investiri se fecit à Quæstore seu receptore Regio Parisiensi, deinde cum cohæredibus subiit judicium familiæ herciscundæ. Et quia per architectos & peritos artis relatum fuit hanc domum non posse commodè dividi, fuit à præside Parisiensi interlocutum quòd licitaretur etiam extraneis admissis, quod factum fuit: tandem dicta Agnes una cohæredum in licitatione vicit decretum, & adjudicationem solidæ domus obtinuit : accessit iterum ad quæstorem & receptorem Regium & solutis laudimiis pro portionibus cohæredum & non pro portione sua, habuit investituram portionum cohæredum suorum, non accepta nova investitura portionis suæ antiquæ de qua dudum investita fuerat. Postea Regius procurator in ærario Principis, vulgò thesaurum vocant, ubi jura ratione domanii debita persequuntur, advertens totam domum fuisse subhastatam, totamque simul adjudicatam seu venditam, & tamen quod laudimia non erant soluta pro tertia parte, sed tantum pro besse, vocat in jus Agnetem coram præfectis ærarii seu thesauri, petens tertiam partem seu residuum dictorum laudimiorum. Hæc * quæstio differt à *quæst.* 15. *suprà eodem num.* 153. ubi dominus directus erat unus sociorum & licitantium. Pro actore faciebat primò formula adjudicationis & decreti quæ sonat in meram & puram venditionem totius domus & in certum totale pretium. Secundò executio decreti de tota re uniformiter, simpliciter, sine protestatione aut reservatione facta, & à quibus non erat appellatum, & sic rea negare non poterat totam & solidam domum fuisse publicæ venditioni subhastatam, totam sibi adjudicatam, venditam & traditam ex decreto publico, cui standum est, cuique derogari non potest. Nec considerandum quid partes postea fecerint de pretio : quia statim à contractu perfecto acquisita sunt laudimia domino directo, cui subsequens factum non præjudicat secundum communem doctorum sententiam in *lege ab emptione. de pact.* Tertiò consuetudo quæ hoc §. statuit simpliciter laudimia deberi de re vendita, sed tota domus fuit adjudicata, ergo pro ratione totius domus debentur.

* Thema.

* Quæstio incidens.

171. Nec obstat quod emptio rei suæ non valet. Tum & quartò quia valet quando est avocabilis, ut hic etiam pars Agnetis etiam ea invita fuisset avocata per extraneum, nisi ipsa totum licitata fuisset & emisset. Tum quinto ipsamet Agnes, sicut & cohæredes, partem suam venditioni exposuit, idque in judicio publico, cui non licet illudere ; ergo etiam in parte sua videtur causam habere à judice, prout judex totum ei vendidit & adjudicavit; ergo videtur totum habere novo jure & novo titulo tanquam extranea persona.

172. Tum sextò, quia etsi ipsa nullum jus in domo habuisset, tamen totius dominium per hoc * decretum & hanc adjudicationem acquisivisset, aut saltem conditionem totum usucapiendi, *l. si per errorem. de usucapio.* quia non est solemne hastarum decretum, contra omnes creditores vel dominos & jus prætendentes factum, quod omnium jura statim absorberet ; de quo infra *titulo* 17. sed simplex licitatio judicialis ad finem semel summo pretio totum vendendi. Si ergo hoc decretum est habile ad transferendum conditionem usucapiendi totius, *dict. leg. si per errorem.* ergo transfert novum titulum totius, & dominium contra eos contra quos specialiter interponitur, ut per Joan. Fab. & alios in §. *sed istæ. col.* 6. *instit. de actio.*

* Decretum.

173. Septimò, quia jam ante ultimam auctionem Agnetis, extranei totum licitaverant, totum empturi, quorum loco Agnes plus offerens & realiter solvens subrogata est, quum aliàs præcedens licitator non esset liberatus, ut per Bart. (quem alii communiter sequuntur) in *l. licitator. de publica.* ergo pro extranea emptrice totius haberi debet. Quoniam verò hæc causa gravis, & exempli præjudicium in similibus sæpè occurrentibus trahere præfatis præfectis visa est, vocatus sum in eorum prætorio cum pluribus antiquioribus togati nostri ordinis ad causæ conclusæ judicium die 25. Novembris, anno sesquimillesimo trigesimo-sexto.

174. Omnibus pro actore concludentibus ego solus ream absolvendam censui, & in sententia mea veritate & æquitate conscientiæ fretus perstiti, analysin meam explicare & singula objecta promptè diluere volui : sed illis ne fortè alia interim lucra omitterent, audire non libuit, causificantibus contra opiniones non esse arguendum in judicando. Ita rea condemnata, quæ appellavit & die Mercurii Parasceves secunda Aprilis anno sesquimillesimo trigesimo octavo in solemni arestorum * pronunciatione, prædicta sententia & appellatione annullatis, emendando judicium, dicta Agnes fuit absoluta : sic opinio mea confirmata, cujus potissimæ rationes sequuntur.

* Arestum.

155. Quoniam in istis juribus dominicalibus & aliis consuetudinariis magis attenditur realis ipsa veritas & effectus, quàm media & formulæ. Quæ responsio est ad primum & * secundum objectum. Porro exploratissimum esse, non deberi laudimia nisi quatenus res censualis est verè vendita ; sed hic non fuit in veritate & effectu vendita nisi pro duabus partibus cohæredum, non autem pro parte Agnetis emptricis. Patet, quia ipsa nunquam vendidit partem suam, cujus semper domina & possidens remansit, nec etiam ullus cohæredum emit partem Agnetis, nec ullus extraneorum : cùm ergo ipsa nunquam vendiderit partem suam nec alius eam emerit, ergo illa pars remansit in statu suo antiquo, nec potuit dici empta à domina & possidente, quæ nunquam alienavit ; quum ergo nullus fuerit verè venditor dictæ partis, ergo nullus emptor, per locum à correlativis, *l. ult. de acceptilatio.* verum quidem est totam rem fuisse venditioni expositam ; sed tamen tota non fuit vendita ; non enim vendidit Agnes partem suam, quia nullus ab ea emit.

* Dilatio objectorum.

176. Verum est etiam extraneos fuisse admissos ad emendum totum, sed nihil nec totum nec partem emerunt, quia exclusi sunt meliori conditione per Agnetem consortibus suis allata ; liquet ergo quod extranei nec venditores fuerunt nec emptores. Cohæredes autem Agnetis nunquam fuerunt emptores, etiamsi licitaverint, id est emere voluerint, quod tamen non fecerunt, quia non est consensum in pretio per eos oblato, & sic quoad eos sicut quoad extraneos res infecta, *l. si voluntate. C. de rescind. empt. & vend.* ut ergo soli cohæredes fuerunt venditores, & sola Agnes emptrix : ita solæ portiones cohæredum fuerunt ab illis venditæ, & à sola Agnete emptæ ; portio autem Agnetis nec

vendita fuit nec empta nec revendita, fuit quidem venditioni exposita, sed non vendita, quamvis cohæredes & extranei certatim emere voluerint, sed minore pretio quod acceptatum non fuit. Multa tractantur quæ non perficiuntur. *l. si ex causa. §. nunc videndum. de minorib. l. sciendum. §. deinde. de Ædil. edic. c. dudum. de rebus Eccle. non alien. lib. 6. nec satis est velle emere nisi ematur. d. l. si voluntate. C. de rescin. vend.* ex quibus latè patet solutio ad tertium, quartum, quintum & sextum objecta, quæ in illo judicio non fuerunt sic explicata, sed quo res esset dilucidior pleniùs semel excutere volui.

177. Ad septimum non est verum, Agnetem loco priorum licitatorum subrogatam. Aliud subrogari in jus alterius, aliud jure proprio alium excludere, ut exclusi fuere priores, eorumque licitationes meliore cum effectu superveniente caducæ & pro infectis habitæ. Nec est ad propositum decisio Bar. in *d. l. licitator*, quæ etiam non simpliciter procedit: sed quando in continenti ultimus fallit, & ut pleniùs eam tracto infra §. 190.

178. Minùs obstat quod tertio objecto insertum est Agnetem partem suam emere potuisse, quoniam avocabilis erat ab ea: quia dico primò quod verum est in quantum fuisset avocabilis ea invita ex jure formato de præterito alii competenti, puta ex fideicommisso etiam conditionali vel hypotheca. *l. pen. in fi. de except. rei judic.* Secus si contingenter: nihil enim tam firmiter nostrum quin aliquo casu nobis avelli possit, quod tamen non est in consideratione, quanquam ergo si Agnes consortum partes non emisset, coacta fuisset partem suam ultimo licitatori vendere; tamen ille licitator interim nullum jus nec in re nec ad rem habebat in parte Agnetis, etiamsi spem fortuitam, quæ non est spes, sed mera incertitudo, tantum abest ut sit jus formatum.

179. Secundò dico nullo modo fuisse actum, ut Agnes ullo casu partem suam emeret: bene quidem actum fuit, ut eam venderet nisi in licitatione vinceret. Sed casu quo vinceret, hoc tantùm fuit actum, ut consortum partes emeret, non partem suam quam jure suo veteri retineret. Quod autem interim res simpliciter tam inter consortes quàm inter extraneos licitatur, compendium sermonis est, ut de tota intelligatur respectu extranei, de partibus verò consortum resp. ctu consortis, non enim omnia debent exprimi, sed multa reticentur quæ materia subjecta satis supplet. Idem in similibus.

180. Decimoseptimo quæro de quæstione quam nuper vidi in facto. Quoddam cœnobium inter alia habet domum censualem ruinosam quam Titio concedit in emphyteusim pro se & filiis suis ad onus reædificandi. Titius ultra* quingentas libras in reparationem impendit, dominus censualis laudimia ab eo petit. Consultus respondi Titium absolvendum, & valde iniquam esse illam actionem: deberet enim actor gratias potiùs agere tam magnificè & utiliter ædificanti, & meliorem domini directi conditionem facienti, futura laudimia magnopere augendo quando continget rem sic auctam vendi. Amplio primò, etiam si ab initio conventum sit de certa summa per Titium eroganda in constructione aut refectione veteris aut novi ædificii, & quantacumque sit: quia nullum est pretium venditionis quum nulla sit venditio rei censualis. Amplio secundò, etiam si non alioquin gratuita fuerit concessio: sed mediante summa pecuniæ, non solùm si modica fuerit, quo casu etiam pro rata hujus pecuniolæ laudimia non debentur: quia non pro pretio, sed pro introitu data videtur, & aliud quod pro simplici introitu *l. penult. §. pen. de leg. 2.* sed etiam si ea summa sit notabilis.

* Si in re accepta in emphyteusim, emphyteuticarius pecuniarios sumptus magnos fecerit, utrũ ex eo contractu laudimia debeantur.

181. Quo casu ne fiat fraus de venditione ad longum tempus, ad emphyteusim temporalem, laudimia debentur pro rata illius pecuniæ, sed non pro rata hujus oneris: & ita in simili Joan. Fab. *in l. 3. versic. quid si uno. C. de jur. emphyt.* quando emphyteuta concedit ad pensionem annuam aliqua summa accepta, facit differentiam an sit parva, ut tunc non debeantur laudimia: an verò ascendat quasi ad valorem rei, & debeantur. Nec obstat quòd quamvis pro rata hujus oneris nulla pecunia numerata perveniat ad cœnobitas, tamen quòd primo hoc verum est in numerando eis, sed bene in non numerando per eos sive exonerando eos à numerando: quia oportuisset eos tantumdem erogare pro reparatione domus, alioquin inutilis, & cui remittitur recipere videtur. *l. si quis obligatione*, & ibi Phil. Deci. de *reg. jur. l. species acquirendi. de acceptilatio.* Secundo quòd propter hoc onus tanto minorem summam initio contractus receperunt.

182. Quia respondeo quod non proinde dicuntur vendere, prout ille qui dat usumfructum domus ad onus de novo reædificandi, nihil dicitur vendere, etiam si ipsammet domum donet ad vitam vel longum tempus ad id oneris, potius enim censeretur ad id temporis locare remissis mercedibus pro dicta reædificatione. Præterea, etiamsi constaret cessante hoc onere, Cœnobitas fuisse vendituros integro pretio: satis est quod non vendiderunt. Cùm igitur hoc onus nihil concludat pro venditione nec in eam vergat, nihil concludit pro laudimiis. Rursus amplio tertio, etiam si tunc temporis cœnobium alioquin necesse habebat vendere vel extra manus suas ponere domum ruinosam in hac urbe totius Regni capite, jussu operum publicorum præfecti, de quo etiam *C. de ædificiis privatis l. an in totum:* satis est enim rem non esse venditam, sed locatam vel in emphyteusim concessam: nec potest dici simulatio ex quo concedens pretium non recipit.

183. Et ad id quod obiter dixi de venditione ad longum tempus, adverte quòd quamvis vendere fructus fundi ad longum tempus, vel locare fundum ad longum tempus mercede ab initio semel recepta, idem sit, ut per Bar. in *disputat. 1. incip. publicanus & in l. eorem. §. qui maximos. de publicat. Bald. Salicet. in l. 2. C. commoda.* quia utrobique nulla venditio fundi, sed fructuum dumtaxat: & sic nulla jura domino directo aperiuntur, nisi simul vel modico intervallo concurrat venditio ipsius fundi, ut diximus *suprà ead. gloss.*

Tamen si venditor dicat se vendere ipsum fundum censualem, quamvis non in perpetuum, sed ad certas vitas vel aliud tempus, fundata est intentio domini censualis in laudimiis pro rata pretii conventi: & ita practicatur.

184. Idem si dicat se vendere usumfructum in perpetuum vel locare in perpetuum mediante certa summa initio soluta, statim debentur laudimia, quia hujusmodi venditio vel locatio simulatio est, vel tectorium venditionis ipsius fundi: hujusmodi enim locatio pro alienatione ipsius rei habetur, ut tenent Dyn. Bartol. Bald. Imol. & alii in *l. penult. §. institutio. reprobata gloss. ult. ibi de leg. 2. gloss. in Clem. 1. in versic. locationes*, & ibi Cardin. Zabarel. *de reb. Eccl. non alienand.* Alex. in *l. si filio. §. si vir in quinquennium. ad fi. solut. matrim.* Idem de venditione perpetui ususfructus. Amplio, etiam in pœnalibus, ut talis alienatio inducat commissum in casibus in quibus in venditione rei locus esset commisso, de quibus dictum est *suprà gloss. 5. §. 20. in princip.* & hanc ampliationem tradit Bal. *consil. 415. prætermittendum est*, lib. 1. secundum novam, quod est consilium secundum veterem impressionem. Amplio etiam apposito pacto redimendi, nisi esset limitatum ad tempus infra quod potest sine pœna vel onere laudimiorum vendi: secundum ea quæ diximus supra *eâ. gloss. num. 19. 48. & 53.* unde etiam lo-

cus est utrique retractui, & dominicali, ubi alias locum habet, ut suprà *ead. gloss. qu.* 10. *cum seq.* & retractui proximitatis, ut diximus infrà *tit.* 16. Ita etiam tenet Do. And. Tiraq. in *tract. de retract. proximit.* §. 1. *gloss.* 14. *num.* 89.

185. Ex prædictis apparet resolutio quæstionis famigeratæ apud Doctores, uter dominus emphyteuticus vel censualis sit requirendus, an primus dator, an verò immediatus qui rursus in censum vel emphyteusim dedit: de qua per omnes Doctores in *l. ult. C. de jure emphyteu.* ubi glo. magna ineptè quæstionem format. Aptius format Speculator in *tit. de loca.* §. *nunc aliqua. versic.* 105. *& versic.* 126. ubi loquitur quando primus emphyteuta consensu primi domini & datoris dedit alii emphyteusim. Et omnes post Speculatorem tenent in *d. l. ult. & in l. filium. ff. ad senatusconsul. Macedon.* & ubique solum primum dominum requirendum, ab illo investituram recipiendam, & illi soli laudimia solvenda. Idem Bald. in *l. si in promittente. C. ad Macedo. Socinus, cons.* 256. *lib.* 2. *Jas. l.* 3. §. *ex contrario. col. penult. de acquir. vel amitt. poss.* & alii quos citavi suprà §. 51. *gl.* 1. *num.* 21.

186. Soli domini de Rota *in antiquis decisionibus* §62. *quæ est prima sub tit. de locat.* contradicunt, & secant hæc jura emphyteutica: etiam respectu ejusdem contractus & venditionis, ut jus quidem retentionis seu retractus dominicalis spectet ad secundum seu immediatum dominum directum: jura verò laudimiorum exigendorum ex renovationibus investituræ spectent ad primum & superiorem dominum, qui est emphyteuta primi domini, & dominus directus ultimi & sui emphyteutæ: hæc est enim Compilatoris sententia, quamvis arguat in oppositum, si quis tenere velit superiorem & non immediatum habere jus retractus, sed hæc sententia valde inepta est: si enim ad secundum spectat jus retentionis, ergo & laudimiorum & investituræ, quæ si spectent ad primum, ergo & jus retentionis: quia hæc jura non possunt distrahi.

187. Dico ergo pleniùs resolvendo quàm ullus adusque, quod aut primus emphyteuta concedit & tradit alii sive ad reditum, sive in emphyteusim sine consensu domini, & res cadit in commissum, aut cum consensu domini, & tunc inspiciendum quid actum sit, tripliciter enim generatim fieri potest: Primò prorsus alienando & alium loco sui subrogando, & ista non est quæstio nostra, quia hoc casu primus desinit prorsus esse emphyteuta, & secundus incipit solus & immediatus esse emphyteuta, sive ex donatione cum eo onere, sive ex venditione, sive permutatione, aut aliàs, non refert. Secundo, concedendo ad reditum vel perpetuam annuam pensionem, ad onus tamen emphyteusis erga priorem dominum, & adhuc idem: quia dominium utile & omne jus emphyteuticum transfertur activè & passivè, & primus emphyteuta talis esse desinit, & incipit nudum jus reditus annui habere sine ullo jure dominico, quia prior dominus remanet solus & in solidum dominus directus: novus autem emphyteuta solidum habet & debet jus emphyteuticum, & eo nomine soli veteri domino directo obstrictus est, & illi soli omnia jura emphyteutica debentur. Et ista propriè est quæstio quam format Speculator in *d. tit. de locat.* §. *nunc aliqua. versic.* 105. sed ipse, quique eum turmatim sequuntur, valde impropriè loquuntur, & rei per se claræ tenebras offundunt: non enim sunt hoc casu duo domini directi, sed unus tantùm antiquus. nec duo emphyteutæ, sed ultimò acquirens & possessor dumtaxat.

188. Sed an hoc casu re domino commissa per triennalem cessationem solutionis hujus ultimi acquirentis, vel per alienationem domino irrequisito per eum factam, totum resolvatur? quod videtur. *l. lex vectigalis. de pign. l.* 1. *&* 2. *C. si pignus pignori datum sit. l. si cui via. in fi. quemadm. servit. amit. c.* 1. §. *rursus quib. mod. feud. amitt. in usib. feud.* In contrarium videtur propter consensum domini per ea quæ in domino feudi diximus suprà §. 20. & 59. Solve: multum refert qualis sit consensus an permissivus seu indultivus pœnæ, si qua sequeretur ex alienatione, & tunc manet regulare, soluto jure datoris resolvi jus acceptoris. Aut verò est consensus approbativus creationis reditus per veterem emphyteutam retenti, & per acquisitorem ei promissi: & tunc non resolvitur, sed in dubio præsumitur simplex & permissorius consensus: Faciunt quæ dixi suprà §. 20. *glo.* 1. *num.* 10. *cum seq.*

189. Redeundo ad trimembrem nostram distinctionem *suprà num.* 168. tertio modo potest fieri concessio consensu domini ab emphyteuta, videlicet in * subemphyteusim, quando emphyteuta non absolutè transfert, nec retento simplici reditu vel pensione: sed retento sibi canone & jure emphyteutico, ad onus tamen juris emphyteutici priori domino debiti, & tunc longè alia est quæstio quam format Speculator in *d.* §. *nunc aliqua versic.* 125. 126. *& versic.* 166. quam quæstionem doctores malè confundunt cum priori. Sed breviter in hoc dicendum esset, ut in feudo quod à pluribus subordinatè movetur, plures esse subordinatè dominos directos, ut etiam tradit Joan. Faber. *instit. de locat.* §. *adeo*: & dixi in annot. ad Alexand. *consil.* 1. *num.* 40. *lib.* 5. *& plenè suprà* §. 1. *gloss.* 6. nisi quod in hoc exemplo emphyteuseos utraque jura quanquam sub ordinata eodem tempore, simul actu currunt & concurrunt: sunt enim diversa & distincta: quia pensio primi domini potest esse major pensione secundi, & contra; cætera verò paria, sed respectivè, quia si primus emphyteuta qui non habet ampliùs nisi jus emphyteuticum subordinatum illud vendat sine consensu domini sui immediati, cadet in commissum. Idem non solvendo per triennium, & dominus incipiet duas pensiones habere, sed ante commissum & reversionem ad se non habebit laudimia nec investituras nisi de mutationibus & venditionibus juris immediati sui emphyteutæ, & non de ipso fundo, & imputet sibi quod tali subemphyteusi consenserit: secundus autem emphyteuta non habet interim alium dominum quàm suum concedentem, ita quòd laudimia, investituræ & jus retractus fundi spectant ad priorem emphyteutam tanquam ad dominum immediatum, quemadmodum jus retentionis juris primi emphyteutæ, laudimia & investitura ex capite ejus spectant ad priorem & immediatum hujus dominum.

* Subemphyteusis.

190. Sed in hoc Regno ista non admitterentur in censu dominicali, ut dixi suprà §. 73. *glo.* 1. *num.* 21. *cum seq.* non enim quemadmodum de feudis & subfeudis, ita in censu receptum est, sed vetitum in censu sub censum constitui: sed semper unicus est dominus censualis, unus census monadicus, & unus censuarius ejusdem rei vel portionis, & justè à nostra Republica eliminantur intricationes & involutiones contractuum non necessariorum nisi ad res turbandas & lites generandas, ut etiam scripsit Joan. Gerson doctus & præcellens Theologus in *suo tracta. de contract. considera. cum seq.*

191. Decimo-octavo occurrit quæstio quam ut indubiam omiseram, sed hæc scribens tanquam de controversa, consultus fui. Censuarius molendinum * solo affixum à fundamentis erutum vendidit, dominus directus petit laudimia. Respondi non deberi, sicut nec si grandes arbores vel nemus altum & antiquum nudo solo retento venderet, vel totam diruendæ domus superficiem retenta area. Nec obstat quod erant pars fundi: & quod longè minoris valoris efficitur, & laudimia si nudum solum vendatur erunt minora:

* Ex molendino quod ex fundi solo erutum est & venditū, utrum debeantur laudimia.

minora: hoc enim non est in consideratione, quia censuarius dominus est, & jure suo utitur & res alia ratione meliorari poterit. Limito primò si hujusmodi venditio anticipetur in fraudem mox futuræ venditionis fundi, & ex legitimis conjecturis constet, ut satis dixi suprà *ea. glo. num.* 12. quò remitto. Limito secundo si originalis concessio in censum non tam de fundo quàm de ipso molendino facta sit, quia tunc censuarius non potest diruere, sed impediri potest à domino directo & cogi restituere & conservare secundum ea quæ dixi suprà §. 74. *gl.* 2. *num.* 2. *&* 3. *& num.* 6. *&* 9. & hic sit finis hujus primæ glossæ.

EPITOME GLOSS. II. §. LXXVIII.

1. *Onus laudimiorum solius emptoris est, nisi in feudis, vel si pactum fuerit à notario pro domino absente stipulante.*
2. *Minui debent laudimia quando rejiciuntur in venditorem, & ubi diminutio pretii auget, augmentum minuit.*
3. *De minimis non curatur.*
4. *Amplia textum etiam si pater vendat filio vel frater fratri.*
5. *Fallit 1. domino directo emente vel vendente.*
6. *Fallit 2. in permutatione etiam cum reditu redimibili ad rationem sortis usuræ quincuncis, nisi cum ipso debitore permutaretur, vel nisi infra annum redimeretur.* 9.
7. *Vel simulatio detegeretur: tamen una præsumptio aliam tollit.* 8.
10. *Vel nisi supplementum fuerit in pecunia extra divisionem vel transactionem loco divisionis factam.* 15.
11. *Quid si super re censuali assignetur reditus, vel res cum onere reditus vendatur?*
12. *Variæ consuetudines.* 13. 14.

GLOSS. II. IN VERBO

Tel achepteur.

1. ET sic patet quod istud onus est solius emptoris: & quamvis venditor totum pretium receperit, tamen in terminis hujus consuetudinis non potest aliqua actione conveniri ratione horum laudimiorum, sed dominus agere debet contra emptorem vel ejus hæredes personali, vel contra detentores rei hypothecariæ, ut no. suprà §. 73. Secus in feudis, ut suprà §. 33. *&* infrà §. 85. *in fin.* de quo dicendum, *ut supra* §. 33. *qu.* 2. *&* §. 53. *in princ.*

b Venditor ex pacto laudimia debet.

Sed quid si conventum fuerit quod[b] venditor teneatur hæc laudimia solvere? Respondeo adhuc idem, sed emptorem habiturum recursum contra venditorem ex pacto *l. debitorum pactionibus. cum l. seq. C. de pact. l.* 2. *C. de hæred. vel act. ven. l.* 2. §. *si venditor ff. de hæred. vel act. vend. l. hæreditatem. ff. de donat.* & hoc nisi notarius pro domino absente stipulatus fuerit à venditore verbis relatis, non ad emptorem, sed ad personam domini: quia tunc dominus potest habere ratum & agere juxta notata per Barto. Alexand. & alios in *l. stipulatio ista.* §. *si stipulor. in l. qui Romæ.* §. *Flavius ff. de verbo. obligat.* Bald. in *l. cum a socero. C. de jure dotium.*

2. Sed an hoc casu minuantur laudimia? Videretur quod sic, pro rata videlicet unius unciæ seu oneris à venditore suscepti, quasi pretium conventum tanquam verisimiliter ob id augmentatum, jam non sit pretium solius rei censuariæ, sed etiam dicti oneris: imò videntur laudimia confusa cum pretio & prærogata venditori, ut ea det & solvat domino ad liberationem emptoris, ita quod si dominus ea recipiat à venditore, non potest ampliùs ea petere ab emptore, & si emptor ea solvat, repeteret à venditore qui non debet ea solvere de tota summa recepta, nec etiam laudimia laudimiorum. Unde si receperit mille trecenta, non debet domino directo solvere centum octo cum besse unius, sed centum dumtaxat, quasi emptor ei numeraverit mille ducêta pro fundo & centum pro laudimiis ad summum dandis domino, & quemadmodum in casu converso augerentur laudimia quando istud onus à venditore in emptorem rejicitur, suprà §. 33. & quia contrariorum eadem est disciplina. *l. & si contra. ff. de vulg. & pup. subst. l.* 1. *ff. de his qui sunt sui vel alieni juris*, & ubi diminutio pretii auget, *ut in d.* §. 33. augmentum minuit: *l. pe.* & ibi Bal. *C. de solut.* & quod operatur propositum in proposito, operatur oppositum in opposito. *l. ult. ff. in fi. leg.* 3. *ex duab. in fi.* & ibi Paul. *ff. de vulg. & pup. l si ex toto. in princ.* & ibi Jas. *ff. de leg.* 2. per hæc cedendum est argumento.

3. Tamen quia agitur de valde modico, nempe de duodecima duodecimæ, quæ est infra centesimam, quinquagesimam partem pretii, vix est præsumendum pretium pro tantillo augmentatum, nec habenda est ratio, per *l. scio. de in integ. restit.* Anton. Corset. in *tract. de minimis:* nisi de maximo pretio ageretur, & verisimile esset ad notabilem aliquam quantitatem auctum pretium propter dictum onus rejectum in venditorem. Vel nisi in locis in quibus de consuetudine solvuntur duplicia laudimia, sive ad ratam sextantis pretii, in quibus habent locum sublaudimia, quæ vulgo vocant *Venterolles*, prout de his dictum est suprà §. 76. *num.* 3. & hinc est quod in feudis ideo augetur laudimium quando onus pretii rejicitur in emptorem: quia laudimium feudale est gravissimum, utpote quintam pretii partem continens, unde si à venditore rejiciatur in emptorem, verisimile est multum diminui pretium, & consequenter notabiliter diminui quintam partem ejusdem pretii, quare tunc locus est subquinto: non autem in laudimiis nostris communibus & censualibus: quæ non excedunt duodecimam partem pretii, quæ est plus duplo minor quinta parte: &

sic propter susceptum vel rejectum hoc onus in alterum, non est verisimile augeri vel minui pretium: nec inde contingere potest notabilis excessus vel defectus, nisi ut dixi,

4. Redeundo ad textum amplia etiam si emptor esset frater aut filius venditoris, etiam si esset antiquus census, quemadmodum suprà *tit.* 1. diximus in feudo quòd venditur vel donatur fratri vel etiam filio, sed non in anticipationem successionis, vel in parte feudi quæ donatur aut venditur socio vel consorti, etiam si sit frater. Non enim fit differentia in hoc quantum ad hæc jura & commoda pecuniaria sive in feudo sive in censu: sed bene quantum ad jus retractus sive legale sive conventionale, ut tetigi suprà §. 20. *glo.* 6. *col. fi.* & *infrà eo. glo.* 6. *num.* 2. Quamvis in laudimiis contrarium tenuerit Chassa. in *consuet. Burg. tit. des censes.* §. 1. *gloss.* 1. *num.* 6. & male constito aliàs de jure census & laudimiorum: quia consuetudo Burgundiæ non fundat in hoc intentionem dominorum, ut in *d.* §. 1. Non obstat doctrina Bald. quam allegat in *l. voluntas. C. de fideic.* quia loquitur in emphyteusi, à qua non licet arguere ad laudimia census, ut dixi *sup. hoc tit. in rubr.* & in §. *seq.* sed dicendum est, *ut declaravimus in d.* §. 20. *gl.* 6.

5. Nunc limito textum nostrum, ut procedat in eo qui emit à censuario, vel ab alio quàm à domino directo, secus * in emente ab ipsomet domino directo ad quem quoquo modo res fuit reversa, etiam si dominus noluerit eam domanio suo unire, sed statim vendere ad onus antiqui census, secundum notata suprà §. 20. *gl.* 1. *qu.* 13. §. 33. *qu.* 13. & *sup eod glo.* 1. *num.* 93. *in fi.* Nulla enim jura ultra pretium tenebitur emptor solvere, quia perinde est ac si fieret nova concessio in censum: & sic nulla jura debentur pro hac vice, & etiam non sunt imposita nisi censuario vendenti & ipsi emptori, unde sive dominus directus emat, sive ab emptore retrahat, sibi confundit. Facit quod notat Alber. in *l. quod si nro. ff. de in diem addict.* & in *l. ult. ad fi.* & ibi Jas. *quæst.* 3. *col.* 10. *num.* 45. *C. de jur. emphyteu.* Quod quando dominus ipse emit vel acquirit jus emphyteuticum, non potest petere quinquagesimam.

*Emens à domino censuario, laudimia non debet.

6. Not. ex text. quod acquirens ex permutatione * non tenetur ad aliqua laudimia, sed dumtaxat ad solidum Parisiensem pro renovatione investituræ, *ut infrà eo. gloss. ult.* Idem de quocumque modo acquirendi alio à vera & effectuali venditione, ut satis dictum est. Ampliatur etiam si fiat permutatio cum reditu redimibili ad rationem viginti vel triginta pro uno: quia hi reditus rarò & ægrè solent redimi, & gerunt vicem immobilium. Secus si esset reditus redimibilis ad rationem duodecim, vel etiam sexdecim pro uno & infra: quia tunc propter parabilitatem redemptionis habetur pro re vendibili certo pretio æstimata, & locus est laudimiis secundum notata in simili suprà §. 33. *qu.* 18. & *plenè infrà* §. 58. Et hæc ampliatio & distinctio sanè debet intelligi, quando reditus redimibilis non permutatur cum debitore, sed cum tertio, ita quod reditus subsistit & perseverat: secus si permutaretur cum ipso debitore. Ita quod extinguatur, quia tunc si erat redimibilis, indistinctè censetur venditio rei compermutatæ, saltem pro rata reditus, ut tactum est suprà §. 20. *gl.* 5. *qu.* 10. *ad fi.* Et plenius infrà §. 58. *qu.* 8. quò remitto.

*Permutatione adquirens nô debet laudimia.

7. Item fallit tertio, si permutatio inveniretur * ficta, non dico totaliter: quia de ficta venditione hoc detecto nulla jura debentur, de quo dicendum prout in simili suprà §. 33. *qu.* 11. nec etiam dico de ficta permutatione a contractu donationis vel alio, ex quo non deberentur laudimia: quia tunc non interest domini plus valere quod agitur, quam quod simulatè concipitur. Sed quando de vera & tacita emptione sit simulatio ad fictam permutationem vel aliam contractus speciem, tunc enim hoc detecto habentur laudimia cum mulcta, de qua suprà §. 54. non obstante notificatione vel etiam investitura facti contractus.

*Ficte emens non debet laudimia.

8. Quid ergo si alter permutantium infrà annum redimat, aut aliàs mediante certa pecuniæ summa recuperet fundum quem tradiderat, & utrumque possideat? Certè satis probata habetur * simulatio, juxta not. suprà §. 33. *qu.* 22. & ita solent consuetudines hujus Regni spatium anni ad hoc expressim determinare. Idem tamen dico si post annum concurrentibus sufficientibus conjecturis, secus si appareat de justa causa, puta de nova superventa redimendi vel recuperandi, etiam infra annum & minus tempus, quia tunc præsumptio simulationis per aliam tolleretur, puta si alter ex inopinato incideret in egestatem aut necessitatem transmigrandi, & venderet bona, ei fortè quo cum nuper permutaverat, quia una præsumptio aliam tollit. *l. Divus. ff. de in integ. restit. c. accedens,* & ibi gloss. Panorm. *de cri. fal. c. literas de præsumpt. l. mater.* & ibi Ang. Salic. *C. de calumniis,* & melior deteriorem vincit *l. merito. ff. pro socio.* & major minorem Bal. *l. sive possidetis ad fi. C. de proba. l.* 2. *C. ad l. Cor. de Sica.* Phil. Dec. *c. leges causam. col.* 6 *de probat.*

*Simulatio.

9. Præfatam præsumptionem de recuperante infrà annum, Amplia etiam si in ipsa permutatione actum sit quod posset redimere, vel si res quam dabat erat redimibilis, puta si daret reditum quem super bonis suis constitueret sub pacto redimendi etiam ad ratam viginti pro uno vel supra, vel si ex natura rei vel statuto loco redimi posset, & quocumque modo redimatur vel res recuperetur infra annum à compermutante, satis probata est simulatio, tam quantum ad jura dominicalia, quàm quantum ad utrumque retractum scilicet feudalem & proximitatis: pactio enim vel inhærens qualitas redimendi tempore contractus non minuit, sed multò fortiùs auget simulationis occasionem & præsumptionem, juxta notata suprà §. 33. *qu. ult.*

10. Item fallit si permutanti prædium censuale, fiat supplementum à compermutante de certa summa pecuniæ, vel re mobili functionem recipiente, quia pro rata dictæ summæ debentur laudimia secundum omnes consuetudines, ut sæpe dictum est, quod est verum in propria & voluntaria permutatione: secus si illud supplementum fieret in divisione hæreditatis vel rei communis, quando tota ferè res censualis alteri obvenit, quia tunc nulla jura debentur etiam pro rata dicti supplementi in pecunia consistentis: ut etiam expressim vult consuetudo Calvimontis §. 76. & 59. Et ita generaliter observandum est in toto Regno, per not. suprà §. 33. *qu.* 22. & suprà §. 73. *gl.* 3. *num.* 12. nisi sicubi fortè, & quatenus quædam localis consuetudo aliter etiam in divisionibus distingueret etiam in rebus censualibus: quia si solum hoc induceret in feudo, non esset extendendum ad censum in materia divisionis, ut tactum est suprà §. 33. *numer.* 77. nisi consuetudo circa hæc expresè extenderet à se dicta in feudo ad census, prout facit consuetudo Nivernensis §. 24. & aliis articulis sitis in *tit. des fiefs ad* §. 7. *tit. des cens.* Cæterum usque adeo non debentur de divisione, ut etiamsi fiat per modum transactionis propter quæstiones emergentes, vel etiamsi de jure ipso successivo principaliter contendatur, eo quòd alter negaretur hæres vel socius, adhuc nulla jura debentur sive in feudis sive in censibus, nisi dominus fraudem & litem fictam probare velit per not. suprà §. 33. *qu.* 21. & 22.

11. Et quemadmodum non debentur de assignatione ipsius rei censualis vel portionis quæ fit in divisionibus, ita multo minus debentur de cujusvis reditus assignatione super re censuali in divisione vel etiam extra divisionem quovis modo, salva tamen indemnitate præstanda domino censuali pro

pro tempore futuro si contingeret ejus jura notabiliter & perpetuò diminui, ut plenè dixi infrà §. 58.

12. Item fallit, ut etiam in propria & vera permutationis laudimia debeantur pro rata æstimationis rei in quibusdam locis ubi consuetudo nominatim hoc exprimit, ut in casum in quo prædia permutata non moventur censualiter ab eodem domino: volunt consuetudo de Lorris *eod. tit.* §. 24. Sylvanectensis §. 257. Carnotensis §. 51. & 52. quæ non debet extendi ad aliam speciem commutationis ex quo in certa specie loquuntur: quædam autem consuetudines generalius volunt ex omni commutatione seu alienatione ex titulo oneroso, etiam donatione ex causa remunerationis (quod intelligitur meritorium in specie, & quorum recompensatio peti posset) alias non tollunt rationem liberalitatis per notab. infrà 160. sola donatione liberali excepta. Aliæ volunt deberi laudimia pro rata æstimationis rei, ut consuetudo Blesensis §. 119. & 121. Turonens. *tit. des rachapts & ventes* §. 15.

13. Duæ sunt tantùm consuetudines quæ in omni alienatione, etiam ex causa meræ donationis laudimia imponunt, videlicet prima Nivernensis ad ratam quintæ partis pretii vel æstimationis rei in feudo, & duodecimæ partis in censu, nisi in donatione quæ fieret alicui de linea: vel nisi fieret ei qui esset in proxima causa successionis tempore donationis, quo ultimo casu etiamsi fieret ex causa onerosa recompensationis nulla laudimia debentur, ut in dicta consuetudine Nivernensi *tit. des fiefs.* §. 33. *& 34. tit. des cens.* §. 7. Secunda autem, scilicet Artesiensis priore durior, quæ tam in feudo quam in censu, tam in venditione quam in permutatione aut alia translatione, etiam ex causa meræ donationis, semper quintam partem pretii vel æstimationis rei imponit §. 19. Excepto casu permutationis prædiorum ab eodem domino sive ab eodem loco dominanti moventium, dummodo pecunia non intercedat. §. 42. in *dict. consuet.*

14. In casu autem permutationis prædiorum moventium ab eodem domino directo (quem excipiunt omnes ferè consuetudines quæ etiam in permutatione laudimia deberi volunt) non attenditur an spectent ad consortes vel hæredes ejusdem, nec an sint portiones ejusdem concessionis & originalis investituræ: quamvis hæc videatur prima facie ratio consuetudinis, juxta not. suprà §. 20. *gloss.* 6. sed solùm attenditur an moveantur ab eodem domino directo, & verba consuetudinum, prout loquuntur, generaliter in hoc & indiscriminatim accipiuntur.

15. Adverte tamen ad hanc extensionem ad permutationem quæ fit inter consortes vel cohæredes, ut sanè intelligatur, quando incipiunt a vera & mera permutatione: secus si inciperent à divisione, quia de permutationibus, transactionibus & supplementis quæ incidunt in divisione hæreditatis vel rei communis nulla jura debentur, etiamsi aliàs de permutatione & omni commutatione debeantur, per notata suprà §. 33. *qu.* 22. Cæterum in præfatis permutationibus nihil à prædictis variandum puto, propter solam inæqualitatem sive intrinsecam sive extrinsecam ipsorum prædiorum quæ permutantur, sive enim alterum sit altero majus vel pretiosius, non refert, nec in consideratione haberi debet quantum ad hæc jura, dummodo nihil in pecunia vel re diversa suppleatur. Tametsi curia Romana vectigal illud (quod annatam vocant) de permutationibus Ecclesiasticorum beneficiorum pro rata inæqualitatis (scilicet fructuum,) exigat, ut in *tract. taxa. cancella. tit. de provisio. in cam. pernut.*

EPITOME GLOSS. III. §. LXXVIII.

1. *Census potest consistere in re corporali, vel etiam incorporali vicem immobilis habente.*
2. *Q. 1. Si jus in re perpetuum successivum & notabiliter præjudicans venditur super re censuali, debetur laudimium vel indemnitas.*
3. *Q. 2. Si venditur jus ad rem, an debeantur laudimia?*
5. *Actio judicatur secundum id ad quod competit.*
6. *Quod videtur haberi in bonis, sed fictè.* 78.
9. *Prorsus differunt esse nostrum vel nobis debitum.*
10. *Solutio. Quòd purè emens à possessore statim debet laudimia.* 20.
11. *Nisi evictio immineat, & tunc danda cautio.*
12. *Sed emens à non possessore & tertio possidente, non debet jura quandiu tertius ille possidet.*
13. *Dominium potest acquiri sine possessione.*
14. *Dominus non potest habere duos vassallos, vel censuarios ejusdem rei in solidum, & quandiu unus possidet, non potest ab altero jura exigere.* 18.
15. *De redemptione vexationis nihil à possessore domino directo debetur.*
16. *Possessor transigendo non acquirit novum titulum.*
17. *Nec si mediante pecunia cedi sibi faciat, debet laudimia nisi sit novus possesso & dominus directus probet eum nunc verum jus quæsiisse.*
19. *De venditione ususfructus nec actionis ad illum, nihil debetur nisi fiat emptori fundi.*
21. *Verba consuetudinis non debent Judaicè accipi.*
22. *Q. 3. Data una mutatione, de inter-*

medíis cessionibus aut venditionibus actionum nihil debetur, nisi constito de fraude.

23. *Dominus directus perdit jura pro tempore quo possessionem directi dominii perdit.*

24. *Q. 4. Acquirens jus creditoris, deinde dominium à debitore, de utroque laudimium debet: etiamsi gratis habuit à creditore.* 25.

26. *Solùm qualitas ultimi tituli attenditur & non præcedentis, quando à possessore non procedunt. Sed si primus à possessore procedit, illè cum ultimo attenditur & non contractus intermedii cum aliis facti.*

27. *Q. 5. Quando emptor ante traditionem alii vendit, unica censetur venditio, etiamsi eodem tempore res tradatur primò, & ab eo secundo emptori.* 29.

28. *Qui si capit, ut statim reddat an dicatur capere?*

30. *Q. 6. Emptore post traditionem alii etiam nondum soluto pretio vendente, fundata est intentio domini ad duo laudimia.*

31. *Nisi brevi & ex veteri egestate fiat secunda venditio.*

32. *Emptor redimens conductionem retentam à venditore: non debet nova laudimia si justo pretio emerit.*

34. *Potissima præsumptio à commensuratione pretii* 35.

GLOSS. III. IN VERBO

Vudit heritage.

1. SCILICET prædii censualis. Ipsa ergo origo & institutio horum laudimiorum non est nisi in casum venditionis ipsius prædii censualis. Text. est hic qui quo sæpius verbum hæredii censualis repetit, eo cum majore mysterio censetur dictum per not. suprà §. 20. *gloss.* 3. *num.* 6. Verbum autem *Heritage*, in hoc text. non solum pro re corporali supponit: sed etiam pro jure incorporali vim rei immobilis habente, si quid tale, puta jurisdictio catachristicôs, vel jus portorii, in censum concessum sit.

2. Proprium ergò subjectum & basis laudimiorum, est venditio & emptio ipsius rei censuariæ. Extra illum casum non est locus laudimiis, oportet enim hîc esse venditionem (aliud enim de aliis contractibus vel dispositionibus, ut in gloss. præcedenti) deinde rem ipsam censualem vendi vel ejus partem.

3. Quæro igitur primo quid si censuarius non vendat rem censuariam, sed * jus in re? puta servitutem prædialem, vel jus reditus? Viderentur laudimia deberi, quia hæc perpetua jura sunt pars rei. Breviter quanquam sint vera onera, tamen non sunt pars rei nisi fictè. Aliud enim fundus, aliud servitus vel jus super fundo. Et tantum abest, ut dominus servitutis vel alterius juris in fundo alieno possit dici dominus ipsius fundi vel partis, ut hoc sit repugnans & impossibile cum res sua nemini serviat. *l. uti frui si ususfruct. petat l. in re communi de servit rustic. prædio. l. cum in fundo de jure dot.* & actio & passio non concurrunt in eodem subjecto. *l. debitori. C. de pact.* nulla ergo laudimia oriri possunt nec de constitutione dicti juris in re etiam nummis facta, nec de ejus venditione aut mutatione in posterum. Sed bene locus esse poterit indemnitati præstandæ domino ipsi censuali, quatenus sua jura notabiliter læderentur, ut dicam infra §. 58.

*Ex jure in re vendito, utrum debeantur laudimia.

4. Secundo quæro, quid si non venditur res ipsa, nec jus in re, sed jus * ad rem censuariam: puta donatam, sed nondum traditam Titio, qui jus suum sive actiones suas vendit Caio, cui tanquam causam habenti a Titio res traditur, utrum debeantur laudimia? Hæc argumentosissima quæstio. Sed brevitatis causa solum tangam principales locos, & primò videtur non deberi laudimia, quia cessant omnia verba consuetudinis, quæ dumtaxat loquuntur in venditione ipsius rei: ergo non possunt extendi ad venditionem juris, præsertim cum jus istud ad rem sit momentaneum, nec renascatur, & sic, eo longè minor est. & diversa ratio quàm in jure in re, perpetuo & successivo, ut sensus communis demonstrat. Hinc est etiam quòd si quis vendat jus ad rem sibi competens ad certum reditum perpetuum super prædio censuali constituendum, nullus sanæ mentis dixerit aliqua laudimia deberi: quia in tali contractu nedum non venditur res censualis, sed nec ullo modo in dispositionem deducitur. Facit quod sæpe probatum est, consuetudines * laudimiorum esse stricti juris, & extra casus expressos non debere extendi, & quia consuetudo seriosè hîc repetiit de venditione ipsiusmet rei. Et alioquin sequeretur major horum onerum extensio, videlicet quod si promissio de vendendo fieret mediante pecunia, quod de ea deberentur laudimia, nedum de venditione sequenti, etiamsi justo pretio facta, & pariter de venditione facultatis redimendi & de venditione prorogationis ejusdem facultatis, quia in his semper venditur jus & actio ad rem: quod tamen absurdum videtur.

*Ex jure ad rem vendito, utrum debeantur laudimia.

*Laudimiorũ jura strictè intelligenda esse.

5. In * contrarium, quia actio sequitur naturam & qualitatem rei ad quam competit, & idem de ea quod de re judicatur. *l. si ad resolvendam. C. de præd. mi. sine decr. non alie. gl.* Bar. Bal. Ang. in *l.* 1. *C. si adver. transact. cum similib.* hinc qui actionem habet ad rem ipsam, rem habere videtur. *l. qui actionem de reg. jur.* Unde vendens actionem ex empto fortè aut præscriptis verbis, vel condictionem ad rem censuariam, ipsam rem vendere videtur: igitur æquè debentur laudimia ac si ipsa res vendatur, maximè cùm sit idem effectus: quia emptor hujus actionis solvit integrum & justum pretium rei, & hoc mediante ipsam eamdem rem à debitore venditoris sui consequi potest. Patet autem non esse in effectu differentiam an traditionem habeat à suomet venditore, vel ab authore authoris sui, quoniam utrobique æquè justum pretium solvit & rei dominium assequitur. Igitur cum iste contractus omnino veræ venditioni æquipolleat, æquè locus esse debet laudimiis, per not. suprà *eo. gloss.* 1. *num.* 8.

*Pro affirmativa.

6. Non obstat quòd iste venditor non est dominus utilis, nec vendit nec transfert ullum dominium rei, quia satis est quòd verum dominium à quocumque transfertur mediante ista venditione & solutione pretii, & quòd hoc sufficiat nec aliud attendatur. Patet, quia si quis vendat rem alienam in qua nullum jus habet, nec in re, nec ad rem, vel etiam quam nullo modo possidet, sed confidit de domino quem postea facit consentire, & rem tradere emptori, nemo sanæ mentis dubitaverit quin laudimia debeantur: igitur multò fortiùs saltem non minus debentur, quando ipse venditor nedum habet simplicem confidentiam domini amici, sed etiam jam habet penes se instrumentum donationis sibi factæ, & sic etiam rem ipsam censetur in bonis habere. *l. rem in bonis. ff. de acquirend. re. do. l. bonorum appellatio.* 1. *ff. de ver. signif.* Fac. quod not. Bal. in *l. facere posse. ff. solut. matr.* illud quod est in jure etiam intelligi esse in patrimonio.

*Pro negativa.

7. Rursus pro parte * negativa dici potest quòd ista procedunt secundum fictionem, *ut not. gloss.* Philip. Dec. in *d. l. qui actionem. ff. de regul. juris.* Sed in veritate minus est actionem habere quàm rem *l. minus. ff. eo. tit. l. alienatum de verbor. signif.* unde illa actio non adaptatur dispositionibus statutorum vel consuetudinis, quæ non adaptantur ad casus fictos, sed ad veram existentiam terminorum, inquit Bal. in *l. transfigere. col. 3. in fi. 9. opposi. C. de transact.* & in terminis, quòd statuta loquentia de habente rem, debeant intelligi de re quam quis verè habet, non de re ad quam quis habet actionem, etiam si fuit sua, sed recuperari potest per restitutionem in integrum. Decidit Bar. in *l. nemo. ff. de in integr. restit.* hinc etiam decidit Bar. in *l. forma §. cum ego. ff. de censib.* per illum tex. quòd ille qui habet actionem ad rem prætentam, non tenetur profiteri nec referre in censum: sed ille qui possidet. Ad hoc facit tex. in *l. sciendum §. si fundus. qui satisd. cogan. ibi, diversam causam ejus esse qui fundi petitionem personalem habet, ab eo qui dominus est & possessor.*

8. Ideo statutum loquens de vendente rem suam imponendo pœnam, non habet locum in vendente rem ad quam habet actionem personalem, ut tradit Bar. in *l. Gallus §. videndum,* & ibi Ang. Alexand, & alii. *ff. de liber. & posthum.* Pau. in *l. pen. ff. eo.* Igitur multò minus habebit locum in eo qui non vendit rem ipsam formaliter, sed actionem personalem ad rem dumtaxat. Secus si statutum loqueretur verbis latioribus, ut quia non diceret de emptore solùm, sed adderet & de acquisitore, ut in simili contra Bar. arguit Alexand. in d. §. *videndum.* Sed hæc consuetudo loquitur de solo emptore solius rei censuariæ, sæpius eadem verba velut præcisa seriosè repetendo. Quid dicendum?

*Distinctio.

9. Hæc omnia satis plausibiliter * distinctionis fœdere concordanda videntur, ut laudimia debeantur quando quis habet & vendit rei vendicationem: Secus in eo qui habet, & vendit actionem personalem ad rem dumtaxat: & ratio est manifesta, quia prorsus differunt aliquid esse nostrum vel nobis debitum. *l. Aurelius §. Nevia. l. ult. §. Titia. ff. de lib. leg. d. l. sciendum. versic. diversa causa. ff. qui satisd. cog.* Rom. *consil.* 196. & 201. Alexand. in *cons.* 46. *col.* 5. *lib.* 1. Quòd si quis dicat hac via occasionem relinqui fraudibus; quid enim faciliùs quàm volentem emere, sed laudimia evitare, subornare amicum cui res donetur, a quo actiones ad rem emat, deinde traditionem rei à domino alteri pretium numerando accipiat? Responderi potest, si appareat ipsum emptorem pretium ipsum numerasse priori domino, sive per se, sive per interpositum illum amicum, aut quomodocumque aliàs per probabiles conjecturas appareat de ficta & simulata interpositione personæ, tunc laudimia exigenda una cum mulcta acquisitionis minus plenè notificatæ, ut in simili dictum suprà §. 33. Cæterum si cessent præsumptiones simulationis, non esse præsumendam. Et laudabilius est tolerare quàm condemnare fraudem quæ non apparet. *argum. l. absentem in princ. ff. de pæn. c. estote extra de reg. jur.*

10. Sed quid tandem? concludo * pro parte affirmativa & indubitatum esse in ea specie *suprà num.* 4. Caium debere laudimia totius pretii quamvis illud numeraverit ei à quo nudum titulum habet, possessionem verò & dominium nactus sit ab alio: quia satis est quòd per emptionem & pretium acquisivit. Sed quia nonnihil refert an quis emat à domino & possessore, an à solo possessore, an ab habente actionem etiam efficacem, utque semel plenè habeas, dico quòd primo casu statim etiam ante traditionem debentur laudimia, & debet notificari emptio sub pœna mulctæ, ut in §. *præcedenti,* dummodo sit pura, saltem ex parte emptoris secundum not. *suprà eo. gloss.* 1. *quæst.* 3. *num.* 41. *non repeto.* Secundo casu idem dico, ex quo potest emptor vacuam possessionem ex hac emptione nancisci: tum hæc jura metiuntur ex parte veri & effectualis possessoris, *ut sup. eo. glo.* 1. *num.* 18. & 20. * Solutio.

11. Fallit si statim, videlicet cùm laudimia petuntur imminet evictio, quia tunc non tenetur emptor ea solvere nisi saltem data cautione à domino restituendi si opus sit: non enim in plus nec efficaciùs potest domino directo teneri ad laudimia quàm emptori teneatur ad pretium ex natura contractus: ergo per *l. si post perfectam. C. de evictio. l. penul. in fi. de pericu. & commod. rei. vendit.* & sic postea secuta evictione dominus non utetur ea nostra moderatione, ut non teneatur nisi in quantum locupletior, propter cautionem initio interpositam. Et quanquam sit communis & vera sententia Alberi. & Doctorum ibi Hieron. *consil.* 135. *num.* 2. *lib.* 2. quod venditor eo casu etiam locuples satisdare & sic cum fidejussoribus tenetur: quod intelligendum nisi jam in ipsa venditione satisdederit: tamen quia non est æquum dominum æquè gravari pro modico laudimio, ut venditor pro toto pretio; puto sufficere simplicem cautionem cum hypotheca generali, dummodo dominus ille sit verus & indubitatus dominus censualis vel aliàs, solvendo. Facit æquitas Senatus Neapolitani apud Matth. de Afflict. Decisio. Neapolita. 171.

12. Tertio verò casu dico nondum deberi laudimia, quanquam dici possit statim deberi, sed potentia & aptitudine non actu: quemadmodum iste emptor non est dominus utilis & censuarius actu, sed tantùm potentia, donec possessorem evicerit, vel possessionem ex eodem titulo & acquisitione nactus fuerit. Interim ergo non debentur actu, imo potius nullo modo debentur nisi conditionaliter.

13. Etiam si emptor non solùm verum titulum, sed etiam verum dominium alio semper possidente nactus fuerit, quod contingere potest, ut in *l. si fundum,* & ibi gloss. ab omnibus approbata de fundo dotal. *gloss.* Bal. *l. & ideo de condict. furtiv.* Joan. Faber. *in Inst. de actio.* § *sed iste. col.* 5. Paul. Claudius de Sarcello in *l. traditionibus. C. de pact.* Dom. And. Tiraq. in *tract. de constituto. possesso. par.* 3. *limita.* 1. *num.* 25. fieri enim potest ut ipse emptor quantumvis eluctatus nunquam evincere potuerit: & si potuit contingere potest, ut alio casu impeditus fuerit, vel etiam neglexerit, & tandem tempore amiserit quod potest, nec facit præjudicium domino directo qui habet possessorem à quo & ex cujus persona omnia jura percipit. Imò potest iste emptor non solum in jure empto succumbere, sed etiam eo voluntariè omisso, alium novum titulum, non in fraudem domini directi procuratum, acquirere, & ex novo isto jure evincendo possessorem, nulla debebit jura ex priore emptione, quia in effectu usus non fuit: sed ex

novo tantum secundum ejus naturam: & sic nulla jura in censu, si novus hic titulus non sit emptio nec æquipollens.

14. Porro quamdiu dominus habet possessorem censuarium è cujus venditionibus vel mutationibus potest cum effectu etiam laudimia exigere, non potest ea petere ab alio etiam prætendente rem suam esse: sicut non potest duos in solidum ejusdem rei censuarios prætendere. *l. si ut certo. §. si duobus, commodati. l. 3. §. ex contrario. de acquirend. vel amittend. possess. l. duo in solidum. de precario.* Tum non potest istum investire, retinendo alterum in investitura, ex cujus persona jura exiget. Quomodo ergo posset jura exigere ab eo quem non potest investire, retinendo alium manentem in investitura & possessione? Faciunt quæ dixi supra §. 33. *qu. 45. num.* 149. quod vassallus non possidens fundum non tenetur ad clientelare obsequium. Guillelmus Cunæus, Bal. Salic. Paul. in *l. solemnibus. C. de rei vend.* Bal. Alvar. & alii in *cap. 1. quæ fuit prima causa beneficii amitt. in usib. feud.* Guido Papæ *Decis. Delph.* Phil. Deci. *Auth. qui rem. num.* 8. *C. de sacrosf. eccles.* And. Tiraq. tract. *de retract. proxim. §. 1. gloss. 10. num.* 38.

15. Imo fortius dico quod si iste emptor pecunia à possessore accepta cedat ei jus suum, non ob id tenetur possessor ad aliqua laudimia, nec ex capite cessionis emptæ, nec ex capite venditionis suo cedenti factæ, etiamsi illa venditio esset facta non solùm de jure prætenso, sed etiam de jure & dominio asserto, non solum in jure asserto, sed etiam de ipso corpore fundi sed per non possessorem: quia licitum est domino & possessori, vel possessori qui se dominum prætendit, litem seu vexationem redimere, de quo nullum novum jus dominicale debetur, non magis quàm de melioratione fundi, ut etiam dixi suprà *eo. gloss. 1. num.* 125.

16. Et multo minùs si possessor transigat cum dicto emptore quem data pecunia fecit liti & causæ cedere & renunciare: quia non ob id censetur ab eo jus aliquod novum recipere, sed in pristino jure contra transigentem & suos pacificato manere. *l. si pro fundo. C. de transact.* & ibi Alexand, *& consil. 41. lib. 6.* Bal. *l. 1. col. 1. C. de bonis mat. c. 1. in fi. de controver. inter dominum & vassal. de benefic. c. imperialem in princip. col. 4. versic. caveas tamen. de prohib. feud. alien.* per Federic. in *usib. feud.* Jason. *l. stipulatio ista §. 1. col. 2. de verb. oblig.*

17. Tamen idem dico si cessionem expressam receperit, & hoc nisi iste sit novus possessor, & cum hoc dominus probare velit quod jus non habebat & quod nunc demum factus est verus dominus utilis & possessor incommutabilis, quia tunc solvet laudimia, non solum de pretio cessionis sibi factæ, sed etiam de pretio acquisitionis dicti juris per suum cedentem factæ juxta notata suprà *eo. glo. 1. num. 58. & 86. cum seq.* Quod etiam ibi *qu. 3. num. 41.* dixi de venditione in diem statim deberi & exigi posse laudimia, procedit in sua hypothesi, ut ibi dixi, quando quis emit à vero possessore, qui statim potest pretium exigere licet tradendi dilationem habeat.

18. Secus quando quis emit à non possessore, alio suo nomine possidente, quia etiamsi venditio sit utrinque pura & pretium solutum, nondum inde jura ulla debentur domino directo, ad quem nihil attinet de quibuscumque contractibus inter alios factis, postquam vassallum vel censuarium habet possessorem fundi, ex cujus persona mutationes & jura metiri oportet, & circa quem propter actus inter alios factos nihil mutatur. Hæc enim omnia quæ in hac 2. quæstione trado, pariter locum habent tam in feudo, quam in censu, sive in releviis vel quinto pretii aut laudimiis, & quibuscumque juribus dominicalibus & ubique

19. Item secus si quis emit actionem, non ad rem ipsam vel ejus solidam partem: sed ad jus in re, vel salva rei substantia & ejus dominio, puta jus ad usumfructum, vel ad conductionem, vel ad reditum; quia etiamsi ipsum verum jus ususfructus vel conductionis emeret, ab ipso vero proprietario & possessore, nulla jura deberet domino directo, ergo minùs debentur de actione ad tale jus, à quocumque ematur, etiamsi effectus sequatur, quia nec res ipsa, nec ejus pars transfertur. *l. rectè dicimus de verb. signif. l. 2. de condi. institu.* nisi emat ab eo à quo dicto jure reservato emerat, *ut infrà ea. gloss. num.* 32. Et ita intelligenda sunt quæ fusius tradita sunt supra §. 20. *glo. 5. & §. 32. & 33.*

20. In summa non refert in formula venditionis vel contractus: sed tota vis est in effectu, videlicet an novus acquisitor cum effectu acquirat, & an per pecuniam vel non. Si enim à vero possessore acquirit sive rem ipsam, sive jus prætensum ab eo emerit, etiam evictioni renunciando, sive etiam universa bona vel quæ habet in tali regione ubi sunt census vel feuda, satis est esse titulum idoneum ad acquisitionem dominii vel conditionis usucapiendi, & sic debet laudimia: quia in effectu res mutat manum per venditionem, & respectu domini directi novus supervenit censuarius vel dominus utilis, idque pretio mediante, ergo laudimiis in censu, & quinto pretii in feudo vel juri retractui locus est. Si vero emit à non possessore & alio proprio nomine possidente, sive venditio concepta sit de corpore ipsius rei, sive tantum de actione ad rem, sive petitoria, sive personali, sive mixta, sive rescindente, sive rescisoria, vel de officio judicis ad fundi recuperationem per viam restitutionis in integrum vel de quacumque prosecutione ad fundum avocandum, non debet interim laudimia, sed re avocata debebit.

21. Nec obstat quod consuetudo loquitur de venditione ipsius rei & objecta suprà *ead. gloss. num.* 6. quia res satis venditur, quando jure ad rem vendito per emptorem evincitur: nec debent verba consuetudinis Judaicè accipi. *l. damni infecti. 1. §. si is qui. vers. aliquas de damno infect.* Joan. And. in *addit. ad* Specular. *de Judæis & Sarrace. vers. ad literam.* sed qua mente dicantur animadverti, non autem captari. *l. penul. ad exhib.* nec cavillari. *l. 2. §. tractari ad Senatusc. Tertull. glo. cap. unic. §. 1. vers. si mora in fi. ne sede vacan. in 6.* Sic in hac consuetudine dictio *heritage* sæpius quidem repetitur, sed non fit ad hunc finem, ut sit necesse quod venditor exprimat se vendere rem ipsam censuariam, antequam locus sit laudimiis: sed fit ad finem ostendendi proprium casum & subjectum laudimiorum esse, quando res censualis mutat manum & transfertur seu de novo acquiritur mediante pretio.

22. Quæro tertio idem thema continuando: quid * si Caius primus emptor vendit, vel nummis cedit jus suum secundo & hic tertio & tertius quarto qui rem avocat, an debeantur quatuor laudimia? Videtur quod sic, quia sunt quatuor distinctæ successivæ duorum venditiones & emptiones. Breviter contrarium dico nec deberi nisi de ultima, per quam immediatè res evincitur & possessorem mutat cum effectu, reliquæ vero intermediæ venditiones & cessiones quovis titulo factæ, non sunt in consideratione respectu jurium dominicalium ex quo erat alius possessor, ex cujus persona jura dominicalia pro illo præterito tempore metiuntur nec possunt colligi nec metiri eodem tempore ex duabus personis, nec potest dominus directus esse in possessionem contra duos in solidum, *ut suprà eod. num.* 13.

* Plura laudimia utrum debeantur, si per plures personas ambulaverit venditio.

23. Quemadmodum si perdiderit suam quasi possessionem, alio jus istud dominii directi possidente, vel possessore fundi possidente qualitatem alaudii, non potest pro eo tempore quo possessionem non habet, jura interim accidentia, quia vice fructuum sunt, petere,

per not. suprà §. 1. *gloss.* 1. *qu. ult.* Et sic in hoc themate ultima tantum mutatio & ultimus titulus immediatus quo res evincitur & in effectu manus mutatur, attenditur, ut dixi suprà §. 33. *qu.* 36. nisi de fraude constet, ut si penultimus censuarius qui caro pretio cessionem actionum obtinuit dum paratus esset & rem avocare posset, tamen ut fraudaret dominum directum jure retractus & quinto pretii vel laudimiis, gratis cessit ultimo qui avocat & unum relevium dumtaxat offert in feudo, & unicum solidum Parisiensem in censu. Constito enim de fraude ex temporis brevitate & aliis circumstantiis, dominus directus ex titulo præcedenti jura sua obtinebit, non attento ultimo in fraudem sui procurato vel interposito, ut in eadem persona tetigi *sup. sad. gl. num.* 12.

24. Quarto quæro: creditor cui feudum vel prædium censuale erat hypothecatum, recepto debito à Titio, cedit ei jura sua qui feudum avocat. Respondeo, Locus est omnibus juribus dominicalibus etiam pro dicta cessione. Aut enim habuit fundum in solutum, sive extra jus sive in judicio vel subhastationibus, quia quod res pluris valeret nemo quicquam obtulit, & res expedita est. Aut aliquam summam pecuniæ dedit domino utili, & sic ab eo emit, & idem, quia supponitur debitum agnitum & in partem pretii venisse, hoc est venditorem à veteri illo debito liberatum & insuper aliquid accepisse, quare de utroque pretio quod non est nisi unicum, quia reliquum datum domino utili est supplementum totius pretii, de quo toto debetur quintum vel laudimium, & si dominus retrahere velit, utrumque refundere debet, ut tactum est *supra eodem gloss.* 127.

25. Quid si creditor non vendidit, sed gratis jus suum cessit Titio? Dic idem: quia etiam quando sibi debitum recepit non attenditur pretium datum per Titium creditori, sive plus sive minus ei dederit, sed quantum creditori debebatur, & quantam summam Titio cessit cui dare potuit & quantum suppletum fuit domino utili, per Titium emptorem, quia illa duo extrema sunt pretium, & substantiam pretii fundi subintrant & conficiunt, non autem compensationes intermediæ mutationum dictarum actionum quæ non attenduntur. Nec propriè & immediatè illud quod per cessionem creditoris quoquo titulo factam nunc debetur Titio, & de quo Titius efficaciter liberat venditorem.

26. Nec obstat quod nuper in præcedenti quæstione diximus, solam ultimam mutationem, & titulum immediatum attendi, non autem superiores titulos: quia verum est quando aliorsum oriuntur quam ex possessore qui evincitur, secus si ex facto ipsius possessoris oriantur, qui alienare vel hypothecare cœpit: quia tunc primus ejus contractus & ultimus qui mutationem & alienationem perficiunt, attenduntur, non autem mutationes inter successores vel causam habentes creditoris, vel subrogationes quæ in hac materia (nisi de fraude expressa appareat) sunt de se impertinentes. Et eadem ratione si vassallus vel censuarius rem valentem mille prius hypothecavit pro centum, deinde eidem pro aliis centum, deinde eidem successivè usque ad octingenta, postea hæres vel cessionarius creditoris supplendo ducenta totum avocat, debentur jura de mille: quia omnes contractus facti cum possessore ad alienationem tendentes, & quorum virtute facta est alienatio, debent cumulari ad massam unius totalis pretii, quemadmodum est una alienatio & mutatio pro toto illo pretio facta. Idem si diversis hypothecaverat & tandem unus omnium creditorum juribus redemptis vel sibi cessis rem ipsam avocat, quia omnes illæ summæ à facto possessoris vel ejus cui successit procedentes, alienationem hanc causantes debent cumulari. Idem in similibus.

27. Quinto quæro, de hac hypothesi facti, Quidam * emit rem censuariam, non tamen habuit traditionem realem, & quia fortè nequibat solvere pretium, vendit illam ipsam rem Caio, tanquam ad se de suo conquestu pertinentem, cui promittit vacuam tradere possessionem solvendo pretium quod & fecit: quia primus venditor recipiendo pretium, misit in possessionem realem emptorem suum, qui statim in eamdem possessionem misit Caium, an debeantur duplicia laudimia? Videtur quod sic: prima à primo emptore: secunda à secundo emptore: quia duplex fuit formalis venditio etiam ipsius rei, & non simplicis actionis vel juris ad rem: duplex etiam realis traditio, quamvis eadem hora vel etiam eodem instanti facta, ut usuvenire potest si primus emptor constituit procuratorem ad recipiendum pretium à Caio, & hoc mediante, ad traditionem realem ei faciendam, & vicissim Caius alium procuratorem ad solvendum pretium suo venditori vel ejus procuratori sufficiens mandatum habenti, mediante reali traditione, & sic ambo procuratores simul in rem præsentem cum primo venditore convenerunt, & eodem instanti confecerunt. Poterat etiam esse unus utriusque procurator, ut novissimo anno sesquimillesimo quinquagesimo sexto paulo ante medium Junii, dum per fidelissimam & optimam uxorem ex impiis Lutheranorum carceribus liberatus, librorum meorum à barbaris illis interim redimendorum causa subsisterem Dolæ: vocatus ab universitate & urbe, illustres duo viri procuratores illustrissimorum Imperatoris & * Philippi Hispaniarum Regis ejus filii, qui sexto pòst mense quorumdam suspicione vel invidia, me magno civium & scholarium luctu expulit, in consessu generali ordinum Comitatus Burgundiæ, primo nomine Imperatoris, sed privato illustrissimi Caroli Quinti * resignaverunt illum Comitatum, omne jus & possessionem absolutè in favorem præfati Hispaniarum Regis, & mox iidem procuratores nomine dicti regis acceptaverunt.

*Laudimia unica debentur si in primo emptore emptio fuit inefficax.

*Philippus Hisp. rex.

* Regnare imper.

28. Nec obstat quod qui sic accipit, ut statim reddat, non videtur accipere. *l. qui sic de solut.* quia verum est quando eidem confestim restituere debet, secus si alii, ut per Bar. Paul. & alios, ibi Jason in *l. frater à fratre. col.* 2. *de condit. indeb.* Franc. Purpura. in *l. singularia. num.* 127. *cum seq.* quia hoc non est restituere, sed oppositum. Hic ergo vera & effectualis fuit traditio per primum venditorem (qui liberatus est) facta secundo venditori, item alia vera & effectualis per hunc facta secundo emptori, qui & dominium & possessionem accepit à suo immediato venditore, ergo duæ mutationes per duas distinctas venditiones.

29. Contrarium * dico, quod una tantum laudimia debentur à Caio, quia venditio in persona primi emptoris non fuit efficax, & sic non fuit nisi una effectualis venditio, unica alienatio, prout unica pretii numeratio, quemadmodum si quocumque casu fallente, aut sine hærede moriente primo emptore ante solutionem pretii res vendatur secundo, ut suprà §. 33. *qu.* 3. non potest dominus petere laudimia nisi semel, ita quod non potest prætendere rem hypothecatam pro laudimiis primæ emptionis, quia non debentur ex quo nullum habuit effectum & deventum est ad secundam venditionem, ad quam ventum non esset si prima stetisset & effectum habuisset: & in istis effectum magis attendimus quàm formam. Tum momentanea mutatio non attenditur, ut dixi suprà §. 33. *num.* 112.

*Solutio.

30. Sexto quæro, quid si res realiter erat tradita primo emptori qui nondum solverat pretium, & fortè ad illud * exolvendum postea ex intervallo vendit secundo? Breviter dico dominum directum fundatam habere intentionem ad duplicia laudimia, prout fuit duplex efficax venditio & traditio non momentanea, licet * non fuerit nisi unica pretii nume-

* Lego: ad illud exolvendum non erat idoneus.

* Duplicia

Interdum laudimia debentur ex unica pretii numeratione

ratio: quia illa unica numeratio implicat unam tacitam & fictam, quia fingitur solutum secundo venditori & per illum primo, ut est simile in *l. licet §. 1. de jure dot. in l. 3. §. ult. de donat. inter virum & uxor.* Ista tamen est fictio quæ non debet habere locum in statutis nec in odiosis, & nisi adsit æquitas. Sed certè ista fictio non concernit traditionem fundi quæ potissima est in consideratione; sed solam pretii mutationem quæ minus hic consideratur: quare juxta sententiam veterum Jurisconsultorum Salvii, Juliani & Julii Pauli in *l. ambiguis. § quotiens. in l. non sine. §. quamvis. C. de bonis quæ liberis*, hanc ultimam decisionem modificandam hoc æquitatis temperamento puto, ut procedat quando primus emptor voluntariè vel causæ alicujus novi commodi vel novæ causæ superventæ festinavit vendere, quanquam aliquo intervallo post plenam realem traditionem sibi factam: secus si eodem instanti secundo emptori tradidit, ut in quæstione præcedenti.

31. Item secus si ex aliquo non longo intervallo, sed veteri ære alieno oppressus vel ob aliam antiquam causam quæ forsan latebat venditionis tempore, ita ut prima illa acquisitio statum vel morbum illum implicitum habebat, & stare non potuisset, sed discedendum & novo sumptu distrahendum fuisset, nisi promptè & opportunè invenisset quem loco sui subrogasset, tunc enim juncta temporis brevitate & quod primus emptor non fuit nec poterat diu manere dominus, inspecto illo etiam ab initio implicito rerum statu, non erit æquum dominum habere duo laudimia & afflictionem dare primo emptori afflicto: cùm etiam verè non adfuerint omnia requisita ad duplicem separatam venditionem, nec bis verificentur omnia verba consuetudinis: sed sit unica tantùm numeratio pretii: nec hic sit æquum, sed nimis durum extendere & multiplicare laudimia ad causam fictæ numerationis & quæ erat impossibilis ipsi primo emptori. Et in summa colligitur ex præcedentibus quod non debentur laudimia nisi in casum venditionis effectualis ipsius rei censualis vel acquisitionis rei mediante pecunia, & de qualibet hujusmodi acquisitione efficaci & per se stante. Secus in venditione vel acquisitione ususfructus, usus vel alterius juris in re, vel commoditatis, vel transactionis ad redimendum vexationem cessante simulatione. Et hoc nisi agatur de jure perpetuo successivo, & juribus dominorum directorum notabiliter præjudicante, quia tunc dicendum ut not. infrà § 58.

32. Sed adverte quod supra *ea. gl. num.* 19. dixi de venditione ususfructus & similibus, sanè intelligendum est quando hoc tantùm venditur, secus si venditor rem ipsam antè vel pòst idem emptori vel interpositæ personæ vendiderit: quia tunc idem est ac si emptor ad quem totum mediante pretio pervenit, solidam rem per partes seu particulatim emisset: & sic omnes emptiones in unam & omnia pretia in unum unius solidæ acquisitionis confluunt, & totius debetur integrum laudimium: idem in feudis. Quisquis igitur vendiderit retento usufructu, vel retentis fructibus hujus anni, vel piscatione stagni, vel sectione sylvæ, & postea jus retentum eidem emptori certo pretio cedit, hujus cessionis debetur quintum pretii vel laudimium. Idem si cedat alii qui in continenti emptori cedit, quia interpositio personæ præsumptionem fraudis auget. *l. pupillus §. sed & si per interpositam. de auctorita. tuto. & curat.*

33. Sed quid si emptor venditori locavit fundum, posteà quodam pretio accepto remittit jus conductionis? Respondeo, nondum est fraus. Conductio enim non est retentio partis rei, quia conducens respondet de fructibus solvendo mercedem quæ cum sumptu & industria fructus compensat. Ideo ad alias circumstantias recurrendum est si quæ adsint: quum hoc non sufficiat. Dico ergo sic distinguendum esse: Aut res alioquin væniit justo pretio, aut minus justo. Primo casu non est fraus, quia etiam dominus directus habet integrum quintum vel laudimium justi integri pretii, & sic deest materia fraudis. Faciunt not. supra *eo. glo. 1. num.* 109. Secundo vero casu non videtur emptor locasse sponte, sed videtur venditor retinuisse jus conductionis donec quod justo pretio deerat, suppleatur vel compensetur medio dictæ conductionis, & sic nova pecunia data ab emptore, debentur inde jura pro rata.

34. Hæc est enim juridica & realis & in hac materia principalis præsumptio à commensuratione & proportione pretii, de quo per gl. (quam Bal. c. 3. dicit singularem) in *l. 1. §. 1. verb. agendo de superfici.* Bal. Salic. in *l. 1. C. de jure emphyt.* Paul. Castro in *l. 1. §. 1. locati.* Anto. Burgos. *cap. ad nostram de empt. & vend.* Anto. Cors. in singulari. *versic. contractus* 1. Philip. Deci. *consi.* 500. *num. 5. ubi in annot. dixi.*

35. Hinc est quod si emptor solvat pretium conventum, & postea aliquid dat, ut traditionem habeat: si quidem solvit justum pretium valoris rei, nihil ultra quintum vel laudimium ejus debet de summa postea data, quam dedisse præsumitur causa redimendæ litis, & non in fraudem domini directi. Idem si post emptionem dominii rei, emit nudam possessionem, quia si utrumque pretium non excedit valorem rei, de utroque debentur laudimia. Quòd si primum pretium æquabat valorem rei, satis est de illo solvere: reliquum verò videtur causa redimendæ vexationis datum: quare nihil inde debetur: nec dominus directus debet quæstum facere de incommodo alterius, præsertim sui vassalli vel censuarii quem potius fovere & in jure suo (suum percipiendo) conservare debet. *c. de forma. 22. qu. 5. c. unico in fin. de forma fidelita. in usib. feud.* ad hoc not. suprà *eod. gl. 1. num.* 109. & 124. Idem in similibus.

EPITOME GLOSS. IV. §. LXXVIII.

1. *Solus dominus censualis solet fundiarius dici.*
2. *Quid sit* le seigneur tres-foncier.
3. *Cur vassalli vocantur domini: censuarii vero roturarii?*
4. *Proprietarius Gallis ultimum dominum vel utilem tantum significat. Proprietas in jure male communi errore ad directum dominium restringitur.*
5. *Nullus est textus in jure de dominio directo & utili.*
6. *Tamen in jure proprietas non obliquatur, sicut nec utilis actio obliqua est.*
7. *Ubicumque in utroque jure fit mentio proprietatis: non solùm in directo, sed etiam in utili dominio verificatur.* 8.
9. *Idem in contractibus & testamentis.* 10.

11. *Invol.*

11. *Intellectus* l. 3. ſed ſi proprietatem de rebus eor. qui ſub tut. vel cur.
12. *Proprietas ſuperior, & inferior, ut & dominium.*
13. *Quale dominium quis habet in ſolo: tale in ſuperficie.*
14. *Emphyteutæ initio non erant domini utiles, ſicut nec perpetui.*
15. *Sed poſtquam facti perpetui, facti ſunt domini utiles, ſic & vaſſalli.* 18. *Novus intellectus & diſſoluta antinomia* l. poſſeſſores de fund. patrim. lib. 11. C. & l. 2. tit. ſeq.
16. *Liber feudorum non eſt de corpore juris.*
17. *Feuda initio erant temporaria & perſonalia.*
19. *Legatum proprietatis non eſt reſtringendum ad nudam.*
20. *Niſi ex adjunctis vel materia ſubjecta.*
21. *Quandoque ſimplici poſſeſſioni vel ſervituti, vel adminiſtrationi opponitur.* 22.
23. *Feuda area.*
24. *Declaratio conſuetudinis Bleſenſis, cenſuarii non poſſunt excipere de jure ſuperioris.*
25. *Ut vaſſalli, ita cenſuarii non poſſunt dividi niſi cum curia & loco dominanti.*
26. *Ut tamen ſemper maneat unitas curiæ niſi publica utilitas exigat multiplicari.* 27.
28. *Q.* 1. Cenſuarius *non poteſt dividere cenſum ſine conſenſu domini.*
29. *Nec emphyteuta.*
30. *In cenſu magis attenditur qualitas quàm quantitas.*
31. *Ubi conſuetudine loci dividitur cenſus, etiam mulctæ multiplicantur.* 32.
33. *Secuta diviſione reali non quamdiu ſtat res inter plures pro indiviſo.*
34. *Declaratur conſuetudo de Lorris. Verbum*, Videbitur, *ſtat pro arbitrio boni viri.*
35. *Dominus recipiens à poſſeſſore partis diviſæ cenſum pro parte ſua, cenſetur illum dividere.*
36. *Q.* 2. *Inter plures dominos directos non eſt locus juri accreſcendi.*
37. *Nec inter conjunctos conjunctione legali, ſed locus juri non decreſcendi.* 38.
39. *Q.* 3. *Impenſis domini directi fit æſtimatio, ut ſciatur quanta ſint ejus laudimia niſi de fraude contrahentium appareat.* 41.
40. *Modicus defectus non attenditur.*
42. *Conſuetudo Carnotenſis & Bleſenſis declarantur.*

GLOSS. IV. IN VERBO

Seigneur cenſier ou foncier.

1. ET ſic patet quod pro eodem accipiuntur, ut ſatis dictum eſt §. 73. *gloſ.* 1. *num.* 3. & 6. 15. & 52. *gloſſ.* 2. 10. Et antonomaſticè & ſecundum communiorem & ſimplicem loquendi uſum appellatione domini fundiarii, ſolus dominus cenſualis intelligitur, & illi ſoli debentur hæc jura: & non poſſunt eſſe plures in ſolidum etiam ſubordinatè, quamvis aliud in dominis feudalibus, ut notatur ſupra §. 73. *gloſſ.* 1. *num.* 12. Sed benè poſſunt eſſe plures domini cenſuales ratione ejuſdem dominii directi ad eos pro partibus indiviſis pertinentis. Dominus ergo cenſualis ſemper eſt immediatus, dominus directus vero, proprio, nativo, dominicali & directo dominio. Quanquam ergo ſæpè contingat cenſuarium utile dumtaxat dominium, tertio concedere in reditum annuum & perpetuum, & ſic reſpectu dicti tertii quodammodo dici dominum directum, ſive dominum fundiarium ut ſuprà in *rub. num.* 19. *cum ſeq.* & §. 73. *gloſſ.* 1. *num.* 8. & propter reditum fundiarium in fundo retentum: tamen nullo modo eſt nec efficitur (quod Galli vocant) *ſeigneur direct, ſeigneurial, ou tres-foncier*, id eſt dominus directus dominicalis, ſeu preſsè fundiarius, ſeu, ut ita loquar, fundiariſſimus, ſicut nec ſit nec fieri poteſt dominus cenſualis: quia etiam ſi de facto concedat in cenſum vel ſuper cenſum, nihil agit: niſi quandoque ad ſui privationem, ut ſuprà §. 73. *gloſſ.* 1. *num.* 23.

2. Dominium ergo cenſuale in hoc regno, unicum eſt monadicum & ſingulare. Et quamvis Gallicè, *la ſeigneurie fonciere ou ſeigneur foncier* de hoc ſolo propriè dicatur ſuprà §. 73. *gloſſ. num.* 6. *cum ſeq.* tamen quando volunt magis præcisè ſignificare ſolum dominum propriè & ſtrictè directum, ad præciſam excluſionem eorum quibus aliud jus fundiarium debetur, utuntur ſuperlativo *Tres-foncier*, quaſi maximè fundiarium dicant, & ad quem ſolum autumant *Appartenir le* tres-fons* hoc eſt immediatum & ultimum dominicale directum dominium: non ergo ſupremus vel ſuperior dominus feudi dicitur fundiarius nec Gallicè *ſeigneur tres-foncier*, quamquam reſpectu dominii ſui directi etiam mediati, verè ſit dominus feudarius dominicalis: ſed hæc appellatio domini preſsè fundiarii, & Gallicè *tres-foncier* ad immediatum & ultimum dominum directum redigi ſolet. *Tres-fons

3. Ultimus ergo demum vaſſallus dicitur ſtrictè fundiarius & *Tres-foncier*, in fundo in quo habet cenſum dominicalem, & nihilominus talis eſt in eo quod in domanio fundi ſui tenet, cùm tunc non ſit alius ſtrictè fundiarius; & hæc eſt ratio peculiaris cujuſdam

idiotismi Gallici, quo censuarii, etiam amplissimi latifundii non vocantur domini, sed censuarii vel roturarii: tenentes autem in feudum etiam quid modicum, vocantur domini: non * solum respectu eorum quæ moventur à se feudaliter vel censualiter: sed etiam respectu ejus quod in manu sua seu domanio feudi sui possident: Tum propter honorem fidelitatis & sacramenti, & quod feuda nobilibus destinata sunt, & ampliori honore gaudent. Hinc est etiam quod vassallus potest subinfeudare (nisi ubi consuetudo loci vetat) vel in verum censum & dominicalem concedere: censuarius autem neutrum facere potest. Et quod dixi de vassallo, idem fortiùs de possidente jure allaudii, de quo suprà §. 68.

*Vassalli vocantur domini.

4. Cæterum idiotismo nostro, dominus directus, etiam quem propriè & strictè *Tresfoncier* vocamus, non dicitur proprietarius: sed vox * Proprietarii, apud nos, non solum in locis quæ consuetudine, sed etiam quæ jure scripto reguntur, pro ultimo domino dumtaxat, sive pro possidente jure dominii etiam utilis tantùm usurpatur, ut dixi suprà §. 55. *gloss.* 2. *num.* 2. Quòd autem omnes in utroque jure scribentes adusque restringunt verbum Proprietas, ad directum dominium dumtaxat, ut eos referendo dixi in *d. gloss.* 2. *col.* 1. & latè Paul. Jas. in *l. si domus in fin. in l. si tibi homo. in fin. de lega.* 1. inveteratus est error, quem in novis intellectibus latè confutavi. Processit autem tum ex eo quod Doctores falsa etymi specie decepti, putarunt quod proprietas dicatur quasi propriè tua, cùm non sit vox composita, sed simplex & derivata à simplici proprio. Tum propter quosdam textus qui sunt in usibus feudorum de quibus infrà *ead. glos. num.* 16. Tum eo quod ad paucas leges respexerunt & non ad universam juris panopliam, ex qua liquet

* De proprietario & proprietate.

5. Proprietatem non solùm pro directo, sed etiam pro utili (ut vocant) dominio passim accipi. Fateor in jure nullam esse textum in quo dominium vocetur directum vel utile: sed sunt verba magistralia quæ non reprobo, sed laudo, quia sunt de mente juris, & ad methodicam doctrinam necessaria, non solùm in consequentiam actionis directæ vel utilis, quæ frequens est in jure, ut de utraque textus elegans in *l. actio. de nego. gest. in l. uxor marito. ad fi. de donat. inter vir. & uxor.* sed etiam de per se, ut unico verbulo absque tædiosa & molesta periphrasi significare possimus: quando de utili tantum & non de directo dominio loquimur. Quòd autem omnes & Legistæ & Canonistæ ubique, & ultra eos quos citavi suprà §. 55. *gloss.* 2. Paul. Jaso. in *l. si domus. in fi. in l. si tibi homo. in fi. de leg.* 1. Jas. Franc. Ripa, Berengar. Fernand. *num.* 41. & omnes in *l. naturaliter* §. *nihil commune. de acqui. vel amitt. poss.* tenent verbum proprietas in jure nunquam obliquari, sed semper pro directo dominio & non utili capi, falsum est, ut ex toto ferè juris Oceano liquet.

6. Non quòd in jure sive civili sive canonico obliquetur, quia nec dominium utile obliquum est, sicut nec actio utilis obliqua est: recta enim datur & competit, non per obliquum, nec directa vocatur ad differentiam obliquæ, ut directa substitutio dicitur ad differentiam fideicommissoriæ, quæ verè obliqua est: sed directa actio dicitur respectu ejus quæ ex formula primaria non competeret, sicut directa mandati actio, *to. tit. ff. de procurator. & mandat.* dicitur ad differentiam contrariæ, quæ vi ipsa æquè directa est, ut nomen dignius remaneat ei quæ naturali ordine præcedit.

7. Ubicumque enim in utroque jure fit mentio de proprietate, verificatur non solùm in domino directo, sed etiam in utili, sive tam in utili quam in directa proprietate: etiam si lex dicat, plena proprietas, ut probat text. in *l. duobus in princ. quemadmo. usufr. amit.* & idem de proprietario, sive in judicialibus, sive in contractibus, sive in ultimis voluntatibus, sive in pœnis. Ut verbi gratia, in judiciis quoties in jure dicitur interdictum aliquod causam proprietatis continere, *ut in l.* 2. §. *quadam (ubi de hoc dicitur) ff. de interdict.* tantùm abest ut ad directum dominium id verbum, Proprietas, restringatur: ut non minùs in utili, quàm in directo dominio verificetur, utpote quum illa interdicta & omnia remedia sequentia, non minus, imò magis & frequentiùs dominis utilibus, & emphyteutis, vel perpetuariis vel etiam simplici superficiario, quam dominis directis competant.

8. Sic quoties in jure dicitur judicem super proprietate datum, non ideo de possessione judicare posse, *l. si de proprietate. C. si à non competent. judic.* & judicium proprietatis & possessionis nihil habere commune, *l. naturaliter.* §. *nihil commune. de acquir. vel amittend. possess.* non de directa tantum rei vendicatione vel dominio, sed etiam de utili intelligitur, *l. Pariter. C. si de moment. possess. fuerit appellatum*: ubi dicitur sententiam latam in possessorio, non obstante appellatione, exequendam sine præjudicio proprietatis: intelligitur de omni proprietate vel dominio sive directo, sive utili pariformiter & indifferenter. Sic *l. proprietatis. C. de probat.* loquitur omnino, sive de directo sive de utili dominio probando agatur. Sic in *l. si quis conductionis. Cod. de locat. in leg. & an eandem. in fin. de exception. rei judic.* Idem in omnibus juribus judicialibus utriusque juris, ut de jure canonico sunt textus in *cap. ultimo. de judiciis* & in rub. & per tot. de *causa possess. & propriet.* ubi proprietas promiscuè sive pro directa, sive utili indifferenter accipitu.

9. In materia verò contractuum non minùs trita sunt exempla in jure, *ut in l. si ita stipulatus.* §. *Titius, de verb. oblig. in l. usufructu. solut. matrim.* non solùm enim pleno jure dominus potest usumfructum promittere, vendere, in dotem dare retenta proprietate, vel contra: sed & dominus utilis, in quo omnia hujusmodi jura de proprietate vel proprietario loquentia æquè verificantur.

10. Et pariter in omnibus legibus testamentariis, & de dispositionibus ultimarum voluntatū loquentibus, ut in *l.* 1. §. *in fin. l.* 2. *cum* §. seq. & per tot. de *usufruct. accrescen.* leges enim de legato proprietatis non minus conveniunt utili, quàm directo dominio, *l. si puri,* & per tot. *de usu & usufructu legato.* Idem de legibus pœnalibus *l fœmina in fine, ibi, pleno proprietatis jure. C. de secundis nupt.* de utili enim necessariò intelligitur, quando alterius est directum dominium. Idem generaliter in omni alia materia juris.

11. Ut *l.* 3. §. *sed si proprietatem de reb. eor. qui sub tut. vel cur.* ubi gloss. & Doctores malè addunt, *secundum plenam*: quia qualemcumque proprietatem habeat minor viginti quinque annis, sive directi, sive pleni, sive utilis dominii, ut emphyteuta vel superficiarius, qui usumfructum constituere potest: tamen si est minor vigintiquinque annis, prohibetur per dictum §. *sed si proprietatem.* Verum est quòd gloss. & Doctores ibi intelligunt plenam in proprietate & usufructu: sed adhuc non debuit textus hoc modo restringi: quia minor habens nudam proprietatem non potest habenti usumfructum temporalem, illum prorogare obstante prohibitione ejusdem textus.

12. Ergo ut reliqua propè modum infinita exempla prætercam, satis superque liquet quòd vox Proprietas ex propria significatione, & usu & appellatione legum non restringitur ad directum dominium. Et malè pro suo errore citant Doctores *l. si procurator.* 1 *de acqui. re. do. l. proprietatis. C. de probat* quia ubicumque lex dicit dominium & proprietas, vel dominium proprietatis, id expositivè vel intransitivè intelligitur, ut & in *l. si tibi usufr. in l. si servus quibus mod. usufruct. amitt. in l. dominus proprietatis de usufruct. & habita. in l. interdum in fi. de usufruct. accresc. in l. pen. in fin. si usufruct. peta.* Itaque verius est quod Bald. (senio ferè confectus) in

proœm.

proœmio feud. col. 7. ſcripſit dominium directum proprietatem eſſe ſuperiorem: * dominium verò utile, proprietatem inferiorem. Imo paſſim in jure, proprietas ſimpliciter & abſolutè, ſupponit pro dominio ſimpliciter & abſolutè ſumpto, ut in *l. ſi procurat.* 1. *in princ. & in fin. l. cum in corpus, in fin. de acqui. re. dom. l.* 1. §. *interdum ibi, quod & in proprietate. de uſufruct. accreſc. l. minor.* §. 1. *de evictio. l. videamus.* §. *ſi poſſeſſ. de uſur. l. uxori uſusfruct. l. uxori uſumfructum Sticho. l. filias in fin. de uſu. & uſufruct. legat. l. uti frui. in princ. ſi uſusfr. peta. l. ſi non proprietatem, ibi dominio tuo. C. de his qui à non domino manumiſſ. lib.* 7. *l. locorum domini. de omni agro deſer. lib.* 11. *C.* & in multis ſimilibus textibus quos prætereo. Tantum abeſt ut reſtringi poſſit aut debeat ad directum dominium, cujus etiam reſtrictionis nullum exemplum eſt in jure, niſi fortè (hoc eſt prima facie) in *l. ſuperficiarias, de ſuperficiebus in l. ſi domus, in fin. de leg.* 1.

* Proprietas ſuperior & inferior

13. Sed dico primò quod textus in *d. l. ſuperficiarias*, non loquitur de domino utili vel directo tantùm, ſed de ſuperficiario qui nullum habet dominium ſoli: ſed tantùm jus in re, vel quandam ſervitutem, ut probat text. in *l. ſi tibi homo. in fin. de leg.* 1. *vel jus in fundo. ut l.* 3. §. *ſi jus de reb. eorum qui ſub tut. vel cur.* quamvis ſi eſt ad longum tempus dicatur habere quaſi uſumfructum & detur ei actio quaſi in rem ſive utilis in rem. *l.* 1. §. *qui ſuperficiem. in fin.* §. *quod autem de ſuperficiebus*, & ſic vox proprietas in *d. l. ſuperficiarias*, ſupponit pro pleno dominio ſive directo & utili ſimul: non autem pro directo tantum: quod etiam probo per alium textum apertum in *l. obligationum ferè*, §. *placet in fin. de actio. & oblig.* ubi dicitur fieri non poſſe quin dominus directus & utilis ſoli, ſit etiam dominus directus & utilis ſuperficiei: idque etiam jure naturali, & vult Ludov. Roma. ſingul. de quo remitto ad ea quæ dicam infrà §. 81.

14. Secundò dico quod textus in *d. l. ſi dominus in fin.* intelligitur ſecundum primævam naturam emphyteuſis, quæ temporalis erat, ut dixi ſup: à *eodem tit. in rub. num.* 29. *cum ſeq.* unde antiquus dominus ſemper & jus & nomen domini ſolus retinebat, ut patet in *l.* 1. 2. & 3. *C. de jure emphyt. in* §. *adeo. inſtit. de locat.* emphyteutæ autem & ſimiles, non dicebantur habere partem vel dominium in ipſo fundo, ſed jus in fundo) ut inquit Ulpia.) qui idem author eſt *l. ſi domus in l.* 3. §. *ſi jus emphyteuticum de reb. eor. qui ſub tu. vel cur. ſunt*, vel ſervitutem in alieno ſolo, *l. ſi tibi homo in fin. de legat.* 1. Sed poſtea quam emphyteuſis concedi cœpit in perpetuum: tunc quamvis appellatio domini, concedenti & ſuis ſucceſſoribus ſecundum veterem & primordialem uſum crebriùs remanſerit: tamen etiam hujuſmodi perpetui * emphyteutæ cœperunt etiam de jure domini vocari, non ſtatim, ut patet in *l.* 1. §. *qui in perpetuum. ſi ager. vectig. vel emphyteut. petat.* ſed poſt ſæculum Conſtantini magni, ut ſunt textus in *l. fundi. ibi jure dominii, & in l. poſſeſſores, in fin. ibi cum fundorum ſunt domini. de fundis patrimon. lib.* 11. *C. in l. ſi quis. ibi quod apud eos dominium in perpetuũ de diver. prædiorum urbanorum & ruſticorum, lib.* 11. *C.*

* Emphyteutæ, perpetui, at non temporales, domini dicuntur.

15. Et hæc differentia inter jus emphyteuticum aut ſimile temporale, & inter jus perpetuum: ut primo caſu nullum includat dominium, ſecundo vero caſu implicet dominium. Diſertè probatur in *l. ult.* §. *ſanè*, quia ibi jure perpetuo dominum eum vult vocari. & §. *ſanè ſi quis. C. de loca. præd. civili. lib.* 11. & per text. in *Auth. de non alienan. aut permut. reb. Eccl.* §. *alienationis, coll.* 2. *conſtitut.* 7. ubi emphyteuſis perpetua (non autem temporalis) alienatio dominii reputatur. Et per hanc differentiam * diſſolvitur Antinomia quam nullus adhuc ſolvere potuit inter *l. poſſeſſores in fin. de fund. patr. lib.* 11. & *l. libertates, de mancip. & colo. lib.* 11. *C.* quia rejectis omnibus conciliationibus gloſſ. & Doctorum quæ non valent, dicendum quòd dicta *l. poſſeſſores* loquitur in perpetuis emphyteutis: ſed *d. l. libertates*, in temporariis, qui propterea non ſunt domini nec utiles quidem. Ideo non poſſunt nec uni quidem aſcriptitio vel cenſito libertatem dare, prout perpetuarius poteſt *d. l. poſſeſſores*, quæ debet intelligi, non quòd abſorbeat vel evacuet omnia mancipia, vel omnes hujuſmodi colonos adſcriptitios fundi, quod de jure prohibitum eſt, adeò ut nec pleno jure dominus hoc facere poſſit, *l. quemadmodum de agrico. & cenſit. lib.* 11. C. & ſic multò minùs dominus utilis tantum. Cæterum dictam *l. libertatis*, ad ſimplicem colonum reſtringere, ut vulgo gloſſ. & Doctor. non ſolum eſt contra text. ſed & contra omnes regulas juris quæ in uſufructuario & ſimplici emphyteuta hoc prohibent *l.* * *hactenus, in fin. cum l. ſeq. uſufructuarius novum* & per tot. *de uſufruct. l.* 3. *C. de jure emphyteut.*

* Antinomia diſſoluta.

* Eſt l. ut uſufructu legato §. hactenus ff. de uſufructu.

16. Hoc autem dominium quod jura noviſſima C. tribuunt hujuſmodi perpetuariis, intelligitur de dominio inferiori, quod gloſſ. & Doctores apertè & congruè vocant, utile: ad differentiam ſuperioris, quod etiam aptè dicitur dominium directum, ut ſuper, *num.* 5. *dixi.* Sed tam utrumque, quàm alterutrumque in jure ſub nomine proprietatis intelligitur, *ut ſuprà num.* 7. *cum ſeq.* Et nullus textus eſt in toto jure, qui dicat proprietatem ad differentiam utilis dominii. Fateor quoſdam eſſe text. *in uſibus feud.* ubi proprietas * pro directo dominio tantum ad differentiam utilis ponitur, ut ſi de feud. defunct. conten. ſit inter dom. & agnatos. §. *domino.* & in rub. & in text. qualiter *dom. à proprieta. feudi. prive. in uſibus feud.* Sed dico primò quod illi textus * non ſunt jus ſcriptum ſed privata recitatio quarumdam conſuetudinum localium Inſubriæ circa feuda: tantum abeſt ut ſint de corpore juris, ut nimis pudendo errore & ignoratione hiſtoriæ catervatim putarunt, in queis, etiam Bart. qui vocat 10. *collationem in l. ſi quis vi.* §. *differentia. num.* 4. *de acquirend. vel amittend. poſſeſſione*, quem inveteratum errorem late confutavi *ſupra tit.* 1. *in rub. num.* 15. & 46. ubi docui eas conſuetudines feudales à * Francis ortas, etiam in Italiam poſt obitum Juſtiniani magni dimanaſſe.

* Proprietas pro directo dominio ſumitur in libris feudorum.

* Lib 22. feudorum quam authoritatem habeant.

* Origo & propago feudorum à Francis.

17. Secundo dico quod initio dictarum conſuetudinum feudalium, feuda in ſui primæva origine, temporaria, imo etiam perſonalia erant: nec aliquod jus dominii etiam utilis in vaſſallum transferebatur, ſed uſusfructus dumtaxat, qui morte recipientis finiebatur, nec ad hæredes etiam filios maſculos tranſibat, niſi in inveſtitura dictum eſſet, ut eſt textus in *cap. unic. in fin. in quibus cauſis feud. amitt. in uſibus feud.* Poſtea verò ſenſim receptum fuit, ut ad filios & nepotes ex eis tantum extenderetur: deinde ad deſcendentes maſculos uſque ad quartum, poſtmodum aduſque ſeptimum gradum: & noviſſimo jure & uſu in infinitum, ut ſunt textus aperti in *cap.* 1. §. *hoc autem notandum, in cap.* 1. §. 1. *de ſucceſſio. feud. in uſib. feud.* Unde merito vox proprietas nullomodo poterat initio competere vaſſallis, qui nullomodo erant domini.

18. Quanquam autem ſucceſſu temporis facti ſint perpetuarii, & ſic domini utiles, ut in ſimili ſuprà *num.* 15. tamen vetus appellatio diu (ſed extra Galliam noſtram Ciſalpinam) remanſit, etiam tempore conſcriptionis dictorum uſuum feudalium in Inſubria ante trecentos annos factæ, ut proprietas ſoli domino directo, non autem vaſſallo competere diceretur. Et hujus hiſtoriæ ignoratio gloſſ. & Doctor. anſam aduſque præbuit putandi proprietatem in jure dici pro directo dominio ad differentiam utilis: quod falſum eſſe convicimus. Imo etiam in dictis uſibus feudorum non minùs frequenter ponitur quandoque ad differentiam poſſeſſionis, ut in *cap.* 1. *in fin. de inveſt. de re alien. facta.* quandoque ad differentiam uſusfructus. *ut cap.* 1. *ad fin. in quib. cau. feud. amitt.* hodie verò vaſſalli non ſolum domini utiles vocantur: ſed etiam proprietarii, ſi tamen alium dominium utilem ſub ſe non habeant.

19. Ex prædictis liquet errare eos qui vulgò putant legato proprietatis nudam tantùm intelligi, ut Paul. in *l. si proprietatis. C. de probat.* nullus est enim text. in jure qui hoc probet, imo nullus est text. in jure loquens de legato nudæ proprietatis, quin addat verbum nuda, vel verba detracto usufructu, ut in *l. usufruct. pluribus, de usufruct. in l. fundi. detracto. si usufruct. pet.* vel quin addat dispositionem usufructus formalis vel usus, ut in *l si tibi proprietas, l. si proprietas, de usufruct. accrescen. l. si purè, & per tot. de usu & usufruct. legat.* Fateor tamen proprietate fundi simpliciter à plenè domino donata vel legata, nulla mentione vel relatione facta usufructus, quæstionem esse voluntatis.

20. Quoniam proprietas ex adjunctis vel materia subjecta sæpè capitur pro nuda vel aliquo alio detracto, prout relatum vel adjectum arguunt. Unde quia uberrima & frequentissima in jure est materia usufructus: ideo frequentissimè in jure accidit proprietatem vel proprietarium dici, ad differentiam usufructus. Sed extra eam materiam & relationem, nullomodo concludit. Et quamvis in materia usufructus vox Proprietas sit crebrior & proprior: tamen sæpè dominus pro nudo proprietario & promiscuè ponitur, *ut l. si usufructus messen. quibus mod. usufr. uct. amitt. l. dominus, l. usufructuarium venari. in fin. l. sed si quid, in fin. de usufruct. l. Sempronius Attalus, de usuf. & usufruct. legat. l. penult. de stip. servo. l. inter fructuarium, de damno infect. l. verbis testamenti. l. si domina proprietatis. C. de usufruct. instit. eodem in fin.*

21. Quandoque etiam in materia usufructus verbum Proprietas ex re subjecta vel adjuncto pro pleno fundo vel dominio supponit. Textus in *l. filios de usu & usufruct. legato.* sæpè etiam dicitur de plenè domino respectu possessionis sive ad differentiam possessoris, *l. naturaliter. §. nihil commune. de acqui. vel amit. poss. l. 1. §. hujus autem, uti possid. §. retinendæ, institut. de interdict. l. ordinarii. C. de reiven. l. si quis. C. fin. regun. l. si quis conduct. C. de locat. l. post sententiam. C. de senten. & interloc. omnium judic. l. si de proprietate. C. si à non competent. judic. l. incerti. C. de interdict. l. unica. C. uti possidetis.*

22. Sic dicitur ad differentiam habitationis *l. habitatio. l. antiquitas. C. de usufruct.* sic ad differentiam usus, *l. penult. de usu & habitatio.* quandoque etiam dicitur respectu creditoris vel habentis servitutem aut quodlibet jus, *l. si domus, in fin. de legat.* 1. quandoque etiam opponitur simplici administrationi, *l. quis ergo casus, de pecul.* sed eisdem respectibus vel oppositionibus vox dominus vel dominium in jure promiscuè accipitur, *l. usufruct. legat. & ferè per to. de usufruct. l. denique. l. penult. de usu. & habitatio. l. usufruct. matrim. l. habitatio. C. de usufruct. l. per servum. §. fructus. de acquirend. ver. dominio. l. hinc quæritur. §. ultim. de pignor. l. si servus communis meus, in fin. l. servum fructuarium, l. si ex re domini. l. si usufruct. de stipul. servo. & de his satis.*

23. Redeundo ad materiam nostræ consuetudinis & hujus glossæ quartæ, quamvis directum dominium censuale, sicut & feudale suprà § 37, possit consistere in jure per se sine aliquo dominio vel fundo cui annexum sit, quod vocatur in aëre, ut si quis alaudium suum totum in feudum vel censum concesserit, vel totum dominium feudi sui, in subfeudum vel censum, tamen hoc rarissimum est, & nisi certo collegio aut corpori, quam manum mortuam vocant, cedatur, vix est quin successu temporis nimia divisione aut ecthlipsi tum multiplicantium tum deficientium successorum evanescat. Ideo ulteriùs hanc speciem non prosequar.

Declaratur consuetud. Blesens. 24. Adde tamen ad interpretationem consuetudinis Blesen. §. 108. ubi omnes domini censuales debent hoc jus habendi censuarios tenere in feudum ab aliquo superiore domino, nisi per eum ad quem spectat, sit hoc jus datum & admortisatum, vel per se stet sine superioris recognitione: non tamen quod illa consuetudo sit prohibitoria vel negativa, sed affirmativa. Interim enim semper fundata est intentio domini censualis contra suos censuarios, ut sæpè consului, & ita judicatum fuit: etiam si superioris infeudationem vel amortisationem non ostendat suis censuariis, qui de jure superioris non possunt excipere, sicut nec de jure fisci, *l. his consequenter. §. 1.* & ibi Bart. Bald. Floria. de S. Petro. *famil. hercisc.* Lancelot. Decius, in *l. si servus plurium. §. penult.* & ibi Jas. *de legat.* 1. Philipp. Decius *l. ultim. num.* 15. & ibi Francisc. Purpura. *num.* 124. *C. de pact.* Alexand. *consil.* 136. *num.* 5. *lib.* 7. *ubi in annotatio. dixi.* Affirmatio autem & dispositio dictæ consuetudinis est ad hoc quod dominus territorii intra quod censuarius ille percipit suos census, possit eum cogere ad præstandum sibi fidem & homagium de illo jure censuali, nisi principis vel alterius domini ad quem spectet, donationem liberam vel amortizamentum, & sic legitimum titulum immunitatis juris sui, ut alaudii, ostendat, & quod dixi de domino territorii, intellige non de domino in simplici jurisdictione tantùm, sed etiam vel saltem in directo dominio feudorum, secundum ea quæ dixi suprà §. 46. *quæst.* 1. & 2.

25. Solet autem, ut plurimùm, dominium istud annexum esse certo loco dominanti, & tunc eodem modo potest spectare ad plures, sicut & locus ipse dominans: in quo dicendum sicut & in feudis suprà §. 1. *gloss.* 3. §. 2. *gloss.* 2. *col. ult.* §. 35. *& col. ult.* quemadmodum domini directi possunt dividere feuda à se moventia, simul cum curia, id est cum loco ipso dominanti per quotas indivisas, vel etiam (ut passim fit sub præfectura Carnotensi & alibi) per regiones pro diviso, assignando singulis portionibus certos vassallos vel census, quod quandoque fit absolutè, quandoque quoad commoda tantùm, ut semper vassalli debeant antiquum & solitũ locum accedere, etiam si jura præstent ei ad cujus partem locus dominans non pervenit, manente semper (etiam quando Curiæ dominantis partes sunt pro indiviso) unico fidelitatis onere, sive (ut Francicis verbis utar) vassallagio, non tamen dismembrare, nec facere quod feuda moveantur ab alio quàm domino ipsius principalis dominantis loci: nec etiam possunt facere quod pars feudorum divisim (hoc est certa feuda) moveatur in solidum ab eo cui obvenit media pars loci dominantis, invitis vassallis & superioribus patronis, nisi talis sit observantia loci: ita & census inde dependentes dividere possunt, imo ipso facto dividuntur cum divisione loci dominantis cui accedunt, sed pro indiviso dumtaxat, non autem pro diviso, quia esset sectio & alteratio dependentiæ feudorum vel census.

26. Et multò minus in totum resecando à capite, & in alium extraneum transferendo: quæ esset vera & summa dismembratio, & in summa invitis vassallis aut censuariis & superioribus patronis, neque feuda neque census dividi possunt, divisione facti vel rei, quæ est propria divisio: sed bene divisione juris, quæ non est propriè divisio, ut quando dominus donat mediam partem loci dominantis pro indiviso, vel duos collaterales hæredes æqualiter succedentes relinquit, tunc sicut locus dominans incipit ad plures pertinere pro indiviso, ita & vassalli & censuarii inde dependentes pro ejusdem partibus indivisis. Nulla est enim hîc divisio realis & corporalis, nulla multiplicatio ipsius loci dominantis, quæ fieri non potest, ut diximus: sed simplex intellectualis divisio dominii seu proprietatis juris vel etiam possessionis vel quasi, quam quis habet in ipso corpore, & in ipsa re dominanti, manente semper indivisa unitate & eodem statu rei: quo remanente non inconvenit plures hæredes, vel donatarios aut emptores sub quovis alio titulo dominos, dividere inter se nedum gratia commodioris culturæ, ut in *l. Cajus de leg.* 2. vel provisionaliter gratia provi-

sionis fructuum, commoditatis & perceptionis suæ cujusque partis fructuum indivisæ, ut in *l. Lucius. ff. fam. hercisc.*

27. Sed etiam realiter dividendo rem, ut fundum, videlicet respectu domanii dumtaxat, in fundos separatos per regiones vel portiones, cuique jure dominii pro parte divisa assignatas, distributis etiam inter se pro rata fructibus & obventionibus feudorum & censuum dum tamen non fiat divisio realis nec multiplicatio in quantum res ipsa unus est locus dominans: sed remaneat unitas ejusdem fidei, eadem curia, & locus dominans, & idem status rei respectu vassallorum & censuariorum, sicut erat penes unum dominum, vel penes plures dominos pro indiviso, quemadmodum suprà §. 2. *gloss.* 4. *quæst.* 5. *num.* 29. dictum est plures dominos utiles ejusdem feudi, posse inter se feudum dividere, non ut feudum, sed ut fundum, remanente eadem forma, titulo & denominatione unius ejusdem feudi, quamvis in plures fundos vel regiones tanquam partes integrales distincti: quemadmodum etiam diximus supra §. 10. *quæst.* 16. *in fin.* jurisdictionem posse dividi simplici divisione juris pro indiviso, & similiter reditus illius & proventus quoquomodo dividi & distribui: sed jurisdictio in se non potest à subdito, cui fortè infeudata est, vel hæredibus ejus dividi, nec secari, nec multiplicari: nisi tamen expresso consensu superioris vel tacito, longissimo usu confirmato. Ita enim in multis locis sensim contigit feuda ipsa & jurisdictiones multiplicari: Sed ab initio superiores & etiam subditi prohibere possunt & debent, nisi publica loci utilitas aliud exigat.

28. Nunc quæritur primò si fundus censualis pervenit ad plures, utrum possint inter se sine domini consensu* dividere? Et non quæritur de divisione rei ut est fundus, manente uniformi obligatione & præstatione census, de quo non dubitatur posse, sed de ipsa divisione obligationis & præstationis census? Et breviter & simpliciter loquendo dicendum non posse hanc divisionem sine consensu domini directi fieri, sicut nec divisio feudalitatis & tituli feudi fieri potest à pluribus vasallis ejusdem feudi, & sicut è converso dominus ipse directus non potest ipsam superioritatem secare nec dividere, aut multiplicare, nec facere quod vasalli aut censuarii teneantur pluribus dominis tanquam pluribus, hoc est per plures vices fidelitatem vel censum præstare, sed omnibus semel & simul tanquam uni, vel uni vice omnium recipienti, ut suprà §. 2. *gloss.* 4. *col. ultim.* Itaque quantumcumque censuarii (& idem de vasallis data paritate terminorum) inter se per regiones fundum diviserint, tamen omnes ad unam census in investitura contenti solutionem tenentur, sub pœna mulctæ consuetæ; nec possunt (in præjudicium domini, sed bene quantum ad habendum recursum inter se, juxta notata in *l. debitorum. C. de pact.*) pacisci quòd unus pro rata portionis suæ tantum teneatur & exigi possit à domino.

* Dividere feudum censualem utrum possint plures censuarii, sine consensu domini.

29. Quemadmodum inter plures hæredes unius emphyteutæ non valet illa conventio in præjudicium domini, nec particularis solutio aliquorum, impedit pœnam commissi totius rei, ut est gloss. notabilis in *l. communi dividundo in gloss. magna. ff. com. divid.* quam sequitur Oldrad. in q. 29. Joan. Andr. in addit. ad Specul. *tit. de locat.* §. *nunc aliqua. versic.* 71. Bald. *in d. l. communi dividundo.* Bald. in *l. si necessarias.* §. *si unus. ff. de pign. act.* Verum est quod præstatio census inspecta quantitate solvenda, est de genere onerum quæ non multiplicantur, sed dividuntur pro rata portionis cujusque, ut nos, suprà §. 2. *gloss.* 4. *quæst.* 6.

30. Sed hujusmodi divisionem respectu domini duo impediunt: Primo quod in censu magis consideratur qualitas ipsa, honos & recognitio domini directi & acceptæ ab eo primæ investituræ, quæ una est, quàm quantitas, ut not. Bald. in *l. ædem, collat.* 1. *C. de loca.* Et sic ex quo ratione ejusdem concessionis & investituræ fit præstatio, non tenetur dominus particularem solutionem recipere: saltem cogere potest ad solvendum sub denominatione ejusdem obligationis & census, & omnes possessores ejusdem rei censualis (hoc est ad unum censum ab initio, sive uni, sive etiam pluribus, sed sub denominatione ejusdem investituræ & unius census concessæ) ad unam professionem & recognitionem sub nomine unius census compellere, ita quòd singuli possessores, sive pro diviso sive pro indiviso possideant, tenebuntur ad solutionem totius in solidum salvo pro contributione recursu mutuo, cùm sit unum onus reale & annuum, juxta notab. infrà §. 70. Et sic habes quod census ejusdem rei & concessionis mero jure non dividitur per se inter plures hæredes vel possessores rei censuariæ, tam respectu personalis obligationis in solidum à consuetudine datæ, quam respectu hypothecæ: sed nec etiam expresso pacto aut divisione censuariorum vel possessorum dividi potest.

31. Fallit primo in quibus locis consuetudine usurpatum & comprobatum est* censum posse dividi inter plures hæredes vel possessores aut detentores pro rata portionis cujusque, ut consuetudine Blesens. §. 129. Aurelianensi 129. in quibus (& idem in aliis consuetudinibus quæ in similibus terminis loquuntur) intelligendum est divisionem fieri non ipso jure, sicut ex lege xij. tabularum inter plures hæredes fit divisio obligationis pro portionibus hæreditariis *l. ea quæ. C. familiæ hercisc.* sed demum facta reali divisione prædii censuarii inter hæredes vel possessores, quæ in terminis dictarum & similium consuetudinum potest fieri, etiam non vocato, vel invito domino censuali, nedum respectu obligationis personalis & recognitionis, sed etiam respectu hypothecæ, ita quòd portio divisa unius non est ampliùs hypothecata, nec prehendi potest pro censu vel reliquis concernentibus divisas portiones aliorum.

* De divisione census inter plures hæredes.

32. Multiplicantur etiam hoc casu mulctæ census sua die non soluti: ita quòd quisque possessor portionis divisæ integram mulctam debebit, si in solutione defecerit: jam enim plures & separati census censentur. Secus quandiu census non est divisus: quia tunc non est nisi una mulcta pro toto censu non soluto, quamvis plures sint rei censuariæ possessores *per not.* infrà §. 62. Amplio, ut nedum semel possit census dividi, sed etiam pluries, si forte census iterum unitus fuerit, puta omnibus portionibus ab uno acquisitis, & in unum censum ejusdem rei à domino recognitis: rursus enim dividi poterit sive alienatione, sive successione, re ad plures perventa. Imò etiam singulæ portiones & rursus subdividi possunt, quòd sanè intelligendum, dummodò partes subdivisæ formam fundi usui & prehensioni idonei retineant: alioquin non tam est divisio in prædia, quàm sectio in frustula & abusus rei, quem dominus directus justè impedire potest, quando videlicet hoc attentaretur respectu possessionis & proprietatis quæ consequenter efficeretur inutilis, secus si causa culturæ aut commodioris cujusdam usus, quia tunc nulla est divisio.

33. Cæterum quandiu prædium censuale remanet inter plures commune pro indiviso, non puto fieri ullam divisionem census, etiam in terminis dictarum consuetudinum *suprà num.* 11. nec respectu obligationis personalis dativæ à consuetudine, nec respectu hypothecæ, nec respectu exactionis & prehensionis aut recognitionis. Quædam autem consuetudines expressim dicunt censum non posse dividi sine consensu & approbatione domini, ut Pictaviensis §. 84. Borbonensis §. 409. Engolismensis §. 22. sed etiam si consuetudo non prohibeat, satis est quòd non permittat, per prædicta.

34. Sed quid dicemus de consuetudine de Lorris. eodem tit. §. 36. videtur enim illic nugatoria propter illa verba post medium *d.* §. *Si bon s'luy semble?* Respon-

novo tantum secundum ejus naturam: & sic nulla jura in censu, si novus hic titulus non sit emptio nec æquipollens.

14. Porro quamdiu dominus habet possessorem censuarium è cujus venditionibus vel mutationibus potest cum effectu etiam laudimia exigere, non potest ea petere ab alio etiam prætendente rem suam esse: sicut non potest duos in solidum ejusdem rei censuarios prætendere. *l. si ut certo. §. si duobus, commodati. l. 3. §. ex contrario. de acquirend. vel amittend. possess. l. duo in solidum. de precario.* Tum non potest istum investire, retinendo alterum in investitura, ex cujus persona jura exiget. Quomodo ergo posset jura exigere ab eo quem non potest investire, retinendo alium manentem in investitura & possessione? Faciunt quæ dixi supra §. 33. *qu. 45. num.* 149. quod vassallus non possidens fundum non tenetur ad clientelare obsequium. Guillelmus Cunæus, Bal. Salic. Paul. in *l. solemnibus. C. de rei vend.* Bal. Alvar. & alii in *cap. 1. quæ fuit prima causa beneficii amitt. in usib. feud.* Guido Papæ *Decis. Delph.* Phil. Deci. *Auth. qui rem. num.* 8. *C. de sacros. eccles.* And. Tiraq. tract. *de retract. proxim. §. 1. gloss. 10. num.* 38.

15. Imo fortius dico quod si iste emptor pecunia à possessore accepta cedat ei jus suum, non ob id tenetur possessor ad aliqua laudimia, nec ex capite cessionis emptæ, nec ex capite venditionis suo cedenti factæ, etiamsi illa venditio esset facta non solùm de jure prætenso, sed etiam de jure & dominio asserto, non solum in jure asserto, sed etiam de ipso corpore fundi sed per non possessorem: quia licitum est domino & possessori, vel possessori qui se dominum prætendit, litem seu vexationem redimere, de quo nullum novum jus dominicale debetur, non magis quàm de melioratione fundi, ut etiam dixi suprà *eo. gloss. 1. num.* 125.

16. Et multo minùs si possessor transigat cum dicto emptore quem data pecunia fecit liti & causæ cedere & renunciare: quia non ob id censetur ab eo jus aliquod novum recipere, sed in pristino jure contra transigentem & suos pacificato manere. *l. si pro fundo. C. de transact.* & ibi Alexand, & *consil. 41. lib. 6.* Bal. *l. 1. col. 1. C. de bonis mat. c. 1. in fi. de controver. inter dominum & vassal. de benefic. c. imperialem in princip. col. 4. versic. caveas tamen. de prohib. feud. alien.* per Federic. in *usib. feud.* Jason. *l. stipulatio ista §. 1. col. 2. de verb. oblig.*

17. Tamen idem dico si cessionem expressam receperit, & hoc nisi iste sit novus possessor, & cum hoc dominus probare velit quod jus non habebat & quod nunc demum factus est verus dominus utilis & possessor incommutabilis, quia tunc solvet laudimia, non solum de pretio cessionis sibi factæ, sed etiam de pretio acquisitionis dicti juris per suum cedentem factæ juxta notata suprà *eo. glo. 1. num.* 58. & 86. *cum seq.* Quod etiam ibi *qu. 3. num.* 41. dixi de venditione in diem statim deberi & exigi posse laudimia, procedit in sua hypothesi, ut ibi dixi, quando quis emit à vero possessore, qui statim potest pretium exigere licet tradendi dilationem habeat.

18. Secus quando quis emit à non possessore, alio suo nomine possidente, quia etiamsi venditio sit utrinque pura & pretium solutum, nondum inde jura ulla debentur domino directo, ad quem nihil attinet de quibuscumque contractibus inter alios factis, postquam vassallum vel censuarium habet possessorem fundi, ex cujus persona mutationes & jura metiri oportet, & circa quem propter actus inter alios factos nihil mutatur. Hæc enim omnia quæ in hac 2. quæstione trado, pariter locum habent tam in feudo, quam in censu, sive in releviis vel quinto pretii aut laudimiis, & quibuscumque juribus dominicalibus & ubique.

19. Item secus si quis emit actionem, non ad rem ipsam vel ejus solidam partem: sed ad jus in re, vel salva rei substantia & ejus dominio, puta jus ad usumfructum, vel ad conductionem, vel ad reditum; quia etiamsi ipsum verum jus ususfructus vel conductionis emeret, ab ipso vero proprietario & possessore, nulla jura deberet domino directo, ergo minùs debentur de actione ad tale jus, à quocumque ematur, etiamsi effectus sequatur, quia nec res ipsa, nec ejus pars transfertur. *l. recte dicimus de verb. signif. l. 2. de condi. institu.* nisi emat ab eo à quo dicto jure reservato emerat, *ut infrà ea. gloss. num.* 32. Et ita intelligenda sunt quæ fusius tradita sunt supra §. 20. *glo.* 5. & §. 32. & 33.

20. In summa non refert in formula venditionis vel contractus: sed tota vis est in effectu, videlicet an novus acquisitor cum effectu acquirat, & an per pecuniam vel non. Si enim à vero possessore acquirit sive rem ipsam, sive jus prætensum ab eo emerit, etiam evictioni renunciando, sive etiam universa bona vel quæ habet in tali regione ubi sunt census vel feuda, satis est esse titulum idoneum ad acquisitionem dominii vel conditionis usucapiendi, & sic debet laudimia: quia in effectu res mutat manum per venditionem, & respectu domini directi novus supervenit censuarius vel dominus utilis, idque pretio mediante, ergo laudimiis in censu, & quinto pretii in feudo vel juri retractui locus est. Si vero emit à non possessore & alio proprio nomine possidente, sive venditio concepta sit de corpore ipsius rei, sive tantum de actione ad rem, sive petitoria, sive personali, sive mixta, sive rescindente, sive rescisoria, vel de officio judicis ad fundi recuperationem per viam restitutionis in integrum vel de quacumque prosecutione ad fundum avocandum, non debet interim laudimia, sed re avocata debebit.

21. Nec obstat quod consuetudo loquitur de venditione ipsius rei & objecta suprà *ead. gloss. num.* 6. quia res satis venditur, quando jure ad rem vendito per emptorem evincitur: nec debent verba consuetudinis Judaicè accipi. *l. damni infecti. 1. §. si is qui. vers. aliquas de damno infect.* Joan. And. in *addit. ad* Specular. *de Judæis & Sarrace. vers. ad literam.* sed qua mente dicantur animadverti, non autem captari. *l. penul. ad exhib.* nec cavillari. *l. 2. §. tractari ad Senatusc. Tertull. glo. cap. unic. §. 1. vers. si mora in fi. ne sede vacan. in 6.* Sic in hac consuetudine dictio *heritage* sæpius quidem repetitur, sed non fit ad hunc finem, ut sit necesse quod venditor exprimat se vendere rem ipsam censuariam, antequam locus sit laudimiis: sed fit ad finem ostendendi proprium casum & subjectum laudimiorum esse, quando res censualis mutat manum & transfertur seu de novo acquiritur mediante pretio.

22. Quæro tertio idem thema continuando: quid si Caius primus emptor vendit, vel nummis cedit jus suum secundo & hic tertio & tertius quarto qui rem avocat, an debeantur quatuor laudimia? Videretur quod sic, quia sunt quatuor distinctæ successivæ duorum venditiones & emptiones. Breviter contrarium dico nec deberi nisi de ultima, per quam immediatè res evincitur & possessorem mutat cum effectu, reliquæ vero intermediæ venditiones & cessiones quovis titulo factæ, non sunt in consideratione respectu jurium dominicalium ex quo erat alius possessor, ex cujus persona jura dominicalia pro illo præterito tempore metiuntur nec possunt colligi nec metiri eodem tempore ex duabus personis, nec potest dominus directus esse in possessionem contra duos in solidum, *ut suprà eod. num.* 13.

Plura laudimia utrum debeantur, si per plures personas ambulaverit venditio.

23. Quemadmodum si perdiderit suam quasi possessionem, alio jus istud dominii directi possidente, vel possessore fundi possidente qualitatem alaudii, non potest pro eo tempore quo possessionem non habet, jura interim accidentia, quia vice fructuum sunt, petere,

per not. suprà §. 1. *gloss.* 1. *qu. ult.* Et sic in hoc themate ultima tantum mutatio & ultimus titulus immediatus quo res evincitur & in effectu manus mutatur, attenditur, ut dixi suprà §. 33. *qu.* 36. nisi de fraude constet, ut si penultimus censuarius qui caro pretiò cessionem actionum obtinuit dum paratus esset & rem avocare posset, tamen ut fraudaret dominum directum jure retractus & quinto pretii vel laudimiis, gratis cessit ultimo qui avocat & unum relevium dumtaxat offert in feudò, & unicum solidum Parisiensem in censu. Constito enim de fraude ex temporis brevitate & aliis circumstantiis, dominus directus ex titulo præcedenti jura sua obtinebit, non attento ultimo in fraudem sui procurato vel interposito, ut in eadem persona tetigi *sup. ead. gl. num.* 12.

24. Quarto quæro: creditor cui feudum vel prædium censuale erat hypothecatum, recepto debito à Titio, cedit ei jura sua qui feudum avocat. Respondeo, Locus est omnibus juribus dominicalibus etiam pro dicta cessione. Aut enim habuit fundum in solutum, sive extra jus sive in judicio vel subhastationibus, quia quod res pluris valeret nemo quicquam obtulit, & res expedita est. Aut aliquam summam pecuniæ dedit domino utili, & sic ab eo emit, & idem, quia supponitur debitum agnitum & in partem pretii venisse, hoc est venditorem à veteri illo debito liberatum & insuper aliquid accepisse, quare de utroque pretio quod non est nisi unicum, quia reliquum datum domino utili est supplementum totius pretii, de quò toto debetur quintum vel laudimium, & si dominus retrahere velit, utrumque refundere debet, ut tactum est *supra eodem gloss.* 127.

25. Quid si creditor non vendidit, sed gratis jus suum cessit Titio? Dic idem: quia etiam quando sibi debitum recepit non attenditur pretium datum per Titium creditori, sive plus sive minus ei dederit, sed quantum creditori debebatur, & quantam summam Titio cessit cui dare potuit & quantum suppletum fuit domino utili, per Titium emptorem, quia illa duo extrema sunt pretium, & substantiam pretii fundi subintrant & conficiunt, non autem compensationes intermediæ mutationum dictarum actionum quæ non attenduntur. Nec propriè & immediatè illud quod per cessionem creditoris quoquo titulo factam nunc debetur Titio, & de quo Titius efficaciter liberat venditorem.

26. Nec obstat quod nuper in præcedenti quæstione diximus, solam ultimam mutationem, & titulum immediatum attendi, non autem superiores titulos: quia verum est quando aliorsum oriuntur quàm ex possessore qui evincitur, secus si ex facto ipsius possessoris oriantur, qui alienare vel hypothecare cœpit: quia tunc primus ejus contractus & ultimus qui mutationem & alienationem perficiunt, attenduntur, non autem mutationes inter successores vel causam habentes creditoris, vel subrogationes quæ in hac materia (nisi de fraude expressa appareat) sunt de se impertinentes. Et eadem ratione si vassallus vel censuarius rem valentem mille prius hypothecavit pro centum, deinde eidem pro aliis centum, deinde eidem successivè usque ad octingenta, postea hæres vel cessionarius creditoris supplendo ducenta totum avocat, debentur jura de mille: quia omnes contractus facti cum possessore ad alienationem tendentes, & quorum virtute facta est alienatio, debent cumulari ad massam unius totalis pretii, quemadmodum est una alienatio & mutatio pro toto illo pretio facta. Idem si diversis hypothecaverat & tandem unus omnium creditorum juribus redemptis vel sibi cessis rem ipsam avocat, quia omnes illæ summæ à facto possessoris vel ejus cui successit procedentes, alienationem hanc causantes debent cumulari. Idem in similibus.

27. Quinto quæro, de hac hypothesi facti, Quidam * emit rem censuariam, non tamen habuit traditionem realem, & quia fortè nequibat solvere pretium, vendit illam ipsam rem Caio, tanquam ad se de suo conquestu pertinentem, cui promittit vacuam tradere possessionem solvendo pretium quod & fecit: quia primus venditor recipiendo pretium, misit in possessionem realem emptorem suum, qui statim in eamdem possessionem misit Caium, an debeantur duplicia laudimia? Videtur quod sic: prima à primo emptore: secunda à secundo emptore: quia duplex fuit formalis venditio etiam ipsius rei, & non simplicis actionis vel juris ad rem: duplex etiam realis traditio, quamvis eadem hora vel etiam eodem instanti facta, ut usuvenire potest si primus emptor constituit procuratorem ad recipiendum pretium à Caio, & hoc mediante, ad traditionem realem ei faciendam, & vicissim Caius alium procuratorem ad solvendum pretium suo venditori vel ejus procuratori sufficiens mandatum habenti, mediante reali traditione, & sic ambo procuratores simul in rem præsentem cum primo venditore convenerunt, & eodem instanti confecerunt. Poterat etiam esse unus utriusque procurator, ut novissimo anno sesquimillesimo quinquagesimo sexto paulo ante medium Junii, dum per fidelissimam & optimam uxorem ex impiis Lutheranorum carceribus liberatus, librorum meorum à barbaris illis interim redimendorum causa subsisterem Dolæ: vocatus ab universitate & urbe, illustres duo viri procuratores illustrissimorum Imperatoris & * Philippi Hispaniarum Regis ejus filii, qui sexto pòst mense quorumdam suspicione vel invidia, me magno civium & scholarium luctu expulit, in consessu generali ordinum Comitatus Burgundiæ, primo nomine Imperatoris, sed privato illustrissimi Caroli Quinti * resignaverunt illum Comitatum, omne jus & possessionem absolutè in favorem præfati Hispaniarum Regis, & mox iidem procuratores nomine dicti regis acceptaverunt.

28. Nec obstat quod qui sic accipit, ut statim reddat, non videtur accipere. *l. qui sic de solut.* quia verum est quando eidem confestim restituere debet, secus si alii, ut per Bar. Paul. & alios, ibi Jason in *l. frater a fratre. col.* 2. *de condit. indeb.* Franc. Purpura. in *l. singularia. num.* 127. *cum seq.* quia hoc non est restituere, sed oppositum. Hic ergo vera & effectualis fuit traditio per primum venditorem (qui liberatus est) facta secundo venditori, item alia vera & effectualis per hunc facta secundo emptori, qui & dominium & possessionem accepit à suo immediatò venditore, ergo duæ mutationes per duas distinctas venditiones.

29. Contrarium * dico, quòd una tantum laudimia debentur à Caio, quia venditio in persona primi emptoris non fuit efficax, & sic non fuit nisi una effectualis venditio, unica alienatio, prout unica pretii numeratio, quemadmodum si quocumque casu fallente, aut sine hærede moriente primo emptore ante solutionem pretii res vendatur secundo, ut suprà §. 33. *qu.* 3. non potest dominus petere laudimia nisi semel, ita quod non potest prætendere rem hypothecatam pro laudimiis primæ emptionis, quia non debentur ex quo nullum habuit effectum & deventum est ad secundam venditionem, ad quam ventum non esset si prima stetisset & effectum habuisset: & in istis effectum magis attendimus quàm formam. Tum momentanea mutatio non attenditur, ut dixi suprà §. 33. *num.* 112.

30. Sexto quæro, quid si res realiter erat tradita primo emptori qui nondum solverat pretium, & fortè ad illud * exolvendum postea ex intervallo vendit secundo? Breviter dico dominum directum fundatam habere intentionem ad duplicia laudimia, prout fuit duplex efficax venditio & traditio non momentanea, licet * non fuerit nisi unica pretii nume-

*Laudimia unica debentur si in primo emptore emptio fuit inefficax.

*Philippus Hisp. rex.

* Regesre imper.

*Solutio.

* Lego: ad illud exolvendum non erat idoneus.

* Duplicia

Interdum laudimia debentur ex unica pretii numeratione

ratio: quia illa unica numeratio implicat unam tacitam & fictam, quia fingitur solutum secundo venditori & per illum primo, ut est simile in *l. licet §. 1. de jure dot. in l. 3. §. ult. de donat. inter virum & uxor.* Ista tamen est fictio quæ non debet habere locum in statutis nec in odiosis, & nisi adsit æquitas. Sed certè ista fictio non concernit traditionem fundi quæ potissima est in consideratione, sed solam pretii mutationem quæ minus hic consideratur: quare juxta sententiam veterum Jurisconsultorum Salvii, Juliani & Julii Pauli in *l. ambiguis. § quotiens. in l. non sine. §. quamvis. C. de bonis quæ liberis*, hanc ultimam decisionem modificandam hoc æquitatis temperamento puto, ut procedat quando primus emptor voluntariè vel causâ alicujus novi commodi vel novæ causæ superventæ festinavit vendere, quanquam aliquo intervallo post plenam realem traditionem sibi factam: secus si eodem instanti secundo emptori tradidit, ut in quæstione præcedenti.

31. Item secus si ex aliquo non longo intervallo, sed veteri ære alieno oppressus vel ob aliam antiquam causam quæ forsan latebat venditionis tempore, ita ut prima illa acquisitio statum vel morbum illum implicitum habebat, & stare non potuisset, sed discedendum & novo sumptu distrahendum fuisset, nisi promptè & opportunè invenisset quem loco sui subrogasset, tunc enim junctâ temporis brevitate & quod primus emptor non fuit nec poterat diu manere dominus, inspecto illo etiam ab initio implicito rerum statu, non est æquum dominum habere duo laudimia & afflictionem dare primo emptori afflicto: cùm etiam verè non adfuerint omnia requisita ad duplicem separatam venditionem, nec bis verificentur omnia verba consuetudinis: sed sit unica tantùm numeratio pretii: nec hic sit æquum, sed nimis durum extendere & multiplicare laudimia ad causam fictæ numerationis & quæ erat impossibilis ipsi primo emptori. Et in summa colligitur ex præcedentibus quod non debentur laudimia nisi in casum venditionis effectualis ipsius rei censualis vel acquisitionis rei mediante pecunia, & de qualibet hujusmodi acquisitione efficaci & per se stante. Secus in venditione vel acquisitione ususfructus, usus vel alterius juris in re, vel commoditatis, vel transactionis ad redimendum vexationem cessante simulatione. Et hoc nisi agatur de jure perpetuo successivo, & juribus dominorum directorum notabiliter præjudicante, quia tunc dicendum ut not. infrà § 58.

32. Sed adverte quod supra *ea. gl. num.* 19. dixi de venditione usufructus & similibus, sanè intelligendum est quando hoc tantùm venditur, secus si venditor rem ipsam antè vel pòst idem emptori vel interpositæ personæ vendiderit: quia tunc idem est ac si emptor ad quem totum mediante pretio pervenit, solidam rem per partes seu particulatim emisset: & sic omnes emptiones in unam & omnia pretia in unum unius solidæ acquisitionis confluunt, & totius debetur integrum laudimium: idem in feudis. Quisquis igitur vendiderit retento usufructu, vel retentis fructibus hujus anni, vel piscatione stagni, vel sectione sylvæ, & postea jus retentum eidem emptori certo pretio cedit, hujus cessionis debetur quintum pretii vel laudimium. Idem si cedat alii qui in continenti emptori cedit, quia interpositio personæ præsumptionem fraudis auget. *l. pupillus §. sed & si per interpositam. de auctorita. tuto. & curat.*

33. Sed quid si emptor venditori locavit fundum, posteà quodam pretio accepto remittit jus conductionis? Respondeo, nondum est fraus. Conductio enim non est retentio partis rei, quia conducens respondet de fructibus solvendo mercedem quæ cum sumptu & industria fructus compensat. Ideo ad alias circumstantias recurrendum est si quæ adsint: quum hoc non sufficiat. Dico ergo sic distinguendum esse: Aut res alioquin væniit justo pretio, aut minus justo. Primo casu non est fraus, quia etiam dominus directus habet integrum quintum vel laudimium justi integri pretii, & sic deest materia fraudis. Faciunt not. supra *eo. glo. 1. num.* 109. Secundo vero casu non videtur emptor locasse sponte, sed videtur venditor retinuisse jus conductionis donec quod justo pretio deerat, suppleatur vel compensetur medio dictæ conductionis, & sic nova pecunia data ab emptore, debentur inde jura pro rata.

34. Hæc est enim juridica & realis & in hac materia principalis præsumptio à commensuratione & proportione pretii, de quo per gl. (quam Bal. c. 3. dicit singularem) in *l. 1. §. 1. verb. agendo de superfici.* Bal. Salic. in *l. 1. C. de jure emphyt.* Paul. Castro in *l. 1. §. 1. locati.* Anto. Burgos. *cap. ad nostram de empt. & vend.* Anto. Cors. in singulari. *versic. contractus* 1. Philip. Deci. *consi.* 500. *num.* 5. *ubi in annot. dixi.*

35. Hinc est quod si emptor solvat pretium conventum, & postea aliquid dat, ut traditionem habeat: si quidem solvit justum pretium valoris rei, nihil ultra quintum vel laudimium ejus debet de summa postea data, quam dedisse præsumitur causa redimendæ litis, & non in fraudem domini directi. Idem si post emptionem dominii rei, emit nudam possessionem, quia si utrumque pretium non excedit valorem rei, de utroque debentur laudimia. Quòd si primum pretium æquabat valorem rei, satis est de illo solvere: reliquum verò videtur causa redimendæ vexationis datum: quare nihil inde debetur: nec dominus directus debet quæstum facere de incommodo alterius, præsertim sui vassalli vel censuarii quem potius fovere & in jure suo (suum percipiendo) conservare debet. *c. de forma. 22. qu. 5. c. unico in fin. de forma fidelita. in usib. feud.* ad hoc not. supra *ead. gl. 1. num.* 109. & 124. Idem in similibus.

EPITOME GLOSS. IV. §. LXXVIII.

1. *Solus dominus censualis solet fundiarius dici.*
2. *Quid sit* le seigneur tres-foncier.
3. *Cur vassalli vocantur domini: censuarii vero roturarii?*
4. *Proprietarius Gallis ultimum dominum vel utilem tantum significat. Proprietas in jure malè communi errore ad directum dominium restringitur.*
5. *Nullus est textus in jure de dominio directo & utili.*
6. *Tamen in jure proprietas non obliquatur, sicut nec utilis actio obliqua est.*
7. *Ubicumque in utroque jure fit mentio proprietatis: non solùm in directo, sed etiam in utili dominio verificatur.* 8.
9. *Idem in contractibus & testamentis.* 10.

11. *Insti-*

11. *Intellectus* l. 3. sed si proprietatem de rebus eor. qui sub tut. vel cur.
12. *Proprietas superior, & inferior, ut & dominium.*
13. *Quale dominium quis habet in solo: tale in superficie.*
14. *Emphyteutæ initio non erant domini utiles, sicut nec perpetui.*
15. *Sed postquam facti perpetui, facti sunt domini utiles, sic & vassalli.* 18. *Novus intellectus & dissoluta antinomia* l. possessores de fund. patrim. lib. 11. C. & l. 2. tit. seq.
16. *Liber feudorum non est de corpore juris.*
17. *Feuda initio erant temporaria & personalia.*
19. *Legatum proprietatis non est restringendum ad nudam.*
20. *Nisi ex adjunctis vel materia subjecta.*
21. *Quandoque simplici possessioni vel servituti, vel administrationi opponitur.* 22.
23. *Feuda area.*
24. *Declaratio consuetudinis Blesensis, censuarii non possunt excipere de jure superioris.*
25. *Ut vassalli, ita censuarii non possunt dividi nisi cum curia & loco dominanti.*
26. *Ut tamen semper maneat unitas curiæ nisi publica utilitas exigat multiplicari.* 27.
28. *Q. 1.* Censuarius *non potest dividere censum sine consensu domini.*
29. *Nec emphyteuta.*
30. *In censu magis attenditur qualitas quàm quantitas.*
31. *Ubi consuetudine loci dividitur census, etiam mulctæ multiplicantur.* 32.
33. *Secuta divisione reali non quamdiu stat res inter plures pro indiviso.*
34. *Declaratur consuetudo de Lorris. Verbum,* Videbitur, *stat pro arbitrio boni viri.*
35. *Dominus recipiens à possessore partis divisæ censum pro parte sua, censetur illum dividere.*
36. *Q. 2. Inter plures dominos directos non est locus juri accrescendi.*
37. *Nec inter conjunctos conjunctione legali, sed locus juri non decrescendi.* 38.
39. *Q. 3. Impensis domini directi fit æstimatio, ut sciatur quanta sint ejus laudimia nisi de fraude contrahentium appareat.* 41.
40. *Modicus defectus non attenditur.*
42. *Consuetudo Carnotensis & Blesensis declarantur.*

GLOSS. IV. IN VERBO

Seigneur censier ou foncier.

1. ET sic patet quod pro eodem accipiuntur, ut satis dictum est §. 73. *gloss.* 1. *num.* 3. & 6. 15. & 52. *gloss.* 2. 10. Et antonomasticè & secundum communiorem & simplicem loquendi usum appellatione domini fundiarii, solus dominus censualis intelligitur, & illi soli debentur hæc jura: & non possunt esse plures in solidum etiam subordinatè, quamvis aliud in dominis feudalibus, ut notatur supra §. 73. *gloss.* 1. *num.* 12. Sed benè possunt esse plures domini censuales ratione ejusdem dominii directi ad eos pro partibus indivisis pertinentis. Dominus ergo censualis semper est immediatus, dominus directus vero, proprio, nativo, dominicali & directo dominio. Quanquam ergo sæpè contingat censuarium utile dumtaxat dominium, tertio concedere in reditum annuum & perpetuum, & sic respectu dicti tertii quodammodo dici dominum directum, sive dominum fundiarium ut suprà in *rub. num.* 19. *cum seq.* & §. 73. *gloss.* 1. *num.* 8. & propter reditum fundiarium in fundo retentum: tamen nullo modo est nec efficitur (quod Galli vocant) *seigneur direct, seigneurial, ou tres-foncier*, id est dominus directus dominicalis, seu presè fundiarius, seu, ut ita loquar, fundiarissimus, sicut nec fit nec fieri potest dominus censualis: quia etiam si de facto concedat in censum vel super censum, nihil agit: nisi quandoque ad sui privationem, ut suprà §. 73. *gloss.* 1. *num.* 23.

2. Dominium ergo censuale in hoc regno, unicum est monadicum & singulare. Et quamvis Gallicè, *la seigneurie fonciere ou seigneur foncier* de hoc solo propriè dicatur suprà §. 73. *gloss. num.* 6. *cum seq.* tamen quando volunt magis præcisè significare solum dominum propriè & strictè directum, ad præcisam exclusionem eorum quibus aliud jus fundiarium debetur, utuntur superlativo *Tres-foncier*, quasi maximè fundiarium dicant, & ad quem solum autumant *Appartenir le* * *tres-fons* hoc est immediatum & ultimum dominicale directum dominium: non ergo supremus vel superior dominus feudi dicitur fundiarius nec Gallicè *seigneur tres-foncier*, quamquam respectu dominii sui directi etiam mediati, verè sit dominus feudarius dominicalis: sed hæc appellatio domini presè fundiarii, & Gallicè *tres-foncier* ad immediatum & ultimum dominum directum redigi solet.

*Tres-fons

3. Ultimus ergo demum vassallus dicitur strictè fundiarius & *Tres-foncier*, in fundo in quo habet censum dominicalem, & nihilominus talis est in eo quod in domanio fundi sui tenet, cùm tunc non sit alius strictè fundiarius; & hæc est ratio peculiaris cujusdam

idiotiſmi Gallici, quo cenſuarii, etiam ampliſſimi latifundii non vocantur domini, ſed cenſuarii vel roturarii: tenentes autem in feudum etiam quid modicum, vocantur domini: non * ſolum reſpectu eorum quæ moventur à ſe feudaliter vel cenſualiter: ſed etiam reſpectu ejus quod in manu ſua ſeu domanio feudi ſui poſſident: Tum propter honorem fidelitatis & ſacramenti, & quod feuda nobilibus deſtinata ſunt, & ampliori honore gaudent. Hinc eſt etiam quod vaſſallus poteſt ſubinfeudare (niſi ubi conſuetudo loci vetat) vel in verum cenſum & dominicalem concedere: cenſuarius autem neutrum facere poteſt. Et quod dixi de vaſſallo, idem fortiùs de poſſidente jure allaudii, de quo ſuprà §. 68.

* Vaſſalli vocantur domini.

4. Cæterum idiotiſmo noſtro, dominus directus, etiam quem propriè & ſtrictè *Treſfoncier* vocamus, non dicitur proprietarius: ſed vox * Proprietarii, apud nos, non ſolum in locis quæ conſuetudine, ſed etiam quæ jure ſcripto reguntur, pro ultimo domino dumtaxat, ſive pro poſſidente jure dominii etiam utilis tantùm uſurpatur, ut dixi ſuprà §. 55. *gloſſ.* 2. *num.* 2. Quòd autem omnes in utroque jure ſcribentes aduſque reſtringunt verbum Proprietas, ad directum dominium dumtaxat, ut eos referendo dixi in *d. gloſſ.* 2. *col.* 1. & latè Paul. Jaſ. in *l. ſi domus in fin. in l. ſi tibi homo. in fin. de lega.* 1. inveteratus eſt error, quem in novis intellectibus latè confutavi. Proceſſit autem tum ex eo quod Doctores falſa etymi ſpecie decepti, putarunt quod proprietas dicatur quaſi propriè tua, cùm non ſit vox compoſita, ſed ſimplex & derivata à ſimplici proprio. Tum propter quoſdam textus qui ſunt in uſibus feudorum de quibus infrà *ead. gloſ. num.* 16. Tum eo quod ad paucas leges reſpexerunt & non ad univerſam juris panopliam, ex qua liquet

* De proprietario & proprietate.

5. Proprietatem non ſolùm pro directo, ſed etiam pro utili (ut vocant) dominio paſſim accipi. Fateor in jure nullum eſſe textum in quo dominium vocetur directum vel utile: ſed ſunt verba magiſtralia quæ non reprobo, ſed laudo, quia ſunt de mente juris. & ad methodicam doctrinam neceſſaria, non ſolùm in conſequentiam actionis directæ vel utilis, quæ frequens eſt in jure, ut de utraque textus elegans in *l. actio. de nego. geſt. in l. uxor marito. ad fi. de donat. inter vir. & uxor.* ſed etiam de per ſe, ut unico verbulo abſque tædioſa & moleſta periphraſi ſignificare poſſimus: quando de utili tantum & non de directo dominio loquimur. Quòd autem omnes & Legiſtæ & Canoniſtæ ubique, & ultra eos quos citavi ſuprà §. 55. *gloſſ.* 2. Paul. Jaſo. in *l. ſi domus. in fi. in l. ſi tibi homo. in fi. de leg.* 1. Jaſ. Franc. Ripa, Berengar. Fernand. *num.* 41. & omnes in *l. naturaliter* §. *nihil commune. de acqui. vel amitt. poſſ.* tenent verbum proprietas in jure nunquam obliquari, ſed ſemper pro directo dominio & non utili capi, falſum eſt, ut ex toto ferè juris Oceano liquet.

6. Non quòd in jure ſive civili ſive canonico obliquetur, quia nec dominium utile obliquum eſt, ſicut nec actio utilis obliqua eſt: recta enim datur & competit, non per obliquum, nec directa vocatur ad differentiam obliquæ, ut directa ſubſtitutio dicitur ad differentiam fideicommiſſoriæ, quæ verè obliqua eſt: ſed directa actio dicitur reſpectu ejus quæ ex formula primaria non competeret, ſicut directa mandati actio, *to. tit. ff. de procurator. & mandat.* dicitur ad differentiam contrariæ, quæ vi ipſa æquè directa eſt, ut nomen dignius remaneat ei quæ naturali ordine præcedit.

7. Ubicumque enim in utroque jure fit mentio de proprietate, verificatur non ſolùm in domino directo, ſed etiam in utili. ſive tam in utili quam in directa proprietate: etiam ſi lex dicat, plena proprietas, ut probat text. in *l. duobus in princ. quemadm. uſusfr. amit.* & idem de proprietario, ſive in judicialibus, ſive in contractibus, ſive in ultimis voluntatibus, ſive in pœnis. Ut verbi gratia, in judiciis quoties in jure dicitur interdictum aliquod cauſam proprietatis continere, *ut in l. 2. §. quedam (ubi de hoc dicitur) ff. de interdict.* tantùm abeſt ut ad directum dominium id verbum, Proprietas, reſtringatur: ut non minùs in utili, quàm in directo dominio verificetur, utpote quum illa interdicta & omnia remedia ſequentia, non minus, imò magis & frequentiùs dominis utilibus, & emphyteutis, vel perpetuariis vel etiam ſimplici ſuperficiario, quam dominis directis competant.

8. Sic quoties in jure dicitur judicem ſuper proprietate datum, non ideo de poſſeſſione judicare poſſe, *l. ſi de proprietate. C. ſi à non competent. judic.* & judicium proprietatis & poſſeſſionis nihil habere commune, *l. naturaliter. §. nihil commune. de acquir. vel amittend. poſſeſſ.* non de directa tantum rei vendicatione vel dominio, ſed etiam de utili intelligitur, *l. Pariter. C. ſi de moment. poſſeſſ. fuerit appellatum*: ubi dicitur ſententiam latam in poſſeſſorio, non obſtante appellatione, exequendam ſine præjudicio proprietatis: intelligitur de omni proprietate vel dominio ſive directo, ſive utili pariformiter & indifferenter. Sic *l. proprietatis. C. de probat.* loquitur omnino, ſive de directo ſive de utili dominio probando agatur. Sic in *l. ſi quis conductionis. Cod. de locat. in leg. & an eandem. in fin. de exception. rei judic.* Idem in omnibus juribus judicialibus utriuſque juris, ut de jure canonico ſunt textus in *cap. ultim. de judiciis* & in rub. & per tot. de *cauſa poſſeſſ. & propriet.* ubi proprietas promiſcuè ſive pro directa, ſive utili indifferenter accipitu.

9. In materia verò contractuum non minùs trita ſunt exempla in jure, *ut in l. ſi ita ſtipulatus. §. Titius, de verb. oblig. in l. uſufructu. ſolut. matrim.* non ſolùm enim pleno jure dominus poteſt uſumfructum promittere, vendere, in dotem dare retenta proprietate, vel contra: ſed & dominus utilis, in quo omnia hujuſmodi jura de proprietate vel proprietario loquentia æquè verificantur.

10. Et pariter in omnibus legibus teſtamentariis, & de diſpoſitionibus ultimarum voluntatũ loquentibus, ut in *l.* 1. §. *in fin. l.* 2. *cum* §. ſeq. & per tot. de *uſufruct. accreſcen.* leges enim de legato proprietatis non minus conveniunt utili, quàm directo dominio. *l. ſi pure*, & per tot. *de uſu & uſufructu legato.* Idem de legibus pœnalibus *l fœmina in fine, ibi, pleno proprietatis jure. C. de ſecundis nupt.* de utili enim neceſſariò intelligitur, quando alterius eſt directum dominium. Idem generaliter in omni alia materia juris.

11. Ut *l.* 3. §. *ſed ſi proprietatem de reb. eor. qui ſub tut. vel cur.* ubi gloſſ. & Doctores malè addunt, *ſecundum plenam*: quia qualemcumque proprietatem habeat minor viginti quinque annis, ſive directi, ſive pleni, ſive utilis dominii, ut emphyteuta vel ſuperficiarius, qui uſumfructum conſtituere poteſt: tamen ſi eſt minor vigintiquinque annis, prohibetur per dictum §. *ſed ſi proprietatem.* Verum eſt quòd gloſſ. & Doctores ibi intelligunt plenam in proprietate & uſufructu: ſed adhuc non debuit textus hoc modo reſtringi: quia minor habens nudam proprietatem non poteſt habenti uſumfructum temporalem, illum prorogare obſtante prohibitione ejuſdem textus.

12. Ergo ut reliqua propè modum infinita exempla prætercam, ſatis ſuperque liquet quòd vox Proprietas ex propria ſignificatione, & uſu & appellatione legum non reſtringitur ad directum dominium. Et malè pro ſuo errore citant Doctores *l. ſi procurator.* 1 *de acqui. re. do. l. proprietatis. C. de probat* quia ubicumque lex dicit dominium & proprietas, vel dominium proprietatis, id expoſitivè vel intranſitivè intelligitur, ut & in *l. ſi tibi uſusfr. in l. ſi ſervus quibus mod. uſusfruct. amitt. in l. dominus proprietatis de uſufruct. & habita. in l. interdum in fi. de uſufruct. accreſc. in l. pen. in fin. ſi uſusfruct. peta.* Itaque verius eſt quod Bald. (ſenio ferè confectus) in

proœm.

proœmio feud. col. 7. scripsit dominium directum proprietatem esse superiorem: * dominium verò utile, proprietatem inferiorem. Imo passim in jure, proprietas simpliciter & absolutè, supponit pro dominio simpliciter & absolutè sumpto, ut in *l. si procurat.* 1. *in princ. & in fin. l. cum in corpus, in fin. de acqui. re. dom. l.* 1. §. *interdum ibi, quod & in proprietate. de usufruct. accresc. l. minor.* §. 1. *de evictio. l. videamus.* §. *si possess. de usur. l. uxori usufruct. l. uxori usumfructum Sticho. l. filios in fin. de usu. & usufruct. legat. l. uti frui. in princ. si usufr. peta. l. si non proprietatem. ibi dominio tuo. C. de his qui à non domino manumist. lib.* 7. *l. locorum domini. de omni agro deser. lib.* 11. *C.* & in multis similibus textibus quos prætereo. Tantum abest ut restringi possit aut debeat ad directum dominium, cujus etiam restrictionis nullum exemplum est in jure, nisi fortè (hoc est prima facie) in *l. superficiarias, de superficiebus* & *l. si domus, in fin. de leg.* 1.

* Proprietas superior & inferior

13. Sed dico primò quod textus in *d. l. superficiarias*, non loquitur de domino utili vel directo tantùm, sed de superficiario qui nullum habet dominium soli: sed tantùm jus in re, vel quandam servitutem, ut probat text. in *l. si tibi homo. in fin. de leg.* 1. *vel jus in feudo. ut l.* 3. §. *si jus de reb. eorum qui sub tut. vel cur.* quamvis si est ad longum tempus dicatur habere quasi usumfructum & detur ei actio quasi in rem sive utilis in rem. *l.* 1. §. *qui superficiem. in fin.* §. *quod autem de superficiebus*, & sic vox proprietas in *d. l. superficiarias*, supponit pro pleno dominio sive directo & utili simul: non autem pro directo tantum: quod etiam probo per alium textum apertum in *l. obligationum ferè.* §. *placet in fin. de actio. & oblig.* ubi dicitur fieri non posse quin dominus directus & utilis soli, sit etiam dominus directus & utilis superficiei: idque etiam jure naturali, ut vult Ludov. Roma. singul. de quo remitto ad ea quæ dicam infrà §. 81.

14. Secundò dico quod textus in *d. l. si dominus in fin.* intelligitur secundum primævam naturam emphyteusis, quæ temporalis erat, ut dixi supra *eodem tit. in rub. num.* 29. *cum seq.* unde antiquus dominus semper & jus & nomen domini solus retinebat, ut patet in *l.* 1. 2. & 3. *C. de jure emphyt. in* §. *adeo. instit. de locat.* emphyteutæ autem & similes, non dicebantur habere partem vel dominium in ipso fundo, sed jus in fundo) ut inquit Ulpia. (qui idem author est *l. si domus in l.* 3. §. *si jus emphyteuticum de reb. eor. qui sub tu. vel cur. sunt*, vel servitutem in alieno solo, *l. si tibi homo in fin. de legat.* 1. Sed postea quam emphyteusis concedi cœpit in perpetuum: tunc quamvis appellatio domini, concedenti & suis successoribus secundum veterem & primordialem usum crebriùs remanserit: tamen etiam hujusmodi perpetui * emphyteutæ cœperunt etiam de jure domini vocari, non statim, ut patet in *l.* 1. §. *qui in perpetuum. si ager. vectig. vel emphyteus. petat.* sed post sæculum Constantini magni, ut sunt textus in *l. fundi. ibi jure dominii, & in l. possessores, in fin. ibi cum fundorum sunt domini. de fundis patrimon. lib.* 11. *C.* in *l. si quis. ibi quod apud eos dominium in perpetuũ de diver. prædiorum urbanorum & rusticorum, lib.* 11. *C.*

* Emphyteutæ, perpetui, at non temporales, domini dicuntur.

15. Et hæc differentia inter jus emphyteuticum aut simile temporale, & inter jus perpetuum: ut primo casu nullum includat dominium, secundo vero casu implicet dominium. Disertè probatur in *l. ult.* §. *sanè*, quia ibi jure perpetuo dominum eum vult vocari. & §. *sanè si quis. C. de loca. præd. civili. lib.* 11. & per text. in *Auth. de non alienan. aut permut. reb. Eccl.* §. *alienationis, coll.* 2. *constitut.* 7. ubi emphyteusis perpetua (non autem temporalis) alienatio dominii reputatur. Et per hanc differentiam* dissolvitur Antinomia quam nullus adhuc solvere potuit inter *l. possessores in fin. de fund. patr. lib.* 11. & *l. libertates, de mancip. & colo. lib.* 11. *C.* quia rejectis omnibus conciliationibus gloss. & Doctorum quæ non valent, dicendum quòd dicta *l. possessores* loquitur in perpetuis emphyteutis: sed *d. l. libertates*, in temporariis, qui propterea non sunt domini nec utiles quidem. Ideo non possunt nec uni quidem ascriptitio vel censito libertatem dare, prout perpetuarius potest *d. l. possessores*, quæ debet intelligi, non quòd absorbeat vel evacuet omnia mancipia, vel omnes hujusmodi colonos adscriptitios fundi, quod de jure prohibitum est, adeò ut nec pleno jure dominus hoc facere possit, *l. quemadmodum de agrico. & censit. lib.* 11. *C.* & sic multò minùs dominus utilis tantum. Cæterum dictam *l. libertatis*, ad simplicem colonum restringere, ut vulgo gloss. & Doctor. non solum est contra text. sed & contra omnes regulas juris quæ in usufructuario & simplici emphyteuta hoc prohibent *l.* * *hactenus, in fin. cum l. seq. usufructuarius novum* & per tot. *de usufruct. l.* 3. *C. de jure emphyteut.*

* Antinomia dissoluta.

* Est l. [in] usufructu legato §. hactenus ff. de usufructu.

16. Hoc autem dominium quod jura novissima C. tribuunt hujusmodi perpetuariis, intelligitur de dominio inferiori, quod gloss. & Doctores apertè & congruè vocant, utile: ad differentiam superioris, quod etiam aptè dicitur dominiũ directum, ut super, *num.* 5. *dixi.* Sed tam utrumque, quàm alterutrumque in jure sub nomine proprietatis intelligitur, *ut suprà num.* 7. *cum seq.* Et nullus textus est in toto jure, qui dicat proprietatem ad differentiam utilis dominii. Fateor quosdam esse text. *in usibus feud.* ubi proprietas * pro directo dominio tantum ad differentiam utilis ponitur, ut si de feud. defunct. conten. sit inter dom. & agnatos. §. *domino.* & in rub. & in text. qualiter *dom. à proprieta. feudi. prive. in usibus feud.* Sed dico primò quod illi textus * non sunt jus scriptum sed privata recitatio quarumdam consuetudinum localium Insubriæ circa feuda: tantum abest ut sint de corpore juris, ut nimis pudendo errore & ignoratione historiæ catervatim putarunt, in queis, etiam Bart. qui vocat 10. *collationem in l. si quis vi.* §. *differentia. num.* 4. *de acquirend. vel amittend. possessione*, quem inveteratum errorem late confutavi *supra tit.* 1. *in rub. num.* 15. & 46. ubi docui eas consuetudines feudales à * Francis ortas, etiam in Italiam post obitum Justiniani magni dimanasse.

* Proprietas pro directo dominio sumitur in libris feudorum.

* Lib 11. feudorum quam authoritatem habeant.

* Origo & propago feudorum à Francis.

17. Secundo dico quod initio dictarum consuetudinum feudalium, feuda in sui primæva origine, temporaria, imo etiam personalia erant: nec aliquod jus dominii etiam utilis in vassallum transferebatur, sed ususfructus dumtaxat, qui morte recipientis finiebatur, nec ad hæredes etiam filios masculos transibat, nisi in investitura dictum esset, ut est textus in *cap. unic. in fin. in quibus causis feud. amitt. in usibus feud.* Postea verò sensim receptum fuit, ut ad filios & nepotes ex eis tantum extenderetur: deinde ad descendentes masculos usque ad quartum, postmodum adusque septimum gradum: & novissimo jure & usu in infinitum, ut sunt textus aperti in *cap.* 1. §. *hoc autem notandum, in cap.* 1. §. 1. *de successio. feud. in usib. feud.* Unde merito vox proprietas nullomodo poterat initio competere vassallis, qui nullomodo erant domini.

18. Quanquam autem successu temporis facti sint perpetuarii, & sic domini utiles, ut in simili suprà *num.* 15. tamen vetus appellatio diu (sed extra Galliam nostram Cisalpinam) remansit, etiam tempore conscriptionis dictorum usuum feudalium in Insubria ante trecentos annos factæ, ut proprietas soli domino directo, non autem vassallo competere diceretur. Et hujus historiæ ignoratio gloss. & Doctor. ansam adusque præbuit putandi proprietatem in jure dici pro directo dominio ad differentiam utilis: quod falsum esse convicimus. Imo etiam in dictis usibus feudorum non minùs frequenter ponitur quandoque ad differentiam possessionis, ut in *cap.* 1. *in fin. de invest. de re alien. facta.* quandoque ad differentiam ususfructus. *ut cap.* 1. *ad fin. in quib. cau. feud. amitt.* hodie verò vassalli non solum domini utiles vocantur: sed etiam proprietarii, si tamen alium dominium utilem sub se non habeant.

sionis fructuum, commoditatis & perceptionis suæ cujusque partis fructuum indivisæ, ut in *l. Lucius. ff. fam. hercisc.*

27. Sed etiam realiter dividendo rem, ut fundum, videlicet respectu domanii duntaxat, in fundos separatos per regiones vel portiones, cuique jure dominii pro parte divisa assignatas, distributis etiam inter se pro rata fructibus & obventionibus feudorum & censuum dum tamen non fiat divisio realis nec multiplicatio in quantum res ipsa unus est locus dominans: sed remaneat unitas ejusdem fidei, eadem curia, & locus dominans, & idem status rei respectu vassallorum & censuariorum, sicut erat penes unum dominum, vel penes plures dominos pro indiviso, quemadmodum suprà §. 2. *gloss.* 4. *quæst.* 5. *num.* 29. dictum est plures dominos utiles ejusdem feudi, posse inter se feudum dividere, non ut feudum, sed ut fundum, remanente eadem forma, titulo & denominatione unius ejusdem feudi, quamvis in plures fundos vel regiones tanquam partes integrales distincti: quemadmodum etiam diximus supra §. 10. *quæst.* 16. *in fin.* jurisdictionem posse dividi simplici divisione juris pro indiviso, & similiter reditus illius & proventus quoquomodo dividi & distribui: sed jurisdictio in se non potest à subdito, cui fortè infeudata est, vel hæredibus ejus dividi, nec secari, nec multiplicari: nisi tamen expresso consensu superioris vel tacito, longissimo usu confirmato. Ita enim in multis locis sensim contigit feuda ipsa & jurisdictiones multiplicari: Sed ab initio superiores & etiam subditi prohibere possunt & debent, nisi publica loci utilitas aliud exigat.

28. Nunc quæritur primò si fundus censualis perveniat ad plures, utrum possint inter se sine domini consensu* dividere? Et non quæritur de divisione rei ut est fundus, manente uniformi obligatione & præstatione census, de quo non dubitatur posse, sed de ipsa divisione obligationis & præstationis census? Et breviter & simpliciter loquendo dicendum non posse hanc divisionem sine consensu domini directi fieri, sicut nec divisio feudalitatis & tituli feudi fieri potest à pluribus vasallis ejusdem feudi, & sicut è converso dominus ipse directus non potest ipsam superioritatem secare nec dividere, aut multiplicare, nec facere quod vassalli aut censuarii teneantur pluribus dominis tanquam pluribus, hoc est per plures vices fidelitatem vel censum præstare, sed omnibus semel & simul tanquam uni, vel uni vice omnium recipienti, ut suprà §. 2. *gloss.* 4. *col. ultim.* Itaque quantumcumque censuarii (& idem de vassallis data paritate terminorum) inter se per regiones fundum diviserint, tamen omnes ad unam census in investitura contenti solutionem tenentur, sub pœna mulctæ consuetæ; nec possunt (in præjudicium domini, sed bene quantum ad habendum recursum inter se, juxta notata in *l. debitorum. C. de pact.*) paciscі quòd unus pro rata portionis suæ tantum teneatur & exigi possit à domino.

* Dividere feudum censualem utrum possint plures censuarii, sine consensu domini.

29. Quemadmodum inter plures hæredes unius emphyteutæ non valet illa conventio in præjudicium domini, nec particularis solutio aliquorum, impedit pœnam commissi totius rei, ut est gloss. notabilis in *l. communi dividundo in gloss. magna. ff. com. divid.* quam sequitur Oldrad. in q. 29. Joan. Andr. in addit. ad Specul. *tit. de locat.* §. *nunc aliqua. versic.* 71. Bald. *in d. l. communi dividundo.* Bald. in *l. si necessarias.* §. *si minus. ff. de pign. act.* Verum est quod præstatio census inspecta quantitate solvenda, est de genere onerum quæ non multiplicantur, sed dividuntur pro rata portionis cujusque, ut not. suprà §. 2. *gloss.* 4. *quæst.* 6.

30. Sed hujusmodi divisionem respectu domini duo impediunt: Primo quod in censu magis consideratur qualitas ipsa, honos & recognitio domini directi & acceptæ ab eo primæ investituræ, quæ una est, quàm quantitas, ut not. Bald. in *l. ædem, collat.* 1. *C. de loca.* Et sic ex quo ratione ejusdem concessionis & investituræ sit præstatio, non tenetur dominus particularem solutionem recipere: saltem cogere potest ad solvendum sub denominatione ejusdem obligationis & census, & omnes possessores ejusdem rei censualis (hoc est ad unum censum ab initio, sive uni, sive etiam pluribus, sed sub denominatione ejusdem investituræ & unius census concessæ) ad unam professionem & recognitionem sub nomine unius census compellere, ita quòd singuli possessores, sive pro diviso sive pro indiviso possideant, tenebuntur ad solutionem totius in solidum salvo pro contributione recursu mutuo, cùm sit unum onus reale & annuum, juxta notab. infrà §. 70. Et sic habes quod census ejusdem rei & concessionis mero jure non dividitur per se inter plures hæredes vel possessores rei censuariæ, tam respectu personalis obligationis in solidum à consuetudine datæ, quam respectu hypothecæ: sed nec etiam expresso pacto aut divisione censuariorum vel possessorum dividi potest.

31. Fallit primo in quibus locis consuetudine usurpatum & comprobatum est* censum posse dividi inter plures hæredes vel possessores aut detentores pro rata portionis cujusque, ut consuetudine Blesens. §. 129. Aurelianensi 129. in quibus (& idem in aliis consuetudinibus quæ in similibus terminis loquuntur) intelligendum est divisionem fieri non ipso jure, sicut ex lege xij. tabularum inter plures hæredes fit divisio obligationis pro portionibus hæreditariis *l. ea quæ. C. familia hercisc.* sed demum facta reali divisione prædii censuarii inter hæredes vel possessores, quæ in terminis dictarum & similium consuetudinum potest fieri, etiam non vocato, vel invito domino censuali, nedum respectu obligationis personalis & recognitionis, sed etiam respectu hypothecæ, ita quòd portio divisa unius non est ampliùs hypothecata, nec prehendi potest pro censu vel reliquis concernentibus divisas portiones aliorum.

* De divisione census inter plures hæredes.

32. Multiplicantur etiam hoc casu mulctæ census sua die non soluti: ita quòd quisque possessor portionis divisæ integram mulctam debebit, si in solutione defecerit: jam enim plures & separati census censentur. Secus quandiu census non est divisus: quia tunc non est nisi una mulcta pro toto censu non soluto, quamvis plures sint rei censuariæ possessores, per not. infrà §. 62. Amplio, ut nedum semel possit census dividi, sed etiam pluries, si forte census iterum unitus fuerit, puta omnibus portionibus ab uno acquisitis, & in unum censum ejusdem rei à domino recognitis: rursus enim dividi poterit sive alienatione, sive successione, re ad plures perventa. Imò etiam singulæ portiones & rursus subdividi possunt, quòd sanè intelligendum, dummodò partes subdivisæ formam fundi usui & prehensioni idonei retineant: alioquin non tam esset divisio in prædia, quàm sectio in frustula & abusus rei, quem dominus directus justè impedire potest, quando videlicet hoc attentaretur respectu possessionis & proprietatis quæ consequenter efficeretur inutilis, secus si causa culturæ aut commodioris cujusdam usus, quia tunc nulla est divisio.

33. Cæterum quandiu prædium censuale remanet inter plures commune pro indiviso, non puto fieri ullam divisionem census, etiam in terminis dictarum consuetudinum *supra num.* 11. nec respectu obligationis personalis dativæ à consuetudine, nec respectu hypothecæ, nec respectu exactionis & prehensionis aut recognitionis. Quædam autem consuetudines expressim dicunt censum non posse dividi sine consensu & approbatione domini, ut Pictaviensis §. 84. Borbonniensis §. 409. Engolismensis §. 22. sed etiam si consuetudo non prohibeat, satis est quòd non permittat, per prædicta.

34. Sed quid dicemus de consuetudine de Lorris. *eodem tit.* §. 36. videtur enim illic nugatoria propter illa verba post medium *d.* §. *Si bon lui semble*? Respon-

tus non debet imputari, *l. quamvis* & ibi Bald. *de conditio. & demonst.* Bald. *l. pro hæreditariis, col.* 2. *C. de hæredi. actio.* Sufficiet igitur quòd dominus pro rata æstimationis jura integra percipiat, non autem recuperabit impensas tanquam factas à nimium delicato & nimium oneroso, *l. si servos de pign. act.* & multò minùs in feudo poterit retrò fructus lucrari ex prehensione præcedenti, tanquam virtus ejus non fuerit impedita per oblationem summæ non integræ, quia in summa oblata non est defectus nisi in uno nummo vel modico, & erat quæstio de re intricata & non liquida: quare modicus defectus non attenditur, & qui parum transgreditur non vituperatur, inquit Bald. & Imol. in *d. l. quamvis.* Si verò valor inventus notabiliter excedat oblationem, quæ nimium defectiva appareat, solvet offerens jura integra pro modo æstimationis, ejusque impensas tanquam culpabilis domino refundet, imo & in feudo prehenso refundet fructus interim domino acquisitos, non obstante oblatione notabiliter defectiva.

41. Plus dico quod dominus directus potest cogere præfatum emptorem vel venditorem ad offerendum certam summam sub præfato expensarum periculo, nisi malit debitor priùs impensis suis æstimare & liquidare quid offerat, quod infra certum moderatumque tempus à judice præfigendum facere tenebitur. Et invenio quòd ita in effectu disponit consuetudo Borboniensis §. 396. quod generaliter propter æquitatem & rationem quæ loco non clauditur, observandum est: nec est omittendum præfatam æstimationem faciendam vocatis his quorum interest eorumve consensu, per regulam *l. de unoquoque, de re jud. & rub. C. res inter alios acta, adde infra* §. 58. *num.* 51.

42. Hinc etiam declarantur consuetudo Carnotensis §. 51. & Blesensis §. 119. & similes, quæ volunt etiam de vera & pura permutatione fundorum censualium laudimia deberi ad unciam æstimationis rei quando à diversis dominis moventur. Tunc enim ea æstimatio fieri debet impensis dominorum directorum tantùm, non communibus: quia nullomodo sunt communes nec socii, seu disparari, nec singulorum. Si enim alter dominorum non petit laudimia, nullum sumptum faciet & ea censuarius lucrabitur, sed is qui de fundo à se movente petet laudimia, debebit sumptu suo facere ejus æstimationem. Sed nonne dominus directus offerre potest se contentum esse certa summa quam petit, nisi reus fundum minoris valere probare velit periculo ejus qui in culpa invenietur, ut suprà *eadem gloss. num.* 35. Vel cogere censuarium ad certam summam offerendum, vel exprimendum certum valorem periculo expensarum malè æstimantis vel impugnantis, ut nuper num. 18. diximus? Breviter respondeo, non, sed locum esse regulæ, quod actor prius exploratus & certus venire debet: non autem petere se à reo instrui *l. qui in alterius in fin. de reg. jur. l.* 1. *C. de eden.* Non obstat prior casus, *num.* 16. quia ibi reis qui favorabiliores sunt, hoc conceditur, non actori. Non obstat posterior casus, *numer.* 18. quia ibi reus fuerat in culpa plures fundos cumulando confusè, sed hîc non fuit in culpa; & sic locus dictæ regulæ.

EPITOME GLOSS. V. §. LXXVIII.

1. Q. 1. Etiamsi pretium sit in auro vel argento: tamen laudimia solvi possunt in moneta vulgari.

2. Q. 2. Remissio partis pretii non minuit laudimia, nisi fiat quia nimio venditum. Idem de augmento pretii ex intervallo.

3. Dominus probans plus solutum quàm conventum, habet fundatam intentionem in pluribus.

4. Q. 3. Sumptus etiam solvendi per emptorem non augent laudimia.

5. Q. 4. Licet onera sint pars contractus, tamen non statim sunt pars pretii.

6. Nisi notabilem æstimationem pecuniæ recipiant. 7.

8. Q. 5. De mente cum onere solvendi debita venditoris.

9. Si sunt certa & pura, debentur pro his laudimia.

10. Idem si incerta vel non liquida. 11. sed non ultra valorem rei.

12. Idem de concessione ad onus exonerandi ab omnibus oneribus & debitis nisi quatenus constat esse inter immobilia. 13.

14. Eligenda via utrique partium commodior & minùs onerosa. 15.

16. Quando incerta est quantitas laudimiorum, dominus fundatam habet intentionem usque ad unciam valoris rei pro qua debentur.

17. Æstimatio rei communibus impensis fiet.

18. Emens justo pretio & alia insuper onera suscipiens, nulla debet laudimia pro rata onerum.

19. Renunciatio evictionis non auget pretium.

20. Emens justo pretio & alia onera suscipiens, non censetur pluris emere, sed onera donare.

GLOSS. V. IN VERBO

Les ventes.

* Laudimia in qua moneta solvenda sint.

* Solutio.

QUID sint, latè dictum est suprà §. 76.

1. Quid si prædium vænüt mille ducentis aureis, an emptor solvere possit laudimia in * moneta communi ad valorem auri? Prima facie videtur quòd dominus non tenetur laudimia recipere in alia & viliori moneta quam sit pretium conventum, & quàm emptor venditori solvere possit: quoniam etiam qualitas monetæ conventæ est pars pretii, & sicut laudimia limitantur ad certam quotam pretii, suprà §. 76. ita & ad eamdem qualitatem censentur limitari. Et sicut attenditur quantitas conventa & non volenti soluta: ita & qualitas pretii conventi, non autem etiam gratiosè soluti vel remissi. Contrarium * puto, tum quia consuetudo suprà §. 76. ubi laudimia taxat, non respicit ad qualitatem monetæ, sed solùm ad quantitatem sub contemplatione & ratione librarum vulgarium, ergo debet inspici quot libras conficiat moneta conventa qualiscumque sit: & pro rata singularum librarum sufficiet viginti denarios Turonenses solvere: Tum dominus directus in hoc esset nimium onerosus, & sic non audiendus, *l. servos, in fin. de pig. actio. l. si bene.* (ubi etiam de fiscalibus juribus) *de usur.* Tum talis est communis observantia, quæ consuetudinem interpretatur. *l. si de interpretatione, de legibus.* Confirmo concludenti argumento ab oppositis: quia si prædium vænüt dolio vini, modio frumenti, avenæ & hordei, & tot mensuris nucum & olei, vel pro equo & bove, non tenetur dominus pro laudimiis recipere duodecimam vini, frumenti, avenæ, hordei, nucum & olei, vel equi & bovis: hoc enim esset sæpè inutile vel impossibile & semper ridiculum: potest ergo cogere emptorem ad sibi solvendum in pecunia duodecimam æstimationis rerum vice pretii datarum: ergo casu converso eamdem legem pati debet, ut quamvis pretium conventum sit moneta aurea vel argentea, tamen sufficiat emptori solvere æstimationem unciæ in vulgari moneta.

* Laudimia utrum ad rationẽ conventi pretii sint solvenda, an vero ad rationem tantum soluti.

2. Secundo quæro quid si emptor emit pro mille, sed * non solvit nisi sexcentum & liberatus fuit? Respondeo, nihilominus tenetur solvere laudimia ad rationem conventi, non autem soluti pretii: & hoc nisi constaret rem non valere circiter ultra sexcentum, & quod remissio residui pretii conventi facta est ex causa hac justa, & per modum reformationis contractus, quæ etiam ex intervallo re non secuta fieri potest, dummodo non simulatè, sed ex justa causa, licet in consequentiam redundet in præjudicium domini, quemadmodum è diverso, si eo quod res plus valebat reformatum fuerit pretium in augendo, nedum si per modum reformationis totius contractus, sed etiam si per modum simplicis supplementi, vel ex *l. 2. C. de rescind. vend.* vel etiam citra compulsionem dictæ legis quia non erat læsio ultra dimidiam secundum veram proportionem quam dedi *in tract. de commercio. & usur. quæst.* 14. sed si voluntariè bonam fidem agnoscendo suppleverit emptor justum pretium, debent solvi laudimia nedum de pretio convento, sed etiam de augmento vel supplemento, per notata suprà §. 33. *quæst.* 9. & contra de pretio bona fide diminuto tantùm, nisi hæc fiant donandi causa.

3. Sed quid si appareat pretium conventum sexcentum: sed dominus probat verè soluta mille, & non apparet de causa augmenti? Respondeo, in dubio puto fundatam esse intentionem domini ad ratam pretii verè soluti, & ex eo quod brevi subsecutum est videri præmeditatum & plus actum, licet minus scriptum, per notab. suprà §. 20. *gloss.* 8. *quæst.* 3. & quia nemo præsumitur jactare suum, *l. cum de indebito. ff. de probat.* Secus si essent fortiores præsumptiones pro donatione, puta quòd res non valeret ultra pretium conventum, & venditor erat plurimum meritus vel dilectus ab emptore, qui etiam allegaret se plus solvisse animo donandi, alioquin nisi allegaret, cùm præsumptio sumatur ex ejus facto, non suppleretur nec præsumeretur. *l. si adulterum cum incestis. §. idem Pollioni* & ibi Bart. *ff. de adult.* per Bart. & omnes in *l. cùm quid. ff. si cert. pet.*

4. Quæro tertio si plures sumptus facti sint pro expeditione venditionis, utrum saltem quatenus concernunt emptorem censeantur diminuere vel potius augere pretium ad effectum laudimiorum? Respondeo, non, ut in simili diximus suprà §. 33. *quæst.* 1. quia ad certam limitatam quotam pretii conventi referuntur, unde non est habenda ratio sumptuum. Amplio, ut si ex pacto debeat emptor subire omnes hos sumptus, non sint augenda laudimia, sicut si ex pacto subiri debeant à venditore, non sint minuenda, per notata suprà *eodem gloss. 2. in princ.*

* Onus rei impositum vel remissum in vendendo quẽadmodum considere- tur in laudimiis.

5. Quarto quæro, quid si quis emat pro certo pretio, & ad certum aliud * onus, vel è diverso si venditor certo onere in favorem emptoris gravatus sit? Breviter dico quòd si illa onera sint valde modica, vel affectionem concernant, & non pretii notabile augmentum vel decrementum, tanquam impertinentia non sunt in consideratione, quamvis enim non possit negari quin sint pars contractus cui insunt *l. jurisgentium §. adeo. ff. de pact. l. lect. ff. si cert. pet.* tamen satis est quòd non recipiant considerabilem æstimationem pecuniæ, & sic propriè non sint pars pretii, ut si alter in favorem alterius ratificaverit certum præcedentem contractum qui alias erat de se satis firmus, ita quòd non transfertur jus de novo, sed occasio litigandi rescinditur, vel si promiserit præferre in venditionibus reliqui patrimonii pro simili pretio, si libuerit vendere, vel favorem principis, amicitiam aut pacem cum certa persona ab altero fortè offensa, ei promereri aut aliquid aliud id genus.

6. Secus si sint onera commodum pecuniarium respicientia, vel quæ pecunia notabiliter æstimari possint & soleant, ut si alter alteri promittat constituere vel remittere servitutem prædii, vel in prædio vicino, aut ire Romam, aut negotium aliud gerere ex quo notabile salarium deberetur. Hæc enim cùm saltem per æstimationem recipere possint functionem cum pretio; si præstanda sunt ab emptore, vel si præstantur à venditore, partem rei faciunt ad quam pretium pro rata referatur. *l. fundi partem de contrah. empt. & vend.* & æstimanda sunt, hinc videlicet in præstandis ab emptore adaugenda: illinc videlicet in præstandis à venditore ad minuenda laudimia pro rata æstimationis onerum. Et idem dicendum est in feudis quantum ad quintum denarium pretii, & hoc demum casu rectè quadrat quod diximus suprà §. 33. *in princ. & in gloss. præced. in princip.* quòd hujusmodi pacta & onera sunt pars vel rei vel pretii respectivè.

* Distinctio.

7. Utque plenius breviter habeas, * distingue: Aut res venditur vel quoquo titulo transfertur ad præexistens aliquod onus, puta servitutis aut alterius juris tertio super eadem re competentis. Et tunc illud onus nullomodo est pars inclusa rei quæ transfertur, sive in quantum transfertur & in dispositionem deducitur, imo est potius pars exclusa, quæ à translatione & dispositione rei excipitur & reservatur, & sic de his oneribus in hac materia non est curandum. Fallit quando res venditur ad onus certi reditus ad rationem duodecim pro uno redimibilis, creditori vendentis vel permutantis debiti, vel etiam debiti per

alium

alium, quem vendens vel permutans tenetur exonerare, vel cui hoc donatum vult, quia tunc actum censetur quòd acquirens teneatur luere vel solvere ad liberationem venditoris, & sic recidit istud onus in speciem sequentem per not. infrà §. 59. At verò res transfertur ad onus ab alterutro alteri, vel in alterutrius commodum cuivis præstandum, & tunc verè est pars rei vel pretii, aut compensationis respectivè pro qualitate oneris ad augenda vel minuenda laudimia, & ex parte venditoris (si quidem ab illo præstandum sit) semper minuit laudimia. Tunc enim non debentur de toto pretio convento, quia pretium conventum hoc casu non est pretium solius rei feudalis vel censuariæ, sed etiam dicti oneris, & sic pro rata: ex parte autem emptoris ita demum auget si consistat in pecunia vel ex promiscuo usu recipiat cum ea functionem, prout de mobilibus dictum est *suprà eodem gloss.* 1. *num.* 8. *cum seq.* Secus si consistat in re vel jure immobili: quia tunc nec auget nec minuit, sed de residuo pretio dumtaxat debentur. Reliqua hujus effusissimæ laudimiorum materiæ explicata sunt suprà §. 33. *quæst.* 3. & in præcedentibus: non repeto.

Hypothesis. 8. Juxta prædicta quinto in specie quæro de * quæstione de qua cum hæc excuderentur consultus fui. Vir & uxor domum emerant, illa præmoritur relictis extraneis hæredibus, à quibus superstes partem eorum dictæ domus emit certo pretio, & ad onus exonerandi eos à debitis defunctæ, sive à dimidia parte debitorum præteritæ communionis inter superstitem & defunctam, an debeat laudimia? Varia fuere responsa: te ad me delata, respondi deberi, sed ita, ut in totum unciam communis valoris dictæ medietatis domus tempore contractus inspecto non excederent. Utque plene habeas quia latè patet, notandum quod si superstes per formam divisionis sine fraude hoc fecisset, etiam si tota domus sibi remansisset cum dicto onere, nihil prorsus laudimiorum jure deberet, per notab. *suprà eodem gloss.* 1. *quæst.* 15. sed quia non cum universitate, sed seorsim dictam medietatem indivisæ domus emit.

Solutio. 9. Aut constat * quod illa debita erant reditus non redimibiles, aut aliàs jura immobilia, ut dicam infrà §. 94. & tunc non debentur laudimia nisi pro rata pretii numerati, quasi re partim vendita, partim permutata. Aut constat quòd erant debita mobiliaria purè debita & solvenda, & de certa eorum summa, & tunc non solùm partem pretii faciunt: sed sunt essentialiter pretium certum in nummis, sicut pars numeranda, & nulla est quæstio, quia constat totum esse unum certum conventum pretium. Et ita decidit Joan. Fab. *instit. de empt. & vend.* §. *pretium in princ.* Nicol. Boërt. in *consuetud.* Bituricens. *tit. de retract.* §. 3. *circa medium.*

10. Aut verò non erat omnino certa debitorum quantitas quæ poterant esse plura vel minora, & latentia supervenire, quorum onus emptor suscipiebat, vel etiam si constabat de numero & quantitate debitorum tamen non omnia erant liquida purè solvenda, sed quædam in diem vel sub conditione, vel partim compensationi vel liquidationi obnoxia, quæ emptor faciliùs prece, gratia vel obsequio luere poterat & sperabat, ideoque eventum eorum in se suscipiebat: & tunc non videretur deberi laudimia nisi pro rata pretii conventi in pecunia numerata, per ea quæ tradit Joan. Fab. *instit. de emp. & vend.* §. *item pretium.* Quicum inclinat Dom. Andr. Tiraq. in *tract. de retract. proxim.* §. 1 *gloss* 14 *num.* 14. *cum seq.* Breviter contrarium dico, quia de generali consuetudine & usu non requiritur esse venditionem in stricta formula certi pretii in certis nummis: sed tam abest hoc requiri, ut etiam in donatione pro speciebus mobilium locum habeat consuetudo, ut diximus *suprà eodem gloss.* 1. *num.* 8. *cum seq.*

11. Et in hoc quidem themate non est dubium probabile, cum partes intenderint vendere & emere, & in forma venditionis totius dictæ partis contractum sit, quo casu etiam in dubio totus contractus venditio judicatur, ut dixi suprà §. 33. *quæst.* 19. *num.* 91. & 92. & onus venditori appositum, sive incertum, est pars pretii. *l. fundi partem.* & ibi Bald. Sali. *de contrah. empt.* *l. si sterilis.* §. *si tibi. de actio. empt.*

12. Probabilior autem esset dubitatio, si partes non fuissent usæ verbis venditionis, nec de ullo certo pretio convenissent: puta si dicti hæredes dedissent vel cessissent superstiti dictam medietatem domus ad onus quòd dictus superstes teneretur eos exonerare ab omnibus oneribus & debitis dictæ communionis, vel etiam successionis & hæreditatis defunctæ, in quo Joan. Fab. *in d.* §. *item pretium* disertè * decidit non esse locum laudimiis, quem Nicol. Boeri & Andr. Tiraq. in locis præfatis sequuntur. Quo non obstante contrarium puto, & dico quòd siquidem constet subesse quosdam reditus non redimibiles vel similia onera, & actum esse quòd superstes ab his quoque illos exoneraret: tunc idem est ac si res esset partim respectu dictorum immobilium permutata, partim respectu reliquorum, quæ mobilia sunt vendita. *Resolutio.*

13. Sed in dubio non præsumuntur subesse nec suscepta esse talia onera immobilia, sed de debitis & oneribus quæ vulgò inter mobilia deputantur intellectum censetur: & sic non pro parte contractus, sed pro toto, laudimiis & utrique retractui locus est, & etiam talis est communis observantia. Ita etiam exprimunt omnes nostræ consuetudines quoties de hujusmodi contractibus speciatim loquuntur, ut Cœnomanensis §. 369. Andensis §. 359. Arverniæ, *tit.* 16. §. 3. Ita etiam volunt decis. Tholos. 279. Alexand. *cons.* 64. *lib.* 5. Guido Papæ *cons.* 162. Steph. Bertr. *cons.* 221. *lib.* 1. *prius per Simonem Vincentium impressorum.*

14. Sed quomodo æstimabuntur laudimia in hac ultima quæstione, & etiam in præcedenti in casu, de quo dixi *num.* 10. Alii existimant prius liquidanda debita & onera: Alii æstimanda quantum vendi possent: neutrum placet, tam quòd pro modicis (ut in istis quæ non debent excedere unciam principalis) non debent fieri sumptus substantiam principalis concernentes. *l. Mediterranea. de annonis & tributis. lib.* 10. C. Tum eligenda * via est utrique partium commodior & minus onerosa, & per quam jus utriusque brevius & tutiùs conservatur *l.* 1. & ibi Paul. *l. si quis cautus.* Philip. Decius *consil.* 436. *col.* 1. *consil.* 500. *num.* 13. & per quam multæ quæstiones dirimuntur *l.* 1. §. *si hæres ad Trebell. l. cum Stichus. in irt., quatenus & commodius promissoribus stipulatoribusque est. ff. de solutio.* Faciunt no. *suprà* §. 52. *gloss.* 1. *num.* 183. sic aliàs in jure ad vitandam intricationem & difficultatem inveniendi exactas portiones, via æqualis & expeditior assumitur ut est pulcher textus in *l. si alterius de hæred. instituen.* *Via utriusque utilior eligenda.*

15. Dico ergo quòd in istis quæstionibus & generaliter in omnibus similibus ubicumque onera quæ pretium vel partem pretii faciunt aut facere censentur, non possunt promptè & commodè æstimari tempore contractus inspecto, recurrendum ad communem valorem rei, cujus ergo laudimia debentur, quæ ad valorem illum qui tempore contractus erat, metiri debent: hoc enim breviùs fit, & celeriùs certiúsque inveniri potest, & hoc faciendo nec dominus directus aliquid perdit, nec acquisitor ultra debitum gravatur, nec potest meliùs, æquiùs aut aptiùs decerni, nec cautionibus aut repetitionibus ullis opus erit si postea onera minoris aut pluris esse inveniantur.

16. Itaque censeo dominum directum in hoc fundatam habere intentionem, nec etiam posse plus petere, nec admittendum si vellet majorem dictorum onerum & debitorum molem probare: quia quatenus excedit unciam æstimationis rei (& idem de alia quota à consuetudine taxata) non solùm de lucro certat: sed etiam de iniquo lucro, ideò non est admittendus. Sed si acquisitor vellet suo sumptu & periculo

probare dicta onera vel debita esse minora valore rei, quasi minoris emerit, aut superfluum sibi donatum sit, audiendus est: quia non certat de lucro, & multò minus de iniquo, sed de damno vitando.

17. Porrò rei ipsius æstimatio communibus impensis domini directi & acquisitoris facienda est, nisi alter ad certam æstimationem assertam obtulerit, quam contendens defectivam non probavit. Is enim impensas inanis sui conatus merito perdit, sibique soli imputat, ut in simili dicam infrà, sed in proposita quæstione si dominus directus contentus fuerit laudimia petere ad rationem valoris rei (quia justam, probabilem & fundatam causam habet) acquisitor ipse suo periculo & impensis minus deberi probare debet, etiam lite inter se & dominum contestata super minore summa per acquisitorem probata, nisi dominus impedierit acquisitorem suo periculo & impensis aliter liquidare. Justius est enim ipsi acquisitori qui ita confusè contraxit difficultatem ex forma sui contractus orientem imputari.

*Via media.

18. Ex* his patet quod si ille partem dictæ domus emisset justo pretio, & nihilominus suscepisset onus solvendi debita, si qua essent, vel posteà apparerent, & ab eis dictos hæredes exonerandi, quod non debet laudimia ultra ratam pretii conventi, nec dominum admissibilem etiamsi sumptu & periculo suo probare velit subesse onera mobiliaria seu semel solvenda vel plura quàm sint expressa, quippe cum plus laturus non sit, quia cum superstes emerit justo pretio, censetur dictam clausulam apposuisse non animo pluris emendi, sed assecurandi dictos hæredes qui aliàs detrectabant vendere.

19. Simile quando emptor renunciat recursui evictionis, quia onus istud nullo modo auget pretium respectu laudimiorum sive in censu sive in feudo, nisi constaret minoris quàm res valet emptum, & certa subesse onera nunc solvenda vel luenda ab his qui petere possunt, quorum contemplatione renunciatur evictioni: quia tunc idem est si emptum esset ad onus dictorum debitorum pro complemento pretii, sed re alioquin justo pretio empta vel oblatis laudimiis usque ad ejus valorem, non est præterea dominus audiendus, etiamsi non solum suo sumptu & periculo de aliis liquidis & puris debitis probare velit, sed nec etiam si probare velit emptorem illa scienter suscepisse, forsan etiam reticuisse.

20. Quia quatenus onera per emptorem suscepta excedunt justum rei pretium conventum, si scienter cum dictis oneribus emat, non censetur pluris emere, ex quo emptio habet pretium suum taxatum, nec in fraudem domini onera adjicere, ex quo pretium conventum non est infrà communem rei valorem: sed respectu onerum præter id susceptorum * censetur donare. Textus in *l. si quis donationis de contrah. empt. & vendit.* Calderic. *cons. 2. sub tit. de empt. & vend.* Bald. *cons. 261. col. 1. lib. 1.* Philipp. Decius *l. imaginaria. de regul. jur.* Fabia. de monte S. Savini. in *tract. de empt. & vend. col. 121.* Conradus de Summenhar. *in septem part. de contra. quæst. 57. col. pen.* Pantal. de Crema. in *rep. l. si unquam col. 11. C. de revoc. don. & de leg. resp. 13. & lib. 3. de donation. & gratus revocand. resp. 13. & 15. in fine.*

*Non pluris emere sed donare.

EPITOME GLOSS. VI.

1. *Solidus investituræ ab omni singulari quoquo titulo successore debetur.*

2. *Et pro minima parte rei etiam ab hærede testamentario, sed non à legitimo.*

GLOSS. VI. IN VERBO

* *Douze deniers Parisis pour la saisine.*

*Hæc verba dispuncta sunt per novam consuetud.

NOTA quod quamvis in hoc textu bis fiat mentio de *saisina* sive de investitura: non tamen intelligendum quod ratione investituræ renovandæ ultra laudimia debeatur aliud quàm solidus unicus Parisiensis, qui quindecim denarios Turonenses valet, clausula enim ultima hujus textus *ibi, Avec douze, &c.* est additiva respectu laudimiorum: respectu vero saisinæ sive investituræ est expositiva & declarativa juris debiti & consueti pro renovatione investituræ & sic cum res censualis venditur, debentur laudimia prout suprà: & cum hoc debetur iste solidus pro investitura, & non aliud nisi ex speciali pacto & particulari jure privato. Hic autem *solidus* propriè dicitur dari pro saisina, hoc est pro investitura, quia debet solvi & præstari ab omnibus singularibus successoribus quibus investitura renovanda est, quod non est in laudimiis quæ non debentur nisi ab emptoribus pro rata pretii: sed hic *solidus* tam ab emptoribus, permutantibus, donatariis, legatariis, quàm aliis titulo quovis particulari succedentibus debetur.

2. Amplio nedum in emente vel quocumque titulo acquirente totam ipsam rem censualem, sed etiam in acquisitore cujuscumque partis rei censualis, ita ut etiamsi minimam rei portionem acquirat, integrum tamen solidum debeat, quia ut *in §. seq. num. 8.* pro renovatione investituræ præstatur, quæ etiam pro minima portione alienata, renovanda est. Vice versa non plus debetur quàm unicus solidus pro una investitura, etiam si res sit maximi & quanticumque valoris, adhuc iste solidus nullomodo debetur à legitimis hæredibus sive descendentes, sive ascendentes, sive collaterales sint: quia licet hi teneantur dominum si petat recognoscere, non tamen indigent aliqua renovatione investituræ seu saisina, sed satis saisiti censentur ipso jure per consuetudinem generalem, infrà §. 132. Secus de hærede testamentario qui pro legatario apud nos habetur, ut ibi dixi, nisi in locis ubi consuetudo hæredis institutionem concedit & in quem possessionem transfert, ut nova consuetudo seu potius statutum Biturigum & ita observatur Lugduni, *ce qui est reconnu & baillé à lots & demi lots:* intelligitur tertia, quarta, vel quinta, ut soliti pars pretii in venditione & dimidium respectu æstimationis in alia mutatione. Quidam exigunt etiam à filiis, quidam prætendunt etiam cum ususfructus legatur uxori & proprietas prælegatur filio, quod est abusivum.

LXXIX.

SI l'acheteur d'un heritage est contraint de déguerpir de l'heritage pour les debtes de son vendeur, & en ce faisant il se vend & adjuge par decret à la poursuite des creanciers, ledit acquereur succede au droit du seigneur, pour avoir & prendre à son profit les ventes dudit decret, telles qu'eût pris ledit seigneur. Ou est au choix dudit seigneur de les prendre, en rendant celles qu'il'a receuës de l'acquisition premiere.

LXXX.

SI l'heritage ne se peut partir entre coheritiers, & se licite par justice sans fraude, ne sont deuës aucunes ventes pour l'adjudication faite à l'un d'eux: Mais s'il est adjugé à un estranger, l'acquereur doit ventes.

LXXXI.

LEs ventes & amendes se poursuivent par action seulement.

EPITOME §. LXXXII. GLOSS. I.

1. *Summa* l. ult. C. de jur. emphyt.
2. *Quando in alienatione necessaria cessat periculum commissi.*
3. *Non est differentia inter venditionem & alios contractus* 4.
5. *Recusatio domini debitè expectati liberat novum acquisitorem à commisso, sed non à laudimiis.*
6. *Emphyteuta locans ad longum tempus, non cadit in commissum, nec debet laudimia.*
7. *Non valet argumentum de emphyteus. ad census vel feuda.*
8. *Olim non licebat ingredi sine investitura domini, quod deinceps moderatum fuit.*
9. *Censuarius non tenetur accipere investituram nisi ad novum commodum.* 14.
10. *Doctori de consuetudine attestanti non creditur.*
11. *Etiam hodie non licet vero emphyteutæ (nisi sit fisci) domino irrequisito alienare.*
12. *Fiscus in suis perpetuis emphyteutis non habet jus commissi, nec retentionis pro pretio: secus in aliis.* 14.
13. *Investitura non requiritur, ut quis damnum; sed tantùm ut consequatur lucrum.*
15. *Dominus requisitus investire tenetur.*
16. *Consuetudo onerosa loquens in feudo non extenditur ad censum vel ad aliud genus acquisitionis.* 17.
18. *Solus legitimus hæres habet investituram à consuetudine in censu.*
19. *Sed non in feudis respectu domini.*
20. *Consuetudines de commisso feudi possessione capta domino irrequisito, de reali possessione intelliguntur; secus in creditore fructuario vel colono.* 22 24. 28.
21. *Declaratur consuetudo Comitatus Burgundiæ* 22. 23.
25. *Dominus qui consensit contractui, non potest petere commissum.*
26. *Licentia petita etiam non obtenta, impedit commissum.*
27. *Restituitur ignorans consuetudinem localem.* 35.
29. *Curator vel procurator generalis remittit commissum.*
30. *Mater quæ non fecit inventarium nec satisdedit, nec renunciavit, non est tutrix ipso jure.*
31. *Domino feudi carente tutore qui requiri possit, cessat commissum.*
32. *Declaratur consuetudo Calvimontis.*
33. *Pluralis locutio ultra duo concludit.*
34. *Quando in legibus indefinita æquipollet universali.* 35.
36. *An res emphyteutica sine domini consensu in dotem dari possit.*
37. *Non, nisi filiæ.*
38. *Vel filio propter nuptias, vel extraneo hæredi instituto, vel aliàs successuro ab intestato.*
39. *Quid in feudo?*
40. *An de datione in dotem debeantur laudimia?*
41. *Res data in dotem æstimata, non statim vendita est, sed pendet.* 42.
43. *Quia interim uxor est & manet domina.*
44. *Nec est periculum commissi.*
45. *Consuetudo commissi non habet locum contra possessorem vel colonum existentem in possessione, & ementem.*

* Olim fuit. 36.

* §. LXXXII.

IL ne prend saisine qui ne veut.

Hic articulus ita per novam consuetudinem fuit reformatus.

NE prend saisine qui ne veut, mais si on prend saisine, sera payé douze deniers parisis pour la saisine.

PRIMA facie obscurus est hic textus, & ut verus sensus clare liqueat;

1. Præmittendum primò quod habetur in *l. ult. C. de jur. emphyt.* videlicet quod emphyteuta non potest domino irrequisito jus suum vendere: & adhuc si dominum adierit & denunciaverit quantum re vera & ab alio invenit, nisi dominus voluntatem suam declaraverit, tenetur ejus responsum expectare per duos menses, an scilicet is velit retinere pro pretio. Quòd si domino irrequisito, vel requisito, sed non expectato responso per duos menses alii vendiderit, vel etiamsi expectato responso etiam per duos menses, sed personæ vetitæ & minùs idoneæ rei emphyteuticæ tenendæ vendiderit, cadit ipso jure à jure emphyteutico, etiamsi ad traditionem realem nondum processerit, secundum quosdam, per generalitatem *d. l. ult. ver. his tamen. juncta clausula ult. text. Sed ut dixi supra* §. 20. *glos.* 5. *num.* 5. *cum seq.* verior & crebrior est sententia, in omnibus casibus *d. l. ultim.* non esse locum commisso, nisi traditione reali secuta, sed semper interim locum esse pœnitentiæ. Et ubicumque *d. l. ult.* liberè permittit vendere, intelligitur cum effectu, etiam tradere. Et ubicumque imponit pœnam commissi transferenti vel aliter versanti: intelligitur secuto effectu realis traditionis.

2. Quod adhuc à multis limitatur, non procedere in * necessaria alienatione, ut si per judicem detur in solutum creditoribus: quia nec requisito domino fieri posse, tenent Bald. *cap.* 1. *in princ. col.* 4. *de prohib. feu. alien. per* Fed. in *usib. feud.* Rom. Alex. in *l. si finita* §. *si de vectigalibus. de dam. infect.* Jas. in *d. l. ult. col.* 33. *num.* 113. *qu.* 5. Hier. Gratus *cons.* 133. *lib.* 1. *ubi addit quod sic observatur.* Sed cave, quia ratio illa necessitatis non est vera per se, ut dixi suprà §. 32. *num.* 13. *&* 14. Hoc ergo non tam facit necessitas, quàm publica authoritas, cujus prætextu nemo decipi debet. *l.* 1. *C. de his qui veniam ætat. impetr. Clem.* 1. *de rerum permut.* hanc ergo limitationem admitto in hoc casu particulari tribus concurrentibus: primò interveniente publica judicis authoritate: secundò quòd ritè & à competenti judice: tertiò in judicio contradictorio, secus ex voluntaria sententia, quæ potius pactum est. *l.* 2. *C. communia utriusque judicii.* Bal. in *addit.* ad Specul. *de executio. sentent.*

* Necessaria alienatio.

3. Et sic in effectu quantum ad pœnam commissi non est differentia inter venditionem & alios contractus. Aut enim traditio realis fit domino consentiente, & indistinctè cessat pœna. Aut fit sine consensu domini non requisiti nec debitè expectati, & tunc & non priùs locus est commisso in quovis contractu: malè ergo & incautè gloss. & Doctores ad differentiam venditionis dicunt, quòd emphyteuta potest etiam domino irrequisito donare vel permutare, aut alium contractum absolutæ alienationis facere. In quo facultas habendi pro pretio non potest adaptari, ut tenent gloss. Guid. de Suza. Salic. Jas. & communiter omnes in *d. l. ult.* Joan. de Platea. & alii in *l.* 1. *C. de fund. patrim. lib.* 12. Joan. Andr. Petr. Anchar. Cardin. Flor. Panor. in *cap. potuit de locat.* & latè Franc. Aret. *cons.* 41. *diligenter & natura. col.* 1. Guid. Pap. Decis. *Delph.* 46. Jas. in *l. si domus. in fin. de legat.* 1. *num.* 7. *&* 32. Sed quod facto contractu non potest sine consensu domini tradere nec possessionem transferre, quod si fecerit, nihil agit, sed res ipso jure cadit in commissum, Guid. Pap. in *d. Decis. & in consi.* 173. *honesta mulier. & præfati Doctores.* Sed quicquid dicant, veritas est quòd in effectu idem est in venditione, ut novè dixi.

4. Sive ergo emptor, sive donatarius, aut alius novus acquisitor, tenetur dominũ adire pro renovatione investituræ rei & possessionis mancipatione, titulo acquisitionis edito vel declarato, ut dixi suprà §. 73. *glos.* 2. *&* 3. & quinquagesimam partem pretii vel æstimationis ad hoc obtinendum solvere vel offerre, unà cum facultate retinendi pro pretio in casum venditionis: quod si dominus admittere recusaverit, & per duos menses expectatus supersederit, tunc liberum est novo acquisitori etiam dissentiente domino & sine periculo commissi rem ingredi, & possessionem ejus de manu ultimi emphyteutæ authoris sui vel eo patiente accipere.

5. Sed an hoc facto novus emphyteuta liberetur à laudimiis? Salic. in *d. l. ult. col. pen.* quem sequitur ibi Jas. *col.* 6. *nu.* 25. *& col.* 12. *nu.* 52. tenent quod sic, & quod dominus amittit laudimium pro hac vice, quamvis re integra, hoc est ante realem possessionem per novum emphyteutam permissu legis acceptam possit dominus moram purgare, & illum investiendo & in possessionem inducendo laudimium percipere. Pro quorum sententia induco, quia text. apertus, *d. l. ult. versi. & ne avaritia*, ubi apparet quòd laudimium de quo ibi, pro ipsa investitura & missione in possessionem vel subscriptione vel depositione domini ad hunc finem debetur, & præstatur: unde si dominus justa causâ noluerit hoc facere, nullum laudimium pro hac vice consequi debet, salvo omni jure suo in futurum. Quibus non obstantibus contrarium dico, quia per totam d. l. dominus propter moram vel recusationẽ suam non mulctatur in aliquo, nisi quod perdit spem lucrandi commissum, vel retinendi pro pretio in casum venditionis pro hac vice. Non obstat *d. versi. & ne avaritia.* quia dumtaxat limitat quãtitatem laudimiorum non obstantibus pactis de majori summa, quæ rescindit in hoc. Cæterum lex supplens cõsensum domini ad approbationem contractus & novi emphyteutæ, & exclusionem commissi, non tollit laudimia, quia nec expressus quidem domini cõsensus ea tolleret. Quandocumque ergo dominus antequam 30. vel 40. annis præscriptum sit; juxta not. suprà §. 12. *&* infrà §. 69. voluerit investire novum emphyteutam vel ejus successorem, poterit ea laudimia exigere. Quemadmodum novus iste acquisitor, non obstante dicta permissione legis qua usus fuit, ingressus possidens sine metu commissi, potest nihilominus cogere dominum ad investituram & instrumentum authenticum de ea re faciendum, laudimia offerendo, ergo non sunt sublata nec remissa.

6. Sed quid si emphyteuta non vendit nec permutat, sed * locat ad longum tempus & tradit domino irrequisito? Et videretur esse locum pœnæ *d. l. ult. C. de jure emphyt.* quia communis sententia est ex hujusmodi locatione transire utile dominium, reprobata gloss. in *l. pen.* §. *instituto. de lega.* 2. ut per Ang. Areti. *instit. de loca.* §. *adeo. col.* 1. & alios quos latè cumulat And. Tiraq. in *tract. de retract. proximit.* §. 1 *glos* 14. *nu.* 80. *cum seq.* & in individuo quod tunc sit locus pœnæ *d. l. ult.* tenet ibi Jas. *nu.* 112. *qu.* 4. *Facit quod ex Alex. sæpe, ut in cons.* 113. *nu.* 1. *lib.* 1. *cons.* 65. *nu.* 2. *lib.* 2. *consil.* 104. *consil.* 119. *lib.* 3. & Philip. Deci *consil.* 204. loquens in Archiepiscopo Lugdunensi, consueverunt in locatione ad longum tempus per emphyteutas facta, deberi laudimia. Breviter contrarium puto, quia prohibitio & pœna *d. l. ult.* non congruit locationi etiam ad longum tempus, nec debet extendi quicquid illi dicant: & non deberi laudimia post longam disputationem, tandem decidit Nicol. Boëri in *Decis. Burdegal.* 234. Ego

* De locatione ad longum tempus.

quoque in annot. ad Alex. *cons.* 119. *lib.* 3. & ad Philipp. Deci. *cons.* 204. eorum sententiam reprobavi: malè enim censuerunt locum esse commisso vel laudimiis: locans enim ad vitam vel etiam longius tempus, non transfert jus emphyteuticum, sed semper illud retinet: & tanquam talis canonem solvit: & sic non verificantur verba *d. l. ult.* Ita etiam sentit Joan. Faber in *d. §. adeo. col.* 1. *instit. de locato.* & hoc nisi aliter constaret de fraude & simulatione: & salvis his quæ dixi *supra* §. 78. *gloss.* 1. *num.* 181. *&* 183.

*Census & Emphyteusis differũt. 7. Secundò principaliter in genere præsupponendum censum * nostrum ab emphyteusi differre, nomine, substantia, & effectu, ita ut meritò & in dubio non valeat argumentum ab uno ad alterum, sicut nec de emphyteusi ad feudum, diximus *supra* §. 1. *glos.* 5 *num.* 71. *& in rub. hujus tit. num.* 22. *&* 40. Primò enim licitum est vendere, nedum donare, aut quovis titulo alienare domino irrequisito vel invito, stante tamen semper illibato jure domini: sed quia novus acquisitor titulum acquisitionis exhibere tenetur domino eumve agnoscere, ut suprà §. 73. *glos. ult.* poterat dubitari an posset ingredi possessionem rei domino non adito, & sine renovatione investituræ? Videbatur enim quòd non, & quòd contra faciens esset puniendus, tanquam furtivè, utpote clam domino ingrediens, eique subtrahens honorem debitum, prout sub quibusdam consuetudinibus mulctatur in *sexaginta solidos Parisienses domino solvendos, ut in consuetudine Sylvanectensi §. 240. 247. & 249. Claromontensi §. 114 quæ suo loco servandæ sunt. Et intelligo de loco in quo res censualis sita est, non autem de loco dominantis, nec domicilii emptoris, quantumcumque verba consuetudinis concipiantur in personam, per ea quæ scripsi suprà §. 12. *in fin. & supra in proœm. glos.* 2.

8. Verumtamen ut liquet ex libris antiquis manuscriptis, consuetudo illa generalis erat: sed in redactione consuetudinum multùm detractum est rigori antiquo, præsertim dominorum directorum, quo liberius esset rerum commercium, præsertim Parisiis. Unde consuetudo nostra volens indicare liberum esse cuicumque novo acquisitori sicut in feudis, ita & in censualibus prædiis, dominium utile, quod etiam proprietatem vocant, acquirere, & possessionem realem ingredi, & re frui domino directo irrequisito, sine ullius pœnæ aut mulctæ periculo, dicit neminem teneri saisinam sive investituram accipere: non tamen quin teneatur notificare infra octavum diem, ut suprà *eod* §. 77. non quin teneatur dominum agnoscere & ad instrumentum authenticum recognitionis: ut suprà §. 73. *glos. ult. nu.* 10. non denique quin teneatur solidum Parisiensem pro saisina seu renovatione investituræ solvere, ut in §. præcedenti: etiamsi non curet vel nolit investituram sibi concedi aut renovari. Non enim intendit consuetudo dicere aliquem posse refutare quod est ad sui commodum, juxta *l. invito. ff. de regulis jur. l. si quis in conscribendo. C. de pact.* Sed vult dicere, sicut in feudis nostris, ita & in censualibus, nullam esse pœnam investituræ à domino non petitæ & omissæ, licet apprehensa fuerit possessio. Idem vult consuet. Senonensis §. 223. *in veteri, &* §. 227. *in nova.* & generaliter idem dicendum est in toto hoc Regno, nisi quatenus speciali consuetudine loci aliter cavetur.

9. Amplio etiamsi consuetudo simpliciter dicat novum acquisitorem ultra laudimia teneri solvere certam summam pro saisina seu investitura: non enim ex eo sequitur quod investituram petere teneatur, imo nec oblatam accipere, quatenus ejus commodum & securitatem, & non domini præjudicium concernit: ut in propriis terminis decidit Alber. Brun. *inter cons. feud. cons.* 44. *col.* 2. Exceptis enim oneribus expressis, & feuda & censualia prædia sunt patrimonialia, & patrimoniorum jure censentur, ut sæpè dictum est. Tamen omittens investituram, ut non punietur: ita nec præmium consequetur, seu commoda quæ investituram sequuntur, puta celerem exclusionem retractus, infrà §. 173. Liberum est ergo singulariter & feudi & censualis prædii dominium, & veram possessionem transferre & acquirere & retinere directo domino irrequisito.

10. Et ita tandem irrepsit etiam in emphyteusi, ut testatur Albert. Brun. *in consil.* 43. *col.* 1. Quod non est ita crude intelligendum, ut loquitur: sed ut novè dixi in *rub. hujus tit. num.* 43. quoniam abutuntur vocabulis: vox emphyteusis, æquivoca est: unde non est locus pœnæ, nisi de hoc actum appareat: de quo ex solo verbo emphyteuseos, non continuo liquet propter naturam ejus ferè exoletam. Cæterum non esset credendum Alber. nec aliis Doctoribus de certa consuetudine, maximè contra jus commune attestantibus, nisi aliter sufficienter probetur, ut tradit Alex. in *l. post dotem, col.* 13. *ff. solut. matrim.* Jas. in *l. de quibus col. pen. nu.* 89. *ff. de leg.* Phil. Dec. *cons.* 402. *in fin.* ibi in annot. dixi, & plenè dicam in fine operis.

11. Verum est quod in emphyteutis fisci speciale est, ut fisco irrequisito liberè ad onus canonis alienare possint: ut est jure cautum, *l.* 1. *de fundis patrimo. lib.* 11. *C.* idem in prædiis tributariis, sive in censu fiscali. *l.* 2. *& ult. C. sine censu. vel reliq.* & ratio specialitatis est, quia novus acquisitor sine alia requisitione, ipso facto obligatus est fisco. *l. Imperatores, ff. de publica.* Hanc rationem reddunt Joan. Plateanus & alii in *d. l.* 1. *de fund. patri.* Jaso. & omnes in *l. ult. C. de jure emphyt.* Sic in hoc Regno feudalia & censualia prædia liberè regulariter alienari possunt dominis irrequisitis, & acquisitores ipso facto obligantur, ut etiam dictum est suprà §. 13. *gloss.* 1. *num.* 8. non tamen hæc ratio generalis est, nec ad alia ubi non cavetur, extendi debet: unde in vera emphyteusi servandum est jus commune, ex quo non reperitur correctum, quamvis in vim consuetudinis quæ ferè generalis in hoc regno, acquirens aut quivis possessor ipso facto pro tempore suo ad hæc realia & annua personaliter obligetur, ut infrà §. 70.

12. Sed an emphyteuta fisci possit non solùm donare: sed etiam ex causa venditionis tradere fisco irrequisito? Respondeo, quantum ad pœnam commissi certum est quod sic, quia sublata est in fisco per *d. l.* 1. *& l. fundis ibi, ut commissi metus esse non possit. Faciunt l. hi quibus & l. possess. eod. tit. de fund. patri. lib.* 11. *C.* Sed an etiam cum ea libertate ne fiscus possit habere pro pretio? Gloss. in *d. l.* 1. tenet quod sic. Idem Odofred. Ang. Joan. de Plat. & est communis sententia. Contrarium tenent ibi And. de Barulo & Luc. de Penna. Quid dicendum? Certè hæc ultima pars prima facie videtur verior & tutior: quia commissum quidem specialiter & nominatim sublatum est in emphyteutis fisci. *d. l. fundi. de fund. patr.* sed nullo jure specialiter cavetur jus retinendi pro pretio sublatum esse in fisco, ergo per *l. præcipimus. C. de appellat.* Tum magna est ratio differentiæ inter pœnam commissi odiosam: & jus prælationis quo res redit ad priorem statum pretio refuso, & in casu quò possessor velit rem commutare pretio dumtaxat, quod est favorabile, ut dixi suprà §. 78. *gloss.* 1. *num.* 71. Correctio ergo regulæ communis in commisso abrogando, non debet extendi ad abrogandum hoc jus prælationis. Et hanc partem tenendo quamvis emphyteuta fisci posset vendere & tradere irrequisito fisco: tamen fiscus semper recuperare posset pro pretio infra bimestre notificationis sibi factæ ab emptore *d. l. ult. C. de jure emphyteus.*

13. Resolvendo dico quòd aut emphyteusis in perpetuum à fisco est concessa: & tunc non solùm jus commissi, sed etiam jus prælationis, seu retinendi pro pretio, remissum censetur; aut est concessa ad tempus, vel fiscus successit in jus privati hæc jura habentis, & tunc jure privatorum & communi utetur, videlicet utroque jure salvo. Et moveor quia primo casu non est merus & simplex emphyteuta, sed etiam perpetuarius quem leges statuunt posse non solùm liberè do- * Distinctio.

nare *d. l. 1. de fund. patrim. lib. 11. C.* sed etiam vendere seu quocumque genere contractus transferre. *l. hi quibus. eod. titul.* & inconcusiè jura dominii possidere. *l. quicumque. l. fundi. l. hi quibus eod. tit.* quibus etiam, ut dominis soli, concedit libertates dare mancipiis fundi. *leg. possessore. eodem tit.* Tum quia non decet fiscum concessione in perpetuum facta, hoc jure prælationis non reservato uti, quia non esset libera venditio, sed semper avolarent qui hoc jus à fisco redimerent vel à principe impetrarent, ad venditores & emptores expilandos, nec esset liberum commercium etiam salva lege fisci alienando, contra quam sanxit *d. l. 1.* & aliæ leges suprà allegatæ, quæ ad perpetuam & inconcussam securitatem emphyteutarum fiscalium eorumque successorum latæ sunt. Quæ rationes cessant, quando fiscus non in perpetuum, sed ad tempus tantum dedit in emphyteusim, vel quando succedit in jus privati. Tunc enim locus erit veteri juri communi. Unde etiam *l. libertates. C. de mancipiis. & colo. lib. 11.* non modò de colonis (ut volunt glossæ & Doctores) loquitur, sed etiam in emphyteutis fisci, qui non perpetui, sed temporales sunt, ut dixi in novis intellectibus meis, unde quædam aspersi. in *§. præced. gloss. 2.* Et hanc etiam differentiam inter emphyteutas fisci perpetuos, ut sint domini, & temporales, ut non sint domini, not. *l. fundi. in fi. l. omnes fundi. in fin. C. de fund. patri. lib. 11. & quæ suprà in dicta gloss. 2.*

14. Nunc expediendo materiam nostræ consuetudinis, hic §. non abolet investituram & devestituram quæ adhuc vigent, maximè investitura quæ quotidie hîc practicatur. Sed tantum vult hæc consuetudo quod censuarius alienans quoquo titulo non teneatur priùs quàm tradat se devestire, ut in consuetudine Sylvanectensi & Claromontensi *suprà num. 3.* nec acquirens de novo tenetur investituram petere vel capere, quod intellige quantum ad damnum vitandum dumtaxat, id est quod propter hanc omissionem nec commissum nec mulctam aut aliam pœnam incurrit sub hac & simili consuetudine, & etiam, ut nihilominus acquirat ea quæ sunt juris communis, puta hypothecam cum sua prioritate, quod non dicitur de consuetudine Valesiana, §. 19. nec non veram possessionem & proprietatem: sed non intelligitur quòd omittens habeat lucra vel commoda quæ dantur investito, puta excludendi retractum proximitatis per annum & diem sequentem, ut infrà §. 173. vel excludendi retractum dominicalem ubi aliàs locum habet, ut in consuet. Valesiana §. 20. Non etiam intelligitur quin domino censuali teneatur solvere solidum Parisiensem pro saisina, etiamsi illam nolit capere, ut §. *præcedenti. gloss. 6. num. 1.*

15. Sed quæritur an dominus requisitus teneatur * investire? Videtur quod non, quia obligatio illa tollitur ex parte censuarii, ergo etiam ex parte domini directi per locum à correlativis, *l. 1. Cod. de expressis. lib. 11. & per l. ult. de acceptilat.* Contrarium dico, quia dummodo satisfaciat domino de juribus suis, tenetur omnino novum acquisitorem investire. Non obstat *d. l. ultim. de acceptil.* quia alium habet sensum, ut dixi in novis intellectibus, & in *l. 1. §. si quis ita. de verb. oblig. in lectura Tubingensi & Dolana.* Non obstat de correlativis, quia novus acquisitor tenetur dominum recognoscere, ut suprà §. 37. *gloss. 1.* ergo etiam dominus directus tenetur investire seu censuarium agnoscere: eoque recusante poterit interim censuarius facere se per superiorem investiri, ut dixi suprà §. 60. & 73. *gloss. 1.* & nihilominus cogere dominum censualem, ut in libro censuali hæc investitura describatur.

* Investire cogitur requisitus dominus.

16. Ulteriùs quæro, in locis ubi consuetudo imponit pœnam capienti possessionem rei censuariæ sine investitura domini, ut Sylvanectensi & Claromon. suprà *eod. num. 3.* utrum eadem pœna censeatur habere locum in feudo? Et videretur satis tacitè cautum, maximè in consuetudine quæ desaisinam & saisinam, hoc est devestituram & investituram pariter requirit tam in feudo quàm in censu, ut in Sylvanectensi, §. 135. & 237. Contrarium est dicendum ex quo pœna non est scripta nisi in fundo movente censualiter aut ad campi partem quæ est species census, *ut suprà eod. tit. in rub.* Unde non debet extendi ad feudum quod est diversæ speciei. Faciunt quæ dixi in §. *præced. gloss. 1. num. 139.* Quòd autem dictæ consuetudines non loquantur de hac pœna nisi in censualibus, clarum est de consuetudine Claromontensi, *d.* §. 114. & satis patet de consuetudine Sylvanectensi rectè inspiciendo text. *d.* §. 240. & 247.

17. Plus dico, quod consuetudo non loquitur nisi de tempore rei censuariæ, ut dicta consuetud. Sylvanectensis non debet extendi ad donatarium vel permutatorem aut quocumque alio titulo acquirentem, licet eadem videatur ratio, *l. at si quis §. & generaliter. ibi, pœnam tamen in eum statutam non esse. de relig. & sumpt. fu.* glo. & Doctores in *c. ult. de jure patro.* dicta autem consuetudo Claromon. loquitur de acquisitione in genere *d.* § 114. & sic generaliter intelligitur quocumque titulo quis acquisiverit: quod intelligendum est de quocumque titulo sive particulari, sive generali, sive inter vivos, sive ex testamento aut etiam universali, sive ab homine sive à lege, puta ex societate vel donatione omnium bonorum præsentium, aut aliàs.

18. Aliter tamen quam per successionem legitimam, quia in legitimo hærede, non habet locum dicta pœna, ut suprà § 78. *gloss. ult. num. 2.* Probatur primo, quia verba consuetudinis recipiunt interpretationem & modificationem secundum communem modum loquendi, *ut suprà in proœmio gloss. 1.* sed clarum est quod secundum communem modum loquendi, successio non venit appellatione acquisitionis, sicut nec cadit in acquæstum vel conquæstum: & alia est appellatio acquisitionis & alia successionis non solùm jure communi, *l. quæstus. cum l. seq. pro socio.* sed etiam inconcusso usu: nec hi termini solent confundi vel promiscuè accipi, sed differenter, imo velut termini oppositi: & sic consuetudo loquens de uno non debet extendi ad alterum. Secundo probatur per manifestam differentiæ rationem, quia ex consuetudine generali possessio defuncti continuatur in hæredem, quod non est in alio quovis titulo acquirente: nec hæres etiam collateralis dicitur de novo acquirere, sed acquisitionem defuncti intrare & continuare, ut diximus infrà § 132. non solum consuetudo ipso jure saisinat seu possessorem facit hæredem, quod de nova possessione intelligi posset: sed etiam veterem saisinam & possessionem defuncti in eum continuat.

19. Unde hæres etiam lateralis non indiget nova saisina vel investitura domini (exceptis feudis in quibus propter sacramentum fidelitatis omnis investitura saltem domino vigilante personalis est) per notata suprà §. 2. *glos. 4. qu. 7.* non tam ex eo quod satis ipso jure saisitur à consuetudine, quàm quod saisina, investitura & possessio defuncti in eum continuatur. Modo in proposito aut defunctus ultimus censuarius & acquisitor fuit investitus à domino, & eadem investitura continuatur in ejus hæredem: aut sine investitura domini ingressus incidit in pœnam secundum consuetudinem loci: & ejus hæres apprehendendo non incidit in novam pœnam, quia non censetur novam apprehensionem facere, sed factam à defuncto continuare, & sic non debet nisi unam mulctam, videlicet à defuncto incursam, quam debebit solvere, nisi defunctus solutione aut præscriptione aut remissione expressâ vel tacita, juxta *l. ultimam. &* ibi gloss. & Doctor. *Cod. de revoc. dona.* liberatus fuerit, & quæ latè scripsi suprà §. 43. *qu.* 28.

20. Cæterum quamvis in toto Regno nulla sit consuetudo quæ in censu pœnam commissi imponat novo acquisitori possessionem capienti sine consensu domini: tamen quædam sunt, licet paucæ, consuetudines hoc imponentes in feudis, & talia feuda vocantur ibi, *fiefs de danger*, id est periculo commissi obnoxia, ut

consuetudo Burgundiæ. *tit. des fiefs.* §. *ult.* & Comitatus Burgundiæ. *eod. tit.* §. 16. Et nota quod intelligitur de possessione reali, non autem de ficta sive per actum fictum tantùm, quicquid dixerit Chassaneus * in *consuetud. Burgundiæ.* §. *ult. glo.* 5. *verbo Reelle*, contra textum ejusdem consuetudinis. Faciunt quæ dixi suprà §. 20. *gl.* 5. *num.* 4. *in fi.* Ita etiam quòd constitutum, retentio usufructus, & similis clausula non operatur commissum, tenet Anton. Rubeus in *repet.* §. *morte. num.* 479. *in l. non solùm. de novi oper. nunciat.* quamvis communem errorem sequatur Nicol. Boër. *Decisio. Burdegal.* 112. *num.* 5. Item non habet locum in divisione, etiamsi tota res uni obvenerit secundum quod suprà §. 33. §. 78. *gloss.* 1. sæpe diximus non esse locum juribus dominicalibus in divisione.

*Humbert. Iamtet.

21. Tertiò à dicto commisso, * consuetudo Comitatus Burgundiæ excipit non solum quosvis hæredes intestati: sed etiam testamentarios, imo etiam legatarios, donatarios causa mortis, & ex quacumque specie ultimæ voluntatis. §. 6. & 7. Item habentes ex donatione contractus matrimonii à parentibus vel cognatis §. 8. qui non debet restringi ad propriam merè & liberalem donationem, quia idem si detur fundus ab eo qui non tenetur dotare vel donationem propter nuptias facere, vel si ab extraneo cognato, tamen detur æstimatum vice pecuniæ, quia satis est quod datur, id est transfertur in contractu matrimonii sive in descendentem, sive in collateralem, sive agnatum, sive cognatum. Quartò fallit in eo qui revertitur ad jus pristinum, puta ex facultate redimendi, ut in dicta consuetudine §. 12.

*Consuet. Comit. Burgund.

22. Quintò fallit in creditore hypothecario cui datur per antichresim, vel qui jure pignoris occupat. Loquitur enim consuetudo de novo vassallo titulo particulari de facto jure domini ingrediente, & proprio nomine ad sui commodum possidente cum effectu. Unde si creditor vel alius licitatione superior per decretum judicis obtinuerit, non debet illud de facto realiter exequi domino irrequisito, nec judicis authoritate protegeretur, nisi decretum latum esset cum domino, aut dominus vocaretur. Secus si quis tanquam fructuarius ingrediatur, vel tanquam colonus etiam ad longissimum tempus, vel tanquam emphyteuta aut superficiarius, vel etiamsi totum feudum in reditum à vassallo acceperit. *d. consuet.* §. 13. §. 15. Illi enim etiamsi ad longissimum tempus vel quandoque, ut perpetuarii ingrediantur: tamen non ingrediuntur, ut sint vassalli seu plenè domini utiles: sed ut pensionem annuam temporalis vel perpetuarii juris præstent concedenti, qui vassallus remanet & homagium subire debet, secus si etiam fidem dimitteret seu vassallagium transferret: & ita debent intelligi & restringi dd. §§. 13. & 15.

23. Sextò fallit in eo qui est in possessione, puta si usufructuario colono vel possidenti ad onus reditus detur proprietas vel eam emat, non enim tenetur exire & res suas omittere, quamvis statim factus sit dominus utilis & possessor. §. *interdum. instit. de rer. divis. l. qua ratione.* § *interdum. de acquir. rer. dominio*, sed potest in eodem statu manere & consueto modo administrare donec dominum feudalem adierit, satis est quod sine ejus consensu vel eo irrequisito non faciat actus proprietarii ad conservationem rei non necessarios, imò etiam merè extraneus qui non erat in possessione, potest ingredi vel mittere qui res præparent & necessaria faciant, nec dicitur ingredi & dominum feudalem contemnere, nisi qui de præsenti absolutè ingreditur. Et multò minùs nocet gestio tertii amici sine fraude.

24. Sed si emptor conduceret fundum ad plures annos, nihil, vel contemptibile quid solvendo, jam esset manifesta fraus, nec hoc studiosè accersito commento excusaretur à commisso, ut non esset vera conductio: Tum *per l. si quis ante. de acquir. vel amitt. poss. l. si quis conduxerit. ff. locat.* Tum quia dominus est, *l. qui rem. C. de locato. l. neque pignus. de reg. juris.* sed si emptor serio conducit & respondet de fructibus donec pretium solvat, ut in *l. sicut emptio. cum l. seq. locat.* quia nondum ingreditur tanquam verus dominus & vassallus, cum talem traditionem absolutam non habeat, sed ut conductor, cessat commissum. Facit Bart. *l. codicillis.* §. *instituto de leg.* 2.

25. Et septimò, si dominus feudi intervenerit in contractu, venditione vel cessione facta huic novo vassallo, sive tanquam fidejussor, aut aliàs approbans, vel si aliter & scienter approbaverit novum vassallum, quia tunc non est locus commisso, maximè si novus acquisitor fiducia approbationis domini ingressus fuerit: non enim licet mutare consilium in alterius detrimentum, maximè in pœnam & lucrum odiosum. *cap. mutare. de reg. jur. in* 6. Secus si dominus aliunde sciverit & dissimulaverit: quia ista requisitio non est minùs quàm notificatio & exhibitio literarum acquisitionis, quæ etiam aliunde scienti fieri debet, cùm sit pars honoris & reverentiæ debitæ, ut diximus suprà §. 33. *num.* 10. & 23.

26. Fallit octavo, ut non sit necesse obtinere consensum, sed sufficiat reverenter petere, quod intelligitur notificando acquisitionem & exhibendo literas, alioquin dominus petens prius exhibitionem, non constituitur in mora, sed acquisitor: & ultima mora nocet. *l. illud. de peric. & commodo rei vendita.* quantò magis & prior & ultima mora? postquam autem congruè requisivit à domino justam causam denegandi non habente, periculo commissi vacat, etiam in dicto Comitatu, ut satis ostendit ea consuetudo §. 6. ibi: *Ne seront tenus requerir au seigneur feodal, son consentement*, ergo obligatio est de requisitione, non autem de impetratione consensus, & ita debent reliquæ consuetudines ejusdem materiæ intelligi, & ita usitatur in locis ubi sunt hujusmodi feuda, ut in Ducatu Barrensi. Prædicta procedunt ipso jure.

27. Fallit nonò per viam restitutionis in integrum, si emptor sit exterus vel semper peregrè egit, & sine dicto onere emit. Idem in hæredem emptoris qui nondum possessionem realem acceperat. Hi enim possunt restitui in integrum, & quamvis alioquin hæc restitutio non habeat locum contra jura feudalia quia sunt onera rei; verum est quoad fructus, relevia & onera momentanea: secus respectu commissi quo feudum perpetuò absorbetur, præsertim cùm ista omissio non cadat in delictum, sed in simplicem negligentiam, nec sit de genere prohibitorum, per ea quæ scripsi supra §. 1. *gloss.* 7. *num.* 3. *cum seq.* §. 30. *qu.* 13.

28. Ex quibus apparet decisio arduæ causæ in qua consului. Dom. * Humbertus Iamtetus jurium Doctor Clarissimus, civis Bisuntinus regaliæ Bisuntinæ judex, quoddam feudum in dicto Comitatu acquisivit, & paulò post quia venditores (ut sæpè fit) fructus illius anni reservaverant, eosdem fructus emit, & infra mensem domicilium dominarum feudi adivit: invento illustri gubernatore dicti Comitatus avo materno & Curatore earum qui gratum habuit, sed pro investitura & fidelitate remisit ad filiam suam matrem & tutricem suarum neptium. Interea præfatus Doctor dictos fructus collegit & de eis disposuit, post quam collectionem infra decimum mensem contractus vocatus in jus à tutrice dictarum neptium ad declarationem commissi, Dolæ jura interpretans consultus à præfato Doctore, Respondi non esse locum commisso. Primo quod non fuit ingressus cum effectu tanquam emptor & dominus fundi, sed tanquam emptor fructuum, cumque unius anni tantum essent fructus, nulla potest esse suspicio fraudis, per prædicta. Bald. in *l. voluntatis. C. de fideicom-*

*Contra Chass.

miss. Alexand *consi.* 165. *lib.* 2. Cæpol. *cantela* 45. *posset etiam*.

29. Secundo quia etiam ante collectionem dictorum fructuum & aliam realem immissionem adivit domicilium dominarum fundi, consensum habuit avi & curatoris earum, qui sufficit etiamsi super investitura supersederit vel ad alium remiserit: quia per eamdem consuetudinem arti. 3. etiam pro homagio præstando quod majus est, etiam post manum domini injectam, sufficit vassallo fidelitatem offerre in loco dominanti, vel principali officiali: sed curator à judice constitutus major est uno generali, præsertim quod in isto tria concurrebant, quod avus, quod curator, quod rector provinciæ; curator autem furiosi, prodigi, pupilli vel pupillæ plenariam habet rerum administrationem. *l. inter bonorum. de administ. tut. & curat.* Atqui etiam simplex procurator generalis potest tollere commissum etiam incursum antequam dominus voluntatem suam declaraverit, ut dixi suprà §. 21. *num.* 10. & ultra ea quæ ibi allegavi, ita tenet Philipp. Cor. consi, 187. *tradit* & *col*. 3. *lib*. 1. *consi*. 181. *col*. 13. *versi. non obstat. lib*. 2.

30. Accedit quod mater tutrix nec inventarium fecerat nec satisdederat, & sic administrare non poterat. *l. si tutor. ibi, nec ea quæ ab eo gesta sunt ullam firmitatem, & ibi, ipso jure irrita sunt C. in quib. cau. restit. in integr. non est necessa. l. in dubium. C. de tuto. vel curato. qui non satisdedit.* Bar. in *l. legitimos. de legitima tutela*: nec etiam renunciaverat secundis nuptiis & Velleiano, ut prærequiritur. *Authent. matri. & avia. C. quando mulier tutelæ officio fungi possit*, ultra ea omnia quæ à legitimis tutoribus requiruntur. *Authent. ad hæc C. eo. tit.* & cum mater speciali beneficio Novellarum admittatur, debet priùs hæc omnia facere, ita quod omissio modicæ solemnitatis vitiat, ut decidit Bar. *l. si quis sub conditione col.* 4. *num.* 16. *versi quæro quod per Auth. requiritur quod mater, &c.* Idem voluit Speculator tit. *de anomalis tutoribus. col.* 13. *versic. ut autem*. Panor. in *c. ex parte M col.* 3. *num.* 5. & ibi Præposit. & Philip. Deci. *num* 4. *de appellat*. Angel. Perusi. *consi*. 3 5. *pro decisio. col.* 1. *num.* 2.

31. Cùm igitur de jure scripto (quod ibi in non expressis à consuetudine servatur) mater non fuerit tutrix, aut saltem non habuerit de jure aliquam potestatem vel administrationem, sufficit consensus habitus à curatore, etiamsi ad alium pro fidelitate remiserit, aut saltem propter pupillarem ætatem dominarum non erat qui adiri posset, & sic cessat commissum præsertim introductum in pœnam spernentis dominum feudi, quæ cessat quando ex parte domini propter sui absentiam vel pupillaritatem est impedimentum. Text. in *l. pecuniæ fœnebris. in fi. ibi, si tamen post mortem creditoris nemo fuit cui pecunia solveretur, inculpatam esse moram. de usur.* & in *l. cum quidam. §. si pupillo. eod. tit.* Alexand. *consi*. 92. *num*. 9. *lib*. 1. *consi*. 182. *col*. 1. ubi in annotatio. dixi *lib*. 2. Phil. Corneus. *l. non hoc. col. ult. C. unde legiti.* Phil. Deci. in *l. vinum num.* 10. & ibi Francisc. Purpura. *num*. 24. *si cert. pet.* multo plura allegavi in *consilio meo quo remitto*.

32. Quod autem in consuetudine * Calvimontis. §. 56. narratur de quibusdam feudis periculosis sitis in præpositura Valliscoloris in quibus non licet novo vassallo (exceptis descendentibus in linea directa quod enim ibi excipitur, de patre, etiam in avo & proavo intelligendum est) possessionem ingredi sine investitura aut permissione domini sub pœna commissi, illud non est jus consuetudinarium loci, sed jus particulare privatum quorumdam dominorum, ut in simili dixi suprà §. 76. quibus pacto aut titulo speciali hoc contigit, & per præfatam consuetudinem reservatum & limitatum fuit intra fines dictæ præpositurae: illa enim consuetudo non intendit alicubi fundare

* Declaratur cõsuet. Calvimon.

hanc odiosam servitutem, sed potius abolere in toto suo territorio, exceptis feudis sitis in dicta præpositura, & sic non sequitur quod omnia feuda sita in dicta præpositura subsint huic servituti, nisi aliunde probetur, quia præfata consuetudo non intendit hoc disponere nec affirmare: sed solum affirmat, & ex ea infertur quod in dicto loco sunt quædam feuda huic servituti subdita.

33. Illa enim verba, *ou il y a fiefs de danger*, cum sint locutionis pluralis * indefinitæ duorum numero contenta sunt. *l. ubi numerus. ff. de test. c. pluralis locutio. de regulis jur. in* 6. & in odiosis; ut hic, indefinita non æquipollet universali, ut not. Bar. in *l.* 2. *per illum text. ff. de lib. & post.* Gemi. in *c. quamvis.* 1. §. *ob hanc. in princ. de præbend. in* 6. Verum est quod istud ultimum intelligitur in indefinita ab homine prolata, quare non facio vim in hoc, sed dico quod etiamsi non essemus in odiosis, sed in materia favorabili vel indifferenti, puta si consuetudo diceret in toto præsidatu nulla esse laudimia nisi in tali locali propositura, adhuc verba illa indefinita clausulæ exceptivæ non æquipollerent universalibus: quia ex quo non sumuntur ex universo, satis est quod verificentur in uno si sint singularis numeri, vel in duobus si sint pluralis numeri, ut est text. in *l. si is qui ducenta. §. utrum. ff. de reb. dub.*

* De indefinita, & utrū æquipolleat universali.

34. Non obstat quod in legibus indefinita æquipollet universali, ut tradit Bar. quem omnes sequuntur in *l. omnes populi. in* 6. *qu. princ. col.* 16. *ff. de justi. & jure. in l. si pluribus. in princ. ff. de leg.* 2. *no. glo.* Gemi. & omnes in *cap. ut circa. de electione in* 6. Petrus Anchar. in *rubr. col.* 3. *de regulis jur. in* 6. & quod fortius dixit Bar. quem alii sequuntur in *l.* 1. *ff. de reg. jur.* quod sive in lege sive in statuto, sive sit materia odiosa, sive favorabilis, indefinita æquipollet universali: quia respondeo illud procedere demum in verbis dispositivis, & animo disponendi prolatis, secus in verbis enuntiativis, ut plenè diximus suprà *in proœm. gloss.* 1. Clarum est autem quod verba dicti §. 56. *in princ.* nihil aliud enuntiant quàm in sensu directo, in quantum autem tacitè disponere possunt, duo dumtaxat faciunt & disponunt. Primo derogant omni prætenso juri dictæ servitutis in tota præfectura. Secundo ab hujusmodi derogatione excipiunt certum locum, & sic nullibi fundant intentionem dominorum in hoc jure, sed illi nominatim derogant in toto suo territorio, excepta dicta præpositura in qua derogationem hujusmodi generalem suspendunt, & est effectus, quod si patroni velint prætendere & probare dictam servitutem etiam titulo particulari extra dictam præposituram, non sunt admissibiles, nisi fortè allegent de novo constitutam post publicationem dictæ consuetudinis, quoniam ex quo vocati in publicatione & conclusione dictæ consuetudinis non contradixerunt, censentur juri suo, si quod habebant, hoc respectu renuntiasse, eoque privari publico & communi consuetudinis decreto. Sed infra dictam præposituram erunt admissibiles, non tamen habebunt intentionem fundatam in dicta clausula exceptiva: sed satis est quod per antiquas investituras aut aliàs legitimè probando de jure prætenso non habeant consuetudinem eo loci repugnantem & derogantem, sicut de quocumque jure titulo particulari prætenso, cui jus publicum & consuetudo loci non repugnant: & ita debet intelligi quod scripsi suprà 1. *gloss.* 4. *num.* 37. *vers. & in quibusdam*, ut illud commissum non jure publico consuetudinis, sed speciali pacto & jure privato censeatur.

35. Rursus in eam rem & ad uberiorem doctrinam quæro, Civis Parisiensis vel Turonensis emit fundum situm in dicta præpositura, dicto oneri ex pacto investituræ obnoxium, sed non facta mentione dicti oneris & periculi, quod etiam ignorabat: & quia realem possessionem patrono inscio ingressus

sus est, recusat patronus oblationes emptoris & manu injecta feudum sibi commissum asserit: an aliqua via consuli possit huic emptori? Breviter respondeo quod potest & debet etiam major in integrum restitui ex * clausula generali propter probabilem ignorantiam, per not. Bar. & omnium Doctorum in simili in *l. ad diem. ff. de verb. oblig.* per gloss. ult. & omnes scribentes in *l. 2. de jure emphyt.* Steph. Bertran. in *consi.* 188. *lib.* 2. glo. & omnes feudistæ in *l. imperialem* §. *præterea si quis. de prohib. feud. alien.* per Feder. in *usib. feud.* & quæ plene diximus suprà §. 1. *gloss.* 7. *num.* 2. 3. & ad Phil. Deci. *consi.* 58. & istud est indubitatum quando læsio sive commissum non venit ex vi dispositiva consuetudinis: sed ex speciali pacto & dispositione hominis. Plus dico, quod etiamsi veniret ex dispositione consuetudinis quæ ita cavisset per verba dispositiva, adhuc daretur restitutio in integrum ex capite justæ ignorantiæ aut alterius justæ causæ, quia agitur de perpetua amissione rei: & sic consuetudo quantumcumque generalis & præcisa, non censeretur sustulisse beneficium restitutionis in integrum ex justa causa per not. suprà §. 1. *gloss.* 7. *num.* 6. Et maximè attento quod hoc casu non proveniret commissum immediatè ex sola dispositione legis vel publicæ consuetudinis, puta per lapsum temporis, sed mediante facto hominis: & sic non obstant not. suprà §. 32. *quæst. ult.* & ulteriùs attento quòd istud factum hominis, videlicet ingressus possessionis non est actus cadens in delictum vel aliam noxam, sed actus communiter permissus & licitus etiam in feudis noviter emptis in hoc regno. Faciunt not. §. 45. *quæst.* 13. Quare danda esset in integrum restitutio forensis justam causam ignorantiæ habentis localis & exorbitantis consuetudinis, per not. Innoc. in *rub. col.* 3. *versic. sed dic melius de consuet.* Joan. Fabri. in *l.* 1. *col.* 4. *ver. item dic. C. de summa Trin. & fide catholica.* Tex. *c.* 1. §. *ult. de investi. de re aliena facta in usibus feud.* tetigi in *tract. de usur. num.* 747. & ad Phil. Deci. *consi.* 19. dicam alibi plenius.

*Restitutio in integrũ ex clausula generali.

36. Hic pulchrum & utile est videre quid in famigerata illa quæstione huc remissa suprà §. 78. *gl.* 1. *qu.* 7. *in fi.* quando res emphyteutica datur in dotem æstimata, quam post Speculatorem *tit. de locat.* §. *nunc aliqua. versi.* 109. *cum seq.* tractant Doctores in *l ult. C. de jure emphyt.* & in *c. potuit. ex de loca* Decisi. Tholosa. 279. & ibi Stephan. Auffre. in *additio.* & *alii passim.* Ut autem explicemus ea quæ ab aliis partim implicita sunt, partim imperfecta scripta, hæc quæstio duplex est. Prima, an sine domini directi consensu in dotem dari possit? Secunda, an debeantur laudimia? Ad primam Speculat. ubi sup. gloss. & omnes Doctores in *d. l. ult.* ubi Jas. *num* 34. cum multis seq. canonist. *in d. c. potuit*, tenent quod sic, & est in se indubitatum per ea quæ suprà *eo* diximus *num.* 2. Amplio etiamsi res detur æstimata, quamvis Joan. Imol. in *d. l. potuit col.* 13. Jason. in *d. l. ult. col.* 30. *num.* 108. contrarium teneant & malè, quia non est verum quòd venditio in dubio facit æstimationem, ut dixi in §. *præced. gloss.* 1. *num.* 105. *cum seq.* Ex his videtur prima quæstio absoluta: sed non est ita, longè enim aliud est contrahere, aliud possessionem tradere. Primum non est prohibitum, ut novè diximus suprà *eod. num.* 10. secundum verò sub pœna commissi prohibitum est etiam in mera donatione, etiam in donatione in dotem vel aliàs quoquo titulo, *ut supra eo. num.* 2. Non ignoro quod post Salic. in *C. ult. C. de jure dot.* multi tenent statuta generaliter loquentia non habere locum in dotibus nisi de eis specialiter exprimatur, quos latè cumulat dom. And. Tiraq. *tract. de retract. proximit.* §. 1. *gloss.* 14. *num.* 91. *gloss. cum multis seq.* Sed illud dictum non est verum nisi in materia in qua dos reperitur privilegiata, per text. in *l. fraudem.* §. *ult.* ubi hoc not. Bald. de *testam. milit.* Philip. Deci. in *l.* 2. *C. unde lib.* in *l.* 1. *num.* 9. *de reg. jur. consi.* 5. ubi in annot. Tetigit idem Andr. Tiraq. in *d. glo.* 14. *num.* 96. ubi & *num.* 108. satis apertè sentit dotem non esse in his privilegiatam, ut etiam Masuer. *in sua praxi. ti. de empt. & vend.* §. 17. decidit laudimia deberi ex re data in dotem æstimata: & patet in simili suprà §. 3. & 35. Secus in materia ubi dos est privilegiata, ut in quæstione de qua loquitur Bal. *Novell. in tract. dotium part.* 6. *speciali* 48. quia in hoc dos est privilegiata per text. in *l. ult. C. de Velleia.* per quam illud speciale sustinetur, alias esset falsum.

37. Limito tamen dictam conclusionem. Primò si quis det emphyteusim in * dotem pro filia, quia non solùm licitum est dare & contrahere: sed etiam possessionem realem tradere domino irrequisito: & ita propriè loquitur Stephan. Bertran. *consi.* 380. *duo sunt* ubi in annot. tetigi lib. 2. priùs impressorum per Simonem Vincentium: ubi vulgaria tantum allegat, ego verò moveor quia aut dotans non habet alios liberos quàm hanc filiam, & censetur mera successionis anticipatio in ea re. Text. in *l. unica.* §. 1. *de impon. lucra. descript. lib.* 10. *ibi, in tam enim necessariis sibi, conjunctisque personis sub liberalitatis appellatione debitum naturale persolvitur, id est, anticipatur.* Tetigi suprà §. 17. & *plane tradam infra* §. 159. Aut verò habet etiam alios liberos, & tunc censetur partim anticipatio successionis, partim divisio sive anticipatio portionis cum onere conferendi veniendo ad successionem, & sic non est locus prohibitioni *d. l. ult. C. de jure emphyt.* quæ loquitur quando alienatur in exteros. Faciunt quæ latè scripsi suprà §. 20. *gloss.* 6. *num.* 5. permissam esse & divisionem & alienationem feudi vel emphyteusis inter consortes, & tetigi in annotat. ad Alex. *cons.* 19. *num.* 1. *lib.* 6.

* In dotem dari in emphyteusi.

38. Idem dico in * donatione propter nuptias facta filio, idem dico in cæteris successuris. Idem dico in extraneo qui dotat, vel donat ei quam hæredem instituit: quia sicut in successione testati vel intestati cessant permissio domini & metus commissi, ita in anticipatione harum successionum: & idem in divisione vel assignatione facta inter ipsos consortes socios & cohæredes, & hinc est quod quæcumque consuetudines Galliæ, quæ imponunt periculum commissi ingrediendo possessionem feudi sine consensu domini, non habent locum in eo qui successurus erat ab intestato, præsertim quando datur in dotem vel donationem propter nuptias.

* Donari propter nuptias potest emphyteusis.

39. Quod autem Doctores vulgò tradunt speciale in feudo, ut vassallus non possit in dotem dare filiæ suæ sine consensu domini, *c.* 1. §. *donare. qualiter olim feuda. c. nuper. extra. de donat. inter vir & uxor.* Jas. *d. l. ult. num.* 109. *C. de jure emphyt.* non procedit extra loca sua: quia sunt consuetudines locales, ut dixi suprà *tit.* 1. *in rub. num.* 48. & multo minus habet locum in Gallia ubi feuda sunt patrimonialia. & sic idem quod in aliis, ut dixi *suprà tit.* 1. *in rub. num.* 49.

40. Ad 2. quæstionem Speculator *d.* §. *nunc aliqua. ver.* 110. distinguit: Aut datur in dotem inæstimata, & tunc non debentur laudimia nec consensus domini requiritur: aut datur æstimata, & tunc debentur laudimia & consensus domini requiritur, quia vendita intelligitur. *l. plerumque* §. *fin autem. ff. de jur. dotium. l. quoties. C. eod. tit* Et omnes ferè ubique sequuntur, cum hac sublimitate, ut procedat si est æstimatio talis quæ venditionem faciat, aliàs idem quòd in primo membro, & latè Petrus Rat. in consuetud. Picto. §. 15. *gloss. ult.* Solus autem Jason. in *d. l. ult. quæst.* 9. *num.* 49. tenet indistinctè non deberi laudimia, sive res detur æstimata, sive non, & nititur hoc solo fundamento quod sit alienatio necessaria: quod fundamentum satis reprobavimus *supra* §. 22. *num.* 14. Quid dicendum? Doctores

valde aberrarunt ad pauca aspicientes & disparata permiscentes.

41. Speculator enim non loquitur in quavis datione in dotem: sed quando ipsamet mulier quæ suæ potestatis est, dat sponso suo pro dote sua: & satis bene loquitur, nisi quod nimis indistinctè, non advertendo ad praxim: quia quod vulgò dicunt rem in dotem datam, æstimatam etiam tali æstimatione quæ venditionem faciat, censeri venditam, non absolutè verum est, nec quoad omnia. *l. quoties. ff. de jure dotium.* sed tunc demum si contingat maritum vel ejus hæredem soluto matrimonio, malle dictam æstimationem, & non fundum restituere: secus si malit fundum ipsum restituere, prout potest & electionem habet. Text. in l. *plerumque in fi. ff. de jure dotium.* quia tunc nunquam censetur venditus fuisse: sed in dominio mulieris remansisse. *l. si constante. §. si maritus. in fi. ff. solut. matri. l. in rebus. C. de jure dotium.* latè dom. Joan. Igneus. in *l. §. si vir. aut uxor.* ad Syllania, de quo pleniùs dico infrà §. 168. non ergo debebuntur laudimia nisi in fine post solutum matrimonium consummata venditione per electionem pretii, quanquam aliter (præsertim in Feudis) velint pleræque consuetudines, non minus in hoc duræ quàm ineptæ, ut dixi suprà §. 23. Et hæc (salvo eo quod mox dicam) procederent in terminis juris scripti, vel locis quæ jure scripto reguntur, ubi conjuges non sunt communes in bonis, vel etiam in locis consuetudinariis, quando convenit non fore communionem, sed dotem restituendam.

42. Jam ergo liquet Doctores errasse in secundo membro dictæ distinctionis. Primo in hoc quod tunc putant statim deberi laudimia, quasi statim venditione facta, quod falsum est, quia pendet ab eventu electionis post solutum matrimonium faciendæ. Et interim nec venditio nec alienatio absolutè procedit. Secundo, in hoc casu quod tenent tunc requiri consensum domini, & sic quod res cadat in commissum si domino irrequisito mulier de facto tradat & maritus possessionem ingrediatur: quod falsum est, etiam in terminis rigidarum illarum consuetudinum quæ commissum ipso jure imponunt, possessione apprehensa sine consensu domini: de quibus suprà *eod. num.* 20.

43. Quod in terminis juris communis falsum sit, Patet, quia quum propter incertum illum eventum conditio pendeat, uxor censetur interim domina, *l. in rebus. C. de jure dot.* etiamsi maritus interim habeat potestatem alienandi, qualem etiam posset habere simplex procurator, & si vendat vel aliter alienet, tunc debebuntur laudimia, non bis ex datione in dotem, & ex hac venditione: sed semel tantùm, quia hæc tantum est & unica alienatio. Requiritur etiam tunc consensus domini sub pœna commissi, ut perstrinxi in principio hujus §. Cæterum traditio realis quam eo casu fecit uxor marito, non est alienatio, quum nondum subsistat, sed pendeat, ut probavi.

44. Et sic nec consensus quidem domini requiritur, nec ullum est periculum commissi: quia etiam uxor promiscuè utitur & possidere fruique censetur cum marito. Idem si præmortua uxore maritus, vel eo præmortuo hæredes mariti soli remaneant in possessione, nullū est pœna commissi, quia non censentur de novo ingredi: sed continuare possessionem semel legitimè inchoatam.

45. Ex quo infero quod etiamsi maritus superstes vel ejus hæredes eligant refundere æstimationem, & refundant, & retineant rem jure perpetui dominii domino irrequisito, non est locus commisso, quia dicta consuetudo loquitur & intelligitur de novo & extraneo possessore, non autem de eo qui tunc erat in possessione: quare idem dico in colono qui fundo empto remanet in eodem, tum quum ea consuetudo sit odiosa, favorabilis est ejus restrictio, ut in simili not. Angel. Peru. in *l. qui Romæ. §. duo fratres. de verb. oblig.* dum hæc scribo gravis quæstio agitatur in hoc Senatu de dote assignata super prædio fruendo donec sors reddatur, quam remitto infrà §. 108. ubi de dotibus tracto.

EPITOME §. LXXXIII. LXXXIV.

1. *Nisi res ipsa censualis vendatur, vel ejus vera pars, nulla laudimia debentur.*
2. *Vetus contentio super laudimiis redituum. aresto decisa.* 3.
4. *Quatuor controversi nostræ consuetudinis articuli nuper sublati sunt.*
5. *Duo genera redituum.*
6. *In reditibus vulgaribus nulla sunt prorsus jura dominicalia, nisi cum res venditur ad onus, quia sunt pars pretii.* 9. 51.
7. *Dominus directus indebita recipiens, tenetur, etiamsi non sit locupletior.*
8. *Scienter indebitum recipiens non præscribit.*
10. *Non debentur laudimia si res venditur ad onus simplicis hypothecæ reditus.*
11. *Etiamsi venditor cedit ei jura evictionis & recursus, qualia habet. Empta alea non augentur nec minuuntur laudimia vel gabellæ propter eventum.*
12. *Sed is qui emit ad onus præensi reditus, tenetur ad laudimia juris prætensi liquidandi.* 57.
13. *Nisi quando nihilominus emit justo pretio.*
14. *Emens ad onus ususfructus vel alterius oneris non mobiliaris, non debet laudimia dicti oneris nisi redimibile esset.* 21.
15. *Hic tex. & declaratio aresti retrotrahuntur.*
16. *Q. 1. Si censuarius dat fundum in perpetuum fundiarium reditum, non debentur laudimia nisi pro rata pecuniæ si quam recipiat, nec postea vendito fundo ad onus, debentur*

pro

pro rata reditus, sed dominus petet indemnitatem. 17. 18.

19. *Idem si censuarius constituit perpetuam servitutem vel legat reditum perpetuum.*

20. *Dominus non tenetur unam summam semel accipere, sed petet remotionem oneris, vel ut laudimia pro rata solvantur in casum venditionis reditus, vel fundi cui servitus data est.*

21. *Legatum annuum in dubio ad vitam est.*

22. *Q. 2. Redemptio reditus à concedente recenti quando videtur in fraudem laudimiorum?*

23. *Qualibet causa non excusat à dolo, ubi de damno alterius agitur.*

24. *Q. 3. Hic §. habet locum etiam in reditu fundiario si est redimibilis. Reditus ad rationem duodecimæ respectu tertii pro mobili habetur.*

25. *Qui non recipit pecuniam, potest promittere reditum cujusvis summæ.*

26. *Emptor debens laudimia, etiam pro rata sortis reditus purè debet.*

27. *Q. 4. De reditu pecunia constituto ad rationem unius in 30.*

28. *Quod ad rationem unius in viginti solvens, laudimia non debent excedere unciam totalis æstimationis rei.* 36. 37.

29. *Plus aut minus non differunt specie.*

30. *Reditus ad rationem quincuncis longè superatur à sorte, & magis immobilibus accedit.* 39.

31. *Multum differt à reditu duodecimæ qui mobilibus accidit & sorti æquipollet & necessario redimibilis est.* 32. 33. 34. 35.

38. *Ampliatio hujus §. & senatusconsulti.*

39. *Summa totius materiæ.*

40. *De constitutione, vel redemptione, vel cessione redituum vulgarium per se, nulla laudimia debentur, sive in quantum intrant partem pretii venditionis ipsius fundi censualis.*

41. *Declarantur & ad eamdem æquitatis normam reducuntur reliquæ consuetudines Regni, etiam in patria juris scripti.* 43. 44. 45.

Consuetudo de Lorris declaratur.

42. *Omnia verba statuti debent jungi & verificari, ut locum habeat.*

43. *Consuetudo Aurelianensis, & Melodunensis.*

44. *Naturalis justitia vim legis habet, nec loco clauditur.*

45. *Consuetudo Bituricensis, & Meldensis.*

46. *Consuetudo Pictaviensis, Andensis, Cœnomanensis, Engolismensis.*

47. *Aliud antichresis, aliud assignatio* de rente en assiette, *in qua dominium transfertur.*

Verbum assignare dominium importat.

48. *Reditus* en assiette *pecunia constitutus in perpetuum, est venditio perpetua & si habet facultatem redimendi, venditio est sub dicta facultate.*

49. *Creditor non potest præsentare ad beneficia etiam in simplici antichresi: sed bene* en rente en assiette.

50. *Si reditus duodecimæ detur pro fundo, venditio est: Sed si reditus vicesimæ vel minor detur, permutatio est, etiamsi sit redimibilis, nisi ipsi creditori detur.*

51. *Fundus non dicitur vendi ad onus, quatenus emptor habet recursum contra alium.* 52. 53. 54. 57.

55. *Non consideratur modicum damnum domini directi sicut nec augmentum.*

56. *Qualitas intelligitur secundum tempus verbi.*

58. *Q. 5. De reditu fundiario temporali.* 59.

60. *Q. 6. L. optimam. de contrab. & commit. stipula. habet locum contra causam habentes à contrahentibus, & ad commodum eorum quibus jus quæritur ex contractu, sed non aliorum.* 61.

62. *Prætendens reditum tenetur titulum & qualitatem declarare.*

63. *Nec præsumitur fundiarius, nisi ei qui aliàs fundiarius est ab antiquo debeatur.*

64. *Adbuc impositivus non ob id præ-*

sumitur pecunia constitutus & redimibilis.

65. *Privilegium urbis Parisiensis super redemptione redituum prodest domino censuali.*

66. *Justo pretio redemi debent. Declaratur constitutio Caroli 7.*

67. *Etiamsi res venditur ad onus reditus redimibilis incerto pretio, locus est laudimiis.*

68. *Ut locus sit edicto 1539. priùs constare oportet reditum pecunia constitutum esse.*

69. *Argumentum à communiter accidentibus non valet ad privandum quem jure suo.*

70. *Reditus pecunia constitutus non præsumitur ad rationem duodecimæ vel quindecimæ, nisi ubi favore publico cautum est.*

71. *Constitutio Caroli 7. excipiens reditus amortizatos intelligitur de præteritis non de futuris, nec amortizatio fieri potest in præjudicium privilegii urbis.*

72. *Amortizationes generales non operantur nisi contra concedentem, nec impediunt reditus redimi beneficio edictorum Regis. 73.*

74. *De redemptione reditus numquam debentur laudimia, nisi cadat in pretium acquisitionis feudi.*

75. *Si res datur ad reditum redimibilem ad rationem quindecimæ vel circa, vera venditio est, etiamsi acquisitor redimat, dato etiam eodem fundo nova venditio fundi est.*

76. *Secus si detur in reditum redimibilem ad rationem viginti in unum.*

77. *Et non est fraudibus indulgendum: ita libertas contrahendi non nimis arctanda.*

78. *Q. 7. De prædio subbastato ad onus doarii redimibilis.*

79. *Q. 8. Capiens ad reditum duodecimæ censetur emere, sive in censu, sive in feudo. 80. 84. 87. 89.*

81. *Sed non debetur subquintum pretii nisi ubi expressè liquet.*

82. *Permutatio cum reditu duodecimæ quando manet permutatio. 85. 88. 89. 92.*

83. *Quadruplex distinctio quando fundus datur pro hujusmodi reditu.*

86. *Probatio simulationis non tam exacta requiritur respectu tertii.*

89. *Permutatio cum hoc reditu in locis ubi pro mobili habetur venditio est. 90. 93.*

91. *Consuetudo loci ubi reditus debetur inspicitur.*

94. *Fraudis vitandæ causa fit extensio.*

*Olim fuit 58.

§. * LXXXIII.

Ainsi reformé par Arrest du 10. May 1557.

POUR rentes constituées à prix d'argent sur maisons ou autres heritages assis és Ville, Prevosté & Vicomté de Paris, ne sont deûs aucuns droits de lods & ventes ny autres profits seigneuriaux soit pour la constitution ou rachapt desdites rentes.

Les 59. 60. 61. articles obmis pour les causes dudit Arrest & contenus au commenmentaire.

Hic articulus reformatus est in sequentem modum per novam consuetudinem.

LXXXIII.

POUR heritages vendus ou adjugez par decret à la charge de rente racheptable, soit que ledit heritage soit fief ou roture, est deû au seigneur de fief le quint denier du prix: Et au censier le droit des ventes tant pour le prix contenu és contracts ou decret, que pour le sort principal desdites rentes: encores que lesdites rentes ne soient lors racheptées.

LXXXIV.

SI aucun achepte heritage à la charge qu'il sera adjugé par decret, ou bien si l'achepteur pour purger les hypotheques le fait decreter, & tel achepteur est adjudicataire, n'est deû qu'un seul droit de quint ou vente, tant pour le contract d'acquisition, que le decret: Est toutesfois au choix du seigneur de prendre lesdits quints ou ventes selon le prix dudit contract ou du decret.

1. SUBJECTUM laudimiorum est vera venditio ipsius rei censuariæ, ut diximus suprà §. 78. *gloss. 1. in princip. & gloss. 3. in princip.* Ex quo sequitur nulla laudimia deberi de constitutione vel redemptione etiam merè voluntaria & nummis facta quorumvis redituum super prædiis censualibus sivè specialiter & nominatim, sive generaliter vel etiam limitatim & quovis modo, ut per hunc pulchrum textum ad omnem dubitationem & disputationem tollendam Se-

natus judicio appositum, apertissimè & æquissimè declaratur. In venditione autem & assignatione reditus quantumvis etiam speciali vel limitata, quamvis adsit vera venditio, tamen deest res quæ est potissimum fundamentum, scilicet verus censualis qui non venditur, ut erat necesse priusquam locus ullus laudimis aperiri posset, ut patet per tot text. indubitatum hujus consuetudinis suprà §. 51. ibi *l'acquesteur & nouvel detenteur d'aucun heritage estant en sa censive*, & §. 52. ibi *en l'heritage à luy redevable d'aucun cens*, & §. 55. ibi *aucun heritage estant en la censive*, & ibi *Tel achepteur dudit heritage.* Atqui reditus qui super fundo censuali constituitur à censuario non est censualis, nec in censum movetur, nec nomine dicti reditus de novo creati, à debitore vel creditore ullus census debetur, & dominus directus non habet dominium directum dicti reditus & nullo modo est prædium movens in censum, & sic emptor hujusmodi reditus non emit rem censualem nec censum ulli debentem nec censualiter moventem, ergo impossibile est laudimia aut ulla alia jura dominicalia in vim dictæ antiquæ & indubitatæ consuetudinis deberi, quia omne eorum subjectum deficit.

2. Cùm autem ante 47. annos initio mensis Martii anno sesquimillesimodecimo hæ consuetudines in scriptis redigerentur, Prælati ecclesiastici tam Episcopus Parisiensis quàm Abbates, Priores, Monasteria & Collegia, tam sæcularia quàm monachalia, exempta & non exempta, magnas, imò majores & opulentiores ditiones in urbe & territorio Parisiensi possidentes, prætendebant jus & consuetudinem exigendi laudimia de omnibus non solùm venditionibus, sed etiam redemptionibus omnium quorumvis redituum etiam sub facultate redimendi, saltem nominatim constitutorum super aliquo fundo censuali, nec non jura investiturarum & alia dominicalia sicut in venditione ipsius rei censuariæ, imo duriùs & ampliùs quod de venditione ipsius rei sub pacto redimendi facta, de qua non debentur nova jura de redemptione infrà tempus conventum secuta. Et tamen ecclesiastici illi prætendebant etiam de redemptione in vim dictæ facultatis & juxta tempus illius facta, in omnibus etiam promiscuis reditibus causa redimendi temporarii usus æris alieni permissis. qua re quid durius ne dicam iniquius? Ut omittam quàm frequenter hujus regni consuetudinum redactiones, avaritiam quorum jam ecclesiasticorum, præsertim monasteriorum traducunt, qui præter professionem suam & canonicas sanctiones *in c. ex parte. in fi. de censib.* duras & quæstuosas consuetudines invehere nisi sunt. Videat cui vacuum erit quid & antiquiores & recentiores Italici Doctores de illis conquerantur, ut Alberi. *l. si quis in suo. C. de inof. post.* Maria. Soci. *cons.* 15. *col.* 5. *lib.* 1. Philip. Dec. *cons.* 329 *in fi cons.* 474. *num.* 10. Quare non fuit novum quod Parisiis laudimia illa redituum & constructos de illis quatuor articulos nobilitate cedente & tertio ordine repugnante imponere soli voluerint. Præpositus enim mercatorum, decuriones & cives Parisienses concorditer & justè contendebant horum promiscuorum redimibilium redituum nomine nulla laudimia deberi, neque de venditione, neque de redemptione, flagitantes ampliùs super ea re audiri: nec solùm cum toto tertio ordine bona pars nobilium præsertim qui cives Parisienses sunt, sed etiam togatus Advocatorum ordo illis adhærebat: tamen qui tum nomine Regio redactioni præerant partem articulorum controversiorum suspenderunt, videlicet articulum qui erat *num.* 59. ut non haberet vim consuetudinis: partem verò, videlicet articulum qui erat *num.* 58. per provisionem admiserunt, donec per supremæ Curiæ Senatum (quò partes remiserunt) aliter decerneretur.

3. Tandem Præpositus mercatorum & decuriones urbis intentionem suam præfatam in Senatum prosecuti sunt, & nuper à provisionali decreto præfatorum redactioni illi præsidentium appellaverunt & admissi sunt ecclesiasticis auditis, Senatusque decrevit primum illum controversorum articulorum qui erat *num.* 58. à nostris consuetudinibus eradendum & delendum, & quòd reliqui controversi articuli hac de re, nullam vim haberent juris vel consuetudinis, & quòd in locum dicti erronei articuli 58. adscriberetur in nostris consuetudinibus in vim legis seu veræ & homologatæ consuetudinis articulus ille justissimus & æquissimus: quem authoritate præfati Senatusconsulti 10. Maii anno salutis sesquimillesimo quinquagesimo septimo lati posui suprà in ipso textu nostræ consuetudinis Gallico, *num.* 58. reliquis tribus ex sententia ejusdem sanctissimi Senatusconsulti prætermissis, eo quòd nullam vim consuetudinis habere declarati sunt.

4. Quorum tamen ad amplissimi Senatus nostri justitiam & æquitatem perpetuo commendandam, utque gratiam illi cunctisque nobiscum æquitatem legum zelantibus semper habeatis, tenor sequitur, videlicet primus (qui erat 58.)

Quand aucune personne vend, ou constituë rente sur son heritage, l'achepteur d'icelle rente, doit les ventes au seigneur censier, ou foncier, dont est tenu & mouvant l'heritage, sur lequel ledit vendeur constituë ladite rente. Secundus (qui erat 59.) Item, *quand aucune rente constituée nommément sur un heritage tenu en censive, est racheptée, le racheptant est tenu payer aux seigneurs censiers ou fonciers dont est tenu & mouvant ledit heritage, les ventes dudit rachapt.* Tertius (qui erat 60.) Item, *quand on vend & constituë rente sur un heritage, lequel on oblige nommément & specialement à icelle rente, & generalement tous ses autres biens & heritages: au seigneur censier ou foncier dont est tenu & mouvant en censive ledit heritage nommement & specialement obligé à ladite rente, appartiennent tous les droits de ventes & saisines de ladite vente.* Quartus (qui erat 61.) Item, *quand aucun vend ou constituë rente generale sur tous ses biens & heritages, sans en specifier aucuns, & lesdits heritages generalement obligez sont vendus par decret ou autrement à prix d'argent, & sur le prix de l'achapt desdits heritages, la rente ainsi constituée generalement y est prise & racheptée: celuy qui rachepte ladite rente, est tenu payer au seigneur censier & foncier de l'heritage dont procedent les deniers dudit rachapt, les ventes d'iceluy rachapt.*

5. Amanuenses mei qui anno sesquimillesimo quadragesimo & sequenti in mundum ut typis excudenda redigerentur, quæ super his tunc elaboravi, testificari possent quàm acri studio nisus sum præfatos quatuor articulos vi rationum & argumentorum ad bonum & æquum reducere, duo genera redituum discernendi, ut in §. *præcedenti num.* 10. & ad primum rarissimum genus quo minùs officerent restringendo, ut etiam tetigi in libro meo commerciorum & usurarum Latinè edito anno 1545. *num.* 129. & rursus compendiosè Gallicè edito, Christianissimo Regi nostro dicato & in manus dato initio Regni sui *num.* 143. ubi remitto ad laboriosos & prolixos in §. 58. hujus consuetudinis & in tres tunc sequentes §§. commentarios

meos, qui nunc pro media ferè parte supervacui sunt beneficio brevis illius & sententiosissimi supremi nostri Senatus oraculi, quod utinam ante septemdecim annos editum fuisset: multis enim vel Herculeis laboribus defunctus fuissem, qui tamen non fuerunt inanes, sententia mea tam celebri Senatusconsulto tandem confirmata.

6. Apparet enim Senatusconsultum loqui de secundo illo genere redituum, ut primus omnium distinxi suprà §. *praecedenti num.* 10. & in aliis prius à me editis libris, quia de illo genere erat tota contentio, pro qua decidenda latum est hoc Arrestum, ut patet ex verbis & integro tenore illius. In dictis ergo reditibus causa redimendi usus æris alieni factis & semper redimibilibus, planè, absolutè & sine ulla exceptione procedit arrestum & æquissimus iste textus ut non solùm locus non sit laudimiis: sed nullis omnino aliis juribus dominicalibus, nec de constitutione, nec de redemptione: in reditibus autem heterogeneis videlicet primi generis, quamvis locus non sit laudimiis quocumque modo constituantur & constituti vendantur, utpote deficiente eorum subjecto suprà *eo. num.* 1. tamen locus esse potest indemnitati jurium dominicalium, ut mox ostendam postquam quæ ex sanctissimo illo Senatusconsulto supersunt breviter exposuerimus.

7. Primò enim statim post hunc textum justè & æquissimè constitutum reservat jus repetendi his qui priùs solverunt laudimia sub prætextu prætensæ consuetudinis in libro nostrarum consuetudinum scriptæ, sed controversæ & nec diffinitivè nec provisionaliter admissæ, videlicet in articulo qui erat 59. de redemptione horum redituum. Et etiam sub prætextu decreti provisionalis dictorum redactioni præsidentium, videlicet de constitutionibus horum redituum occasione dicti articuli qui erat 58. idque justissimè tanquam indebitè exactum. Quod autem suprà §. 33. *quæst.* 5. *num.* 32. scripsi dominum directum non teneri restituere jura recepta ex causa nulla vel quæ resolvitur, nisi inquantum est locupletior. *l. si non sortem §. libertas. l. 1 in summa. §. in frumento de condict. indeb.* intelligendum est secundum thema quod ibi proposui, & quando jura solvuntur ex causa habili, ut debeantur, & adhuc quando nullitas vel resolutio non fuit nota domino directo qui bona fide recepit, etiam dicta jura loquuntur: secus quando sciebat causam ad hæc jura producenda habilem, esse nullam vel brevi resolvendam, ut in casu in quo consului & per ejusdem Senatus arestum tandem obtinui suprà §. 33. *num.* 10. quia tunc tenetur etiamsi non sit locupletior, ut etiam dixi in *tract. usura. quæst.* 17. *num.* 198. qui scienter recipiendo ex causa resolubili ad hoc se obligat & non tam quasi contrahit, ut in §. *item is qui. Inst. de obligat. quæ ex quasi contractu nascuntur*, quàm verè licet tacitè contrahit propter scientiam, ut dixi suprà §. 78. *gloss.* 1. *num.* 23. igitur multò fortiùs recipiens ex causa inhabili ad obligationem, & sic sciens vel scire debens esse indebitum, ut omnino sciebant si qui receperunt ex causa redemptionis, sed etiam ex causa constitutionis scire debebant articulum illum 58. fuisse controversum & ad supremum hunc Senatum remissum, nec interim nisi provisionaliter & parum consultè contra alios indubitatos articulos suprà *eod. num.* 2. admissum. Quamquam autem solventes non minorem scientiæ causam habeant: tamen non præsumuntur sponte solvisse nec donasse dum metuunt inquietari. Faciunt notata in *l.* 2. *C. de his quæ vi metusve cau. fiunt & suprà* §. 76. Quod si creditores possunt repetere à dominis quibus temerè solverunt: multo magis debitores, si creditoribus (etiam qui ea solverunt) refuderint, possunt ab eisdem non solum à dominis directis, repetere, per ea quæ dixi in *tract. usur. quæst.* 6.

8. Dico tamen quod isti qui ex capite constitutionis reditus ante triginta annos receperunt, exceptione præscriptionis subductis omnibus legitimis interruptionibus de quibus infrà *tit.* 4. sese tueri possunt, quia propter colorem dicti provisionalis decreti non videntur in mala fide. Sed his si qui sunt (puto enim nullos esse) qui ex capite redemptionis receperint, propter malam fidem non incepit præscriptio currere, saltem quamdiu vixerunt, sed bene hæredibus illorum, ut dixi infrà §. 68.

9. Secundo, providentia Senatus in mente sua retentum & juris esse juxta. *l omnium. C. de test.* declaravit, quod quoties res ipsa vendetur ad onus hujusmodi vulgarium redituum sive voluntariè extra jus, sive publica licitatione & decreto judicis, debebuntur laudimia, non solum de pecunia per emptorem numerata, sed etiam de sorte principali hujusmodi redituum qui partem pretii faciunt & omnino pro mobili in pecuniam recidenti hoc respectu habentur, ut dixi in §. *praecedenti num.* 26. & sic amplissimus ordo juris exploratissimi esse declaravit: quod ex his commentariis desumptum scripsi in dicto compendio Gallico de contract. reditu & usura. *qu.* 8. *num.* 143. *versi. & aussi quand.* Et quod ante viginti annos eodem sensu edidi suprà §. 20. *gl.* 5. *qu.* 10. & § 33. *qu.* 18. *in princ.* Et intellige venditum ad onus cum effectu, scilicet quando id agitur, ut emptor teneatur id oneris ferre donec redimat ad commodum venditoris vel alterius cui venditor consultum voluit, etiamsi non dicatur quod emptor teneatur redimere & exonerare obligatione, sed tantum solvere.

10. Secus si emit ad onus simplicis hypothecæ, sine mentione facta de hypotheca, sed hoc acto quod venditor teneretur totum reditum solvere, & indemnem reddere emptorem: quia tunc nulla laudimia debet emptor de æstimatione reditus quem non suscipit in effectu, sed de pretio convento dumtaxat, etiamsi metu inquietationis dictæ hypothecæ res viliùs æstimata & vendita fuerit: quia ex quo emptor hoc oneris ex compacto non subit, non est pars pretii, nec est in consideratione quod multis casibus aut suspicionibus res viliùs vendetur, nec domini directi conqueri possunt, sicut è diverso lucrum capiunt quoties quavis occasione vel affectu contingit rem plus justo vænire.

11. Idem si venditor non permittit indemnem reddere emptorem, sed ei cedit jura & remedia evictionis vel recursus qualia habet, ut sæpe usuvenit dum is qui sine onere emit, postea cognita hypotheca alii revendit hoc expresso: quia etiamsi minoris vendat dominus ex hac revenditione, nova quidem capiet laudimia, sed pro rata pretioli conventi tantùm, non autem pro rata reditus quem non tenetur emptor subire in vim contractus, sed in vim possessionis & hypothecæ tantùm, ut infrà §. 70. Est enim similis ei qui aleam emit, quia pretium non augetur nec minuitur quantumvis alea sit lucrosa vel damnosa. *l. si jactum retis. de actione empt. l. periculi pretium de nautico fœnore*, quam vero suo sensui restitui in *tracta. commercio. & usura. qu.* 3. Quod si pretium non augetur nec minuitur, ergo nec gabella nec laudimium quod ad ratam pretii metitur, suprà §. 76. Sive igitur recursus evictionis huic emptori cessus, sit efficax sive non, non addit nec diminuit domino directo.

12. Secus quando quis vendit ad onus prætensi reditus qui prætenditur deberi per ipsum venditorem, fortè tanquam hæredem constituentis vel tanquam possessorem aliorum prædiorum hypothecatorum prætenso reditui à quo se vel alia bona sua vult exonerari per emptorem. Iste casus non est similis priori in quo venditor (qui non tenetur nisi quia & quandiu possidet, ut infrà §. 70.) non vult se nec reliqua bona sua per emptorem exonerari, sed tantum non

vult obligari ad evictionem hujus rei: hic autem etiam vult se vel sua exonerari, & sic onus illud prætensum est pars pretii, sed incerta, & sic dicendum sicut de eo qui emit pretio partim certo, partim incerto: quia pro rata certi laudimia sunt liquida: pro rata verò incerti liquidanda sive per relationem ad aliud vel alias.

13. Et in hoc dico quando res nihilominus vænirit circiter justo pretio, dominus directus non est admissibilis ad inquirendum de illo onere prætenso non liquido, videtur enim neglectum nec pretii loco appositum, sed ad litem vel dubitationem futuram vitandam, ex quo nihilominus ad justum circiter pretium ventum est. Faciunt not. §. 78. *gloss.* 1. *num.* 125. & 140. Aut verò propter illud prætensum onus mobiliare, ut terminis vulgaris praxis utar, res notabiliter vænit minus justo pretio: & tunc debent laudimia suppleri pro rata reliquiæ justæ æstimationis rei, & onus illud videtur tanti æstimatum quanti notabiliter res eo respectu depretiata minusque vendita est: nec potest in his melius, brevius aut æquius decerni.

14. Seriosè autem dixi onus mobiliare (ut illud de quo loquimur) ne quis statim idem opinetur quando propter aliud onus non mobiliare res notabiliter minus venditur: non enim debent tunc laudimia suppleri, nec pro rata æstimationis oneris, nec pro rata residuæ æstimationis rei, ut cum quis vendit ad onus ususfructus, sive pro se ad vitam suam vel ad vitam alterius nunc retenti & constituti: sive priùs constituti & ad alium pertinentis, non enim debentur laudimia, nisi de solo pretio convento, non autem de æstimatione dicti ususfructus: quia est jus immobile retentum. Et hoc nisi appareret de fraude & colore quæsito, ut dixi suprà §. 78. *gloss.* 3. *in fin.* vel nisi constaret usumfructum illum redimibilem esse pretio taxato vel taxando, quia tunc videtur quid mobile per notata suprà §. 33. *qu.* 18.

15. Adde quod hoc senatusconsultum trahitur retrò, non enim novam consuetudinem fecit, sed veterem quæ vera & legitima erat, (notha & spuria rejecta,) causa cognita declaravit & homologavit. Liquet enim præcedentes articulos 73. 74. 78. fuisse, veram & legitimam consuetudinem, & ab omnibus ordinibus concorditer pro talibus agnitos & comprobatos. Sed illi (*ut suprà num.* 1.) necessario concludunt nulla esse laudimia, nisi cùm res ipsa censualis venditur: quatuor verò illi articuli *supra num.* 4. controversi fuerunt, imò à majori etiam & saniori parte improbati. Et prætereaquam quod apertam duritiem & iniquitatem habent, nunquam prælati illi ecclesiastici talem esse consuetudinem probare potuerunt, prout etiam nunquam in judicio (quod sciam) usi sunt, etiamsi ultra triginta annos assiduus fuerim in foro, omnia forensia diligenter exquirens: imò ecclesiastici omnes ea modestia fuerunt ut nunquam exigere conati sint, nec ea de re molestiam ullam unquam cuiquam fecerint. Et ita generaliter in aliis provinciis hujus regni observandum. Memini etiam ita Ambiani è sententia mea judicatum anno sesquimillesimo quadragesimo nono paulo post Pascha. Nunc textualibus expeditis, ad reliquum materiæ accedo necessaria tantùm & utilia è veteribus meis commentariis seligens.

* Thema. 16. Quæro * primò: Titius prædium suum censuale concessit Caio, pro se & suis in perpetuum, & ad onus census debiti domino, & ad onus decem librarum perpetui & fundiarii reditus à Titio suisque annuatim solvendi, certum est nulla laudimia inde deberi, quamvis in feudo deberetur integrum relevium, ut diximus suprà §. 51. *qu.* 11. *num.* 51. Item certum est quod si etiam mediante pecunia concessio facta sit, quod ut in feudo deberetur quintum pretii de pecunia, & relevium de residuo æstimationis feudi ita in censu pro rata pecuniæ dumtaxat laudimia debentur & præterea nihil, nisi solidus Parisiensis pro investitura. Sed quæstio est quando postea Caius vel ejus hæres vendet fundum ad onus census & dicti reditus, an de æstimatione dicti reditus debeantur laudimia? Hanc quæstionem quæ plura habet capita, olim fusissimè disputavi. Nunc breviter resolvendo, dico nulla vi ipsa deberi laudimia pro rata reditus nec aliter, sed pro rata pecuniæ ab emptore fundi numeratæ dumtaxat, sed dominus via actionis petere potest indemnem se servari, quæ singula probo: Aut enim dices laudimia pro rata reditus deberi ab isto venditore, & est impossibile duplexque absurditas, quia non vendit reditum, nec ullum jus ad eum, & dato quod venderet, laudimia non deberentur à venditore, suprà §. 78.

17. Aut dices deberi ab emptore, & adhuc impossibile est triplici ratione. Prima quia non emit reditum: secunda, quia non emit rem integram, sed tantò diminutam, & sic non potest debere laudimia nisi quatenus emit, ut emptor partis pro parte tantùm; tertia, quia non potest ea debere nisi pro rata pretii quod debet venditori suo & quatenus debet, ut diximus suprà §. 78. *gloss.* 1. *quæst.* 3. *num* 41. & 42. Porrò dici nequit quod debeat pro æstimatione dicti reditus per illud Senatusconsultum: quia quamvis debeat illum reditum deinceps subire vel solvere, & ab eo venditorem exonerare: tamen non est reditus pretio constitutus, nullamque sortem habet pecuniariam, & sic prorsus deficiunt verba senatusconsulti, & consequenter ejus dispositio quæ aptari nequit. Aut dices deberi à creditore, & adhuc impossibilius: quia primò non est censuarius, nihil tenet in censum, secundo nihil facit neque emit, neque vendit. Quod si non debet ea de prima concessione in reditum, ergo multò minùs de his quæ postea fiunt à recipiente vel ejus successoribus. *l. debitorum. cum l. seq. C. de pact.* Nec obstat quod concedendo in censum censetur retinuisse hanc partem rei, tum quia hic reditus quamvis omnino jure immobilium censeatur, ut dictum est suprà §. 94. *nu.* 8. tamen non est pars rei nisi fictè: tum nullo modo tenetur in censum: tum etiamsi vera esset venditio fundi, & in censum teneretur, adhuc sequeretur oppositum, videlicet nulla laudimia deberi de venditione fundi ad onus reditus, sed de venditione juris ipsius reditus, quando contingeret vendi, quod dici nequit cum non sit res censualis.

18. Nulla ergo est à sufficienti omnium partium enumeratione obligatio nec actio laudimiorum hoc respectu, & tamen tale onus cùm sit perpetuum & notabiliter minuens jura dominica, quamvis ipso jure imponi possit, quia non habemus hic consuetudinem prohibitivam ut sunt, Arverniæ, Nivernis & in quibusdam locis, ut dixi suprà §. 74. *glo.* 2. *in fi.* tamen domino conquerente stare non debet ejus præjudicium. Si enim censuarius non potest servitutem gravem in præjudicium domini directi imponere, nec formam rei quæ tempore primæ investituræ & concessionis in censum erat, in deterius notabili damno domini mutare, ut diximus suprà §. 52. *num.* 2. *cum seq.* igitur multò minùs potest reditum perpetuum non redimibilem, vel etiam cujus redemptio non speratur imponere, nisi indemnitati domini directo consulendo.

19. Quoties ergo fundus venditur ad onus reditus perpetui, vel etiam ad onus alterius servitutis perpetuæ notabiliter valorem rei & laudimia præsentia & futura diminuentis, puta servitutis, viæ, vel juris pascendi, aut usus tali familiæ in perpetuum, potest dominus petere aut onus removeri, aut indemnitati suæ consuli per ea quæ in simili de feudo & emphyteusi dixi supra §. 51. *qu.* 12. *nu.* 57. & per text. in *l. ult. versic. his tamen personis quæ non solent. C. de jure emphyt.*

& in l. si quis presbyter. neque enim justum est. C. de episcop. & cleric. Facit *l. quemadmodum. l. per colonum. C. de agricol. & censit. lib. 11. cap. 1. in fin. quibus mod. feud. amitt. cap. 1. §. quid ergo. §. è contrario. de investit. de re aliena facta in usibus feud.*

20. Poterit ergo dominus in jus vocare creditorem & possessorem ad hoc, ut condemnentur dictum reditum extinguere vel se indemnem reddere infra certum competentem terminum quem puto esse debere infra annum, ut in simili diximus quando res alienatur in manum mortuam, suprà §. 33. *num.* 140. §. 41. *nu.* 60. quo lapso morosi mulctentur, vel ad summum fundus vendatur ad onus census & de pretio dictus reditus redimatur, nisi creditor consentiat reditum illum censualem fieri, seu laudimiis obnoxium quoties jus illud reditus vendetur, vel fundus cui servitus attributa est, quæ est plenissima & sufficientissima indemnitas, quæ tamen non est ad vivum exigenda, quia perinde esset ac si parte fundi vendita, totus fundus vendi fingeretur, ut deberentur laudimia de toto, quod esset injustum: si ergo nova laudimia adjiciantur, aliquid de eis detrahendum erit. Tum ex eo quod res oneratæ sæpius væneunt quàm liberæ. Multum aptè & æquabiliter huic indemnitati providet consuetudo Senonensis §. 127. *&* 229. in veteri, qui sunt §. 231. *&* 232. in nova, ubi fundo vendito ad onus reditus fundiarii, etiam de reditu ad rationem decimæ tantum æstimato debentur laudimia: & si talis reditus per se venditur, debentur de pretio. Potest etiam aliis modis communi consensu vel bonorum & prudentum arbitrio indemnitati domini etiam reditu manente consuli. Sed dominus non tenetur indẽnitatem semel unica summa soluta recipere: quia non tenetur futura jura sua vendere nec investire creditorem reditus de illo reditu nisi velit. Quædam etiam consuetudines reditum ipsum fundiarium tanquam partem rei censualis facientem, ipso jure sine alia dispositione hominis subjiciunt laudimiis, quoties reditus ipse venditur pro indemnitate domini, ut Blesens. §. 125. *&* 126. Carnotensis §. 50. Dunensis. §. 41. Aurelianensis. §. 110. & intelligendum de reditu perpetuo, non de concessione ad vitam, sicut nec de usufructu totius debetur, quicquid Ecclesiastici contenderint.

21. Idem ut indemnitati domini providendum sit, si censuarius alicui & suis successoribus vel ecclesiæ aut hospitali legatum annuum reliquerit super fundo censuali: non enim refert an fundiarius vel impostititius sit respectu domini directi: sed an sua notabiliter intersit, nec ejus indemnitati provisum sit ut debet ad hoc. Pulchrè facit *l. inter quos. §. primo, in fin de damno infecto.* ubi actio damni infecti, id est ad præcavendum contra damnum futurum & imminens, non solùm datur domino utili & possessori, sed etiam domino directo: quia sua interest ne ruina totius superficiei secuta fraudetur in pensione percipienda. Redeundo ad rem, secus si reditus (non vetus sed per idem legatum novus constitutus, idem thema continuando) esset alicui simpliciter legatus, quia cùm intelligatur annuus, censetur ad illius vitam *l. si in singulos. de annuis legat. l. si Stichum, in fin. de verborum oblig. l. in annualibus. C. de leg.* Idem in donatione causa mortis *l. Seianus. §. ult. de donatio. causa mortis:* & per regulam *l. ult. C. de mortis causa donatio. gloss. in dict. l. si in singulos.* & Bartol. ibi & in *l. cùm notissimi.* C. *de præscript.* 30. *vel* 40. *annor.* Cùm enim legatus vel etiam venditus ususfructus totius fundi non cadat in laudimia, nec dominus indemnitatem petere possit, cùm sit temporalis, & quod una aut altera vice tantum & minora laudimia habiturus sit, non est in consideratione in istis casualibus & ab arbitrio alieno dependentibus: multò minus legato vel donato reditu anno temporali vitam non excedente. Secus si legatus esset reditus annuus alicui & ejus successoribus *dict. leg. in annalibus*, C. *de legatis.*

22. Secundo quærò retento præcedentis quæstionis themate suprà *num.* 16. quid si Caius reditum illum redimit? Breviter distinguo: Aut intra breve tempus, puta intra annum, & videtur emisse fundum, etiamsi accipiendo in reditum nullum nummum dederit, alioquin locus esset apertus fraudibus: quia volentes vendere & emere sine laudimiis, facerent hujusmodi concessionem in reditum quem recipiens paulò post redimeret pretio jam pacto vel paciscendo. Faciunt quæ dixi suprà §. 78. *gloss.* 5. *num.* 31. de eo qui vendidit fundum retento usufructu, quem paulò pòst eidem vendit, quod emptor dicitur integrum fundum particulatim emisse. Idem si Caius per interpositam personam reditum redimat. Idem si post annum vel longius intervallum, dummodo adsint aliæ præsumptiones quæ intervallum compensent, secus data justa causa excludente præsumptionem quod hoc præmeditatum fuerit tempore concessionis in reditum: unde si cum Titius non esset vendirurus reditum, Caius redemit ab ejus hærede, nulla laudimia debet, nec dominus potest culpæ ascribere factum, ex quo lucrum sentit reique conditio melior facta est. *l. cum in fundo §. quod si mulier. & ibi gloss. de jure dot.* & multo minus si urgente domino & indemnitatem exigente redemit: tum etiam deinceps res sine onere vendetur & majora laudimia debebuntur. Idem si Titius in testamento legaverit Caio jus redimendi dictum reditum, valet enim legatum. *l. & si æquo. de leg. 1. l. si fundus ad l. Falci.* nec præsumitur fraus nisi sint conjecturæ premeditationis: ut si Caius volebat ab infirmo emere, & testamentum & mors Titii de propinquo secuta sint.

23. Et quamvis quælibet causa excuset à dolo ubi requiritur machinatio dolosa & sine alterius detrimento, ut in *l. igitur §. potest. de liberali causa.* per glos. & Bald. in *l. plagii 2. C. ad l. Flaviam de plagia. quæ ita debent restringi.* Secus est ubi de injusto alterius damno agitur, tunc enim ad excludendam præsumptionem quæ oritur ex vicinitate actuum, nova alia & justa causa requiritur nisi materia fraudis deficiente, ut quando Titius non alienavit fundum, sed ut suprà *eod. num.* 21. reditum perpetuum super eodem fundo donavit vel legavit Caio à quo ipse vel ejus hæres redemit: deest enim hîc materia fraudis qualiscumque fuerit ille reditus, quia Caius nunquam acquisivit fundum qui consequenter nunquam acquisivit fundum qui consequenter nunquam venditus fuit, & sic nullis laudimiis locus esse potest cùm res censualis nec verè nec præsumptivè vendita fuerit.

24. Tertio quæro: Dictum est suprà *num.* 6. non referre an reditus sit fundiarius vel impostititius: quid ergo si sit redimibilis, quanquam pecunia non constitutus, puta Titius concessit ad onus census erga dominum, & certi perpetui reditus erga se redimibilis tamen pro certa summa: vel legavit certum reditum super fundo censuali Caio & hæredibus, ita ut hæres suus datis centum luere vel redimere posset, an debeantur laudimia? Breviter omissis disputationibus meis ante septemdecim annos in mundum redactis resolvendo, dico nulla deberi laudimia de hujusmodi legato vel concessione in reditum, sed de redemptione debentur si redimitur ab eo qui acquisivit ad hoc onus, juxta not. in §. præcedenti sed à legatario nihil penitus debetur. At si non redimit, sed vendit fundum ad onus dicti reditus, tunc necessario distinguendum dico. Aut est redimibilis ad rationem duodecimæ seu duodecim in unum, & tunc omnino debentur laudimia non solum de pretio numerato, sed etiam de æstimatione dicti reditus, id est de summa qua redimi potest, quæ est ejus vera indicatura, & sic toties quoties res vendetur cum tali vel simili onere: quia talis reditus respectu tertii habentis interesse, censetur quid mobile, prout etiam propter sui gravitatem de facili redimi solet, ut in *tract. usura. Latino & Gallico, quæstione* 8.

25. Idem multo magis si talis reditus est redimibilis minori summa, puta ad rationem decem, octo, vel sex in unum, prout sine metu aut suspicione usurarum fieri potest in testamento, ut latè probavi in *tractat. commercio. & usurar. quæst.* 73. imo etiam in quibusvis liberalibus concessionibus inter vivos, pecunia videlicet aut simili commutatione, & consequenter materia usuræ deficiente, id est ab eo qui non recipit pecuniam. Idem dico si redimibilis sit ad rationem quindecim in unum, vel semessis usuræ aut circa.

26. Sed an statim debeant solvi laudimia pro rata reditus, sive antiqui, sive nunc ab emptore constituti? Videretur quod non, quia acquisitor dilationem habet solvendæ partis pretii hoc respectu, & sic ut suprà §. 78. *qu.* 3. *nu.* 41. *cum seq.* Contrarium dico quia non habet dilationem gratis, sed illam emit vel recompensat, & sic habere non videtur, nec ob eam dilationem res pluris venditur: recompensatur enim dilatio gravi, imo supremo reditu. Idem tamen si leviore quocumque reditu, quia ista non est dilatio pretii, sed in solutum pretii, datur reditus tanta pecunia æstimatus, igitur purè laudimia debentur. Aut vero redimibilis est ad rationem quincuncis vel minoris usuræ, & quia hoc novam inventionem & resolutionem exigit à nobis elaboratam, rejicio in q. seq.

27. Quarto quæro, Titius super fundo censuali mediante pecunia sibi data, constituit reditum perpetuum redimibilem ad rationem triginta in unum. Certum est quod de hac venditione nulla debentur laudimia, nec per debitorem nec per creditorem, nisi ubi alia est consuetudo loci (ut Carnotensis §. 48.) quæ vult creditorem quasi emptorem statim teneri: quæ suo loco servanda est: nec etiam de redemptione debebuntur quandocumque redimetur: deest enim subjectum laudimiorum, quia res censualis non venditur, ut suprà *eod. num.* 1. Sed quando postea Titius vendet fundum ad onus dicti reditus cum effectu, videlicet, ut emptor teneatur illum solvere & continuare vel redimere ad exonerationem venditoriis, an debeantur laudimia etiam de pretio seu sorte principali constitutionis hujus reditus? O insulsam quæstionem! exclamabunt multi pragmatici: quis enim dubitat cùm sit præjudicata sententia senatusconsulti amplissimi ordinis exarata suprà *eod. num.* 9. quo etiam cessante justum dubium non videtur, alioquin laudimia notabiliter & ferè in totum diminuerentur. Nec obstat quod hoc casu multum augentur laudimia respectu reditus propter magnitudinem sortis redemptionis, quia etiam diminuuntur respectu fundi qui tanto vilius vendetur quanto reditus ille difficilius & majori pretio redimendus est. Atqui ego non solùm dubitabilem, sed in oppositum decidendam quæstionem formabo etiam in longè fortioribus terminis, id est qui per prædicta longè minùs dubitabiles viderentur.

28. Fac fundum sine onere dicti reditus valentem 240. libras justo pretio semel solvendo, vendi 120. libris, & ad onus cum effectu reditus perpetui 10. librarum redimibilis pro 200. libris. Quæro an emptor debeat laudimia tam de 200. libris sortis dicti reditus, quàm de 120. libris numeratis? Exclamabunt, quis dubitat? Ego vero puto hoc casu iniquum esse, quia laudimia ad summum non debent excedere unciam justæ totalis æstimationis fundi venditi, per textum & ejus rationem, suprà §.76. Sed excederent unciæ totius fundi æstimationem & valorem de tertia parte. Cùm enim fundus non valeat ultra 240. laudimia non possunt excedere 20. sed hîc ascendunt ad 26. cum besse unius, & ferè ad 27. libras, videlicet ad 26. libras 13. solidos & 4. denarios. Replicabunt acribodicæi (quæ magna turba est) formularum magis quam naturæ & æquitatis consulti: quid ad annuos, vel ad censuales dominos? Sibi imputet emptor quia ita contraxit & nimio emit: laudimia enim non ad valorem rei, sed ad placitum & conventum pretium metiuntur, d.§.76. cujus partem facit sors reditus, ad cujus onus emitur. & ita præjudicio senatusconsulti declaratum est: utque dominus non potest conqueri si partibus placuit vilius vendere: ita nec partes queri possunt postquam eis placuit pluris vendere & emere: par est ratio lucri & damni, utriusque eadem regula & disciplina: & sive reditus sit redimibilis majori vel minori summa, non refert.

29. Quia plus aut minùs non constituunt specificam differentiam, ut tenet Bart. in *l. imperium, col.* 3. *num.* 9. *de jurisdict. omn. judic. in l.* 1. *in princ. col.* 3. *nu.* 8. & ibi Jaso. in *col.* 14. *de acqui. vel amit. poss.* & ubique per *l. ult.* (*excepto summario suo ibi*) *de fundo instru. lega.* Cæpol. in *tract. de servit. urba. præd. cap. cap.* 24. *col. antepen.* Soci. in *rub. num.* 122. *C. de senten. quæ pro eo quod interest proferunt.*

30. Atqui ego dico hanc replicam, videlicet laudimia metiri ad pretium, veram esse de vero ipso convento pretio, vel alio quod promiscuam recipit functionem & æquipollentiam cum pretio & nummis, ut dixi suprà § 78. *in princ.* Sed hîc iste reditus quamvis redimibilis, primò non recipit functionem nec æquipollentiam cum sorte sua quæ supervalet, nec posset reditus iste communiter tanti vendi, cùm liceat de tali ducentarum librarum sorte acquirere reditum pariter redimibilem 16. librarum 13. solidorum & trientis annuorum, & sic plus tertia parte majorem isto reditu decem librarum, cujus etiam sors plus dimidia parte, videlicet semisse & sextante, excedit communem æstimationem & sortem hujusmodi reditus. Secundo dico quod iste reditus ad rationem quincuncis usuræ magis accedit rei immobili, quàm reditus vulgares ad rationem bessalis usuræ vel circa qui mobilibus magis accedunt, ut sensus communis ostendit, & patet in *tract. meo redit. & usura. in abaco num.* 53. & *quæst.* 5. in Latino & in Gallico *num.* 25. *& qu.* 1. 8. *&* 11.

31. Et maxima est inter utrosque differentia, quia reditus ad rationem unius pro duodecim, non solum insitam & innatam, sed necessariam habet (ut ita loquar) redimibilitatem, ita quòd in contrarium pacisci non potest, sed nec etiam ullo temporis spatio præscribi, ut claris etiam demonstrationibus probavi in *tract. commercio. & usura. qu.* 17. *in Latino. & qu.* 3. *in Gallico.* & libris meis in lucem emissis opinio mea ejusdem amplissimi & æquissimi * Senatus arestis comprobata est vetusto errore obliterato, ut anno Domini sesquimillesimo quadragesimo septimo, more Gallico ad finem Februarii judicatum in Senatu pro Thoma Rapouël, contra Faronem Carpentarium in eodem Senatu advocatum, multa etiam antiqua & recentia judicia pro temporis præscriptione contra redemptionem petitam, frustra post veritatem à nobis patefactam producentem. *Arestum.

32. Reditus autem rationem unius pro viginti, innatam & insitam habet qualitatem oppositam: quia secundum communem sententiam non est redimibilis, nisi expressè conventum fuerit, & ut satis patet rectè perpendenti, diluendo objectum suprà *num.* 29. hæc non tam est qualitas quàm proprium, seu veriùs differentia specifica, & ab hac plures aliæ differentiæ & accidentia profluunt, ut etiam in duo genera diffundantur in §. *præced. nu.* 10. hinc est enim quòd prior vulgatus reditus propriè non habet vicem rei immobilis, sed mobilis, ut etiam dixi suprà §. 41. *nu.* 96. posterior autem propriè rei immobilis instar habet, quare rectè gerit vicem portionis rei immobilis, super qua debetur, quod priori nullo modo congruit. In priori accidit frequenter & faciliter redimi, posteriori non æquè, prior nulla temporis præscriptione fieri potest non redimibilis, sed bene posterior: sic patet solutio quæstionis.

33. Tum hæc jura laudimiorum quæ ex contractibus oriuntur, debent eorum sapere naturam, & ad

usum & rationem commerciorum attemperati: sed clarum est quod ex promiscuo usu commerciorum, hujusmodi reditus ad rationem unius pro duodecim non habetur nisi pro mobili, & pro tantum pecuniæ, quantum sors ascendit, & habet se æquipollenter seu antistrophôs ad sortem, ut dixi in *tract. commercio. & usur. num.* 129. 271. 377. 444. *& suprà* §. 13. *gloss.* 5. *qu.* 10. *ad fin.* §. 23. *qu.* 18. quod non est in reditu ad rationem unius pro viginti, aut enim est redimibilis, & reditus non convertitur nec æquivalet sorti, sed supervalet sors ultra dimidiam, quare non solet de facili redimi aut non est redimibilis, & omnino pro immobili & portione rei habetur.

* Praxis. 34. Patet etiam reducendo * ad praxim & usum quotidianum: si enim fundus qui venditur sit oneratus centum librarum reditu redimibili pro mille ducentis, tantum est emptori addere mille ducentas libras pretio, quantum suscipere hoc onus, & hæc convertuntur, quia in pretio & valore æquipollent. Quicquid sit de accidentali commoditate emptoris in numerando præsentem pecuniam vel non, de qua quantum ad præsens non refert, ut patet à ratione communiter accidentium & promiscui usus: quia aut emptor habet pecuniam paratam & otiosam, & statim solvet mille ducenta, malens sortem repræsentare quam usuris incumbere, & sic non interest an emat præsenti pecunia venditori solvenda sine onere dicti reditus, an emat cum onere reditus deducta sorte. Aut verò emptor non habet tantam pecuniam otiosam, & tunc utile est ei emere ad onus dicti reditus erga creditorem venditoris, vel erga suum venditorem cui similem reditum constituet tantisper dum residuum pretium parabit, & sic rursus patet de alia æquipollentia, idem videlicet esse, quod quis emat ad onus reditus solvendi tertio, vel ad onus reditus solvendi ipsimet venditori.

35. Sed clarum est (& nemo inficias ibit) quod si censuarius vendat pro mille & ad onus 25. librarum annui reditus erga se toties quoties redimibilis pro trecentis libris: quod tunc indistinctè & statim debentur integra laudimia de toto, videlicet de mille trecentis, quia tanti res censetur & verè est vendita: hujusmodi enim reditus nihil aliud est quam res venditioni exposita & certo ad hoc pretio æstimata: idque pro indubitato habetur indistinctè hoc casu, sive reditus hujusmodi de novo constitutus per emptorem assignetur super re empta, sive super alia re, sive super omnibus bonis in genere, sive nulla fiat assignatio, sed simplex verbalis promissio: igitur idem omnino dicendum si prædium censuale vendatur ad onus reditus hujusmodi tertio debiti super re vendita, quemadmodum idem omnino dicendum, si res censualis non sit specialiter huic reditui supposita, vendatur tamen ad onus hujusmodi reditus debiti à venditore super alia re specialiter, vel super omnibus bonis ejus generaliter tantum. Sed si fundus væneat ad onus 60. librarum reditus redimibilis pro mille ducentis, sive ad rationem viginti pro uno, non est idem, nec convertuntur addere pretio mille ducentas libras præsenti pecunia, aut reditum sexaginta librarum duntaxat interim suscipere, quoniam susceptio hujusmodi reditus est minus, quam numeratio tantæ sortis, quæ paulò infra duplum supervalet reditui, & sic secundum promiscuum usum (in eo quòd ut plurimum, quod debet attendi *l. in his. jura constituit. de legibus*) emptor facilius poterit induci ad emendum, & ad augendum principale pretium, idque notabiliter) emendo ad onus 60. librarum reditus, quam emendo ad onus centum librarum reditus pari summa redimibilis.

36. Hinc clarè consequitur non esse justum quòd dominus censualis in dicto themate suprà *num.* 28. exigat laudimia de toto pretio convento, & etiam de tota sorte reditus redimibilis ad rationem 20. pro uno, & multò minùs in themate principii hujus quæstionis suprà *eod. nu.* 27. igitur respectu hujus reditus non debet et habere ad rationem sortis redemptis, nunquam fortassis futuræ, sed ad rationem communis valoris, quo secundum promiscuum usum communiter venditum fuisset nomen & jus dicti reditus, tempore venditionis fundi. Certum est autem quod secundum communem usum & æstimationem, non videretur tanti quanti potest redimi, quia non æquivalet sorti, sed valet minus etiam longè infra dimidiam justi pretii & communis æstimationis redituum redimibilium. Et sic subtiliter omnia perpendendo necessarium est constituere differentiam inter reditus ad rationem unius pro duodecim vel viginti, spectant enim ad duo distincta genera, ut dixi in §. *praecedenti num.* 10.

37. Ut autem non sit necesse hos reditus aliter æstimare, nec inter reditus intermedios (puta ad rationem semissis usuræ vel circa) subdistinguere, & ad omnem intricationem vitandam & ad statuendam expeditam unam æquitatis proportionem, dico præcisè standum declarationi amplissimi ordinis suprà *eod. nu.* 9. in suis veris terminis in quibus propriè loquitur, videlicet in promiscuis istis reditibus ad rationem duodecimæ vel etiam quindecimæ aut circa: in aliis autem reditibus quoquo majori pretio redimibilibus, eidem declarationi senatus standum sub hac brevi & æquissima moderatione, ut laudimia contemplatione majorum & insolitarum sortium quorumdam redituum aucta, non debeant in totum excedere unciam seu duodecimam totalis æstimationis fundi sine onere dicti reditus justè æstimati. Hoc enim æquilibrio fiet, ut domini directi in jure suo integro conservati nec damnificentur nec nimis superlucrentur, præsertim de egestare censuariorum, utque censuarii nec plus justo graventur nec dominos defraudent: hujus autem nostri gnomonis non solum æquitas evidens est, sed etiam necessitas, ut in themate quæstionis suprà *eod. num.* 27. quia alioquin duplicia ferè essent laudimia. Cùm enim non debeant ad summum duodecimam rei excedere, ascenderent ferè ad duplum, videlicet de viginti ad triginta quinque, ut calculus demonstrat in reditu redimibili ad rationem triginta in unum: quod si fortè redimibilis esset ad rationem quadraginta tria cum triente & sic ultra duas uncias & quadrantem.

38. Ex his habes brevem, expeditam & exactissime discussam doctrinam, * ut hic §. quamvis propriè loquatur de vulgaribus reditibus duodecimæ, tamen habet locum generaliter, & multò magis in omni alio reditu quocumque pretio constituto, ut nec de constitutione, nec de redemptione, sive necessaria, sive voluntaria, nec de venditione nominis aut juris reditus quicquam debeatur, & multo magis in reditibus fundiariis, nisi quando redimuntur ab acquisitore fundi, ita ut redemptio recidat in vicem pretii & fraudem emptionis, *ut supra eod. qu.* 2. *num.* 22. & pariter, ut declaratio senatus de qua suprà *eod. num.* 9. quamvis propriè loquatur in vulgaribus reditibus necessariò redimibilibus, *ut suprà eod. num.* 6. tamen generaliter procedit & ampliatur in omni reditu quocumque pretio & cujuscumque qualitatis sit sive imposititius, sive fundiarius, sive mediante pecunia, sive sine pecunia, sive pro supplemento immobilium vel aliàs quovis modo constitutus, sive super eadem re, sive super alia assignatus, sive sui origine, sive postea pacto vel dispositione ultimæ voluntatis, ut suprà *eod. nu.* 22. *in fi. nu.* 25. factus sit redimibilis, sive ex antiquo privilegio domorum amplissimæ hujus urbis, sive ex edicto anni 1539. sive aliàs etiamsi sit tantùm ad tempus redimibilis, dummodo tempore venditionis fundi ad onus hujus reditus redimibilis esset: salvo ut reditu * redimibili ad rationem viginti in unum vel majorem, laudimia non excedant unciam æstimationis fundi sine onere reditus factam. * Ampliatio. * Modificatio.

39. Summa. * Fundo censuali vendito ad onus reditus * Summa 1.

tus duodecimæ vel quindecimæ, fors hujusmodi reditus qui pro mobili in his habetur indistinctè, est pars pretii in taxa laudimiorum. Vendito verò fundo ad onus reditus ad rationem viginti in unum vel majorem redimibilis: idem cum moderatione ut uncia valoris fundi non excedatur: fundo verò vendito ad onus reditus alterius oneris perpetui non redimibilis, petente domino directo ratio habenda erit indemnitatis, *ut suprà quæst.* 1. *num.* 16. *&* 17. Ratio differentiæ evidens est ex prædictis, quia reditus duodecimæ vel quindecimæ sunt quid æstimatum & promiscuæ redemptioni & functioni cum pecunia expositum: ideò mero jure sunt pars pretii & mero jure cadunt in taxam laudimiorum: secus de redimibilibus ad rationem quincuncis vel majoris sortis quæ non ita æquipollent mobili, ideo non cadunt de se in taxam laudimiorum nec ex eo propriè quod sint pars pretii, cujus propriè & æquipollenti functione non sunt pars, sed tantùm veniunt in rationem laudimiorum propter interesse domini directi, & sic sufficit illum indemnem reddi, quod est quamprimum laudimia ascendunt unciam valoris fundi. Reditus verò perpetui & non redimibiles nullomodo cadere possunt in rationem laudimiorum, sed aliter erit consulendum indemnitati domini directi.

40. Quod ergo in hoc §. dicitur non deberi laudimia nec de constitutione nec de redemptione hujus promiscui reditus, verum est quando constitutio aut redemptio reditus stat per se, id est sine venditione vel emptione veri fundi censualis quantumvis hypothecetur vel eximatur hypotheca, secus si admisceretur pretio venditionis ipsius fundi. Unde si vendo tibi fundum censualem primo pro hujusmodi reditu quem nunc super eodem fundo constituis, vel secundo si pro reditu veteri tibi debito ab alio super alia re quam mihi cedis, vel tertio pro simili reditu quem tibi debeo, debes laudimia de sorte hujusmodi reditus, quia vel tu constituis de novo, vel cedis illum pro pretio fundi empti: vel pro eo do tibi fundum in solutum, & sic semper est totum pretium vel pars pretii. Amplio etiam si non dicam me vendere, sed permutare, excepto secundo casu in quo distinguendum, *ut infrà eodem num.* 79. & sic in veritate constitutio aut redemptio hujusmodi reditus in quantum talis, nunquam cadit in laudimia: sed solum in quantum intrat & constituit pretium veræ venditionis ipsius fundi censualis, & sic si esset reditus fundiarius, vel ad rationem trientariæ usuræ quæ est vera & legalis indicatura redituum non redimibilium qui fundis & immobilibus æquiparantur, ut est text. in *l.* 3. §. *item si reipublica ad l. Falcid.* ut primus omnium declaravi in *tract. commercio & usura. num.* 112. posset dici permutatio & non venditio, & sic non deberentur laudimia.

41. Et consequenter [illegible] necessaria est distinctio nostra horum redituum & distributio in duo genera, de qua in §. *præcedenti num.* 10. non solùm in nostra consuetudine, sed etiam in aliis hujus Regni, imò etiam in patria juris scripti, in toto Regno, & quocumque locorum laudimiis utuntur. Et præsertim in illis consuetudinibus quæ volunt laudimia deberi de reditibus specialiter venditis seu pretio constitutis super prædio censuali, ut consuetudo de Lorris hoc titulo §. 25. non enim debet intelligi de reditibus promiscuis necessario redimibilibus quæ spectant ad secundum genus: sed de reditibus primi generis tanto pretio emptis, ut possint esse non redimibiles, ut patet per eamdem consuetudinem §. 23. *eodem tit.* ubi præsupponit reditus, de quibus loquitur, posse permutari cum prædiis. Item præsupponit facultatem redimendi posse limitatam esse ad tempus: ergo de reditu constituto ad rationem viginti in unum aut minus, vel majori sorte, ut possit recipere facultatem redimendi ad tempus, & esse vel fieri non redimibilis, secus ergo in reditibus secundi generis quibus non quadrat gerere vicem immobilium, & in quibus dicta limitatio redimendi vel qualitas non redimendi cadere non potest.

42. Et sic omnia verba consuetudinis de eadem materia quæ simul debent jungi, non conveniunt, prout necesse est omnia verificari priusquam dispositio locum habeat, juxta *gloss.* 4. *ver. advocandum.* & ibi Jacob. Butrig. Salic. *C. de servis fugit.* Ludov. Rom. *sing.* 489. ut dixi suprà §. 20. *gloss.* 3. *num.* 5. quibus adde Franc. Aret. *consil.* 157. *col. ultim.* Socin. *l.* 1. §. *si quis quadringenta. ad Trebell. lib.* 4. Andr. Alciatum in *cap. cum non ab homine. num.* 9. *de judic. in cap. accidentes. col.* 2. *de præscriptio.* Philipp. Decius *consil.* 201. *num.* 1. ubi in annot. dixi. Adhuc per eamdem consuetudinem *d.* §. 33. *juncto* §. 78. *tit.* 1. *des fiefs,* ad quem tacitè refertur si facultas redimendi reditum sit ad novem annos limitata tanto pretio, ut possit congruere huic pacto, ut dixi, tum redimendo infra illud tempus, neque de constitutione neque de redemptione laudimia debentur: aliàs de constitutione speciali super fundo censuali hujusmodi reditus qui gerit partem fundi & rei immobilis, & de nominis ejusdem reditus venditione, sed non de redemptione (quando redimibilis erat) laudimia debentur.

43. Ita etiam debet declarari & restringi consuetudo * Aurelianensis §. 112. quæ etiam ferè in omnibus symbolisat cum dicta consuetudine de Lorris: olim enim ambæ fuerunt eadem consuetudo. Ita etiam debet intelligi consuetudo * Meldunensis §. 127. imo etiam sese ita restringit & declarat §. 131. ubi præsupponit hujusmodi reditum, quo de loquitur posse redimibilem esse ad quinque vel etiam ad duos annos tantùm, & sic necessariò constitutum ad rationem viginti in unum vel majori pretio: & consequenter non loquitur nisi de reditibus primi generis. Et generaliter idem dicendum in omni consuetudine simpliciter dicente de constitutione reditus super fundo censuali specialiter impositi laudimia deberi, ut omnino debeat restringi ad reditus primi generis.

*Aurelian.

* Meldunensis.

44. Non autem intelligi de reditibus istis promiscuis qui pro simplici hypotheca mobiliari in commercus & contractibus habentur, in quibus nulla ratio, nulla æquitas, nulla justitia est laudimia solvendi, nullum interesse domini directi: quia fundus ipse nullo modo venditur, nec mutat manum, & quoties ad onus talis reditus vendentur, laudimia nullo modo minuentur, & hoc ipsa viva & naturalis justitia dictat quæ vim legis habet. *l. cum ratio naturalis.* & ibi Albert. in *princip. de bonis damnato. l. sive oportet.* §. *sufficit de excusa. tutor. l.* 3. §. *si liber. ibi, naturali æquitate motus,* & ibi Jason, *de condicti. causa data.* Bald. *cap. pastoralis in fin. de causa poss. & propriet. cap.* 1. *col. ult. de jurejur. & hoc est quod dixi suprà eodem num.* 3. Hunc text. & sanctissimum illud Senatusconsultum locum habere debere in toto regno naturali ipsa æquitate & justitia dictante quæ nullis locis clauditur, concludo, ut dixi suprà in *proœmio.*

45. Ita etiam necessariò debet intelligi consuetudo * Bituricensis hoc tit. §. 8. *&* 9. ubi vult de constitutione reditus super certo prædio censuali laudimia deberi, sicut de venditione fundi: debet enim intelligi de reditu primi generis, etiam per eamdem ejusdem consuetudinis expositionem, quia § 8. excipit quando reditus est redimibilis infrà tempus minus decennio, & infrà idem tempus redimitur, ut tunc nulla jura debeantur, & sic necessariò sese restringit ad reditum qui potest ferre talem conventionem & esse irredimibilis, & consequenter ad reditus primi generis. Quòd si qua consuetudo de his loquens non inveniatur se ipsam restringere, *ut Carnotensis.* §. 47. *Blesensis.* §. 115. *Dunensis.* §. 41. *cum seq.* debet tamen ita restringi & temperari ne aliàs reprehensionem & iniquitatem habeat *l. Salvius Aristo. de leg. præstan.* Faciunt quæ dixi suprà §. 13 *gloss.* 4. *num.* 8. Ex quibus liquet etiam quod duo illi articuli videlicet. 195. & 196. controversi

* Consuet. Bituricens.

* Meldensis.

in consuetudine * Meldensi, & omnium ordinum consensu ad supremum nostrum senatum remissi, non loquuntur de his promiscuis reditibus in quibus dubium non fuisset cessare laudimia: sed de reditibus temporariis, id est qui non redemptione, sed tempore, puta vita creditoris finiuntur, & de perpetuis non redimibilibus, & sic ad primum genus spectantibus. In prioribus autem ratio suadet non deberi sicut nec de venditione ususfructus. In posterioribus autem indemnitati domini directi consulendum, ut prudentissimus & æquissimus noster Senatus, sive ad instar consuetudinis Senonensis *suprà eodem num.* 20. sive aliàs, ut faciendum videbit, æquabiliter decernet.

46. Quædam verò consuetudines etiam expressè declarant nullis laudimiis locum esse in reditibus etiam pecunia constitutis quos vocant *rentes generales, ut Pictaviensis.* §. 19. *Andensis.* §. 161. §. 295. *Cœnomanensis.* §. 178. *Engolismensis.* §. 16. *&* 17. nisi fundi ipsi ad valorem reditus annui venditi tradantur fruendi creditori pro reditu: quod genus contractus vocant *rente en assiette*, quia tunc consuetudines illæ idem judicant ac si fundi illi essent venditi, *ut Cœnomanensis.* §. 310. *Andensis.* §. 295. quòd tamen sanè est intelligendum, videlicet quando hujusmodi assignatio in prædiis per creditorem fruendis fit tali pretio quo fundus perpetuò & absolutè vendi posset in assignatione perpetua nec redimibili, vel quanti justè venderetur sub facultate redimendi in assignatione redimibili.

47. Aliud est enim Antichresis vel Antipocha etiam præcisa, de qua dixi in *tract. commercio. & usura. quæst.* 35. quæ non potest repeti nisi reddendo sortem, etiam quam creditor non potest repetere. Aliud assignatio de qua illæ consuetudines loquuntur, sic enim ageretur de securitate reditus promiscui ad rationem quindecimæ vel circa, dato prædio ejus valoris donec redimatur, nulla laudimia deberentur etiam in terminis dictarum consuetudinum, non enim esset *rente en assiette*, de qua loquuntur dictæ consuetudines, sed simplex securitas reditus usurarii perpetuo redimibilis & impræscriptibilis, & nullum dominium in creditorem transiret, sed tantum hypothecaria possessio, ut dixi in *tract. usura. quæst.* 17. 19. *&* 35. *num.* 268. traditio autem in hypothecam non operatur laudimia deberi. Et multò minùs simplex hypotheca, sive generalis tantum, sive specialis tantum, sive specialis cum generalitate omnium. Nec inter hæc distinguunt dictæ consuetudines: sed omnes vocant *rentes generales*, nisi quando fundi non solùm traduntur, sed etiam transferuntur pro reditu. Facit quod sæpè in jure verbum assignare dominii translationem importat. *l.* 1. *& per to. de assignandis lib. instit. de assign. lib.* per to. Jas. & alii in *l. traditionibus C. de pact. in l. si fundum per fideicommissum. de leg.* 1. *do.* de S. Gemi. in *cap. beneficia. col.* 1. *de prabend. in* 6.

48. Quando verò debetur reditus ex legato vel supplemento divisionis hæreditariæ, vel permutationis fundorum aut aliàs, & actum, ut detur in assignatione prædiorum, illa perpetua assignatio idem est quod permutatio vel datio in solutum pro jure immobili: quod si actum sit ut certa pecunia redimi possit, idem est ac de fundo legato vel donato, ut tamen redimi possit, & de tali redemptione debebuntur jura dominicalia ex quo non fuerunt debita de concessione. Aut verò ad rationem quincuncis vel trientariæ usuræ vel majori sorte convenit de reditu in prædiis assignando, & tunc si quidem perpetuò sine facultate redimendi, debentur laudimia sicut de venditione fundi absoluta: si verò addita sit facultas redimendi, judicatur sicut de fundo vendito sub facultate redimendi, itaque si facultas sit infrà tempus modicum, infrà quod secundum consuetudinem loci, ut suprà §. 78. *gloss.* 1. licet vendere & redimere sine laudimiis, cessabunt laudimia redemptione secuta infrà illud tempus, aliàs redemptione protracta in longius tempus, debentur de assignatione, sed non de redemptione: & redemptione secuta post tempus redimendi, debentur de utroque.

49. His enim ultimis casibus non est antichresis: sed venditio, & dominium transfertur, ideo absque dubio creditor, * qui jam non est creditor, sed dominus, posset etiam ad beneficia ecclesiastica præsentare privativè ad assignantem & omnia facere quæ verus dominus, secus in simplici antichresi reditus promiscui causa temporarii æris alieni facti, quia creditor non posset uti jure patronatus inde dependentis ad beneficia ecclesiastica. *cap. cum Bertholdus.* & ibi Panorm. Feli. extra *de re judic.* Alex. Jas. *l. divortio.* §. *si vir in fundo solut. matr.* Jas. *l. creditori. de oper. no. nunciat.* Roch. Curtius in *tract. de jure patrona. versic ipse vel is a quo. qu.* 27. Facit quia non percipit fructus nisi in solutum usurarum, cum quibus præsentatio ad beneficia ecclesiastica nõ potest habere functionẽ, & hoc nisi ex mandato generali vel vicariatu domini seu debitoris, juxta not. in *c. ult. de conceß. præb.* tetigi in annot. ad Phil. Dec. in *c. pastoralis.* §. *quoniam. num.* 4. *de rescrip. consil.* 541.

* Creditor non præsentat ad beneficia.

50. Ex prædictis apparet quòd si reditus jam creatus perpetuus nec redimibilis detur pro fundo, permutatio est: si verò redimibilis ad rationem quindecimæ vel circa, venditio est: si verò ad rationem quincuncis usuræ vel minorem, permutatio est salvis aliis circumstantiis fraudis, ut suprà §. 20. *gloss.* 5. *quæst.* 10. §. 33. *quæst.* 18. nisi fundus detur in solutum vel permutatum ipsimet creditori: quia si reditus redimibilis est, venditio est. *argum. l.* 1. *C. de rerum permut.* & omnia jura quæ ex venditionibus oriuntur locum habent, ut dixi *suprà* §. 20. *gloss.* 5. *quæst.* 10. Salvo quod si dans fundum incœpit & remansit in terminis donationis, tunc quatenus fundus notabiliter supervalet, donatio est, ut dixi *infra* §. 174.

51. Quod autem sup. num. 9. & sæpius dictum est deberi laudimia fundo vendito ad onus promiscui reditus pecunia constituti, intelligitur in quantum venditur ad onus cum effectu, aliàs pro rata, unde si duo prædia sint supposita hujusmodi reditui, & unum venditur ad onus dicti reditus super hoc & altero prædio impositi, non debentur laudimia pro rata totius reditus, sed pro portione quam emptor debet in effectu solvere, quia quatenus habet contributionis recursum contra possessorem alterius prædii, non dicitur in effectu emere cum onere. *l. qui actionem de reg. jur.* quamvis fundus emptus sit pro toto hypothecatus, & emptor etiam personaliter ad solidum creditori obligetur & ab eo etiam titulum novum in solidum & sub guarantigia conficere cogatur, juxta not. infra §. 70.

52. Quid ergo si facienda sit æstimatio prædiorum ut sciatur quanta debeant hoc respectu esse laudimia, cujus impensis fiet? Respondeo, cùm verisimiliter emptor appretiaverit quantum solvere & sibi contribui debeat, tenetur medio juramento domino directo id declarare, imo istud est pars notificationis & exhibitionis literarum domino debitæ: suprà 73. & sic dominus nullam impensam subibit. Sed quoties emptorem celasse, vel minus expressisse apparebit, locus erit pœnis tam consuetudinis suprà §. 77. quàm juris & prosecutioni juris dominici. Faciunt not. *suprà* §. 78. *gloss.* 4. *quæst. ultim.*

53. Quid ergo si vendens ad onus reditus non est principalis quem Prototypon vacat Justianus *novell.* 4. *in Auth. de fidejusso.* sed est fidejussor, qui debet indemnis servari à Titio principali debitore, quamvis creditori (ut principali) sine discussione etiam personaliter obligatus sit, sive ex principali contractu jure communi, sive in vim §. 70. *infrà tit.* 5. Respondeo nulla deberi laudimia de sorte talis reditus, quia res non venditur ad ejus onus cum effectu in aliqua parte, ex quo datur remedium & recursus in totum. Idem multò magis de fundo subsidiario hypothecato & ad onus hujus secundariæ & subsidiariæ hypothecæ

vendito, ut etiam tetigi *in tractat. redit. & usura.* Gallico. *num.* 143. *in fin.*

54. Nec obstat quod hoc ultimo & præcedenti casu *num.* 51. res alioquin depretiatur & minùs venditur propter laborem & sumptum vel solicitudinem actiones suscipiendi & inferendi, ex quo res minùs valet, ut not. in *l.* 2. *C. de rescind. empt. in l. pretio rerum. ad legem Falcid.* quia satis est quod in effectu res non venditur ad id oneris de bonis emptoris vel fructibus rei solvendum, ut non habeat dominus fundatam intentionem ultra verum pretium conventum & solutum, quamvis aliquo accidenti res depretiata sit: quia hæc jura non tam ad vivum exiguntur ne nimis oneretur libertas commerciorum. Tum spes est exonerandi, & quòd principàliter debitor ad hoc per fidejussorem cogetur, nec imminet perpetua depretiatio.

55. Sed in his de magno etiam præjudicio, dummodo temporale sit (ut impositio ususfructus) non curatur, nec etiam de perpetuo si modicum sit, ut in impositione modicæ servitutis, puta tigni injuncti: quia hoc respectu, jura domini incerta & casualia non debent esse in consideratione, prout è converso si quis vile solum accepit in censum: deinde de suo & voluntariè, non ex necessitate investituræ exædificat pulchram & optimam domum, vel stagnum utilissimum, magno sumptu, aut aliàs excolendo, vel servitutes redimendo vel acquirendo, solum notabiliter de suo etiam in quadruplo meliorat, deinde vendit, laudimia debebuntur, non pro rata nudi soli accepti dumtaxat, sed de toto pretio soli meliorati, non habita consideratione quòd tam magna melioratio de pecunia censuarii facta est: ergo pariter dominus aliquam deteriorationem quæ notabilis non est, aut saltem non perpetua, ferre debet saltem horum censualium laudimiorum respectu.

56. Quid si quis principali debitori promiserit pro eo solvere vel eum exonerare: posteà debitor vendit cum onere hujusmodi reditus ab alio solvendi vel redimendi, contra quem actiones cedit? Respondeo *ut supr. num.* 51. & 53. non deberi laudimia de hujusmodi reditu: quia etiam res verisimiliter non minoris ob id venditur, sive illa exoneratio debeatur ex contractu, sive ex testamento tertii vel cujusvis, ut in *l. cum hæres. de libera. legat.* quam novo intellectui donavi, & dummodo illa exoneratio sit efficaciter debita tempore contractus: tempus enim & status præsens tempore venditionis inspicitur & qualitas adjecta verbo intelligitur secundum tempus verbi. *l. Titius de testa. milit. l. ex facto.* §. *si quis autem. ad Trebell. l. in delictis.* §. *si extraneus. de noxal. actio. l.* 2. *de auro & argen. legat.* Alberic. *l. & servorum de statu hominum* Bartol. in *l. percipimus.* §. *sanè si illustrium. C. de appellat.* Panorm. *c. sæpe. col.* 4. *de restit. spoliat.* Philipp. Decius. *cap. in præsentia. col.* 34. *de probat.* Alexand. *consil.* 143. *lib.* 6. ubi in annot. dixi. Pariter si dictus fidejussor postquam principali successit, vendit, debet laudimia de sorte reditus, quia vendit ad onus cum effectu.

57. Sed quid si succedit ei qui hæredes non habet, vel non est solvendo, ita quòd recursus inutilis est? Respondeo non videtur habere actionem quæ inanis est. *l. nam in nullam de dolo malo.* Fabi. de monte sancti. Savini in *tract. de empt. & vendit. in* 5. *quæst. principali & totius tract. col.* 78. Quid si vendit cum onere & periculo dubio recursus? Respondeo, si modicum detrahitur de justo pretio rei, non est in consideratione: si verò multum, tum recurrendum ad id quod *suprà eodem num.* 12. diximus de vendito ad onus juris prætensi, habita etiam consideratione an periculum illud perpetuum & successivum futurum sit, an verò brevi finiendum. Hæc sufficerent, sed ne pereant quæ in antiquis commentariis meis utilia sunt & ante sexdecim annos in mundum redacta, satis vidimus de reditibus perpetuis fundiariis & impositítiis.

58. Quinto igitur quæro de reditibus fundiariis ad tempus. Hanc quæstionem divido in duas. Aut enim concessio ipsa temporalis est, aut perpetua, quamvis reditus sit temporalis. Primo casu sit hæc quæstio. Quidam prædium censuale concessit ad certum reditum præter censum, Titio ad ejus vitam vel etiam in tertiam generationem, an Titius laudimia debeat? Respondeo, non, sed tantùm solidum investituræ. Amplio primò sive fiat ad vitam recipientis, sive concedentis, sive tertii, quia eadem est ratio. Amplio secundo, sive fiat per modum simplicis concessionis in reditum, sive in veram emphyteusim. Fallit si fiat mediante certa summa ab initio semel numeranda: quia eatenus videtur res, sive concessio rei (quod idem est) vendi, & sic ex tunc laudimia debentur pro rata, & ita etiam volunt consuetud. Blesensis. §. 123. Nivernens. eod. tit. §. 23. & generaliter observatur. Nec obstat quod in concessione limitata ad vitam recipientis non videntur deberi, sicut nec de venditione usufructus: quia verum est si simplicem usumfructum vendidisset, sed quia vendidit rem ipsam & omne jus suum, licet ad tempus, sibi imputet qui taliter contraxit: sed in futurum quoniam quando possessor vendet fundum ad onus hujusmodi reditus & reversionis, sive jus suum temporale, non debebuntur laudimia æstimatione dicti reditus & oneris: dico quòd si concessio sit limitata ad vitam recipientis, non censentur ex tali concessione notabiliter lædi futura laudimia, sicut nec vendito vel donato usufructu vel annuo reditu super ea re ad vitam dumtaxat. Si verò concessio, etiamsi in terminis simplicis locationis concepta sit, excedat vitam recipientis, puta in plures generationes vel usque ad quinquaginta annos post ejus obitum, tunc propter notabile damnum futurorum jurium, locus est petitioni indemnitatis pro modo majoris vel minoris temporis moderandæ.

59. Secundum casum de perpetua concessione subdivido in duos. Aut enim reditus est ad tempus incertum vel certum. Primo casu, puta res data est pro centum quotannis solvendis concedenti ad ejus vitam, Respondeo non deberi laudimia ex hoc contractu, nec in futurum si res vendatur ad onus dicti temporalis reditus, sicut nec si ad onus usufructus: quia nihil debetur pro rata oneris, sed pretii tantum, & multò minùs si concedens vendat jus suum reditus vitalis, nisi infra modicum tempus venderet vel remitteret mediante pecunia, ipsi recipienti per ea quæ dixi suprà §. 78. *gloss.* 3. *num.* 18. & 31. Sed si concedens retinuisset reditum etiam ad filiorum vitam vel plures generationes, locus esset petitioni indemnitatis domini directi. Secundo verò casu puta re perpetuò data ad onus solvendi centum annua usque ad decem annos; Breviter dico quòd si pensiones simul cumulatæ vix ascendunt mediam valoris rei, non censetur in aliquo venditio: sed donatio retenta parte usufructus ad tempus & nulla jura debentur, nec in futurum pro rata hujus oneris deberi possunt. Si verò ascendant circiter ad valorem fundi & multò magis si excedant, videtur venditio & pretii solutio in plures terminos distributa, ut suprà *eod. num.* Et multò magis si accepit non modicam pecuniam cum qua hæ pensiones circiter faciunt valorem fundi: debebuntur enim laudimia non solùm de pecunia numerata purè, verùm etiam de pensionibus, sed in terminis suis per notata suprà §. 78. *gloss.* 2. *quæst.* 3. *num.* 41. aliàs nil debetur. Sed quando recipiens vendet ad hoc onus: tunc non solùm de pretio, sed etiam de æstimatione residui oneris (quod temporale & mobiliare est) debebuntur. Hæc brevis & expedita veritas, nec opus est ingredi operosas disputationes de quibus per Bart. *in disput.* Publicanus, & id *l.* 1. *C. de jur. emphyt. & in l. contem.* §. *qui maximos. de public.* quas ut supervacuas prætereo.

60. Sexto quæro: Venditus est fundus ad onus decem annui reditus debiti Titio, dominus petit laudimia, etiam pro rata reditus tanquam (ut assolet) pro centum viginti constituti, emptor negat pecunia con-

stitutum vel redimibilem. Certum est quod si non est redimibilis, non debentur, salva indemnitate de quà in præsentiarum non quæritur, si vero redimibilis est, debentur in totum, si ad rationem duodecimæ vel quindecimæ, vel etiam paulo majori, forte. Quod si ad rationem viginti in unum redimibilis sit, debentur, dummodo in totum non excedant æstimationem fundi. Qualis ergo præsumetur reditus? Respondeo pri[...] si appareat ex narrativis contractus & dominus illis stare velit, fundatam habet intentionem, unde si emptor emat ad onus dicti reditus redimibilis ad rationem duodecimæ vel quindecimæ, non est aliud inquirendum, per regulam *l. optimam. C. de contrah. & commut. stipul.* quæ locum habet non solùm inter ipsosmet contrahentes eorumve successores etiam singulares, ut rectè tradunt Socin. *consil.* 12. *col.* 1. *consil.* 13. *col.* 2. *consil.* 82. *col.* 2. *lib.* 3. Francisc. Aret. *consil.* 112. *ad fin.* Aymo. Craveta. *consil.* 29. *num.* 1. sed etiam contra eosdem ad commodum aliorum ad quos contractus spectat & pertinet, in quantum tamen contractus ad eos spectat & pertinet sive jure patriæ vel dominicæ potestatis, ut in terminis juris scripti, vel quam abbas habet in monachos administrationi præpositos: vel quia contrahens est tutor, curator, institor, procurator vel gestor negotiorum domini: vel quando jure speciali consuetudinis vel statuti quæritur ex aliquo contractu jus absenti & ignoranti nemine stipulante, ut domino directo vel gabellario.

61. Unde tam in feudis quàm in censibus omnia verba enunciativa contrahentium, in quantum ex illis nasci vel fundari possunt jura aliqua dominicalia, fidem faciunt contra eosdem contrahentes & eorum quosvis successores in favorem dominorum directorum, ad fundamentum & perceptionem reliquorum jurium dominicalium dumtaxat, non autem si fortè dominus directus, non tanquam talis, sed tanquam privatus, quodcumque aliud jus prætendere velit, & se fundare in verbis enunciativis contrahentium, quia tunc non facient plenam fidem, nec in hoc habebit locum regula dictæ legis *optimam*: sed tantùm facient præsumptionem aut judicium, quale & quantum ex circumstantiis materiæ subjectæ verba enunciativa facere possunt inter extraneos, de quo alibi: & hoc si dominus stare velit illis verbis, quoniam non dubitatur quin ad contrarium probandum admittatur.

62. Aut verò non exprimitur in contractu qualis sit ille reditus, nec an vel quanti sit redimibilis, nec fortè cui debitus sit (quod malitiosi faciunt) & tunc dico quòd dominus potest eos compellere ad declarandum, cui debitus, aut saltem præstari solitus sit, ejusque constitutionis vel qualitatis: in quo tamen ultimo si contrahentes ignorent, juramento se purgare possunt. Potest etiam compelli is qui prætendit vel recepit reditum, ad ostendendum domino directo literas aut instrumenta constitutionis vel acquisitionis dicti reditus, vel renunciare hypothecæ quam prætendit super fundo alieno: quemadmodum enim tenetur domino utili respectu proprietatis quam vocant: ita domino directo respectu directi dominii & jurium ejus, non tam per notata suprà §. 51. quàm ex regula & dispositione juris communis, qua prætendens jus in re quam fatetur alienam, tenetur titulum ostendere, ut per Bald. in *l.* 2. *C. quomodo & quando judex sentent.* Quòd si fortè nec per literas acquisitionis plenè appareat, puta si exhibeatur instrumentum donationis, emptionis, aut alterius acquisitionis, ab alio qui dicebat reditum hujusmodi perpetuum sibi deberi super illo prædio, alio non expresso, ut si sit reditus antiquus à prædecessoribus obventus, instrumentis fortè amissis, sola superstante possessione percipiendi reditum, de qua constat vel in confesso est:

63. Dico primò, quòd talis reditus nunquam præsumitur fundiarius, ut dixi in *tract. contract. & usurar. quæst.* 20. *num.* 212. etiam si deberetur ecclesiæ: & ita supremi nostri Senatus arresto circa annum 1540. domino de Hacqueville relatore judicatum fuit pro parochianis divi Jacobi Macelli: præsumitur ergo adventitius seu imposititius. Fallit primò si domino directo ab antiquo debeatur. Cum enim in eadem persona authoris & originalis debitoris concurrat utrumque jus census & reditus, nec apparet utrum tempore prius, præsumitur utrumque coævum quemadmodum etiam una & non plures concessiones præsumuntur, nec regulariter plures per Franc. Aret. in *cap. in præsentia. col.* 3. *not. ultim.* & ibi Philipp. Decius *col.* 5. *de probatio.* Alexand. *consil.* 88. *num.* 27. ubi in annotat. dixi lib. 5. quamvis census ordine vel dignitate præcedat: quia reditus non est jus dominicale, sed fundiarium, ut dixi suprà §. 74. *gloss.* 1. *num.* 8. secus si constet reditum tempore posteriorem. Fallit secundò si constet fundum fuisse majorum creditoris & reditum esse tam antiquum ut non appareat esse posteriorem alienatione prima a dictis majoribus facta, præsertim si in eodem territorio habeant ab iisque majoribus reditus fundiarios. Facit *cap. super eodem de censib.*

64. Stante verò regula quod præsumitur imposititius, non tamen præsumitur pecunia constitutus, quamvis hoc proclivius & frequentius sit, multis enim modis sine pecunia, puta donatione, legato, permutatione creari & constitui potest. Qui ergo certam specificam constitutionis causam allegat, vel reditum redimibilem esse prætendit, probare debet, ut dixi in *tractatu commercio. & usurar. quæst.* 19. *num.* 213. & sic dominus interim nullam habet fundatam intentionem in laudimiis, sed tantùm in petitione indemnitatis in futurum, *ut suprà eodem num.* 20.

65. Fallit si res vendita sita est in hac capitali Parisiorum urbe, vel ejus suburbiis: quia tunc quemadmodum emptor fundatam habet intentionem contra creditorem, quod ille reditus redimibilis sit, nisi creditor infrà primam dilationem probet esse fundiarium immediatè post jus clientelare vel censuale domini directi per concessionem fundi creatum per privilegia urbis & constitutionem Carol. VII. super redemptione redituum §. 25. ita dominus directus habet intentionem fundatam contra eumdem emptorem per hunc textum juncta passiva interpretatione dictarum constitutionum, *l. non est novum, cum seq. l. sed & posteriores. de legib.* imo etiamsi statim constet reditum esse fundiarium, si tamen creditor non sit primus concedens in reditum, nec ejus hæres ab intestato: sed successor titulo particulari, vel etiam testamentaria institutione quæ pro legato habetur, ut diximus infrà §. 1200. adhuc redimibilis est per easdem constitutiones §. 16. Sufficit autem etiamsi postea quandocumque vel quomodocumque factus sit redimibilis, dummodo tempore venditionis talis sit, *ut suprà eodem num.* 56.

66. Non autem continuò censetur redimibilis ad rationem quindecimæ, ut quidam putant per edictum anni 1539. malè intellectum, & multò minus ad rationem duodecimæ, ut quidam putant per dictam constitutionem Carol. VII. §. 16. in fine prius intellectam, quia ibi verba: *Le denier douze monnoye*, non referuntur ad quantitatem pretii, nec ad ejus taxationem: sed ad qualitatem monetæ, ut debeat esse proba in pondere & materia, ut videlicet ad ratam duodecimæ denariorum argenti Regii, quæ secundum antiquas constitutiones Regias est meta & modus legitimæ monetæ, ut dixi in *tract. usur. & monet. Latino num.* 787. *& in Gallico num.* 293. *&* 304. debet enim justum pretium dari nisi appareat de pretio quo fuit constitutus vel venditus, ut satis patet dicta constitutione Carol. VII. §. 17. Facit nova constitutio Henrici II. nunc regnantis promulgata mense Maio 1553. de redemptione etiam fundiariorum redituum non minori pretio quàm ad rationem viginti in unum, & alioquin sequeretur maxima iniquitas, videlicet quod reditus fundiarius su-

per domo Parisiensi, qui justo pretio non minùs æstimaretur aut venderetur quàm ad rationem unius in triginta, ut dixi in tract. *reditu. & usura. quæst. 5. num.* 113. si eo vel majori pretio venditus esset vel legatus, posset à debitore redimi longè minus dimidio, quia duodecim non paulò plus sunt quam tertia pars triginta.

67. Quanquam autem reditus iste sit redimibilis in certo pretio (puta postquam legato mutavit manum) tamen satis est quod invito creditore redimibilis est, & quod res vendita est ad onus reditus qui est redimibilis: Debebit ergo æstimari justo communi pretio, nec gravatur emptor: quia tota laudimia non excedent unciam valoris rei secundum moderationem nostram, *suprà eodem num.* 28. *num.* 36. Quòd si constat reditum illum fuisse pecunia vel rebus mobilibus constitutum, sed nescitur quanto pretio, tunc quemadmodum per illud edictum anni 1519. emptor habet intentionem fundatam ad redimendum ad rationem fundatam quindecimæ: ita dominus directus habet intentionem fundatam ad laudimia pro rata reditus tanquam ad rationem quindecimæ redimibilis. Quod ultimum procedit in omnibus aliis urbibus vel oppidis hujus Regni & eorum suburbiis non habentibus aliud privilegium vel statutum.

68. Ad hoc autem, ut illud edictum locum habeat, priùs constare oportet reditum pecunia constitutum, licet ignoretur quanta: facit enim edictum mentionem pretii & sic præsupponit, venditione propriè & strictè sumpta reditum creatum, per notab. suprà §. 23. *num.* 1. & ita sæpè consului & obtinui: quanquam enim frequentiùs usuveniat ejusmodi reditus impositos pecunia creatos esse,

69. Tamen communis vel etiam crebrior contingentia non sufficit contra tertium, ad eum privandum jure suo via actionis, quia contingere posset quod quis cogeretur pati redemptionem ad rationem quindecimæ reditus valentis triginta in unum, & sic duplum, & fortè fundiaris, & licet in oppidis favorabile sit redimi, tamen iniquius est aliquem damno affici: & ita per hujus supremi Senatus * arestum anno sesquimillesimo quadragesimo nono judicatum fuit pro Cœnobio Burgimedii Blesis contra quemdam Tasse civem Blesensem. *Arestum.

70. Sed ubi constat reditum fuisse pecunia constitutum, sed non quanta, non continuò judicandum ad rationem duodecimæ vel quindecimæ constitutum, quamvis enim hoc frequentius & verisimilius sit, tamen non sufficit nec probat hoc esse quod ab hoc contingit abesse. *l. neque natales. C. de probatio.* etiamsi frequenter, imo etiamsi frequentiùs, quicquid dicant ibi gloss. & Doctores, quorum limitatio de frequenti locum habet quando non agitur de tollendo jure alteri quæsito, secus quando jus tertio quæsitum tolleretur, quia tunc necessaria est probatio vel præsumptio specifica, nec sufficit præsumptio in genere nisi concurrente favore & necessitate vel majori utilitate Republicæ, quæ juribus privatorum ita præfertur, ut etiam quandoque vendere cogantur, ut favor urbium & oppidorum, juxta illud edictum anni 1549. & quasdam consuetudines locales, ut Montargica *tit. de retract.* §. 26. ubi idem disponit in locis suis quod illud edictum in universo: excipit tamen dicta consuetudo reditus antiquos ecclesiarum, sed non postea constituendos etiam ecclesiis. Consuetudo verò Aurelianensis §. 307. de futuris tantùm, post dictæ consuetudinis redactionem anno sesquimillesimo nono factam loquitur, ideò in priùs constitutis ubi utile erit illud edictum, à quo amplissimus ordo Senatus nostri

71. Excepit reditus ritè amortisatos, quod est intelligendum primò de jam amortisatis, non autem de posteà amortisandis: non enim deberet fieri amortisatio nisi vocato eo cujus interest, nec in præjudicium privilegii redimendi jam quæsiti. Unde privilegium Caroli VII. de redemptione redituum super prædiis hujus urbis debitorum, quod §. 21. excipit reditus amortisatos, debet intelligi de jam ritè amortisatis ante illud privilegium, saltem ante ejus homologationem & publicationem, quæ fuit ultimo Januarii anno millesimo quadringentesimo quadragesimo primo, non autem de amortisatione secuta: fieri enim non potest in præjudicium proprietarii, nisi eo vocato & consentiente, ut sæpè cum primoribus togati nostri ordinis consului. Adhuc non sufficeret simplex consensus proprietarii, nisi specialis justa causa adesset per speciale mandatum Regis cognita, vocatis & auditis decurionibus hujus amplissimæ urbis: quia privilegium illud non est datum singulis, sed ipsi urbi & universitati, unde singuli etiam expressè renunciare nequeunt, nec ullo ingenio facere quominus dictæ constitutioni & privilegio secundum terminos suos locus sit.

72. Dico etiam quòd illa exceptio præfati Senatus non intelligitur de generali amortisamento, sed de speciali & ritè facto, ut dixi, & multò minùs de sententia commissariorum expiscandis capturis amortisationum deputatorum, qui recepta compositionis summa dant manum levatam tanquam de ritè & debitè amortisato, aliis non vocatis, quibus etiam nullo modo præjudicat: non enim hoc agitur, & si forsan ageretur, commissarii hoc non possunt. Unde cum anno sesquimillesimo vigesimosecundo Episcopus Claromontensis cum toto suo clero & pro omnibus ecclesiasticis & collegiis suæ diœcesis tam regularibus quàm secularibus dedisset Regi vigintiquinque millia librarum, tam pro dono gratuito quàm pro financia, ut vocant, id est laudativo amortisationis novarum acquisitionum sive in feudis, sive in reditibus tam feudaliter quàm censualiter à Rege vel aliis subditiis suis moventium, cum clausula, quòd si quis ecclesiasticorum dictæ diœcesis vellet habere literas speciales amortisamenti specificando res noviter acquisitas per sua confinia, quòd literæ speciales ei darentur per cancellarium Regis sine alia financia, id est nihil aliud solvendo Regi, consultus

73. Respondi quòd edictum postea superventum anno 1539. non impeditur per dictam amortisationem nec per dictam exceptionem senatus, quæ intelligitur de amortisatione originali & speciali ex causa justa & Reipublicæ necessaria vel utili ad certos limites tunc prælimitos facta, puta ad conservandum in perpetuum certum necessarium collegium vel ecclesiam superioris decreto & non privatorum affectu. Præfata autem amortisatio non est hujusmodi, quia præter id quod generalis est, non est facta causa cognita, nec inquisitum an Reipublicæ expediret illos ecclesiasticos tot habere reditus vel non, sed tantùm facta est ad finem ne jure dominico feudali aut censuali cogerentur ponere extra manum suam: ideo ad alium finem nihil operatur, *l. non omnis in princ. si certum pet.* Idem respondi de similibus amortisationibus ab Archiepiscopo & toto clero Bituricensi pro 35000. libris Regi datis, obtentis. Et similiter ab Episcopo & capitulo Parisiensi & aliis. Jam satis superque resolutum est quomodo debentur laudimia quando res censualis venditur ad onus cujusvis reditus redimibilis.

74. Sed an etiam de ipsa redemptione debeantur, quando possessor redimit reditum super eadem re debitum? Fac regulam generalissimam quòd non, qualiscumque reditus sit, sive fundiarius sive non, sive redimibilis sive non & à quocumque redimatur, uno solo casu excepto, videlicet quando redimit ab eo a quo acquisivit cum eo onere per transferentem retento, vel à persona interposita. Et in summa quando redemptio intrat vel facit pretium ipsius effectualis acquisitionis rei verè censualis, *ut supra eodem num.* 40. *num.* 14. *&* 22. *supra* §. 78. *gloss.* 3. *num.* 18. *&* 31. ut quando censuarius dat fundum ad reditum non redimibi-

lem: sed paulò post eidem vel personæ interpositæ vendit, vel per interpositum aut cessionarium recepit pretium reditus qui supprimitur. Res enim verè & effectualiter pecunia acquiritur, & quæ in continenti fiunt, insunt: & alioquin semper liceret eludere laudimia. Secus si longè diu post vel ex tam justa nova causa, ut tollatur præsumptio quòd hoc fuerit præmeditatum tempore concessionis.

75. Idem multò magis si dat ad redimibilem reditum: in quo notandum quòd si dicitur redimibilis ad rationem quindecimæ vel circa, nunquam debebuntur laudimia de redemptione, quia statim purè debentur tanquam de effectuali venditione data dilatione solutionis pretii pro solidis usuris, *ut supra eodem num.* 40. ideo non expectatur quid posteà contingat, sive citò, sive tarde, sive nunquam redimatur. Et quod plus est, hoc casu non refert sive concedens dicat se vendere aut concedere in reditum, vel quibusvis verbis utatur propter æquipollentiam hujusmodi reditus cum mobili & sorte, ut supra eodem num. Idem statim locus est utrique retractui & omnibus juribus & consuetudinibus de venditione loquentibus tam in feudo quàm in censu & aliis, imò etiamsi acquisitor redimat sine pecunia, seu dato alio fundo censuali, vel etiam ipso eodem fundo ad hoc onus accepto, & reddito in solutum, nova laudimia tanquam de nova voluntaria venditione hujus fundi debentur, nisi appareat partes ab initio voluisse non vendere, sed permutare cum alio fundo recipientis, qui nondum poterat illum (forsan hypothecæ traditum vel ad tempus donatum vel occupatum) tradere, & interim compermutanti suo constitueret hujusmodi reditum vice fructuum vel condictionis, ut in *l. si quis emptio. l. cum venderem §. locatio.* quia tunc neque venditio fundi censualis esset, neque simulatio aut fraus in venditionem recidens. Idem ut statim & non de redemptione futura debeantur laudimia si censuarius vendat fundum pro mille, pro quibus emptor constituit reditum ad rationem viginti vel triginta in unum: postquam enim voluerunt vendere aliud non inquiritur.

76. Sed si dixerint se concedere & recipere in reditum redimibilem pro summa quæ recidit ad viginti in unum vel ad majorem, potest subesse vel deesse fraus: ideo si paulo post redimatur sive ab ipso concedente vel ejus cessionario aut alia persona interposita, appareat esse venditionem sive veram & effectualem acquisitionem rei censualis pro pecunia: & sic locus est laudimiis & omnibus juribus ex venditione orientibus, quæ alioquin promptum esset eludere: & quia etiam idem esset in merè fundiario reditu qui paulo post à volente redimeretur, quanquam in concessione facultas redimendi data non fuisset, & sic multò fortiùs quando fuit data: secus si redimeretur longè diu post, vel rebus mutatis & ex tam justa & nova causa, ut tollatur præsumptio præmeditationis.

77. Ut enim oportet fraudibus obviare, ita non oportet libertatem & immunitatem aliorum contractuum tollere, ut etiam sentit magister *Ioan. Gerson in tract. de contract. considerat.* 11. & alioquin præter hoc, sequerentur alia absurda: ut si quis abjecit fundum censualem ad onus census & in reditum perpetuum redimibilem ad rationem viginti in unum, si iste postea ditiori vendat cum onere dicti reditus quem mox emptor redimeret, sequeretur inquam quod deberet duo laudimia: Primò laudimia integra etiam usque ad unciam valoris fundi sine onere dicti reditus æstimati, & rursus laudimia de sorte reditus redempti, quod esset absurdum & iniquum: & tamen admittendum esset si diceremus accipientem in reditum redimibilem ad rationem viginti in unum nunc debere laudimia, etiam si non redimeret & sine aliis conjecturis fraudis & simulationis, & nisi constitueremus differentiam inter reditus redimibiles ad rationem quindecimæ vel circa, & redimibiles ad rationem viginti in unum vel majoris sortis prout maximam & realem esse differentiam satis superque ostendimus.

78. Septimo sese obtrudit quæstio inter præcipuos togati nostri ordinis controversa & ad me remissa. Quoddam feudum fuit subhastatum ad onus quinquaginta librarum reditus annui doarii seu donationis propter nuptias redimibilis sexcentis libris, quæsitum est an debeatur quintum pretii pro rata reditus? Supposito quod res non est vendita ad onus hypothecæ ut sup. eod. num. 10. sed ad onus solvendi per emptorem. Quidam negabant, quia iste reditus non est pecunia constitutus, sed donatio propter nuptias, & in eo non habet locum constitutio anni 1512. de non petendis reliquis ultra quinque annos: sed hæc ratio non valet, quia de reditu fundiario redimibili ad rationem duodecimæ debetur quintum in fundo, & uncia censuario prædio ad onus solvendi hunc reditum vendito, *ut supra eodem quæst.* 3. *quæst.* 5. *in fin.* Quidam dicebant indistinctè deberi quintum pretii pro rata, quod est ineptum. Ego respondi. Aut reditus ille erat temporalis, ut quia soluto matrimonio non superfuerant liberi ex illo, & tunc non debetur quintum in feudo nec uncia pretii in censu, sed dumtaxat relevium in feudo pro rata, in censu verò nihil. Nihil enim stultius quàm hujusmodi reditum hoc casu redimere etiam ad utilem rationem duodecimæ, cùm singulis horis extingui possit sine redemptione, & in dies vilior fiat. Cum ergo non soleat redimi, habetur pro onere ususfructus portionis fundi. Aut vero superfuerunt liberi, ita quod ille reditus est perpetuus & ad eorum successores perpetuò transmissibilis, ut infrà §. 137. donec redimatur & soleat maturè redimi: quia tempore non flaccescit, debetur quintum pretii redemptionis in feudo & uncia in censu, & sic finis huic §.

79. Sed rursus octavo sese obtrusit alia quæstio feudalis partim à prædictis dependens. Primogenitus cupiens sororio relinquere partem feudi, ut in alia provincia, in qua domicilium habet, aliud acquirat, cedit sororio titulo concessionis in reditum & permutationis partem primogeniorum dicti feudi mediante reditu annuo octoginta librarum per sororium super eadem parte feudi quæsita per eumdem contractum constituto ad rationem duodecimæ redimibili, & adhuc mediante permutatione alterius reditus centum annuorum ad rationem duodecimæ per tertium olim constituti sororio qui reditum illum veterem permutationis jure cedit primogenito, qui post tres dies utrumque reditum vendit sorori uxoris acquisitoris: quæsitum est an relevium dumtaxat an verò quintum pretii totius vel partis etiam cum subquinto deberetur? Videretur relevio dumtaxat locum esse per acquisitorem præstando, quoniam acquisitor nec obolum quidem solvit aut solvere tenetur cedenti: igitur non potest dici emisse nec cedens vendidisse, cùm neque convenerint de ullo pretio, nec acquisitor feudi quicquam solverit nec solvere cogi possit cedenti, qui pariter nullum obolum sortis exigere potest, nec ab eo cui cedit, nec à tertio contra quem sibi jus ceditur, & sic undiquaque deficit materia & substantia emptionis & venditionis, nec curandum quid postea cum aliis cedens de juribus sibi quæsitis fecerit. Quibus non obstantibus in contrarium est veritas, quia ex capite concessionis in reditum, sicut censuarius dans fundum ad reditum redimibilem ad rationem duodecimæ, statim censetur vendere non expectata redemptione recipientis qui non tenetur solvere reditum nisi quamdiu sortem reddere differt, *ut suprà eodem num.* 40. *num.* 75. Et alioquin esset imponere legem verbis: quia vendens & pro pretio acquirens hujusmodi reditum, semper uteretur verbo concessionis in reditum.

80. Ita pariter in feudo. Et sic jam pro rata feudi concessi ad reditum octoginta librarum annuarum redimibilem ad rationem duodecimæ, statim fuit locus quinto pretii. Pro rata verò reditus per tertium debiti

compermutati

compermutati quamvis cessantibus aliis conjecturis non statim diceretur venditio: tamen attenta conjunctione personarum tam contrahentium, quàm ejus cui primogenitus cessit, & brevitate temporis & quòd non agebatur de divisione, sed de absoluta alienatione ut *supra* §. 33. *num.* 71. & pro portione pecuniæ per primogenitum infrà triduum à sorore uxore sororii receptæ ad valorem feudi cessi, & quòd aliàs primogenitus non erat acquisiturus in aliena remota, sed in sua provincia: censui locum esse laudimiis ut in venditione hoc exquisito circuitu adumbrata, & cum domino feudi componendum, ut factum fuit. Et pariter locus fuisset retractui proximitatis si acquisitor feudi fuisset extraneus, & alioquin promptum esset effectualiter vendere, & tamen omnia hæc jura subministrato de facili tertio jurium cessorum emptore illudere, ut suprà §. 33. *quæst. ultim.*

81. Sed an sit etiam locus sub quinto pretii? Videtur quòd sic eadem præsumptionis sequela, cùm ex toto negotio satis resultet actum esse, ut primogenitus omnia jura sibi pro pretio cessa integra & sine onere quinti haberet. Contrarium puto, tum quia non liquet de simulatione machinata apertis probationibus, nec invenitur ipsemet acquisitor pretium actualiter numerasse, sed cessisse jura certo pretio jam æstimata, quæ statim vendita sunt. Cùm igitur judicetur ex præsumptionibus quanquam legitimis, tamen temperandi sententia est juxta Innocentium quem Panorm. & omnes ibi sequuntur in *cap.* 1. *& cap. quia verisimile de præsumptio.* Bald. in *l. sciant. C. de probat.* Philipp. Decius in *l.* 1. *&* ibi Francisc. Purpura. *num.* 11. *si cert. pet.* Hippol. Marsil. *l. l.* 1. *numer.* 57. *C. ad l. Cor. de si cert.* Alexand. *consil.* 115. *in fin.* ubi in annot. tetigi *lib.* 3. Tum secundò quia dominus feudi non habet intentionem fundatam in subquinto, nisi quando clare constat venditionem esse factam cum hoc onere, ut pretium sit francum venditori, & sub illa conditione loquitur consuetudo suprà §. 33. hinc est quòd ex subhastatione feudi non debetur subquintum, ut loco suo dixi: ergo priùs liquidè constare oporteret de dicta conditione. Et ita intelliguntur quæ dixi suprà eadem gl. q. 40. & 45. & §. 20. *gl.* 5. *q.* 10. *in fin.* §. 33. *q.* 19.

82. Alioquin si quis permutet fundum cum jure reditus ad rationem duodecimæ redimibilis, si tamen ipse non debeat illum suo compermutanti cui fundum det in solutum, nec alii cuicumque à quo compermutans teneatur exonerare, nec etiam præstandus sit per ipsum compermutantem super recepto fundo de novo constituentem: Sed sit antiquus reditus debitus per tertium quem creditor cum fundo alterius permutet non continuò cessantibus aliis conjecturis judicanda est fraus vel simulatio. Quid enim si is cui obvenit feudum in loco remoto situm, solicitudini jurium dominicalium & colonorum obnoxium, malit habere reditum duodecimæ tutò collatum in sua civitate, quàm pretium vel tale feudum, ideò postposito emptore pretium numeratum, permutat cum hujusmodi veteri reditu in loco domicilii sui debito: & de consuetudine ejusdem loci pro immobili habito & cujus redemptio de propinquo non sperabatur. Certè alia conjectura non concurrente non dicam censeri venditionem, nec quintum pretii deberi in feudo, nec laudimia in censu, sed tantùm relevium in feudo. & in censu solidum pro investitura cujuscumque valoris res sit, ut dixi suprà §. 78. *gloss.* 6.

83. Et ut postquam incidit plenè semel dicam quando fundus detur pro reditu redimibili ad rationem duodecimæ, distinguo quatuor casus sub duobus membris principalibus bifariam subdivisis: Aut enim dans fundum est debitor hujusmodi reditus à quo vult liberari vel exonerari: aut dans fundum non est debitor, sed creditor futurus hujusmodi reditus. Hæc sunt duo membra generalia. Primum subdivido in duo. Aut enim debitor dat fundum suo creditori, & hic erit primus casus: aut dat tertio & hic erit secundus casus. Pariter secundum principale membrum subdivido in duo: Aut dans fundum acquirit hujusmodi reditum solvendum per ipsum recipientem constituentem super se & dicto fundo hujusmodi reditum, & hic erit tertius casus: aut dans fundum acquirit hujusmodi reditum non pendendum à recipiente, sed à tertio debitore contra quem jus sibi ceditur, & hic erit quartus & ultimus casus. Primo casu quando datur per debitorem suo creditori, & tunc est vera datio in solutum, quia dans se redimit & se liberat, & sic in effectualem venditionem recidit, adeo ut omnibus juribus dominicalibus, & omni retractui & proximitatis & dominico locus sit, ut in vera venditione etiamsi ad rationem quincuncis vel trientis redimibilis erat, ut dixi suprà §. 20. *gloss.* 5. *quæst. in fin. &* 33. *quæst.* 19. *alias* 18.

84. Secundo casu quando fundus datur per debitorem hujusmodi reditus, non suo creditori, sed tertio qui accipit ad onus sive statim, sive infrà certum tempus redimendi, & interim solvendi vel exonerandi dantem, & adhuc idem, quia acquirenti adest fundus, & nihil abest nisi pecunia, & danti adest in effectu tantum pecuniæ quantum pro redimendo solvere debuisset. Tum alioquin omnia hæc jura & consuetudines brevi manus interpositione personæ fraudarentur: volens enim accipere in solutum, interponeret tertium, vel venditurus fundum constitueret hujusmodi reditum & mox emptori daret fundum ad onus exonerandi dantem à dicto reditu, nec uteretur verbis venditionis. Tertio casu idem, quia perinde est ac si emptor fundi donec pretium repræsentaret, hujusmodi reditum super eodem fundo constitueret, quem paulò pòst redimeret vel indicaret alium qui statim reditum illum emeret, ut suprà §. 33. *quæst. ultim.*

85. Quarto casu non statim nec ubique censetur venditio nisi concurrentibus aliis conjecturis, potest enim esse permutatio sine fraude, ut nuper dictum est *num.* 82. quia hoc casu dans fundum non se liberat nec liberari intendit, quia nihil debet, nec intendit pretium acquirere, quia nec cedentem nec debitorem reditus cessi cogere potest ad redimendum: nullum ergo versatur pretium nec obligatio pretii: sed reditus perpetuus quamquam redimibilis per tertium debitus jure permutationis ceditur, ut sine fraude & simulatione fieri potest, & hoc nisi probetur dum tractatum esset de venditione ad hanc contractus formulam deventum, eo quod sciebant tertium illum mox redempturum, prout factum est, vel jactum esse, ut cedens emptorem indicaret & ita factum fuisse, & quòd aliàs permutatio non processisset, id est nisi statim in venditionem derivata fuisset.

86. Respectu enim tertii habentis interesse, puta domini directi vel proximi retrahentis non tam exacta probatio requiritur atque inter ipsosmet contrahentes, si alter velit rescindere vel arguere simulationis aut falsi, nec etiam respectu tertii simplex præsumptio sufficit Bartol. in *consil.* 65. Petr. Nicol. in *l. sicut* §. *supervacuum, in fin. quibus modis pign. vel hypothec. sol.* Cæpol. *tract. de simulat. contract. col.* 3. *in fin.* Ad hos quatuor casus omnes reduci possunt & facili methodo decidi, ut ante decem annos quæstionem vidi ejusmodi inter primores togati nostri ordinis controversissimam.

87. Vassallus vendidit feudum pro mille & ad onus centum annui reditus debiti creditori suo, pro mille ducentis redimibilis. Quærebatur de jure quinti denarii. Multi censebant non deberi nisi pro rata mille pecuniæ numeratæ. Alii censebant hodie quidem deberi pro rata pecuniæ numeratæ: sed postmodum debitum iri pro rata sortis reditus quando contingeret redimi. Ego verò dicebam utramque opinionem erroneam quia nullo modo deberi pro rata reditus injustú est, cùm emptor teneatur redimere vel exonerare venditorem. Porrò non deberi pro rata reditus nisi quan-

do redimetur absurdum est, quia esset in facultate emptoris quando vellet reliquum quinti solvere. Tum venditor statim se exonerat ac si redimeret, & pretium redemptionis perpetuò retinet feudo, pro rata hujus redemptionis in solutum dato. Tum aperta esset via fraudibus: quia venditor pridie constitueret reditum, deinde feudum venderet cum onere, & haberet solidum pretium totius fundi, & jura dominicalia non cederent nisi pro parte, & tamen venditor totius pretium recepisset, cujus quintum debet: nunc autem vides hanc quæstionem clarè decisam, quia spectat ad secundum prædictorum casuum.

88. Idem in similibus, ut etiam in fortiori quando permutans de fundo ad fundum invenitur intra annum utrumque possidere redempto fundo à se dato, ut diximus suprà §. 78. *gloss.* 2. *num.* 8. ita hic quando invenitur mox possidere liberè sine onere, ut puta reditu pecunia redempto, & sic totum per pecuniam numeratam quæsivit. Sed meritò hic dixi in fortiori. Hi enim duo ultimi casus valde sunt alioqui dissimiles, quia permutatio fundorum nihil de se habet suspecti, sed permutatio fundi cum hujusmodi reditu semper suspecta est & vix quum semper respectu tertii habentis interesse, pro venditione judicetur, ideo casus ille quartus & ultimus suprà *num.* 85. valde strictus est, & sanè debet intelligi, non solùm deficiente omni alia conjectura fraudis, & toto contractu concepto in formam meræ puræ permutationis: sed etiam concurrentibus justis conjecturis hanc fraudem excludentibus, ut in specie quam posui suprà *num.* 82.

89. Et primò dico quòd in omnibus locis in quibus de consuetudine hi reditus inter mobilia reputantur (ut est in majori parte consuetudinum hujus Regni, ut dixi infrà §. 94. *num.* 7.) semper hæc permutatio pro venditione habetur, prout & permutatio pro re mobili certo pretio æstimata, ut dixi suprà §. 20. *gloss.* 5. *num.* 49. §. 33. *num.* 2. In locis autem ubi iste reditus quamdiu non redimitur pro immobili habetur, ut hic, potest conclusio dicti quarti casus procedere, ut in specie de qua suprà *num.* 82. & simili. ut si Parisiis maritus vult vendere fundum uxori obventum in loco remotissimo, & ob id nullius vel modicæ utilitatis, uxor autem nullo modo vult hæredium suum vendere, vel in communionem labi: sed consentit permutari cum fundo vel reditu hîc sito, eamdem qualitatem proprii sui hæredii sortituro, fit itaque talis & ad hunc finem permutatio invento quodam habente Parisiis hujusmodi reditum, qui in patria sua mavult habere dictum fundum, an dices locum esse quinto pretii in feudo vel laudimiis in censu? Certè hoc casu satius est immunitatem esse, ut dixi suprà *num.* 82.

90. Amplio etiam si (respectu reditus) alia consuetudo sit in loco fundi, quia quoad qualitatem reditus inspicitur locus ubi debetur, Lap. de Castello. *allegatio.* 80. *col.* 2. *in fin. allegatio.* 91. Paul. *consil.* 319. *lib.* 1. Alexand. *consil.* 16. *col. ultim. lib.* 1. Fecit *l. Titium & Mævium* §. 1. *de administ. tuto. l. quæro. de solutio & plenè dixi infrà* §. 128. Et ita restringo quæ nuper dixi *num.* 85. Sed in locis ubi hujusmodi reditus inter mobilia reputantur, ut Aureliis, Blesis & apud Sequanos, Tricasses, Artesienses, omnino debentur laudimia domino directo fundi pro rata sortis hujusmodi reditus, quamvis propter justam conventionem & specialem destinationem ille reditus non caderet in communionem conjugum, sed maneret inter paraphernalia & propria uxoris ut fieri potest & dicam infrà §. 108.

91. Dum hæc scriberem sequens species in facto contigit de qua consultus fui. Duo fratres, Ægidius & Petrus dividendo cum cohæredibus paterna & materna obtinuerunt prædium censuale sibi commune æqualiter, postea citra divisionem permutant inter se. Petrus cedit Ægidio partem suam hujus prædii indivisam pro duobus reditibus ad rationem duodecimæ debitis Ægidio qui eos cedit fratri, & in supplementum aliquot nummos addit. Certum est Ægidium debere laudimia pro rata pecuniæ numeratæ. Sed an etiam debeat pro rata redituum? Quod videtur, cùm hic contractus nuper factus sit post reformationem consuetudinis hujus § 58. & decretum in mente Senatus retentum, de quo ibi *num.* 9.

92. In contrarium non deberi videtur. Primò quia illud in mente Senatus retentum loquitur primò in terminis voluntariæ venditionis vel adjudicationis necessariæ per decretum. Secundò loquitur quando prædium suppositum reditui venditur. Tertiò quando dicta venditio fit ad onus reditus debiti per venditorem quiest debitor: solvendi verò & continuandi per emptorem. Sed hic primum deficit quia non est venditio, sed permutatio ex forma contractus, & neuter contrahentium debitor est reditus, licet alteri creditori debeantur: deficit etiam secundum & tertium, quia prædium quod transfertur non est hypothecatum reditui, & nihil ceditur ad onus, & acquirens fundum nullum debet reditum solvere nec redimere, & qui cedit partem, fundi nullum pretium, nullam redemptionem potest exigere. Tum neutra pars hujus prædii supposita est istis reditibus, & sic laudimia non pereunt, tametsi non acquirantur per hunc contractum: neque quem acquiri non debent etiam per illud in mente Curiæ retentum, sed tunc demum acquiruntur & debebuntur quando prædia ipsa eisdem reditibus supposita ad onus illorum vendentur. Præterea per eamdem consuetudinem & merita causæ appellationis & reformationis ejusdem, soli domini censuales prædiorum specialiter aut ad summum generaliter his reditibus hypothecatorum conquerebantur & conqueri possunt: sed prædia ista nullo modo nec generaliter nec specialiter prædictis reditibus obnoxia sunt: igitur censualis horum dominus nullo modo conqueri potest, nec horum redituum ergo quicquam juris petere, etiam ante reformationem consuetudinis, & sic multo minus post eam quæ tendit ad laudimia horum redituum, ergo prætensa minuenda. Cæterum nihil retentum in mente curiæ nisi ad commodum dominorum prædiorum suppositorum, & sic nihil ad alios.

93. Hæc quidem cum favore liberationis multum urgent, priorem tamen partem hac in specie veriorem puto, attento quod in hoc themate fundus censualis & laudimiis obnoxius mutat manum, partim mediantibus nummis, partim mediantibus reditibus ad rationem duodecimæ constitutis & semper redimibilibus, qui dantur pro ipsa acquisitione fundi censualis, & consequenter faciunt partem pretii per rationem decreti mentalis curiæ: quæ declaravit nec de venditione seu constitutione, nec de redemptione hujusmodi redituum super fundo censuali laudimia deberi, quia fundus non mutat manum: secus igitur quando mutat manum mediantibus his reditibus. Et quamvis decretum curiæ loquatur quando fundus venditur ad onus reditus passivè: tamen idem est quando venditur vel transfertur pro hujusmodi reditu activè, videlicet concedendo per acquirentem jura activa hujusmodi redituum, quorum contemplatione tanto minus nummorum numerat ut hic: sicut è contrario quando acquisitor non cedit, sed recipit jura redituum passivè, hoc est, per se solvenda, quorum contemplatione tanto minus pecuniæ numerat, utrobique enim eadem ratio: Ergo idem jus. Tum arestum seu retentum in mente curiæ non est limitandum ad formulam venditionis quam contrahentes mutare possunt. Ergo idem esse debet in æquipollenti: igitur debet intelligi tam ex parte venditoris quàm emptoris seu alienantis & acquirentis: loquitur autem in acquirente ad onus reditus, per aquirentem solvendi vel redimendi quo cedens se exonerat. Ergo idem vice versa si alienans fundum censualem recipit hujusmodi reditum sibi cessum pro pecunia. Tum hæc in diem recidunt, vendis ut exonereris hujusmodi reditu passivo à te debito; & vendis

vendis pro hujusmodi reditu activo tibi cedendo.

94. Præterea si hæc immunitas admitteretur semper ejus via pateret & fieret fraus his juribus: quia conclusa venditione fundi censualis ad excludenda laudimia emptor de pretio convento reditum ab amico emeret quem permutaret, & mox à venditore redimeretur. Atqui etiam in odiosis fit extensio fraudis amoliendæ causa: ut dixi suprà §. 20. *glos.* 3. *nu.* 6. & in annot. ad Philipp. Deci. *consil.* 277. Tum hic cessant circumstantiæ illæ justificativæ, de quibus suprà *num.* 82. & 89. Facit parabilis & promiscua convertibilis natura hujusmodi redituum cum mobilibus, quibus crebrius & in majori parte consuetudinum reputantur: secus in constitutis ad rationem quincuncis vel trientis usuræ, ut sæpè dixi. Sed jam tempus est tollere manum de hac tabula.

EPITOME §. LXXXV.

1. *Quandiu non est locus certus solvendi census, non est locus huic mulctæ.*
2. *Nisi dominus præmonuerit censuarios de loco idoneo.*
3. *Vassalli & censuarii debent ire ad dominum.*
4. *Dominus directus non potest transferre locum ad remota, nec extra territorium.*
5. *Creditore absente non est locus moræ nec pœnæ, nec opus est restitutione nisi casu contingente in persona debitoris.*
6. *Dominus potest purgare moram interpellando censuarios.*
7. *Q. 1. Non sufficit deprecari censum nisi dominus gratiam facere velit.*
8. *Quod potest procurator generalis.*
9. *Q. 2. Mora purgari nequit contra hanc pœnam.*
10. *Et in cap. potuit de locat. speciale est in emphyteuta Ecclesiæ.*
11. *Recipiens censum sine protestatione remittit pœnam.*
12. *Idem de procuratore generali.*
13. *Nisi post prehensionem vel litem motam vel domini voluntatem declaratam.*
14. *Q. 3. An pœna semel commissa iterum committatur* 15.
16. *Unica mulcta debetur pro multis annis nisi censuarius etiam in mora judiciali fuerit.*
17. *Q. 4. Plures heredes unicam mulctam debent quæ non impeditur si unus partem solvat.*
18. *Unus dominorum partem suam recipiens impedit pœnam commissi pro parte sua.*
19. *Q. 5. Compensatio fit ipso jure ad evitandum usuram vel pœnam & perjurium.* 20. 32. *& commissum emphyteusis.* 29.
21. *Juramentum recipit omnes conditiones actus.*
22. *Compensatio est solutio specifica.*
23. *Novus & verus intellect. cap. ad nostrum* 1. *de jurejur.* 24. 25. 26.
27. *Fructus pignoris liquidi vel consumpti cadunt ipso jure in extenuationem sortis.*
28. *Cap. debitores, de jurejur. odiosum est, & potest debitor excipere creditorem teneri remittere juramentum.*
30. *Compensatio non fit ad dissimile, ut ad depositum, emphyteusis census.*
31. *Nec ad canonem emphyteusis nisi opponatur ab homine.*
33. *Et ad restituendum in integrum juris ignarum.* 35.
34. *Error juris per opiniones doctorum controversas habetur pro errore facti.*
36. *Mutua confidentia dat causam restitutionis in integrum.*
37. *In censu magnæ quantitatis compensatio opponi potest, aliàs non, etiam de mutuo consensu.* 38.
39. *Q. 6. Census non potest ante tempus solvi domino invito, nec dominicali loco consueto omisso.*
40. *Valet argumentum de loco ad tempus & contra, ubi eadem ratio.*
41. *Q. 7. Trium continuorum annorum solutio probat præteritos in censu.*
42. *Nec hoc per moram novissimorum annorum tollitur.*
43. *Idem in emphyteusi.*
44. *Secus in colono.*
45. *Novus intell.* l. quicumque de apoch. publi. lib. 10. C. *quæ quatuor vel* 7. *requirit.*
46. *Loquitur in tributo fisci, non in censu privatorum.*
47. *Ad quæ tamen analogicôs extenditur & ad emphyteusim.*
48. *Sed non ad superficiarium & minùs*

*Olim fuit hic art. 61.

* §. LXXXV.

TOUTES personnes tenans leurs maisons & heritages en censive, sont tenus de payer les droits de cens au seigneur ou seigneurs dont les heritages sont tenus & mouvans au iour & lieu que deus sont, sur peine de cinq sols parisis d'amende, fors & excepté des heritages assis en la ville & banlieuë de Paris, qui ne doivent aucune amende par faute dudit cens non payé, si à ladite amende payer les detempteurs d'iceux ne sont expressément obligez.

CONSUETUDO ideo non determinat diem solutioni præfixam, quia varius est, quandoque Septembris, quandoque Novembris, quandoque Januarii Calendis, ut ex tenore investituræ vel consuetudine particulari cujusque dominicalis curiæ, vel circumvicinorum locorum dies determinatur, quandoque pridie certorum solemnium & festorum dierum: crebrior tamen hujus præsidatus, & totius ferè Regni mos est quòd Calendis Octobris annuatim solvantur. Sed quid de loco? Ut plurimum certus est locus dominans in qualibet dominicali curia, ubi census debet solvi & recipi & feudalia jura offerri, suprà §. 63.

1. Sed quid si nullus est locus dominans? Respondeo videndum an ex investitura vel conventione præfixus sit & determinatus certus locus, puta certum domicilium domini ad quod censuarius teneatur accedere vel mittere pro solutione census & hoc debet servari: Si vero non sit determinatus certus locus ad censum offerendum & solvendum, tum quamdiu non est locus determinatus, puto non esse locum mulctæ de qua in hoc §. ex defectu solutionis in die præfixa. Et moveor duplici ratione. Prima, quia consuetudo expressim præsupponit certum & diem & locum præfixum esse quo solvi debet, ut ex defectu committatur pœna, & sic utrumque prius adesse debet, ut omnia verba consuetudinis antè verificentur, quàm locus sit dispositioni ejus præsertim pœnali, juxta doctrinam gloss. & Doctorum in *l. mancipia. C. de ser. fugit.* & dixi suprà §. 13. *gloss.* 3. *num.* 5. *&* 58. *num.* 42. Secunda, quia non est censuarius in tam aperta mora quando nullus est dies & locus, quare pœna inducta in casum certitudinis utriusque, non debet extendi ad casum certitudinis alterius tantùm seu de majori ad minus affirmativè, *l. moris in princ. de pœnis.*

2. Limito nisi dominus congruè præmonuerit & certificaverit censuarium vel censuarios de domicilio suo, vel alio idoneo loco in quo aderit paratus ad solutionem recipiendam: quoniam sicut est in potestate domini feudalis transferre sedem & mansionem suam in qualibet parte dominicalis curiæ respectu feudorum inde dependentium, ut suprà §. 45. *num.* 6. ita & respectu censuum. Et eadem ratione, deficiente loco dominanti, potest domicilium suum mutare, & notificando tempore debito domicilium novum, vel locum in loco congruo, tenebitur ibi solvere censuarius sub hac pœna, sicut & vassallus jura offerre. Amplio etiam alio, sed posteriori ab ordinario die, quia dominus non minus diem quàm locum prorogare potest. Et si die soluta impeditus fuerit, potest eos interpellare alia congrua die, & si detractaverint, cadent in pœnam.

3. Debent enim censuarii & vassalli sive pro solutione, sive pro renovatione investituræ accedere ad dominum & ejus domicilium, quia non est merum debitum pecuniarum, sed annexam habet honoris & reverentiæ exhibitionem, ut pulchrè ait Bald. in *l. ult. C. de condi. inser.* quamvis aliud in simplicibus redditibus Bart. in *l. Item illa, de const. pecu.* Notificatione autem non facta vel intempestivè, aut de loco minùs idoneo, non erit locus alicui pœnæ si sua die census non fuerit oblatus, nec solutus. Et intelligo domicilium vel locum domicilii esse congruum, si non sit remotior & difficilior accessu, quàm priùs esset, & verisimiliter intellectum & provisum esset.

4. Quoniam non debet esse in potestate solius domini directi, locum subinde mutando deteriorem facere census præstationem, per notata Jo. Imol. in *l. cum filiusfamilias §. ult. ad fin. de verb. oblig.* Unde non puto quòd possit sine eorum vel majoris partis consensu mutare sedem in locum remotiorem ultra duo milliaria, ne alii vecturis, alii novo notabili impedimento operarum vel sumptu graventur. Adhuc ultra duo milliaria non potest transferri ultra metas territorii curiæ dominicalis si qua sit, hoc enim in præjudicium vassallorum & censuariorum fieri non posset, ne investiturarum & antiquorum titulorum forma varietur, membráque à capite separentur, per notata suprà §. 51. *&* 68. Et hæc dicta de pœna committenda suo die & loco solutione non facta.

5. Limitanda sunt primo, oblatione facta suo die & loco quo dominus recipere noluerit, idem si nec per se nec per alium idoneum ad receptionem censuum & solutiones describendum more solito in libro censuali præsens fuerit, quia tunc ipso jure non committitur hæc pœna *l. pecuniæ fœnebris, in finibus, si tamen nemo adfuit cui pecunia solveretur, ejus temporis inculpatam esse moram, constitit. de usur.* Phil. Deci. *l. virum nu.* 10. & ibi Franc. Purp. *nu.* 24. *si cert. pet.* Alex. *consil.* 172. *lib.* 2. ubi in annotatione dixi. Et casus vel impedimentum contingens in personam domini vel suorum, ipsi, non censuariis nocere debet, per text. in *l. item illa in princ. ff. de constit. pecu.* Facit *l. si prædio. in princ. ff. de in diem addiction.* Facit quod in emphyteusi si dominus decesserit sine hærede vel hæreditas jaceat nondum adita, & nescitur cui solvendum sit, emphyteuta non cadit ipso jure in pœnam commissi propter non solutionem, ut decidit Hostiensis in *sum. ti. de loc. §. quid si de natura. ad fi.* Bal. *l.* 2. *in fi. C. de jur. emph.* Pulchrè Alex. in *cons.* 92. *perspectis his, col.* 7. *lib.* 1. Jas. in *d. l.* 2. *nu.* 61. *qu.* 20. ubi reprobat & verè opinionem Specu. qui voluit opus esse in integrum restitutione: quia hoc non est verum quando casus contingit in personam creditoris, sed solùm quando contingit in personam debitoris, per not. in *l. ad diem.*

ff. de ver. oblig. & quæ tradit Dynus in *cap. cum quis in jus, de reg. jur. in* 6.

6. Idem puto etiam si tota illa die non accesserint nec miserint censuarii ad locum solutionis, quoniam dominus non erat ibi præsens nec per se nec per aliquem idoneum, per not. in simili per Bart. & alios in *l. item illa.* & ibi expressim Pau. *ad fi. col.* 1. *ff. de constit. pec. in l. si soluturus. ff. de solu.* Et hoc nisi die sequenti vel paulò pòst dominus per se vel per alium adfuerit; & censuarii vel non præsto fuerint ad diem, nec pòst: vel si die ipsa accesserint, tamen paulò pòst moniti & certiores facti de adventu domini cùm essent in eodem pago vel eadem vicinia, adire & solvere scienter contempserint, tunc puto locum esse mulctæ non attento impedimento domini in die præfixa, quia satis est dominum contemptum esse, nec hujusmodi pœna est limitata ad diem, sicut ad præscriptum magicum vel astrologicum, ita ut necesse sit illa ipsa die censuario per præsentiam domini, vel procuratoris idonei in ipso loco in mora constitui, sed sufficit paulò pòst adesse dominum & scienter contemni, hæc enim pœna magis respicit contemptum domini, quàm defectum solutionis in die præfixa. Plura super his de loco solutionis, oblationis, impedimentis, purgatione moræ, & cæteris id genus multis quæstionibus, & longa serie disserere possem, sed malo studiosis relinquere, & ad locos juris communes remittere: quia subjecta hæc materia perquàm exigua est, & ne (quod aiunt) ultra pedem calceus.

7. Quæro primò, utrum sufficiat die & loco præfixis adire dominum vel deputatum ab eo & solutionem census pro illa die ad triduum vel octiduum ad summum * deprecari ad evitandam hanc pœnam? Videtur quod sic, quia potissima ratio census magis consistit in reverentia seu honore, qui fit in professione vel recognitione census, quàm in utilitate vel fructu vilis quantitatis, ut per Bald. in *l. eadem. col.* 1. *C. de loca. & suprà eod. nu.* 2. *& diximus suprà.* Tum quia mora tam modici temporis non infert dominis præjudicium: tum ita solent ut plurimum domini directi censuariis suis benigne indulgere. Sed certè indulgentia hæc meræ liberalitatis & facultatis est, & sic non obligat in similibus nec in futuris, per notata suprà §. 1. *glo.* 4. *q.* 1. *n.* 11. *&* 12. nisi in locis ubi consuetudine cavetur hac deprecatione pœnam evitari: ut Aureliis §. 108. vel differri, ut Carnot. §. 112. aliàs dicendum, nisi dominus expressè vel tacitè consenserit, & sic tempus solutionis prorogaverit, pœnam ipso jure commissam esse. Non obstat primum, quia dies solutionis, census est pars individua solutionis, *l.* 1. §. 1. *de eden.* saltem non potest invito domino separari a solutione: imo solutio partis census non impedit quin pœna ista in totum committatur per text. in *l. stipulationum* §. *ult. in l. in executione* §. *pen. ff. de ver. oblig.*

*Deprecari moram an liceat ad evitandam pœnam.

8. Dico tamen quòd illa communis consuetudo meri facti & facultatis operatur, ut procurator vel receptor domini generalis possit solutionem census prorogare, non solùm in octavam diem, sed etiam quamdiu in eodem loco manebit pro censu illius anni recipiendo, arg. *l. vel universorum. ff. de pigno. actio.* & quæ notant Ludo. Rom. in *consil.* 94. *col. ult. cons.* 114. *col.* 3. Jas. & alii in *l. si procurator.* §. *si nummos. ff. si cert. pet.* Franc. Purp. *l. cum quid col. pen. si cert. pet.* Phil. Deci. *l. pactum curatoris, in fi.* ubi in annot. dixi *C. de pact.* quamvis aliàs regulariter non possit procurator terminum solvendi prorogare, *l. qui Romæ & Callimachus*, & ibi Bart. & alii. *ff. de ver. oblig.* Sunt tamen quædam consuetudines quæ precanti dant ipso jure octidui inducias, *ut* Carnot. §. 112. *adde in fin. hujus* §.

9. Secundo quæro, si censuarius die præfixa non solverit nec prolongationem temporis a domino vel ejus procuratore habuerit, an die * sequenti moram purgare possit, & pœnam evitare? Videtur quòd sic, cùm id liceat emphyteutæ infra modicum tempus arbitrio judicis moderandum, *c. cum potuit, ibi gl. & Doct. extra. de loca.* Breviter contrarium dicendum est, quia est dies & pœna, & succedit communis regula moram purgari non posse, *l. magnam. C. de contra. vel committ. stip. no. in l. si insulam. ff. de verb. oblig.* Non obstat *d. c. potuit.* tum quia ibi agitur de commisso totius rei: & amissione dominii utilis & emponemaron: & sic cum de graviori periculo agatur, non ita leviter ad tantam pœnam proceditur. Sed hic de modica pœna agitur & parvo præjudicio. Faciunt not. suprà *gloss.* 7. *num.* 5.

* Mora an die sequenti possit purgari.

10. Tum quia *dictum cap. potuit*, non loquitur in quolibet emphyteuta, sed demum in emphyteuta Ecclesiæ, in quo speciale est, ut tempus commissi de triennio decurtetur ad biennium contra regulam, *l.* 2. *C. de jure emphyt.* Unde meritò debuit relevari in hoc, ut post biennium infrà modicum tempus moram purgare possit. Tum quia prælatos Ecclesiasticos major lenitas & modestia decet, *l. si quis in hoc genus. C. de Episc. & cler. cap. suam de pœnit.* Unde quòd ibi sit speciale in emphyteuta Ecclesiæ, & quòd in emphyteuta privati vel alterius, habet locum *dict. l.* 2. sine spe purgationis moræ nisi de gratia domini, decidit Bald. in *l. magnam col.* 4. *&* 7. *de contract. vel commi. stip.* Imol. in *dict. cap. potuit. & in l. insulam, ubi etiam idem vult.* Ang. Alex. & Jas. *col.* 14. *C. de verb. oblig.* Alex. in *consil.* 106. *magnifice prætor. col.* 5. *lib.* 3. Cæpol. in *causa civilium, consil.* 25. *num.* 17. Angel. Clavas. in *verbo emphyteusis.* §. 19. Jas. in *d. l.* 2. *qu.* 29. *num.* 79. *de jur. emphyt.* Matth. de Afflict. in *decis. Neapol.* 174. *quidam rusticus.*

11. Redeundo ad conclusionem quæstionis nostræ, Limito nisi dominus censum recipiat sine protestatione & reservatione pœnæ: quia censetur pœnam remittere tanquam accessorium, recepto & sublato principali, *l. centum Capua. ff. de eo quod cer. loco. l.* 4. *C. depos.* Nec obstat quod hujusmodi pœna non venit mero judicis officio, sed per se subsistit postquam est commissa, ut etiam jure actionis & obligationis debeatur: quia respondendum est secundum ea quæ plenè super hoc puncto dixi suprà §. 77. *num.* 7. *cum seq.* multum nuper decurtando quæ ante sexdecim annos fusè scripseram.

12. Sed quid si non ipse dominus, sed ejus procurator vel receptor censuum simpliciter receperit, & non videretur pœnam esse remissam, quia procurator generalis non potest alienare nec jus domino acquisitum remittere? Contrarium puto, quia quamvis hæc pœna ipso jure sit commissa, tamen eo ipso quod solent domini, censuariis celeriter & voluntariè sine lite & contumacia satisfacientibus hujusmodi pœnas remittere, censetur etiam hoc expressè mandatum vel permissum procuratoribus & similibus a dominis commissis, *l. vel universorum. ff. de usur. l. Titianus*, & ibi Paul. *ff. quòd cum eod.* Bald. pulchrè in *consil.* 138. *factum sub hac forma lib.* 5. *not.* Paul. in *l. dominium. ff. quod jussu.* Lud. Rom. in *l.* 3. §. *juravit. ff. de jurejur. & in cons.* 94. *col. ultim. vers. quo ad secundum, & in cons.* 114. *col.* 3. Feli. in *cap.* 1. *col.* 8. *ut lit. non contest.* Jaso. Philipp. Deci. in *l. certi conditio.* § *si nummos. ff. si cert. pet.* Jas. in *l. si mora col.* 1. *in l. si constante. col.* 14. *ff. sol. matr.* Alcia. in *l. transactioni tantùm col.* 2. *C. de transactio.* quibus in locis abundè invenies mandatum extendi ad ea quæ sunt de consuetudine regionis vel patrisfamilias, vel communiter accidentibus in illo negotio.

13. Secus si censuarius recusasset, & in jus vocatus fuisset à dicto procuratore ad finem solvendi censum, & mulctam: vel si pro censu & mulcta impediti essent fructus pendentes rei censuariæ; etiam ab eodem procuratore, quia non possunt ampliùs mulctam vel partem debiti remittere nec transigere, cùm debitum sit liquidum, & pœna jam accepta, *l. præses provinciæ.* ubi per Bartol. & omnes. *C. de transaction.* & quia non merentur contumaces habere gratiam, neque his ita solitum est remitti. Faciunt quæ plenè diximus suprà § 14.

num 10 procuratorem generalem recipiendo canonem emphyteuticos præjudicare domino in jure commissi, ante tamen quàm dominus declaraverit se velle uti jure commissi, non autem post declarationem domini, vel postquam idem etiam procurator cœpisset agere ad declarationem commissi.

14. Tertio quæro: censuarius cessat per quinque vel decem aut plures annos in solutione census. Certum non est esse locum commisso: Sed quæstio est an dominus tot mulctas petere possit, quot *sunt anni cessationis? Videtur quòd non, quia ista est mera pœna, cùm simul cum principali exigatur & sic non committitur nisi semel, ex quo non dicit hic textus quod toties committitur quoties cessabitur, ut est doctrina Bar. quàm omnes sequuntur in *l. si sic. ff. de verb. oblig.* per textum in *l. si duo. §. ult. ff. de arb.* & in terminis de pœna apposita emphyteutæ si non solverit, quod semel exacta, amplius non committatur, nec amplius exigi possit: est gl. quam omnes seq in *l. 2. in gl. magna. versi. item si semel. C. de jure emphyt.* & ibi Jaso. *num.* 148. Specul. *tit. de locat. §. nunc aliqua. qu.* 28. & omnes ubique.

*Plurium annorum mulcta an possit peti?

15. Sed certè illa gloss. loquitur & intelligi debet in aliis terminis, videlicet quando pœna respicit totam & perpetuam cessationem. Ideo in terminis d. gl. non committitur pœna per primam vel secundam cessationem, sed solùm si per tres annos cessatum fuerit & res in commissum ceciderit, & ita debet intelligi d. gloss. aliàs non esset vera, quamvis Doctores in *l. 2. non advertant.* & pariter *d. l. si duo in fi.* loquitur in pœna totum negotium concernente quæ non intelligitur stipulata nisi semel pro totali contraventione. Ideo non committitur pluries nisi illud fuerit expressum, ut ibi, & ita debet intelligi doctrina Bar. & omnium Doctorum in *d. l. si sic.* Secus quando pœna non respicit totum simul, sed unumquodque particulare factum vel unamquamque præstationem per se, ut hic satis colligitur ex materia subjecta, dum refertur ad solutiones annalis obligationis successivæ: tunc enim intelligitur pro quolibet anno vel termino, & pro quolibet defectu, & sic verius est quod mero jure committitur pœna singulis annis pro singulis cessationibus: quia toties ipso jure committitur quoties cessatur.

16. Tamen dicendum est quod solùm unica mulcta debetur pro omnibus cessationibus, & ita notoriè & inconcussè practicatur in hoc præsidatu, & generaliter in toto Regno, nisi quatenus speciali quadam consuetudine aliter caveatur, de quo statim. Fallit si censuarius singulis annis, vel ab initio in jus vocatus fuerit, vel manum dominicam passus se opposuerit, & semper contumax & reliquator manserit: quia tunc nedum in reliqua census, sed etiam in mulctas singulorum annorum quibus domino prosequente contumax neglexit, condemnari debet: & ita expressim disponunt Consuet. Melden. §. 197. Meldunensis §. 133. Nivernen. *tit. des cens.* §. 10. & ita generaliter nisi consuetudo exprimat, servandum est: alioquin unica tantum mulcta adjudicatur, nisi de consuet. Blesensi §. 112. ubi trium novissimorum annorum cessationis singulæ videlicet tres mulctæ peti possunt. Sed etiam ibi reliquorum census exactio coarctata est ad novem annos, nec præcedentia pro præcedenti tempore peti possunt, quamvis generaliter in cæteris locis triginta annorum reliqua peti possint, ut diximus supra §. 74. *gl.* 1.

17. Quarto quæro: Quid si fiunt plures hæredes vel possessores ejusdem prædii censualis pro indiviso, & unus offerat partem suam census quam dominus noluit accipere, utrum ille solus, vel cæteri tantùm, aut omnes incidant in pœnam, & an in singulas pœnas, an in unam? Breviter respondeo quod omnes in unicam integram mulctam tantùm incidunt: quia est unicus census & nondum divisus, & sic unica tantùm mulcta debetur licet à pluribus, *per no.* §. 55. *glo.* 4. *qu.* 1. Idem si dominus ceperit partem census oblatam, non pro tota portione solventis, nec animo dividendi, sed super deductione totius, quia nihilominus omnes cum solvente incidunt in mulctam: quemadmodum si esset unus censuarius & solvisset partem ejusdem census, nihilominus incideret in solidam mulctam, *l.* 5. §. *fortem, l. in executione* §. *pen. ff. de verb. obligat.* quemadmodum respectu commissi inter plures emphyteutas diximus suprà §. 78. *gloss.* 4. *num.* 4. postquam autem dominus semel a singulis animo dividendi portiones census receperit, debebunt singuli solidas mulctas census sui non soluti: idem si inter se censum diviserint pro portionibus prædii pro diviso, & dominus ratum habeat secundum notata in *d. gloss.*

18. Secus si essent plures domini censuales ratione ejusdem juris dominicalis indivisi, & unus receperit partem sibi contingentem, & alteri non fuit solutum: quia dico quod non committetur pœna hæc in totum, sed solum pro parte ejus cui non est solutum, sive pro rata census non soluti, quicquid scripserit Chassa. in *consuet. Bur. eo. tit.* §. 1. *gloss. pen. in fi.* Probo, quia omnibus istis dominis simul non debetur nisi unica mulcta: Igitur si alter partem suam remiserit, remaneret jam commissa, nec committitur committenda pœna nisi pro partibus reliquorum, sive ille dominus gratis remiserit, sive recepta parte contingenti. *l.* 1. *in fi. de verb. oblig. l. stipulationibus. in fi. eo. tit.* Plura possem addere de materia *l.* 4. §. *Cato. ff. de verb. oblig.* sed sufficit præcedens dictum cum ratione decisiva, ne in istis modicis nimium excedam: Summa, ex parte hæredum debitoris multiplicatur mulcta censu diviso, non aliàs: sed ex parte hæredum creditoris nunquam multiplicatur, sed benè dividitur.

19. Quinto quæro: An censuarius ad vitandam hanc mulctam objicere possit compensationem summæ liquidæ sibi purè debitæ per dominum, saltem ante diem solvendi census usque ad concurrentiam quantitatis census solvendi? Et prima facie videretur quod sic, etiam ex intervallo, & post lapsum diem solvendi census, per text. in *l.* 4. *C. de compensat.* ubi ad evitandum cursum & pœnam usurarum fit compensatio ipsius usque ad concurrentiam quantitatis ab altero debitæ, idque ipso jure (quamvis regulariter debeat opponi ab homine), ex eo tempore quo ab utraque parte deberet incipi, etiamsi non fuerit opposita nec allegata aliqua compensatio, per quem textum tenent ibi gl. Alber. Bal. Bar. Aug. Paul. Raph. Fulgo. & omnes, quod ad evitandum commissionem pœnæ, compensatio fit ipso jure: & quod generaliter habet locum *d. l.* 4. in omni pœna committenda, sive ex contractu bonæfidei, sive ex contractu stricti juris, & ubicumque defectus solutionis posset afferre præjudicium vel damnum debitori, etiamsi hinc inde versaretur pœna, & ex diversa causa, ut si alter alteri per diversa compromissa condemnatus esset ad solvendum mille sub pœna, quia ipso jure fiet mutua compensatio ad evitandum pœnam hincinde, ut decidit Socin. in *l. Julianus col.* 2. *num.* 9. *ff. de condictio. & demonst.* ubi reprehendit opinionem Bar. & Paul. ibi, sed non meruerunt reprehendi, quia non sentiunt contrarium, sed ita debent intelligi prout etiam intelligit ibi Alex. in addi. ad Bart. ipso jure compensari.

20. Hinc est quod si quis promisit & juravit solvere mille calendis Martii, & infra easdem calendas creditor efficitur purè (hoc est eisdem die, locis & exactionis circumstantiis) debitor jurantis in pari summa, non incurrit perjurium per debitorem non solventem, nec aliud facientem. Tum quia ipso jure ad vitandum pœnam perjurii fit compensatio. *d. l.* 4. Tum quia nihil interest compensare an

solvere, inquit textus in *l. si debitor. ff. qui potio. in pig. hab.* Tum quia iste facto creditoris fuit, qui quod debet non solvit, impediri videtur quominus solvat, & sic eo ipso solvere videtur, inquit text. in *l. Julianus ait. ff. de condit. & demonstr. l. 3. in princ. ff. de statulib.* Tum quia conditio quantumcumque alias in forma specifica impleri debeat, tamen compensando impletur. *l. si peculium. §. 1. vers. quòd si haredi. de statulib. d. l. Julianus ait.* Et ita in eo qui solvere juravit, tenet Joan. Fab. Joan. de Plat. in §. in bonæ fidei. *instit. de actio.* Bart. Ange. Raph. Cu. in *l. amplius. ff. rem ratam hab.* Bal. in *c. ad nostram. 1. de jurejur.* Imol. in *l. Julianus 1. de cond. & demonst.* Alex. *cons. 12. in fi. lib. 2.* Matth. de Afflict. Decis. *Neap.* 163. Hierony. Gr. *cons.* 121. *li.* 1. & est veritas, ut plenè dixi in *tract. commerc. & usura. num.* 322. quamvis turba Canonistarum, excepto Imol. contrarium teneant in *d. c. ad nostram* 1. cum quibus transit Jason. in *d. §. in bonæ fidei col. ult.*

21. Addens quòd juramentum præcisè compellit ad factum excludendo obligationem & facultatem solvendi interesse: Ad quod ultimum respondeo. Primò non esse simpliciter verum, quia * juramentum recipit omnes conditiones quæ sunt de natura actus super quo interponitur. *l. ult. C. de non num. pecu.* Phil. Deci. *l. non omnis. col. 3. si cert. pet. & cons.* 240. *in fi.* ubi in annot. dixi. *Late* dom. Andr. Tiraqu. in *tract. de jure constit. possess. par. 3. limit. 7. num.* 34. etiam non obstante quavis renuntiatione & juramento. And. Alcia. *c. cum contingat. num.* 266. *de jurejur.* Secundò quia etiamsi juramentum simpliciter vel potius certo casu obliget præcisè ad factum, non potest ex hoc ullo modo inferri quod excludat compensationem in quantitatibus hinc inde liquidis: quia interesse non est factum, nec cum eo functionem recipit. Et qui solvit interesse facti vel non facti debiti nec servati, non implet promissionem, sed directò illi contravenit.

* Juramentum conditiones recipit quas actus (super quo interponitur) recipit.

22. Unde præstatio interesse non purgat, sed potius arguit & ostendit perjurium, quando præcisè actum est de facto, & promittens habet facultatem implendi. Secus in materia compensationi subjecta, quia alterum cum altero recipit functionem, & identitatem in genere & in effectu, imo identitatem absolutam, quia obligatio hinc inde non est in specie, sed in eodem & uniformi genere dumtaxat, & sic qui compensat liquidum, verè idem ipsum & tale omnino quod & quale debet, solvit. Et sic implet promissionem, etiam præcisè & in forma specifica: quia licet vicissim obligati sint ad dandum, quæ obligatio dandi est præcisa, tamen mutuò compensando, præcisè & verè implent.

23. Non obstat d. c. *ad nostram. 1. de jurejur.* quia omissis intellectibus canonistarum qui civilem austeritatem illius textus ita exasperant, ut ad iniquitatem & injustitiam pertrahant, dico synceré tractando illum textum etiam nullo addito, sed in propriis terminis suis realiter mentem & verba simul jungendo, quòd non loquitur in casu in quo locus sit compensationi, nec ubi de vera compensatione agitur. Sed in mutuo facto super certis possessionibus & reditibus traditis creditori, cum pacto juramento firmato non molestandi creditorem super eisdem pignoribus vel hypothecis, donec mutuata pecunia soluta sit: quod pactum in sui forma (dummodo non sit aliàs indirectè appositum ad hoc, ut creditor aliquid superlucretur ultra sortem) sed solum pro securitate sortis restituendæ, ut prima facie apparet. & præsumendum est, & textus ille probat, est justissimum & præcisè, etiamsi nullatenus iuratum esset observandum; *l. si is qui § si antichresis de pignor. l. inter cohæredes §. usufructu. fam. hercisc. l. si ex pactione. l. si ex lege. C. de usur.* Accidit autem in d. c. quod antequam creditor sortem recepisset de fructibus dictarum possessionum & redituum sumptibus deductis, debitor contra fidem & juramentum molestavit eum & de facto spoliavit, dictis possessionibus & reditibus. Alex. 3. rescripsit ablata pignora debere restitui, & reintegrari, nec super eis molestiam aliquam inferri, donec debita pecunia persoluta sit: quo facto tum demum creditorem compellendum restituere pignora, & quicquid deductis impensis ultra sortem receperit.

24. Hic est casus nitidus, vera & aperta sententia d. cap. quo quid quæso dilucidiùs aut justiùs dici potest? Certissimè censeo Papinianum illum acutissimum, æquissimum autem Gallum nostrum Aquilium juris, & naturæ consultum, si super eodem themate interrogati fuissent, nec aliter nec meliùs responsuros fuisse. Sed undenam ex eodem capitulo inferas non habere locum compensationem adversus debitum juratum? An in eo textu compensationis ullum verbum? An ibi mentio aliqua mutuæ obligationis in quā compensatio cadere possit? quæ igitur intemperies Canonici juris interpretum notantium ex eo textu juramentum impedire compensationem etiam de liquido ad liquidum? Dices forsan quòd verbum *persolvatur* in eo textu tacitè excludit compensationem. Sed quàm sit hoc fatuum & à veritate alienum clarissimè ostendo. Primò, qui partem compensat partem solvit, & qui totum vel residuum compensat, totum persolvit. *l. debitor. ff. qui potio. in pign. habe.* ergo verbum *persolvere* ex se non excludit, sed potius si incidat, admittit compensationem. Secundò, quod illud verbum ex serie textus sive in narrativis sive in dispositivis verbis non excludat. Patet, quia in toto textu non fit mentio de aliqua mutua obligatione quæ compensari possit, nec de hoc agebatur in toto themate ad quod decisio textus refertur. Ad quid igitur divinare id censeri exclusum de quo non appareat actum nec cogitatum, & maximè cum nulla sermonis urgeat necessitas, & cujus exclusio habet absurditatem & iniquitatem, & tale est, ut potius si opus sit, verba improprianda sint, quàm ut censeatur excludi.

25. Tertiò quia principalis intentio d. c. (quæ semper in omni interpretatione attendi debet) ad hoc nullomodo tendit: neque enim ibi Pontifex utramque partem audivit, nec de causa cognovit, nec sententiam negotii definitivam tulit; sed ad solius creditoris consultationem à quo (per Archiepiscopum Rotomagensem coram quo lis pendebat gravato: per viam querelæ pro illius temporis more aditus erat) rescripsit ut suprà, sub conditione si ita est: consultatio autem nullam compensationis nec mutuæ obligationis mentionem habet. Videant igitur Canonistæ quantum aberraverint & desipuerint sentientes, imo verbosissimis (sed absque iudicio) commentariis suis inculcantes, exceptionem de qua non agebatur nec facta erat mentio, eamque justissimam & rationabilem etiam in corpore juris clausam per illum textum auferre, nedum contra jus civile, sed etiam contra canonicas ipsas sanctiones in *c. pastoralis. de appel.* Dices fortè, quòd in dicta consultatione narratur creditorem nondum sortem deductis impensis de pignoribus recepisse, ex quo tacitè infertur aliquid ultra sortem recepisse. Sed facile est respondere: primò negando illatum, prout non sequitur per text. in *cap. quod dicitur. & in c. seq. de verb. signif.* Forsan dices satis esse quod Pontifex ex narrativis hoc potuit suspicari, ut debuerit præcavere & providere debitori si cautum illi voluisset, ut voluisset & fecisset, nisi debitor jurasset: imo dico quod etiamsi maximè scienter non caverit, non tamen censeri debet voluisse debitori præsertim inaudito, sublatam iri qualemcumque rationabilem exceptionem, sed potius judicibus (ad quos remittebat) si opponeretur reliquisse.

26. Et

26. Et in summa id solum agebatur toto illo rescripto, ut creditori à judice gravato, & injustè à parte spoliato succurreretur, sine aliquo damno aut præjudicio alterius partis seu debitoris. Secundo respondeo, quòd tunc creditor erat spoliatus & possessionibus & reditibus, & sic fortè etiam fructibus inde perceptis, saltem non liquebat an aliquid nec quantum haberet penes se, & sic non debuit tunc super eo provideri alteri parti, sed judicibus relinqui. Tertio, etiamsi tum maximè expressum fuisset & constitisset, certam quamdam fructuum quantitatem remansisse penes creditorem, adhuc non constabat fructus esse consumptos: nec si consumpti fuissent, constabat eorum æstimationem esse certam & liquidam, ita ut in compensationem venire deberent, & non potius in restitutionem debito soluto. Sed dices quod pignoribus restitutis, poterant postea fructus percipi, & qui percipiebantur consumi & liquidari. Responsio in promptu est, Pontificem rectè providisse in eodem textu, jubendo restitui quicquid ultra sortem receptum fuerit. Dices, at semper & distinctè sive pro præteritis sive pro futuris fructibus, jubet prius totum debitum persolvi quàm quicquam restituatur.

27. Respondeo, hîc est punctus non lubricus, sed planissimus, in quo tamen turpiter impegerunt præclara ingenia Canonistarum. Persolvere est deducto eo quod creditor à fructibus consumptis percepit residuum solvere, etiam propriissimè & vulgariter loquendo, idque vel lippis & tonsoribus notum est: & sic nullo modo prohibet ille textus sed potius admittit hanc supputationem & deductionem. Præterea ista deductio hoc casu non est compensatio propriè, ut illi putant, sed ejus quod jam in solutionem cessit computatio, ut reliquum solutionis perficiatur, quoniam eo ipso quod fructus rei pignoratæ à creditore percepti consumuntur, vel si non consumantur, sed in quantitate percipiantur, non cadunt in directam pignorationem ut restituantur, sed statim cadunt in solutionem pro rata, & ipso jure debitum pro quo res est hypothecata extenuant, ita quod ex tunc ipse debitor desinit esse obligatus, & res ipsa hypothecata pro tota summa, sed pro residuo dumtaxat. Quî igitur fieri potest, ut debitor teneatur prius totum solvere, deinde repetere? Dices, propter juramentum. Atqui juramentum non sonat nisi de debito, non autem de indebito: sed hîc residuum dumtaxat est debitum. Imo nunc illud residuum est totum. Et ad summum jam ipso jure impletum est juramentum, quatenus in exolutionem fructus cesserunt.

28. Ex his satis mirari non possum unde tam manifesti erroris occasionem acceperint, nisi fortè à *c. debitores*, immediatè præcedenti, quod continet errorem superstitione adumbratum & illud c. odiosum esse scripsit Anto. à Prato veteri inter consilia Alex. *cons.* 49. *num.* 18. *lib.* 4. Quæ enim religio est dicere quod prætextu juramenti cogendus sit debitor ad solvendum usuras quas mox repetat? si enim adeo sint indebitæ, ut vel solutæ repeti queant, cur juramentum contra jus divinum & canones sanctorum patrum erit iniquitatis vinculum? cùm certum sit creditorem petentem & recipientem usuras peccare & iniquè agere, cur perjurii metu fovetur & toleratur hæc iniquitas, & peccatum? ad quod quoties tendit nullum est juramentum, sed jam sensim secundæ curiæ meæ decades transcribo. Quare supersedeo, reliqua ibi reservans, ubi docui quod non obstante d. c. potest debitor agere vel excipere ut creditor cogatur juramentum relaxare quod primus omnium voluit Federicus Senensis. Ex incidenti & nova nostra dispunctione analytica exploratum habes, etiam quoad præfatum articulum compensationis juramentum recipere omnes conditiones, subauditiones & limitationes quæ ex natura actus vel de jure insunt actui jurato, idque ex regula communi utriusque juris in *l. ult. C. de non num. pecun. in cap. quemadmodum de jurejurand.* & quod *l. invicem. C. de compensat.* habet locum in debitore qui juravit solvere etiam in foro ecclesiastico, in quo per d. c. *ad nostram* in nullo derogatur dictæ *l. invicem.* An autem etiam in excommunicato locum habeat, dicam infrà §. 74.

29. Nunc ad propositam quæstionem rediens, pro eadem parte facit quod volunt Doctores, emphyteutam per biennium vel triennium non solventem non cadere à jure suo, si dominus tenebatur ei in tanta vel majori quantitate, sed compensationem ipso jure fieri ad vitandam pœnam commissi. Ita tenent Speculator in *tit. de locat.* §. *nunc aliqua. ver.* 79. Joan. Fab. Joan. de Plat. in §. *in bonæfidei. instit. de actio.* Alberic. in *l. cum alter. ff. de compensat. in l.* 2. *col.* 4. *num.* 16. *C. de jur. emph.* Bal. in Margarita. in *ver. emphyteuta. qua.* 1. Ang. *in l. si mora ff. soluto matri.* Abb. antiq. Imol. Anto. But. Panorm. in c. *bonæfides. ff. depo.* Guid. Pap. *Dec. Delphi.* 171. *ad fi.* Soci. *cons.* 99. *lib.* 1. Franc. Cur. Senior. *cons.* 70. *col. ult. ver. transeo ad rerum.* Jas. in *l.* 2. *qu.* 19. *C. de jur emphyt. & inst. de act.* §. *in bonæfidei. num.* 8. 3. Alciat. in *l. quum proponas col.* 3. *C. de pact.* Ang. Clavas. in *verb. emphyt.* §. 20. *summa.* Sylvest. *eo. verb. qu.* 7. & omnes Doctores quotquot legi, uno excepto, per rationem de qua in principio hujus quæstionis. Sed nunquam mihi placuit.

30. Fateor ampliationem quam gl. & Doctores faciunt in *d. l. si constat.* esse veram in se, ut *d. l. si constat. & l. cum alter. ff. eo. tit.* nedum habeat locum ad sistendum cursum usurarum sive stipulatarum, sive officio judicis tantum venientium, vel justum interesse ultra tempus retentæ pecuniæ, de quo plenè dixi in *tract. commercio. & usura. qu.* 43. *qu.* 74. etiamsi illæ usuræ veniant ex privilegio minoris ætatis, ut in *l. minorum. C. in quib. cau. in integ. resti. non est necessar. in l. Titia. Seio.* § *usuras. ff. de leg.* 2. sed etiam ad evitandam commissionem pœnæ, nedum conventionalis, sed etiam legalis vel testamentariæ. & generaliter ubi aliàs debitor incurreret damnum. Sed dico quod hoc debet semper intelligi cum hoc rationis & recti judicii temperamento, ut videlicet debitum quod compensatur sit simile & ejusdem privilegii & rationis, maximè quantum ad implendum effectum & satisfaciendum obligationi, prout etiam loquuntur *d. l. si constat. & d. l. cum alter.* aliàs secus. Hinc est quod depositarius non potest compensare depositum etiam in quantitate consistens, cum simili quantitate sibi debita ab eodem, sed ex diversa causa, & est ratio, quia debitum ex deposito habet specialem & prærogatum favorem quem non habent aliæ obligationes *l. pen. C. depos.*

31. Et à pari vel majori ratione dico præfatam ampliationem non habere locum in emphyteusi, quia canon emphyteuticus nedum consistit in solutione conventæ quantitatis, sed etiam in recognitione domini directi: imo illa recognitio censetur potior quantitate & major pars obligationis, ut per Bal. in *l. eadem. col.* 1. *C. de loca.* & sic non potest recipere ullam functionem cum simili vel majori quantitate debita à domino directo ex alia causa: dominus enim debet tanquam privatus ex causa privata promiscua, sed emphyteuta debet tanquam superiori ex causa prærogata ad finem recognoscendi directi. & sic debita sunt multum inæqualia in qualitate & sine merito non debet fieri compensatio saltem ipso jure, quia sic emphyteuta non honoraret nec recognosceret dominum nec satisfaceret obligationi dominicæ: & invenio quod ita in emphyteuta tenuit Pet. Jacobi (post Guil. de Cugneo, cujus dictum in lecturis suis reperire non potui) in *tit. de actio* in rem pro re emphyt. quæ cecidit in commissum *col.* 4. quamvis Guid. Pap. in dicta Decisi. 171. adducat eum quem non legit nisi usque ad 3.

col. non prosequendo sequentem prout multis desidibus accidit in oppositum, & male: in quantum autem Petr. Jacobi ibi allegat Guillelmum de Cug. non potui ullum de hoc verbum invenire in tota ejus lectura quæ super C. extat.

32. Sed hanc de emphyteuta veram sententiam modifico dupliciter. Primò ut procedat respectu ejus, quod aliàs dicitur compensationem fieri ipso jure, secus in ea quæ opponitur ab homine: unde si emphyteuta ante lapsum triennii vel biennii, & fortè ultima die offerret domino compensare canonem pro rata similis vel majoris quantitatis sibi debitæ à domino, evitat commissum. Ratio, tum quia oblatio compensationis recognitionem domini includit: tum quia æque hoc casu potest dominus antapocham accipere, & apocham dare juxta *l. plures apochis. C. de fid. inst.* sicut in formali solutione: & sic cessat omne inconveniens. Nec obstat quod dominus aliquando postulare potest, ut realiter solvatur, prout ex multis causis contingere potest, ut ejus intersit expressam & realem professionem fieri ad clarificandam vel corroborandam quasi possessionem domini directi, ut quando super eo controversiam patitur à rivali: quia fateor quod potest & ad hoc tenetur emphyteuta & cogi potest. Tamen si infra tempus realiter non solverit, si tamen adito domino compensationem obtulerit, dico quòd (etiamsi dominus directus ex justa causa, ut prædictum est, noluit admittere, sed realem solutionem habere) non cadit res in commissum, quia per expressam oblationem & agnitionem domini apparet illum non fuisse contemptum, sed recognitum: & quia quantò agitur de majori præjudicio videlicet de totali amissione rei, tantò minùs pœnæ indulgendum.

33. Secundò modifico, ut si fortè emphyteuta est simplex rusticus vel mercator juris ignarus, qui ideo quia scit dominum canonem emphyteuticum super summam quam debet deducere posse, & ita sperat primo loco deducendum fore, supervacuum putat canonem solvere, & sic cessat dominum adire & labitur triennium, ut quamvis mero quidem jure res ceciderit in commissum, tamen possit & debeat in integrum restitui ex clausula generali, & illam quam dixi puto esse justam causam. Tum ex personæ qualitate.

34. Tum quia illud merum jus propter magistrorum opiniones, ut inquit gloss. in 1. *constit. C. §. quibus in verbo. certas dubium & controversum factum*, non habetur pro jure certo, ut gloss. ibi Bart. Imol. Alexand. & alii in *l. cum prolatis. ff. de re judic. Bald. in addit. ad Specul. de execut. sent. in fi.* Bart. *in l. qui Roma. §. duo fratres. col. 3. in 6. oppos.* & ibi Franc. Rip. *col. 7.* Bar. in *l. quod Nerva. col. 5. depositi.* Jason. in *l. captatorias col. pen. C. de testa. milit.* Philipp. Deci. *cons. 540. in fi.* Et errori facti etiam in acquirendis & in præscribendo æquiparatur, ut not. Pet. Ancha. *cons. 324.* Franc. Cur. senior. *cons. 71. col. 4.* Phil. Cor. *consi 62. lib. 3. cons. 10. col. 2. cons. 169. in fi. lib. 4. late Feli. C. de quarta col. 8. de præscript.* quantò fortiùs in damno vitando ad pœnam vitandam. Facit quod vult Alexand. in *consi. 1. col. 5. lib. 2.* quòd faciens contra legem præcepti, in quo sunt variæ opiniones, non peccat.

35. Et ad excludendum hujusmodi restitutionem in integrum non puto sufficere rusticum esse sagacem, de quo per gloss. & Doctores in *l. athleta. §. ult. ff. de excusa. tuto.* per Jo. de Pla. in *l. 2. C. de agrico. & mancip. lib. 11.* utpote cum etiam urbano civi non denegetur, ut dixi. Sed si apparet de malitia vel contemptu, posset esse talis & tantus, ut prorsus deneganda esset restitutio.

36. Amplio hoc remedium restitutionis non solum si dominus non erat purè & in tantumdem vel plus obligatus, sed in diem qui nondum venerat tempore lapsi triennii, sed non erat tanta distantia diei, quin potuerit emphyteutes probabiliter existimare opportunius esse expectare & compensare, vel si magna erat distantia & dilatio longa, illud debitum ex gratia emphyteutæ processerat, qui fortè pecuniam gratis mutuaverat domino longa etiam dilatione solvendi gratis data, ita ut merito æstimaverit futurum fore dominum beneficio affectum in majori summa, facilius dilationem daturum in minori scilicet hujus canonis, his enim casibus & similibus non puto audiendum dominum commissum petentem ex lapsu triennii, sed emphyteutam (quem satis verisimile est dominum quem honoravit minimè contempsisse, sed beneficii memorem & in minoribus indulgentem fore credidisse) in integrum restituendum.

37. Ex his liquidò patet solutio quæstionis nostræ, ut non fiat compensatio ipso jure ad evitandum hanc mulctam hujus §. ut nec restitutio in integrum dari possit, cùm agatur de modico. *l. scio. ff. de in integ. rest.* Plus dico, quòd si ante diem solvendi census vel etiam ipsa die & loco censuarius offerat domino compensationem, quod non tenetur dominus admittere & eo recusante compensari censum, nisi solvatur, committitur mulcta: quia census est jus prærogatum & dominicale multo magis quàm canon emphyteuticus, & hoc quando in valde modica & parabili quantitate consistit, & sic tanto magis præpollet honor & recognitio domini directi in quo non cadit ulla compensatio nisi utroque consentiente, & tanto magis contumacia & protervia censuarii arguitur: Secus si esset magna summa vel in modico grano tunc raro aut valde raro, quia valeret opposita ab homine compensatio.

38. Amplio etiamsi ageretur de mutuo censu compensando, si fortè dominus uno respectu sit censuarius censuarii, quamvis enim hoc casu utrumque debitum sit ejusdem qualitatis & prærogativæ, tamen non recipit compensationem nisi utraque parte consentiente, & hoc ne monumenta census conturbentur. Ita quod qui solvere voluerit, poterit ab altero censum & mulctam exigere, quod si uterque cessaverit, mulctam invicem altero invito compensare possunt, non censum, nisi, ut dixi, consistat in magna quantitate, quia tunc sicut in emphyteusi compensatio ipso quidem jure non fit, sed offerri potest ante mulctam commissam, & ejus commissionem impedire: etiamsi quod debetur à domino esset ex causa mutui vel alia dissimili: dummodo debitum sit liquidum & purum, quia hæc compensatio tantam affert commoditatem, quantam solutio, & eandem recognitionem implicat, secus si de uno aut duobus obolis census ageretur, quos censuarius offerret compensare super viginti aut triginta libris sibi debitis à domino, quia hujusmodi compensatio propter vilitatem summæ, inutilis & nugatoria videtur, & censuarius parvam & parabilem solutionem detrectans, honorem & jus domini spernit & cadit in mulctam.

39. Sexto quæro: Utrum domino invito possit solutionem census offerre pro futuris annis? Videtur quod sic, saltem pro tribus annis proximis sicut in emphyteusi. Est textus in *l. placuit: de colla. fundi patrim. & emphyt. lib. 11. C.* Bar. in *l. statuliberi in fi. ff. de statulib. Ias.* latè in *l. 2. qu. 21. C. de jure empt.* saltem offerendo dominum recognoscere ex nunc pro futuris annis, ut tradit Barr. quem ibi sequitur Lancelot. Dec. in *l. cum qui. ff. de annu. leg.* Breviter dicendum quod etiam pro uno futuro vel termino solvere non potest invitò domino, *& ita tenet Guil. Cuneus in l. plures apochis. C. de fide inst.* Dices hoc casu diem esse appositum in favorem creditoris, quia per solutionem annuam probat se dominum directum vel creditorem.

*Censuarius invito domino non potest offerre solutionē pro futuris annis, imò nec pro uno futuro tantum anno.

40. Et

40. Et quemadmodum non potest censuarius in domicilio domini offerre & solvere prætermisso loco * solutionis antiquo & consueto, sine consensu domini: ita nec ante tempus. Et hîc bonum est argumentum de loco ad tempus & contra, quoniam eadem est ratio. *l. ult. ff. de tritico vino & ol. l. datio. §. si per venditorem ff. de act. empt. l. quoties in diem. cum l. seq. ff. de verb. oblig. l. verum. & ibi Jas. col. 2. ff. si cert. pet. & in l. 1. §. sed excipiuntur. nu.* 6. 11. *ff. de feriis.* Soc. in *cons.* 26. *col. fi. lib.* 3. Hic autem ratio anniversariæ recognitionis & reverentiæ domini directi conservandæ, tam in tempore, quàm in loco præveniendo nec mutando pariter militat. Idem tenet Specu. in *tit. de loca.* §. *nunc. aliq. q.* 33. *in ecclesia:* sed idem generaliter dicendum & in privato data simili ratione.

* Censuarius non potest invito domino in alio loco censû solvere.
* Censuarius non potest ante tempus solvere.

41. Septimò quæro: si inveniatur censuarium solvisse per tres continuos annos, an præsumatur etiam superiorum annorum censum solvisse? Videretur quod non: quia casus est unicus & specialis in re in publicis tributis fisco debitis in *l. quicunque. C. de apo. publ. lib.* 10. Igitur in contrarium jus commune. Tamen idem tenendum in censu etiam privatis debito, quia agitur de modica summa, & sic faciliùs extenditur præsumptio à præsentibus vel ultimis in præterita, saltem stabitur juramento solutionem præcedentium annorum allegantis: & ita expressim disponit consuetudo *Borbon.* §. 419. Non tamen intelligo quod præcisè teneatur jurare se solvisse pro annis præcedentibus, sed satis est quod juret se ita credere vel non recordari de contrario, nec esse in mala fide: in hærede autem vel quovis successore, non requiritur juramentum, sed sufficit allegatio solutionis. Plus dico, quod non tenetur præcisè articulare solutionem, seu ponere in facto probando, sed sufficit allegare solutionem & præsumptionem juris quæ pro liquida & jam facta probatione habetur, ut per gloss. & Doctores in *l. si tutor petitus. C. de peric. tuto.* & si actore non allegante promissionem, protestationem aut aliud factum admissibile judex interloqueretur probandum testibus vel instrumentis, posset appellari ut in articulo juris. Et ita generaliter observandum est, etiamsi consuetudo loci non exprimat: fortiùs vult consuetudo Pictav. §. 47. quod per solutionem ultimi anni simpliciter sine protestatione receptam præsumitur pro solutione omnium præcedentium mediante juramento veritatis in eadem persona, vel credulitatis in hærede.

42. Amplio primò: nedum quando apparet de solutione trium novissimorum annorum; sed etiamsi in ultimis annis sit cessatum: apparet tamen ante quatuor aut quinque annos per tres continuos annos fuisse solutum, quia tunc præsumitur solutio superiorum annorum ab illis tribus, per *d. l. quicumque:* quæ generaliter loquitur & præsumit pro solutione superiorum sive tres continuæ solutiones finitæ sint in ultimo anno sive non. Ideo glo. magna in *d. l.* 2. *C. de jure emphyt.* & Joan. And. in *addit. ad Specul. tit. de loca.* §. *nunc aliqua qu.* 27. non debuerunt restringere ad proximos annos simpliciter in quo Doctores ibi non advertunt. Ex quo nota quòd per cessationem vel moram præsentis temporis & ultimorum annorum, non infertur in præteritum, nec receditur à præsumptione. *d. l. quicumque:* quæ est quod probatis solutionibus trium sibi cohærentium annorum non tenetur quis superioris temporis apochas ostendere, sed præsumitur retrò solvisse, quamvis in hoc contrarium tenuerit Guill. Benedict. in *repet. c. Raynu. in verb. si absque liberis moreret.* 2. *num.* 188.

43. Secundò amplio, etiam in emphyteusi, quæ est gl. & Doctorum ubique communis sententia, æqua & rationabilis, quia licet in emphyteusi canon soleat esse major quàm in censu, tamen nunquam ascendit ad valorem & proportionem fructuum, sed magis in recognitionem domini præstatur, ut notatur in *l.* 1. *C. de jure emphyt.* Unde diligentiùs & liberaliùs præsumitur solutum, saltem quando apparet de tribus continuis solutionibus, non autem adduxi rationem quod metus commissi stimulet ad solvendum, quia etiamsi in emphyteusi esset pactum quod ob non solutionem non posset expelli nec esset locus commisso, adhuc idem puto.

44. Sed quid dicemus in colono? Videtur aliud, tum quòd jure non cavetur, tum quod non videtur par ratio, quia non solvit modicam pensionem, nec in recognitionem dominii, sed magnam & in fructuum compensationem. Et sic non videtur ita de facili velle solvere vel solvisse. Tamen omnes Doctores ubicumque de hoc loquuntur, idem tenent, sive in tributario, sive in censuario vassallo, vel colono, ut Bal. post Joan. And. in *c. literæ. in fi. de dilat.* Ange. in *Auth. de non alien. aut permu* §. *scribe. col.* 2. Franc. Crema. no. 78. Jas. in *d. l.* 2. *num.* 17. *C. de jure emph.* Alex. *consi.* 105. *lib.* 3. Hier. Grat. *consi.* 121 *col.* 2. *li.* 2. & omnes quotquot legi. Sed certè ista est magna extensio, quare primum de ratione legis diligenter inquirendum.

45. Et ratio * *d. l. quicumque,* est propter quatuor simul concurrentia in themate d. l. Primum, devotio & legalitas in solvendo integraliter virilem suam tributariæ functionis. Secundum, continuatio per tres continuos annos & tres solutiones distinctas. Tertium, silentium exactorum susceptorum & omnium publicorum officialium exigendis tributis deputatorum, & triennium illud continuum super functionibus & solutionibus. Et quartum, tres distinctæ trium cohærentium annorum publicè apochæ ab officialibus publicis confectæ & datæ simpliciter sine protestatione aut reservatione præcedentium annorum. Quintum addi potest ex eodem textu, quod non subsit cautio à debitore data de solvendis dictorum annorum functionibus, nec ex publicis monumentis aliter appareat. Et sextum, solita diligentia, imo etiam acerbitas hujusmodi officialium non solùm exactè exigendo nulla dilatione data: sed etiam in non exigendo reliqua nova, quin priùs aliqua persoluta sint. Et septimum, quia alias etiam singulis annis solveret de suo cum statim teneantur pecuniam in ærarium principis inferre & rationem reddere: quæ tria ultima à prioribus dependent, & satis cum illis ex materia subjecta qualitate & consuetudine personarum intelliguntur. Ex his demum, præsertim illis quatuor concurrentibus, præsumitur solutio & perceptio superiorum annorum, & satis est eam allegare nisi de contrario per dominum probetur. Hæ sunt veræ rationes decidendi è medulla d. l. desumptæ, infra quas, ut licitum est extendi (cum agitur de materia nec odiosa, nec correctiva) *l. non possunt. cum similib. de legi.* seu potius interpretari: ita ultra eas non licet utpote deficiente lege & legis ratione.

* Lex quicumque 4. C. de apochis publicis requirit.

46. Ex quibus infertur primò, quod d. * *l. quicumque,* non loquitur de censu privati & multò minùs de quocumque alio privatorum redditu: sed dumtaxat de publicis tributis & de apochis illorum non privatis, sed publicis & quæ per multas publicorum officialium manus examinatæ transeunt & in publicis gestorum monumentis annotantur. *l. securitates de susceptoribus præposi. & arcariis lib.* 10. *C.* & quæ prorogatæ sunt authoritatis, ut statim præcidant, nec locus sit exceptioni pecuniæ non numeratæ *l. in contractib.* §. 1. *ver. ideoque. C. de non num. pecu. l.* 2. *in fi. C. de quadr. prescript. l. securitatib. C. de apochis publicis. lib.* 10. quæ omnia cessant tam in apochis privatis quam in censibus & quibusvis redditibus privatorum, & sic in puncto juris & in ratione & causa finali, *d. l. quicumque* non potest extendi ad census privatorum & multo minùs ad alia. Si enim in publicis apochis tributorum tam exacta sit solemnitas, ut una videretur contra præ-

* Novus intellectus legis, quicumque.

terita sufficere, & tamen requiruntur tres trium annorum cohærentium: multo minùs sufficiunt in privatis, ubi deest illa solicitudo & cautio, & ubi habet locum regula exceptionis non numeratæ pecuniæ. *d. l. in contractib.* & consequenter aliæ regulæ juris communis, quod apochæ limitatæ ad suos annos, ad alios non extenduntur.

*Solutio.

47. Nihilominus * quod ad census dominicales attinet non solum regios, sed etiam de domanio Regis, imo etiam quorumcumque inferiorum dominorum censualium, quatuor de causis idem puto. Prima, propter analogiam & subordinatam æquiparationem quam habent census privatorum ad census fiscales, ut not. in *l. competit.* C. *de præscript.* 30. *vel* 40. *annor. & supra hoc tit. num.* 15. Secundâ, propter communem observantiam. Tertia, propter utilitatem communem. Quarta, quia solent in libris censualibus solutiones describi. Si igitur in dictis libris trium annorum consecutivæ solutiones inveniantur, satis probatum arbitror de solutione præcedentium. Idem si tres recognitæ quamquam privatæ apochæ domini vel procuratoris etiam generalis trium consequentium annorum producantur à censuario, cui negligentia domini vel sui procuratoris qui in libro censuali non descripsit vel chartam amisit, nocere non debet. Hæc sit prima extensio. Secundò extendo ad canonem emphyteuticum per rationes dictas suprà *eo. num.* 43. tum ratione promiscui usus & utilitatis. Hactenus extendisse sufficiat d. l. quæ ad alia nullo modo (deficientibus extensionis mediis) extendi potest.

*Contra communẽ errorem.

48. Malè ergo extendunt * Doctores ad superficiarium, quamquam hoc sine textu, sine lege habeant pro expedito, ut Philip. Deci. *consi.* 550. Bene verum est quod ex solutione trium consequentium annorum, resultat quædam non levis præsumptio solutionis præcedentium: sed ita non est præsumptio præjudicata, nec præsumptio juris, sed facti, quæ secundum circumstantiam negotii, & qualitatem personarum minùs aut magis diligentium vel negligentium, potest esse major vel minor, & cum aliis conjecturis arbitrio judicis sufficere, juxta illud: quod non prosunt singula, multa juvant. *l. rationes. C. de probationib. gl. l.* 2. *in fine princ. de excusatione tutorum*, adeo ut in reditibus domanialibus dominorum territorii qui solent in libro publico describi, probabiliter admitti potest, trium cohærentium annorum solutiones sine reservatione in libro ordinario descriptas, vel similes indubitatas superficiarii apochas sufficere ad præsumendum in præteritum: sed in consequentiam trahi non debet ad alia in quibus non est eadem, vel non tanta ratio.

49. Malè ergo & perperam, ne dicam flagitiosè extenderunt ad colonum sive nummis colat sive aliter. Fateor non levem esse præsumptionem si probetur testibus de solutione integra trium cohærentium annorum, & majorem si probetur apochis ipsiusmet domini, vel officialium quorum rationes fuerunt auditæ & admissæ, rationariis ipsis ab omni rationum obligatione absolutis & sine ulla protestatione & reservatione præteriti in dictis apochis, & libro rationum & earum homologatione, sed hoc solùm non concludit nec ulla est lex quæ velit haberi pro sufficienti, sed relinquitur arbitrio judicis ex reliquis circunstantiis: & insuper dicta *l. quicumque* facit in oppositum, tum per locum a speciali, ergo per regulam *l.* 1. *ad municipal.* tum propter magis exactam solemnitatem quæ est in publicis tributis. Et meritò eam insolentem extensionem reprobavi in annotation. ad Philippum Decium *consi.* 550. *col.* 2. Et quod dixi de testibus, longiùs recedit à themate dictæ *l. quicumque*. quæ nullam testium (ad effectum de quo ibi) probationem admittit. Loquitur enim de apocha in scriptis authentica & cautione scripta, & facultatem probandi contra præsumptionem ex illis tribus scriptis & à publicis officialibus subscriptis apochis resultantem, restringit ad scripta non privata sed publica eorumdem officialium & præfectorum ei rei deputatorum, ut patet in dicta *l. quicumque in fin.* ubi glossa ult. perperam exponit de testibus. Gesta enim, monumenta publica, & authentica gestorum significant, non depositiones testium. *l. ultim. C. de sentent. & re judicat. cum similibus.* Et quòd dixi de testibus procedit secundum dispositionem juris communis & non in terminis dict. *l. quicumque.*

50. Ex prædictis infero malè scripsisse Host. in summa de locat. in fine quod in emphyt. Ecclesiæ sufficiat solutio duorum cohærentium annorum ad præsumendum solutiones præcedentium: si enim non sufficit in publicis tributis quæ tanta cautione ac tanta solicitudine exiguntur, quantò minùs in aliis? Non obstat quod in emphyteuta Ecclesiæ sufficit cessatio biennii, ut cadat in commissum, quia hoc favore Ecclesiæ inductum est. Unde si fortè summo jure & rigore uti noluit, non debet retorqueri in ejus præjudicium. per text. in *l. plures apochis. in fin. C. de fid. instrument.* Fateor quod quandoque solutiones duorum annorum, imò etiam una cum aliis validis conjecturis sufficere poterit: sed in vim concursus aliorum & juris communis, non in vim specialis & prærogatæ dispositionis. *d. l. quicumque.*

51. Rursus infertur, malè imo peiùs scripsisse Guiliel. Bened. in *rep. c. Raynutius, in ver. si absque liberis moreret.* 2. *num.* 186. *extra de testam.* quod in pensione menstrua vel unoquoque semestri debita sufficiant tres solutiones per tres continuos menses vel tria semestria, quia imo ad talem præsumptionem inducendam requiritur taciturnitas & patientia triennalis: ideò non minori tempore (in quo etiam non est tanta ratio) possumus nec debemus præsumere per dictam l. ultra illius terminos, prout etiam rectè tenuit Alex. *cons.* 106. *magnificè prætor. col.* 2. *num.* 3. *ver. sed dico primò lib.* 3.

52. Tertiò infertur, malè scripsisse Guiliel. Bened. in *d. rep. & ver. num.* 188. si quis novem continuis annis solverit, videlicet tertio quoque anno pro tribus simul, & sic tres solutiones fecerit, quod adhuc non præsumitur de præcedenti, cùm non sit uniformis præstatio, quia dico quod imò in terminis *d. l. quicumque*, vel quatenus potest extendi secundum prædicta, adest uniformis præstatio & continua & tergeminata, & silentium de præcedentibus plus quam triennale, & tres apochæ simplices sine ulla præcedentium reservatione. Tum major & fortior est præsumptio in longiori continuato quam in breviori spatio, & hoc respectu sumus hic in fortioribus terminis. Et si dicatur quod solutio non est facta singulis annis, sed tertio quoque anno, dico quòd est facta de omnibus illis annis & de toto uno tempore continuo & per tres diversas vices ejusdem continui temporis: & quanto tempus est majus, tanto fortior est præsumptio, quemadmodum fortior est præsumptio, quando sunt quatuor solutiones quatuor cohærentium annorum, quam quando sunt tres tantùm. Et sic nulla est hoc casu difformitas, sed fortior conformitas, nec detrahitur sed additur ad augendum & corroborandum solutionis præcedentium præsumptionem.

53. Quartò incautè scripsit Guiliel. Bened. in *d. repet. & ver. num.* 188. non esse locum dictæ præsumptioni in obligatione annua personali dumtaxat nullo certo fundo ad hoc hypothecato: quia etiam concurrente & generali & speciali hypotheca, adhuc non est casus d. l. nec eadem ratio propter nimiam disparitatem & rationem decidendi, sed quatenus quadam analogia d. l. cum aliis conjecturis potest adaptari, impertinens est reditum esse personali tan-

tum obligatione subnixum, vel hypotheca prædiali, vel etiam ad vitam aut perpetuum esse, sed refert in solemnitate descriptionis solutionum & aliis circunstantiis supplentibus defectum fortiorum terminorum. *d. l. quicumque.* Ex his habes verum & germanum intellectum *d. l. quicumque*, quem non reperies alibi ita absolutè declaratum. Adde si vacat notata in *l. si certis annis. C. de pac. in l. 1. C. de jur. emphyt. in l. de dot. promiss. in l. cum de in rem verso ff. de usur.* Plura super his digessi in regestis meis, sed sufficit quæ necessaria sunt aut novam lucem adferunt scribere, reliqua suis locis remittere vel omittere.

54. Octavo quæro: Certum est quod non fit remissio census privatorum propter * sterilitatem, sicut nec emphyteutæ, de quo est text. in *l. quicumque 1. C. de fundo patri lib. 11. & notant omnes doctores in l. 1. de jure emphyt.* Sed multò minùs in censuario, quantò censualis vectigal solet esse minoris quantitatis & majoris prærogativæ emphyteutico. Sed dubitari potest, quid si propter bellorum tempestates res censualis non possit coli, nec aliquis inde fructus percipi? Hæc quæstio latissimè patet. Et primò videndum est quæ sit vera sententia in emphyteusi: in qua licet sit maxima Doctorum controversia, tamen quia plenissimè discussa per Bar. in disput. *publicanus* & in *l. conten. §. qui maximos. ff. de publica.* per Cano. in cap. *propter de loca.* per Ang. Areti. in *§. adeo. col. fi. inst. de loca.* & novissimè & copiosissimè per Jas. in *l. 1. num. 81. cum 4. col. sequentibus. C. de jure emphyt.* non disputabo, sed decisivè procedam, nonnulla supplendo quæ in aureo apparatu Jas. desunt, & invenio quinque opiniones.

*An propter bellum fiat remissio.

55. Prima Guido. de Suza. in *l. damnum C. de loc.* distinguentis, An pensio sit præstanda de ipsis fructibus percipiendis in re emphyteutica, & tunc fieri debeat remissio, quoties nulli fructus percipiuntur, sive propter bellum, sive ob sterilitatem, aut aliam quamvis cladem: Aut verò pensio debeatur in certa quantitate undecumque præstanda, & tunc non fiat remissio. Sed hæc distinctio quantumcumque colorata, non est bona: Tum quia utroque casu, aut tota res non perit aut censetur in totum perire quantum ad illum annum, & sic remissio fieri debet aut non fieri, idque simpliciter, non habito respectu ad præfatam distinctionem. Tum quia cùm sit præstatio annua, etiamsi maximè gratiâ taxationis expressum sit pensionem præstandam de fructibus rei, tamen si uno anno non colliguntur, suppleri debent ex fructibus sequentis vel sequentium annorum. *argum. l. legatum. §. vini Falerni. ff. de annu. lega. l. ex ff. de vino. triti. & oleo le. l. firmo in princ. ff. quando dies le. ced.* prout tradit Bar. quem alii sequuntur in *l. inter stipulantem. §. sacram. col. 2. num. 7. ff. de verb. oblig.* & sic in effectu dicta opinio recidit in sequentem, quod nulla fieri debeat remissio: quia etiamsi pensio sit taxata ad fructus rei concessæ, si aliquo anno deficiant fructus, suppleri debent ex sequentibus, ut dixi, nisi appareat limitationem factam esse non solùm ad fructus fundi, sed ad singulas pensiones limitatas ad fructus sui anni.

56. Secunda opinio est Jacob. Butriga: negativa: scil. quod non sit facienda remissio: quam tenent Alberic. in [illegible] *col. 2. num. 6. & 7. C. de jure emphyt.* Pau. Rapha. Cu. & latè Alexand. in *l. interdum. §. quod ex naufragio. ff. de acquirend. vel amittend. possess.* Ang. Aret. *inst. de loca. §. adeo.* & hæc priori verior. Moventur forti & concludenti ratione, quia emphyteuta semper retinet totum dominium utile, imo etiam possessionem rei quæ non perit. Text. in *l. licet. C. de acquir. & retinend. possess* per quem text. Rapha. Cu. post Richard. Malumb. & Alberi. in *l. 1. C. de jure emphyt.* tenet contra communem, in d. *§. quod ex naufragio*, licet fructus qui non sunt nisi pars rei, ad aliquod tempus pereant: quod non est in consideratione per *d. l. 1.* sed ex quo tota res non perit, totum damnum debet spectare ad emphyteutam. Facit quòd non solvit canonem in recompensationem fructuum sed in recognitionem dominii, & sic semper durat causa solvendi.

57. Tertia opinio est opposita & affirmativa de remissione facienda, quam tenuit Jacob. de Aret. quem refert & sequitur Joan. And. in *addit. ad Specul. ti. de loc. §. nunc. aliqua quæst.* 137. Cyn. Bar. Salic. in *d. l. 1.* Hostien. Inno. Petr. Ancha. Imol. in *c. ult. de loca.* & hanc tandem sequitur Jas. in *d. l. 1. & in l. 3 §. in amittenda. ff. de acquir. vel amitt. poss.* & in cons. 54. *col. 4. lib. 1.* & ultra allegata per Jason. idem tenet And. de Iser. in *cap. unico. quæ sint regalia:* super verbo *& plaustrorum. col. 2. in usib. feud.* Joan. de Ferra. *in for. libel. ad ficti. præst. & res relaxat. in ver. recusavit & recusat. col. 1. versic. amplius.* Francisc. Aret. in *cons. 139. quia consultatio, in fi.* Joan. Bertach. in tract. *de gabell. part. 2. qu. 33. vers. emphyteuta vero.* & est communis opinio differentiam statuens inter steritatem in qua colere quamvis inutiliter: & bellum, in quo nec colere quidem licet: quam sequitur Jas. *l. 3. §. in amittenda. de acquir. vel amitt. possess.* & latiùs in *l. 1. num. 81 cum seq. C. de jure emphyt.* cujus potissima ratio est: quia tota res censetur deperdita pro illo tempore pro quo nec res coli nec fructus percipi possunt.

58. Quarta opinio Bald. in *d. l. 1. col. 2. vers. quæro an propter, in fin.* ubi distinguit: Aut pensio est magna, & debet fieri remissio, tam propter sterilitatem quàm propter bellum. Aut est parva & nulla fieri debet remissio, nec sterilitatis nec belli causa, & sequitur Ludov. Roman. in *l. interdum. §. quod ex naufragio. de acquir. vel amitt. possess.* Cardin. Flor. *cap. ult. de locat.*

59. Quinta & ultima opinio est Ant. Butrii in *d. c. propter sterilitatem*, quem in effectu sequitur Ang. Aret. in d. *§. adeo. col. ult.* distinguendo an bellum sit longum, puta per tres annos vel ultra, secundum quod Butr. declarat, ut tunc fieri debeat remissio. si verò sit breve, putà infra biennium, & nulla fieri debeat remissio.

60. Quid dicemus? Puto * opinionem Bal. quarto loco positam juncta moderatione ultimæ opinionis Anton. Butrii (secundum quod statim dicam) esse ipsam veritatem, utpotè quia nulla fieri debeat differentia inter sterilitatem, de qua in *l. quicumque C. de fundis patrim. lib. 11.* & inter incursum latronum, vel exercitus belli: sed effectum. & sic paritatem rationis in utroque debere attendi.

*Solutio.

61. Et primò quando loquimur de bello, non addimus nec intelligimus fundum prorsus ab hostibus occupatum: postquam enim totus devenit in potestatem & dominium hostium. *§. item ea quæ inst. de rer. divis.* tunc in totum periisse censetur, tam respectu utilis quàm directi domini, qui non minus desinit dominus directus esse, quàm ille utilis, & non minùs civilem quàm ille naturalem possessionem perdit, nec in sua potestate est præstare domino utili habere licere in totum vel in parte, ideo secundum omnes hoc casu fit remissio, ut per Alexand. & alios in *d. l. interdum. §. quod ex naufragio ad fi. de acquir. vel amitt. possess.* Jas. *l. 1. num. 55. C. de jure emphyt.* Imo dico quòd propriè non est remissio, sed peremptio, quia jus ipsius domini directi seu creditoris peremptum est, & sic ipso jure liberatio competit.

62. Loquimur ergo non de victoria vel occupatione per hostes facta: sed de tempore belli quo propter discursum armorum sive hostilium, sive nostratium, fundus arari & coli nequit nec ullus fructus percipi, tunc enim eadem ratio est, quæ totius sterilitatis; quia etiamsi in bello non perdat

(ut in sterilitate) sumptus culturæ quam in bello deserit, hoc compensatur cum aliis damnis quæ bellum adfert, & sic utroque casu dominium utile & possessio retinentur, sed omnes fructus pro eo tempore pereunt.

* Solutio. 63. Dico * ergo tripliciter distinguendum: Aut pẽsio est valde modica, aut magna, aut mediocris. Primo casu vera sit opinio negativa: secundo casu affirmativa. Cùm enim magna pensio respiciat compensationem fructuum, merito illis fortuito casu cessantibus remitti debet, nisi cum majori præcedentium annorum ubertate sterilitatis vel belli calamitas compensari possit. *l. licet. C. de loc.* Pariter si postea veniat maxima ubertas, suppleri debet quod tempore calamitatis remissum fuit. *l. si uno. in princ. loca.* etiamsi remittens simpliciter dixerit se donare, ut ibi quia ubi debetur remissio, verba intelliguntur secundum materiam subjectam & in necessitatibus nemo liberalis existit. *l. rem legatam. de adimen. lega. l. novissime. quod falso tuto. authe.*

64. Cum enim propter magnitudinem pensionis hujusmodi concessio in censum vel emphyteusim excedat suos terminos, meritò à non suis terminis exceditur. *l. Lucius. & ibi gloss. in verbo.* Terminos, *depositi*, ut idem sit quod in locatione cui magis accedit inspecta quantitate mercedis quæ est potissima præsumptio Bar. *l. 1. §. post gl. ibi, de superficieb. Bald. l. 1. C. de jure emphyt.* & diximus supra §. 55. *gl. 3. in fi.*

65. Oppositum est quando pensio est valde modica, quia tunc nullo modo solvitur in compensationem fructuum, sed in meram recognitionem directi dominii tantum: & sic perpetuò servat naturam suam, ut nulla fiat remissio propter sterilitatem vel bellum etiam diuturnum. *d. l. quicumque. 1. de fundis patrimon. lib. 11.* quia tota res non perit etiamsi periculum est solius emphyteutæ. *l. 1. C. de jure empeyt. d. l. quicumque* & multo magis censuarii, imo quamvis ad tempus pereant fructus: tamen tota res remanet in dominio utili & possessione censuarii vel emphyteutæ vel superficiarii, qui semper potest de ea disponere vendendo, donando vel permutando. *l. licet. C. de acqui. & reti. possess.* ergo semper currit hujusmodi pensio.

66. Et sic errat Jason in *d. l. 1. num.* 96. ubi limitat *d. l. quicumque* ut procedat in sterilitate quæ non absorbet omnes fructus, sed supersunt sufficientes ad canonis solutionem: secus ait si deductis impensis non superessent fructus ad hoc sufficientes, ut tunc fieri debeat remissio, quod est falsum, & non solum contra *d. l. quicumque*, sed apertius contra textum in *d. l. 1. C. de jure emphyt. & in §. adeo. instit. de locato.* ubi text. hoc solum distinguit: an res in totum, vel non in totum perierit, & in hoc pedes figit, & sic præcisè standum est juxta glo. *pe. in fi. in l. si non fuerint. pro socio.* Cæpol. *tract. de simulat. contract. col. 14.* videlicet in propriis terminis in quibus lex loquitur, scilicet in vera & propria emphyteusi sub modica pensione data vel in terminis fortioribus ut in censu valde modico.

67. Sentit etiam ibi Jason, imo expressim vult non esse differentiam inter casum sterilitatis & belli, & bene. Sed in hoc parum sibi constat quia *num.* 95. immediatè præcedenti & *num.* 81. cum multis seq. & in *l. 3. §. in amittenda. num. 6. de acquirend. poss.* communem sequitur sententiam (quam Æmilius Ferretus lepidè vocare solebat communem ignorantiam) quod aliud sit in sterilitate in qua non fit, aliud in bello in quo fit remissio, de qua suprà *eo. num.* 57. quæ satis confutata jacet ex prædictis.

68. Errat etiam glo. ult. in *l. inter quos §. damni infecti. de damno infecto*, dicens remitti pensionem propter ruinam ædificii vel superficiei, hoc enim falsum est, cum supersit solum quod est bona pars, imo etiam maxima, ut inquit textus in *l. qui res. §. aream de solut.* unde merito glossam illam reprehendunt ibi Ang. Perusi. Rapha. Cu. & alii, & Jason quoque in d. *l. 1. num. 44. C. de jure emphyt.*

69. Item quod dixi præcisè standum distinctioni legis suprà *eo. num.* 69. verum est respectu canonis, & ad conservandum jus ordinarium patrimonii domini directi quod in mera rei persecutione consistit, & sic quoad solutionem canonis non refert sive etiam major pars in perpetuum putà chasmate pereat, ex quo aliquid est residui, ut d. § *adeo. in fi. & d. l. 1. in fi.* & utrobique gloss. & Doctores sive non in perpetuum, sed ad tempus omnes fructus pereant, etiam longo tempore, etiam bello, ut contra communem diximus: sed refert quantum ad jus vel pœnam commissi in quo distinguendum: Aut illa clades vel calamitas coëgit emphyteutam vel censuarium rem deserere & sedes mutare, ut bellum vel pestis, & tunc justa causa est restitutionis in integrum adversus commissum per triennium in emphyteusi, vel etiam adversus consolidationem domino censuali factam defectu possessoris, ex quo justa fuit causa absentiæ: secus si calamitas illa fructus dumtaxat aliquorum prædiorum absorbet, ita quod non est necesse emphyteutæ vel censuario rem destituere nec alio migrare, quia tunc posset commissum cum effectu incurrere non solvendo in emphyteusi, aut voluntariè & diu deserendo in censu secundum consuetudines locorum.

70. Et advertendum quod quando major pars fundi emphyteutici chasmate vel inundatione perpetua periit: tamen pensio nullo modo minuitur nec intensivè, nec extensivè, nec alio respectu. Unde quamvis respectu residui fundi quod nunc remansit, pensio quæ initio erat valdè modica, nunc sit non solum mediocris, sed etiam valde magna, ita quod æquipolleat mercedi locationis residui, in compensationem fructuum residui: tamen hoc non attenditur quia semper inspiciendum est principium & prima origo. *l. 1. de orig. jur. l. si procuratorem. in princ. mandati. l. clam possidere in princ. de acquir. vel amitt. possess.* & status ab initio impressus, ideo superveniente sterilitate vel bello, nulla facienda est velut mercedis remissio: quia non est merces locationis, sed canon censualis vel emphyteuticus: nec attenditur casus qui contigit sine culpa domini, quia quandiu aliquid superest lex ait damnum esse ipsius emphyteutæ d. §. *adeo. in fi. d. l. 1. in fi.*

71. Et quod dixi de inundatione, siquidem perpetua & continua est, idem est quod de chismatico seu perpetuo terræ hiatu fundo absorpto: quia si est de toto, utrique perit, si verò de parte, damnum est solius emphyteutæ vel censuarii, nisi quod in casum commissi vel consolidationis tantò minor pars ad dominum revertetur, si verò temporalis est & sæpe rediens, idem quod de bello: non enim ubique locorum servantur jura alluviorum vel inundationum etiam novo alveo facto: de quibus in §. *præterea.* & in §. *quod si naturale. instit. de rer. divisio. in l. adeo. §. præterea. de acquir. rer. dom. in l. 1. C. de alluvio*, ut apud Sequanos in comitatu Burgundiæ vidi aliter æquius observari, de quo loco suo dicam. Redeundo ad distinctionem nostram trimembrem supra *eo. num.* 63.

72. Tertio casu quando pensio mediocris est, tunc ut de natura duorum extremorum participat, media via deligenda est, ut nec absolutè denegetur nec statim fiat remissio, assumendo quadamtenus distinctionem Anton. Butrii suprà *eo. num.* 59. Aut bellum vel sterilitas longa fuit & fiat, aut brevis fuit, & fiat remissio. Sed non placet quod Anton. Butrius & Ang. Areti. & alii hoc casu putant longum tempus esse trium annorum vel suprà, & breve tempus trium annorum & infrà, nimis enim declinant in alterum extremum, ideo puto hìc longum vel multum

tempus esse quinque continuorum annorum, tale enim tempus in jure dicitur multum tempus. Textus *institut. de literarum obligatio. §. multum autem tempus*, sed infrà quinque annos modicum sive non multum tempus dicitur.

73. Et adhuc quod dico faciendam hoc casu remissionem calamitate quinque annos vel ultra durante, intelligendum nisi ex annorum præcedentium majori, id est plus soluto ubertate calamitas compensetur vel saltem annorum paulò pòst sequentium insigni ubertate suppleatur. Si enim ita est in colono vel conductore, cui magis subveniendum est, multò magis habet locum in superficiario, emphyteuta & censuario. Authent. *multò magis*. C. *de sacrosanct. Eccles.* Et intellige annos de propinquo præcedentes vel sequentes, quia à remotis non est trahendum argumentum, in quo puto spatium decem annorum non esse nimis remotum: Solent enim crebrius in toto hoc Regno, & sæpe in consuetudinibus homologatis exprimitur ad cognoscendum communem reditum fundi, cumulare fructus decem continuorum annorum & summam in decem dividere, quasi infra decem continuos annos nimia ubertas unius anni debeat compensare defectum alterius anni. Facit *l. forma in princ. de censib.* ubi in professione censuali publicorum tributorum tam in arvis quàm in pratis inspicitur seges vel sectio decem proximorum annorum: in alienatione autem temporali seu hypotheca domanii Regii redimibili solent quinque proximorum annorum fructus inspicere. De his ergo quæ acciderunt vel ante accidunt vel post decem annos non puto in hac materia habendam considerationem, cum post longum tempus rerum dudum consumptarum non dicitur superesse vestigium in præsenti casu considerabile.

74. His quæ dixi de chasmate, non obstat *l. forma. §. illam enim æquitatem de censib.* loquitur enim in censu publico fisci seu tributis & functionibus publicis quæ imponuntur à supremo principe pro rata non solùm quantitatis, sed etiam reditus & bonitatis fundi: & sic aucto vel minuto fundo non solum extensivè, sed etiam intensivè (nisi quando ex cura & diligentia possessoris) augetur vel minuitur à censitore vel peræquatore publico, ut patet in *d. l. forma.* & per totum tit. *de censib. & C. lib. 11. in tit. de censib.* & tit. *de omni agro deserto, per tot. l. 2. & 3. C. de alluvio*, nos autem loquimur de censu privato qui non est impositititius, sed fundiarius, utpote fundo dato ad onus modici census: ideo periculum est recipientis, ut in emphyteusi nisi totum pereat. Et idem de censu Regis fundiario & patrimoniali vel emphyteusi Regis fundiaria. *d. l. quicumque. 1. de fund. patrimon. lib. 1. C.* Aliud * enim tributa publica & functiones publicæ, aliud patrimonium seu domanium principis, ut plenè dixi in tract. meo analytico de muneribus & honoribus, quod omnes hactenus in jure scribentes ignorarunt: & hoc quando canon iste fundiarius refertur ad corpus ipsum datum vel concessum: secus si ad modum vel mensuram, ut videlicet capiens in censum vel emphyteusim solvat unum solidum pro uno jugero vel pro rata, tunc enim quantitate fundi quovis modo sine facto & culpa possessoris diminuta, minuitur etiam pro jure pensio. *l. si servum. §. si modus. de actio. empt.* Non autem attenditur augmentatio vel diminutio redituum nisi secundum distinctionem prædictam suprà *eo. num. 63. & 72.* nisi fortè pensio limitata esset ad quantitatem redituum cujusque anni, ut suprà *eo. num. 55.* ut in decima vel campiparte suprà *eo. in rub. num. 2.* de publicis autem & summi principis & reipublicæ functionibus, plenè & novè dixi in *d. tract. de muner. & honor.* quem magnis laboribus compositum in mundum redactum & editioni paratum subripuerunt impii illi & perfidi Montbelgardenses officiales veritatis, justitiæ & literarum hostes, qui me scelerata proditione attractum, captum & carceratum spoliarunt, & mense undecimo metu illustrium & magnificorum consulum & senatorum reipublicæ Bisuntinæ (apud quos Dei gratia & fidelissimè paulò post defunctæ uxoris ministerio liberatus in magno honore eram) libros meos exacta pecuniæ summa (ut est talium & perfidi eorum domini, cui jure vel injuria omni Dei timore postposito serviunt, inexplebilis & sacrilega avaritia) reddiderunt, illo tamen excepto, quem præ cæteris desiderabam. * Converte illos Deus aut judica, & ulciscere vindex meus, qui de carceribus illorum quinquemestribus te assiduè per unicum Filium tuum Dominum & Redemptorem meum Jesum Christum invocantem eruisti, perfice rogo, ut quando pœnitere & ablata reddere nolunt, appareat te & innocentiæ meæ & sanctorum studiorum meorum quæ persecuti sunt, curam habere. Sed ad rem.

*Aliud tributum. Aliud patrimonium.

*Invocatio Dei vindicis.

75. Satis suprà disseruimus de bello. Quid si fundus qui fuerat captus ab hostibus recuperatus fuit? Non est dubium quin habeat locum jus postliminii tam respectu domini directi quàm utilis & omnium quorum interest. An ergo censuarius vel emphyteuta debeat solvere canonem præteriti seu medii temporis? Videretur quod sic, cùm postliminium trahatur retro. *l. retro.* & per totum *de cap. & postlimi. rever.* saltem in reipersecutoriis etiamsi non in pœnalibus. Breviter dico quod si (quod rarissimum est: potest tamen ex conventionibus pacis vel aliter contingere) censuarius vel emphyteuta recuperet etiam fructus temporis medii, tunc debet canonem pro eodem tempore solvere, aliàs non, quia etsi postliminium trahatur retro quoad fictionem: non tamen quoad omnes effectus intermedios. Tum pro tempore quominus directus desiit esse dominus directus & possessor civilis, & in quasi possessione juris censualis, non potest fructus dicti juris vel quasi possessionis (in queis solutio canonis) percipere, nec ullam habet in his possessionem fundatam, & quod dixi quando censuarius vel emphyteuta fructus medii temporis recuperat: intellige quando jure pristino per viam redintegrationis, secus si eos emeret vel alio titulo particulari acquireret, & sic nihil ob id debet domino directo. Quod est planum quando emit, quia tunc videntur sibi abesse & adesse vendenti. *l. quia qui pretio. l. arborib. §. usufructuarius de usufruct. l. sed si quis servum. de peculio.* Cæterum quamvis per viam redintegrationis recuperet, non potest locus esse commisso pro tempore medio quo obligatio erat soluta per notata suprà *eo. num.* 61. Transeamus ad alia, alioquin vix possem tollere manum de tabula.

76. Nono quæro: si censuarius & dominus utilis non possideat fundum, sed alius illicitus possessor, an teneatur nihilominus solvere censum? Quæstio latè patet, sed non immorabor, quia satis in simili disputatum est suprà §. 33. *qu. 45. & suprà §. 78. gloss. 1.* Breviter respondeo quòd non, nec potest cogi nec conveniri à domino. Amplio primo, etiam si censuarius erat ex proprio contractu (puta ex speciali recognitione vel receptione fundi in censum) obligatus ad solutionem census; quia intelligitur donec & quandiu possederit: cùm in alium transferre cum onere, vel repudiare liceat, per notata infrà §. 191. Amplio secundo, etiamsi possessor non solverit nec (quia forte potentior est) cogi possit à domino directo.

77. Et hoc nisi censuarius fuerit in culpa in damnum domini directi ordinata, ut res ad talem deveniat, quia possidere videtur qui dolo facit quo minus possideat. *c. pro possessore: cum concord. gloss. ibi, de reg. jur. in 6.* Secus si censuarius rem culpa sua

amiserit, sed non in damnum domini directi ordinata, quia non propter hoc tenetur domino directo, sicut nec alii tertio *Argum. l. venditor. 2. ver. sed ubi. ff. de hered. vel actio. vend. l. is qui. ff. de actio. & oblig. l. an in totum. ff. de impen. in reb. dotal. fact. l. ult.* §. 1. *ff. ad leg. Rho. de jact.* Faciunt not. Bart. in *l. ut si certo.* §. *nunc videndum. ff. commod.* Fac. not. per Angel. Paul. in *l. inter quos.* §. *damni infecti. ff. de damn. infect.* Ex quibus insurgit prima limitatio ad conclusionem.

78. Limito secundò respectu actionis hypothecariæ, si fortè dominus directus noluerit vel non potuerit recipere censum ab injusto occupatore, nec rem vel ejus fructus super eo impedire: quia postquam verus censuarius rem suam recuperaverit, tenebitur per hypothecatoriam, etiam præteriti temporis reliqua inferre, quia res est hypothecata, ut diximus suprà §. 74. *gloss.* 1. *num.* 25. 51. *& gloss.* 2. *num.* 18. 22. poterit etiam dominus directus impedimentum rei vel fructum sustinere, etiam pro reliquis temporis præcedentium possessorum, non præscriptis, salvo ipsi novo possessori contra priores possessores vel authores recursu, secundum notata suprà §. 74. *glos.* 1. *num.* 60. A quocumque autem censum receperit dominus, ipso jure censuarius liberatur. per notata suprà §. 33. *qu.* 46.

79. Decimo quæro, utrum quilibet extraneus pro censuario emphyteuta, possit domino directo solvere, & non quæritur domino volente recipere de quo non est dubium. Bald. in *l. quast. solemnibus. C. de rei vend.* sed an etiam domino recusante possit offerre, ad excusationem censuarii vel emphyteutæ ad evitandum mulctam & commissum & dominum constituendum in mora? Primò videtur quòd sic, quia etiam si pro debito conventus sit à domino, quilibet extraneus offerens debitum pro eo, impedit processum, nec potest creditor dicere, nolo quod solvatur nisi per conventum, ut expressim decidit Ang. in *l. tale pactum.* §. *post divisionem. ff. de pact.* per illum textum & sequitur Cæpol. in *cautel.* 214. tamen non clarè probatur in illo textu, quia ibi offerens totum non est extraneus, sed unus ex hæredibus debitoris. Sed est textus formalis in *l. solvendo de nego. gest. in l. solutionem vel judicium.* & ibi gloss. Bart. Ang. Paul. *ff. de solutio. in l. si pro te l. qui decem.* §. *Sed quid si ignorante? eod. tit.* per quem tenent omnes Doctores in *d. l. solutionem.* & in *l. obsignatione. C. de solut.* Alberi. in *l. acceptum col. ult. & scribentes, ibi. C. de usur.* Joan. de Ferrar. in resp. *libell. in actio. hypoth. in ver. exceptionem solutionis in princ.* quòd sicut ipse debitor offerendo, consignando & deponendo liberatur ipso jure: ita si quivis alius carens mandato offerat creditori, & eo recusante debitum consignet & deponat, liberat debitorem ipso jure, quamvis gloss. de hoc dubitaverit in *d. l. obsignatione.* Facit ad hoc etiam text. in *l. eum & postliminiu, ibi, oblatum pretium à te vel ab alio. C. de capti. vel postlim. rever.* & bonus text. qui non solet allegari in *l. si legatario. ibi, procurator vel quis alius, ut leg. seu fideicomm. nomine caveatur,* & in terminis quod etiam in emphyteusi idem sit, videtur text. in *l. lex vectigali, ibi, si cum in ea solutione vectigalis tam debitor quam creditor cessassent. ff. de pignor.* ubi expressim notant Bart. Bald. & Ang. quòd etiam creditor potest solvere canonem domino directo pro re sibi hypothecata.

80. In contrarium facit quod in censu & emphyteusi magis attenditur recognitio, quàm vilis quantitatis solutio: & ipsa recognitio domini est potior pars & velut forma solutionis census vel canonis emphyteutici: quia etsi solvens recognoscat & in illa qualitate solvat, non solvit, nec tenetur dominus recipere: sed extraneus carens mandato non potest recognoscere dominum ut dominum directum, & ita tenet Bald. in *l. acceptam. col. ult. quast.* 23. *de usur.* Ubi distinguit. Aut debetur ex causa ex qua oporteat debitorem non solùm solvere pecuniam, sed recognoscere jus creditoris, ut in emphyteuta & feudatario: & non tenetur creditor recipere, aliàs sic, ex quo nihil sibi nocet, ut in *l. 2. post princ. ff. solut. matrim. & sequitur ad verbum Salic. in d. l. accepta in fin.* & uterque dat rationem, ut creditor non teneatur recipere, quia sui interest habere antapocham solutionis ad probandum solutionem & recognitionem continuatam & præscriptionem interruptam: ut in *l. plures apochis. C. de fide instrument.* Idem tenet Hippo. Marsi. in *sing. incip. licet tertius num.* 368. Jas. in *l. num.* 70. *qu.* 26. *cum q. seq. C. de jur. emphyt.* Lancelo. Galiau. in *l.* 4. §. *cato. col.* 71. *super* 8. *oppositio.* Bar. *de verb. oblig.* Franc. Cur. Junior. in *l. quod te. col.* 6. *num.* 15. *si cert. pet.* Do. And. Tira. in *tract. de retract. prox.* §. 1. *glos. num.* 258. & ita sentit Stephan. Bertrand. in *cons.* 320. *num.* 3. (ubi in annot. tetigi) *lib.* 1. *priùs impressorum per Simon. Vincen.* ubi loquitur in simplici creditore legati annui, cujus interest habere antipocham. Ad hoc quæ dixi in *tract. commerc. & usura. quast.* 45.

81. Et ad d. l. *lex vectigali,* facilè responderi potest: Primò quòd illa verba de solutione facta per creditorem sunt enunciativa, & sic non disponunt, ut per Bart. in *l. extat in ult. col. ff. quod met. Canonista. cap. si Papa. de privi. in privi. in* 6. Secundò quia in d. l. non quæritur an creditor domino invito solvere possit canonem: sed de alia & diversa quæstione, de qua tantùm disponit, & non de eo quod incidenter profertur: quia potest esse quod creditor ex mandato debitoris vel voluntate domini directi solvit: prout quando lex decidit certum casum, præsupponitur habilitas respectu omnis alterius defectus *l. qui in testam. ff. de test. cap. unico de ætate & qualit. ordin. lib.* 6. Unde lex non debet allegari, nec disponi nisi ad id, & de eo quod in ea quæritur & dubitatur, ut not. Gemin. in *consil.* 78. *col.* 1. Philipp. Deci. in *l. si pater. col* 2. *& in l. ult. col.* 1. *C. de instit. & subst. in cap. in præsentia. col.* 4. *cap. ad nostram col.* 1. *de probat. in cap. ad omnes lectores.* 2. *col.* 1. (*ubi in annot. dixi*) *de cons.* Dixi etiam in *extricatio. Labyrinthi de eo quod interest. num.* 168. *& in novo intellect. l. ex parte. famil. hercis. in lect. Dolana.* adde Jaso. in *l. si pater impuberis. & in l. qui duos. ff. de vulg. & pupil.*

82. Quid dicendum? Si attendamus dictam rationem Bald. & Salic. per *d. l. plures apochis,* sequeretur dicendum quod in omni debito annuo & successivo nunquam tenebitur creditor recipere solutionem ab alio quam à vero debitore, nisi saltem in mandatum habeat, etiam ad conficiendum antapocham: quia semper interest creditoris habere hujusmodi recognitionem, ut docere possit de interruptione præscriptionis, ut etiam sentit Steph. Bertran. *consil.* 320. *num.* 3. *lib.* 1. *priùs impressorum.* Pro solutione facio regulam quod etiam extraneus cujus non interest & mandato carens, potest solvere pro alio, & invito creditore, offerendo, consignando & deponendo, debitorem etiam invitum ipso jure liberare *d. l. solutionem. & l. solvendo.* cum aliis allegatis in *princ. hujus quast.*

83. Limito, si agatur de offerenda sorte principali ad redimendum fundum sub pacto redimendi venditum, vel etiam de redimendo quovis reditu pecuniario sub pacto redimendi constituto, ut dixi in *tract. commercio. & usura. num.* 331. And. Tiraq. in *tract. retract. proximo.* §. 1. *gloss.* 9. *num.* 255. Sed hic casus non est de terminis regulæ: quia quod offertur non debetur ab offerente vel eo pro quo offertur, sed is potius cui offertur debitor est, alter verò creditor & actor. Ideo propriè fallit. Primò in debito qualificato quod non constat in simplici summa oblata, sed in honore & recognitione debentis, ut censuarii & emphyteutæ: tunc enim offerens non offert integrè quod debetur, quia melior & potior pars deest, ut suprà *eod. num.* 80.

84. Sublimito primò, si honor & recognitio domini sunt in tuto, censuario vel emphyteuta non negante,

sed horum jus periclitatur sive fundamentaliter & perpetuò, ut fine triennii & commisso imminente absente emphyteuta: sive pro tempore, ut respectu fructuum aut impedimenti fundi quamvis temporalis & revocabilis: quia nisi constet de pervicacia debitoris potest quilibet realiter offerre ad finem impediendi commissi vel arresti etiam injecti levandi. Imo etiam si constet de praecedenti contumacia, si offerens idoneè habeat de ratihabitione futura, tunc si dominus nolit privari jure sperato & eventu, potest pati consignationem non recipiendo oblatum, sed levando manum provisionaliter sub dicta cautione.

85. Patet in *l. si legataris, ut legatorum, seu fideicom. nom. cavea.* ubi hærede non satisdante, & ob id missionem passo potest quivis extraneus satisdare ad finem revocandæ missionis factæ: & sic fortiùs ad impediendam missionem nondum factam. Facit etiam quod scripsi in *tract. redit. & usura. quæst. 25. num.* 332. quod ad finem impediendi cursum reditus redimibilis, potest quilibet offerre, quamvis creditor non teneatur ei literas & instrumenta restituere donec appareat de mandato, & in summa ita admittitur extraneus solvens vel offerens quando facit commodum debitoris sine ullo incommodo creditoris, quæ est vera & naturalis ratio *l. solvendo de neg. gest.* Facit quod tenetur quis pati in suo quod sibi non nocet & alii prodest. *l. 1. §. idem aiunt. de aqua pluvia. arcenda. l. creditore in fin. de evictio. gloss. in cap. precariæ. verb. cogi. 10. quæst.* 2. Joan. Faber. *institut. de leg. Fusia. Cani. toll.* Alberic. Paul. *l. fluminum in fin. de damno infecto.* Jas. *repet. l. quominus. col. 4. de flumini. cons. 32. lib.* 1.

86. Sublimito secundo si dominus vel ejus procurator etiam generalis receperit, quia tunc non inspicitur à quocumque, nec an solvens mandatum habuerit, ut in terminis emphyteusis tenet Specul. *tit. de loc. §. nunc aliqua versic.* 82. Bald. in *l. laboribus. §. quid tamen* per illum text. de *usufruct. & dixi plenè supra* §. 22. *num.* 152. adde Alex. *cons.* 71. *in fin. lib.* 1. Philip. Deci. *cons.* 58. *&* 50. *in fin.* ubi in annot. tetigi.

87. Fallit secundo generaliter quatenus creditor justum & probabile interesse allegare potest, ut lite jam mota: non enim tenetur creditor recipere nisi etiam sumptus litis offerantur, vel nisi sententiam subeat debitor, aut talem apud acta declarationem, ut creditor in posterum sit in tuto de illa instantia. Vel si est debitum annuum & interest creditoris habere antapocham, & maximè quando debetur reditus super fundo, jam à tertio (qui non recognovit) possesso & qui decem annis præscribere posset secundum not. infrà §. 67. etiam quantumcumque interim solutio fuerit continuata per alium fortè authorem possessoris, ut in *l. Pomponius quærit. ff. quibus modis usufruct. amitt.* Non obstat quod creditor potest agere ad recognitionem, quia quando debebuntur reliqua, justiùs aget & faciliùs expensas litis obtinebit, tum qui offert debitum sine recognitione ubi debetur, non videtur integrum debitum offerre, nec ista sunt modici effectus: quia quando creditor habet justam causam recusandi solutionem etiam realem quæ offertur ab alio, non valebit consignatio & depositio per alium facta, nisi fiat vocato aut consentiente debitore, vel aliter appareat de consensu aut recognitione debitoris & creditorem nullum habere interesse.

88. Unde si appareat debitorem fortè pupillum vel absentem non posse tunc commodè vocari, & creditorem qui satis recentem debitoris vel ejus prædecessoris recognitionem habet, non habere nunc justam causam metuendi præscriptionem aliquam compleri, tenetur recipere, non obstante causificatione sua, tanquam pro præsenti minùs justa & delicata: & effectus erit quod si pecunia consignata & deposita pereat, remanebit debitor ipso jure liberatus à reliquis consignatis: non enim interest creditoris cui integrum erat in sequentibus annis debitorem vel rem ipsam prosequi, & præscriptionem ejúsve periculum intertumpere: & alioquin via aperiretur malitiæ & proterviæ quorumdam malignè invidentium beneficeri pauperi vel absenti amico.

89. Et nota, quod ad evitandum commissum vel aliam pœnam vel generaliter ad conservandum jus debitoris, etiamsi sit censuarius vel emphyteuta, non requiritur consignatio nec depositio, sed sufficit sola oblatio dummodo realis sit: quia non sufficit quod sit verbalis, ut per omnes doctores in *l. qui Romæ in princ. de verb. oblig.* Franc. Ripa. *l. quod te num. 20. si cer. pet.* Alex. *cons.* 130. *num.* 11. ubi in annot. dixi *lib.* 4. nisi dominus expressè recuset: tunc enim non est necesse ulterius realiter offerre ad hunc effectum pœnæ vitandæ, ut per glos. ult. & omnes Doctores in *l. 2. C. de jur. emphyt. in l. acceptam. C. de usur.* & quæ dixi in *tract. usura. num.* 297.

90. Et hæc dummodo censuarius vel emphyteuta postea ratam habeat vel non improbet illam oblationem, secus si appareat emphyteutam solutionem improbare, nec verè agnoscere, sed abnegare dominum, quia tunc quantumcumque solutio fuerit oblata, etiam consignatio facta per amicum emphyteutæ, nisi dominus directus receperit, res cadit in commissum, quia expressa contumacia & abnegatio emphyteutæ derogat omni efficaciæ cujuscumque oblationis & consignationis, quia etiamsi ipse emphyteuta offerret (puta provisionaliter) solvere canonem vel consignaret sine recognitione domini, sed cum protestatione quòd non intendit eum recognoscere in dominum directum, non evitaret pœnam commissi triennio lapso in emphyteuta privati, vel biennio in emphyteuta Ecclesiæ.

91. Et hoc nisi appareret hujusmodi protestationem & oblationem provisionalem non fieri dolosè, sed ex justa causa, puta pendente dubio & lite non calumniosè intentata per emphyteutam super validitate concessionis aut recognitionis in emphyteusim, prætendente emphyteuta recognitionem erroneam & rem suam propriam fuisse secundum notata suprà §. 1. *gloss.* 5. *nu.* 22. *cum seq.* & quæ de provisionali oblatione in materia feudi dicta sunt suprà §. 45. *col. pen.* Item secus si non negaret, sed recognosceret dominum in dominum directum & ipsum jus emphyteuticum in se, sed solum causaretur se jam solvisse pro tribus annis, vel pactum de non solvendo aut liberationem fortè ex legato certorum annorum, vel non tantam deberi quantitatem, vel in aliis speciebus: quia tunc sicut ad evitandum periculum commissi potest provisionaliter offerre quod, quantum & quale à domino prætenditur, sine præjudicio litis, *l. quidam æstimaverunt de reb. credit.* ita potest à quovis ejus amico offerri. Et idem data paritate terminorum dicendum est in censuario quantum ad evitandum mulctam consuetam vel imposititiam. Idem in cæteris similibus.

92. Adverte tamen ad id quod dixi non impediri commissum per oblationem etiam realem, vel etiam consignationem tertii, ipso emphyteuta expressè recusante agnoscere dominum: quia hoc sublimito nisi illius tertii intersit, ut quia sit creditor emphyteutæ, & habeat rem hypothecatam, vel etiamsi non habeat hypothecatam: tamen debitor aliàs non erit solvendo: quia ad conservandum jus suum puto quod offerre possit domino directo solvere canonem. Facit *d. l. lex vectigali.* ubi hoc in creditore hypothecario sentiunt Bartol. Bald. & Ang. tamen per illum text. non probatur, ut dixi, sed quantum ad creditorem hypothecarium probatur per text. in *l. etiam, qui potior. in pignor. habeant.* ubi creditor hypothecarius nudæ superficiei, præfertur domino directo salarium solvendo, ergo illud offerre & solvere potest domino invito. Et quamvis text. non loquatur expressè in emphyteusi verbis specialibus: tamen lo-

quitur etiam expressè verbis generalibus, quia superficies potest esse emphyteutica, & text. generaliter loquitur nec distinguit. Ad hoc etiam text. in *leg. tutor in fin. in leg. sane pignerant. actio.* ubi ita tenet Paul. Castren. & ita sentit. Franc. Ripa. in *l.* 1. *num.* 12. *de pign.* dom. Andr. Tiraq. *tract. de retract. proximit.* §. 36. *gloss.* 2. *num.* 19. Et semper intellige non periclitari recognitionem & jus domini directi, ut nuper dixi *num.* 84. & 85. Et sic eadem ratio in domino emphyteutico, quæ in domino directo soli vel superficiei.

93. Et quantum ad creditorem chirographarium, probatur ex eo quod debitor videtur hoc facere in necem & fraudem creditoris: unde etiamsi creditor non habeat hypothecam nec jus in re: tamen ex vi & ratione edicti de revocandis his quæ in fraudem creditorum fiunt, quod est generale sive quid fiat sive non fiat quovis modo, ut in *l.* 3. 4. & 5. *quæ in fraud. cred.* potest offerendo solvere quod debetur, obviare commisso & alienationi, alioquin sequeretur vera & effectualis alienatio in fraudem creditorum per malitiosum debitorem & fortè cum domino directo in necem creditorum colludentem. Adde quæ dixi in *tract. commercio, & usura. quæst.* 48.

94. Et prædicta planè procedunt in emphyteusi quæ potest domino invito hypothecari. Secus si esset talis emphyteusis quæ sine consensu domini alienari & hypothecari nullo modo possit. Tunc enim creditor, sive hypothecarius, sive chirographarius, non posset offerre canonem domino pro interesse conservandæ suæ hypothecæ, nec etiam tanquam habens jus in re vel ad rem ipsam: nec dominus tenetur recipere in hac qualitate etiam si aliàs caderet res in commissum, ut etiam tetigi in annot. ad Alex. *consil.* 45. *num.* 3. *lib.* 5. debet ergo offerre tanquam amicus vel merè extraneus, ut suprà *eod. num.* 4. sed tunc non valeret debito vel postea non habente ratum ut *suprà num.* 90. Quare dico quod etiam debito potest offerre tanquam creditor habens jus non in re, sed in fructibus & spem probabilem & justum interesse, in cujus fraudem non potest debitor jus suum perdere, nec dominus directus colludere debet cum emphyteuta in fraudem alterius, vel ad innocentem & satisfacientem mergendum jure suo illæso, etiamsi de novo non lucretur.

95. Nec prædictis obstat quod suprà §. 28. *nu.* 22. diximus, non posse creditores fidelitatem offerre loco debitoris qui vassallus est, & negligit, quia juramentum fidelitatis requirit certa sua & propria relativa, & personalia servitia, scilicet vassalli jurantis & ejus cui juratur: & non possunt cadere in aliam personam, quæ est vera ratio quod fidelitas & homagium non potest invito domino regulariter præstari per procuratorem. Igitur multo minùs per creditorem, quod non est in solutione census, vel canonis, in quo non dubitatur quin per procuratorem fieri possit, quia domini non interest, nec dominus recusare potest, nisi ex justa causa, ut dictum est. Et licet dominus habeat justam causam recusandi ab extraneo, quando emphyteuta nedum cessat, sed actu recusat eum agnoscere, tamen creditor, aut similis habens legitimum jus in re, vel actionem quæ aliàs peribit, habet justiorem causam, ut ad offerendum admittatur. Tum quia dominus directus certat de futuro lucro captando: sed iste de titulo oneroso & damno vitando, & de jure jam formato & acquisito conservando & sic præferri debet, per notata in *l. in eo quod. in l. non debet actori.* §. *in re obscura. ff. de reg. jur.* Præterea in feudis non perit jus creditorum, quia feudum non cadit in commissum, sed tantisper dominus lucratur fructus donec idoneum vassallum habeat, merito præfertur dominus utens jure suo, quia non deperit interim (licet differatur jus creditorum.)

96. Qui adhuc sibi providere possunt inducias petendo, donec feudum ultimo licitatori (qui fidem & jura præstabit) adjudicetur, si hoc speretur de propinquo: aliàs non tenetur dominus nimis longas & juribus suis damnosas inducias dare, nec curatorem rei subhastandæ etiam judicis authoritate appositum in fidem recipere, nisi sub eo pacto, ut relevium debeatur, per ejus obitum, vel per certa temporis spatia, vel per obitum vassalli seu proprietarii, ut consulatur indemnitati domini, ut diximus suprà §. 18. *num.* 22. & 23.

97. Et opinionem nostram jam typis exaratam secuti sunt primarius Præses supremi nostri Senatus Petrus Lisetus cum collega in redactione consuetudinum * Bituricensium, ubi tit. *ff. cap. executions, criées & subhastations. in fin.* addiderat in articulum quod vassallo seu proprietario per quindecim dies recusante vel negligente homagium facere, judex ad instantiam creditorum deputabit aliquem qui nomine vassalli homagium & jura feudalia præstabit. Debet enim intelligi, ut dixi, quòd dicto vassallo postea moriente, etiam relicto filio renovanda sit fidelitas, vel dominus cum lucro fructuum prehendere possit: vel si moriatur sine liberis & ascendentibus succedentibus sibi, vel feudum ad onus subhastationum vendat aut alium loco sui subrogari faciat, quod non solum renovanda sit fidelitas, sed etiam nova jura utilia solvenda sint. * Consuet. Bituricensis.

98. Ego verò plus adjeci & receptum fuit, ut etiam sine auxilio consuetudinis curator non privata conventione, sed publica judicis authoritate deputatus hoc possit nomine curatorio, ut cùm Aureliis accidisset species hujusmodi. * Vassallus prædiis seu domanio feudi sui pluribus in censum retenta fide concessis (ut potest, quia etiam simplex concessio in censum retentionem fidei implicat, ut diximus suprà §. 41. *q.* 3.) moritur sine liberis, dominus feudi totum prehendit, ut potest, juxta not. suprà §. 33. & 36. & in consuetud. Aurelianensi §. 4. censuarii faciunt à judice creari creatorem bonis jacentibus qui offert domino fidelitatem, an possit? Qui cum primores erant forensis advocationis censebant quòd non, sed inveniendum aliquem vel remotissimum cognatum defuncti, qui tanquam, (saltem beneficio inventarii) hæres fidem offerret. Ego verò respondi posse sub prædicta conditione pro indemnitate domini suprà §. 28. *num.* 23. * Thema.

99. Et sententia mea supremi hujus Senatus aresto confirmata fuit in alio simili casu, qui postea in publicis causarum actionibus in hoc Senatu, per Do. Christophorum Thuanum (nunc illustrem ejusdem Senatus præsidem) & Joa. Longavallium peroratus, & aresto decisus fuit Calendis Decembris, anno Domini sesquimillesimo quadragesimo quarto. Hæreditatis jacentis curatorem à judice postulantibus creditoribus, constitutum renuit dominus feudi in fidem recipere, & ad sui recusationem consignatis juribus relevii, receptus fuit curator à judice in fidem per manum supremam, à qua sententia & receptione dominus feudi appellavit. Summæ hujus Curiæ * aresto fuit appellatio & id à quo appellatum erat annullatum, intimatus, scilicet dictus curator eo, nomine in expensas causæ appellationis condemnatus: & emendando judicium, quòd infra mensem à die notificationis pro omni dilatione creditores designarent hominem viventem & morientem: sub qua conditione dictum curatorem dare possent, quem teneretur dominus feudi in fidem recipere: aliàs mense lapso liceret domino jus suum exequi, fructus suos facere donec hominem morientem & viventem haberet, fructus verò præteritos haberet usque ad dictam consignationem curatoris, qui caperet reliquum: & si postea contingat feudum adjudicari per decretum, poterit dominus per quadraginta dies de novo prehendere, fructúsque suos facere donec vassallus justa fecerit. * Arestum.

100. Hactenus arestum quod meritò non addidit hominem confiscantem per ea quæ scripsi suprà §. 41. *num.* 63.

num, 63. & curator ideo condemnatus in expensis appellationis, quia offerens jura, omiserat qualitatem viventis & morientis: cùm possent hæ subhastationes unius vel duorum hominum vitam excedere, & qualitas curatoris permanet, in quo multum differt à tutore vel curatore personæ, nec alienare potest: & tamen quamvis de rigore fructus omnes essent domini feudalis, curia ex summa æquitate non adjudicavit ei, nisi usque ad consignationem, ne pauperes creditores qui de suo recipiendo tantum certabant, duplici damno eodem respectu afficerentur. Dum hæc excuderentur simile arestum latum est, me præsente, die Lunæ 20. Junii, anno 1558. præsidente illustri Dom. Antonio Mynardo ejusdem Senatus Præside, contra illustrissimum Principem Dom. de Condé, qui feudum prehenderat concurrentibus etiam creditoribus, & dictum quod infrà tres menses debitor, itemque vassallus justa faceret domino feudi aliàs: permissum creditoribus curatorem deputare qui justa feudalia faceret: & sive per fidelitatem, sive per inducias manum levatam à domino feudi haberet.

101. Ultimo sciendum quod quamvis oppidum Briaci Comitis Roberti fuerit post has consuetudines homologatas distractum ab hoc præsidatu: tamen non gaudent ibi exemptione hujus mulctæ, sed omnino regitur hac consuetudine, ut priùs antequam in præsidatum separatum erigeretur. Hæc autem mulcta quibusdam in locis minor est, ut Trecis. §. 52. duorum solidorum & semis Turonensium tantùm: aliàs major, ut Melodun. §. 132. sesculplo major, videlicet septem solidorum & semis Parisiensium.

102. Præterea notandum quod in aliquibus locis hujus Regni sunt quidam census postulabiles ad differentiam census præcisi & sine hominis interpellatione moram & mulctam secum trahentis (de quo suprà) sic vocati, quia dominus directus prius petens debet & censuarium interpellare de solvendo hujusmodi censu & ante congruam interpellationem censuarius non est in mora, nec ei currere incipit tempus aut periculum alicujus mulctæ vel pœnæ, ut in consuetudine Aurelianensi §. 117. *&* 119. Blesensi. §. 109. 113. *&* 114. Carnotensi 112. Et sub istis & similibus consuetudinibus dominus directus censualis non habet eo ipso fundatam intentionem in censu præciso vel mulcta ipso jure committenda, nisi probet: quia in dubio præsumitur census postulabilis & non præcisus. *l. apud Iulianum §. scio de leg.* 1. *l. nummis. de leg.* 3. *l. ultima. de prætor. stipul. l. semper in stipulationibus l. semper in obscuris, de reg. jur.* Tum hoc ostendunt verba consuetudinis ibi, *A cens qui est deub a certain jour, & en certain lieu*, qualitas enim juncta per relativum, *qui*, sine copula restringit. *l. ea tamen adjectio. de leg.* 3. Et sive hoc relativum jungatur verbo futuri temporis, inducit conditionem, sive præsentis temporis inducit demonstrationem. *l. Stichum qui meus erit. de leg.* 1. Bart. & alii ibi, Paul. *l.* 1. *C. de summ. Tri.* Ang. Aret. §. *jus autem civile. col.* 1. *instit. de jure natur. gent. & civ.*

103. Et ita hoc anno 1557. in fine Junii Carnotum iter faciens, magno bonorum & doctorum tum ecclesiasticorum tum togatorum studio & gaudio exceptus consului in hac specie. Abbas divæ Magdalenes petebat plures domos capituli Carnotensis: Carnotistas declarari obnoxias censui, solvendo certa die & in loco Burgi suburbano sub pœna mulctæ, census & dies in confesso erant: sed actor non probavit sibi deberi ratione dicti Burgi, etiam si Burgum illud esset de patrimonio sui prioratus. Quare respondi capitulum absolvendum, jure optimo à sententia condemnatoria appellasse. Consuetudo enim Carnotensis §. 112. ad hoc ut census sit præcisus & non postulabilis, duo copulativè requirit, videlicet quod certa die & certo loco debeatur: qui ergo hujusmodi censum prætendit, utrumque probare debet: & defectus alterutrius relinquit censum postulabilem.

104. Non obstat quod locus semper est certus quamdiu creditor habet certum domicilium sub eodem foro, ut habet dictus Abbas: quia debitor tenetur tunc adire locum seu domicilium creditoris, *l. pen. in fin. ibi, interim proficisci ad eum cui reddere debebat. de cond. & dem. l. item illa nu.* 4. & ibi Paul. & alii *de const. pecun.* quia aliud est congruitas solutionis, aliud nova servitus seu perpetua qualitas, aut jus formatum exigendi in certo loco. Ad primum spectat *l. soluturus de solut. & d. l. item illa. & l. servos. in fin. de pign. act.* quod nec delicatus debitor nec onerosus audiri debent. Ideo si sint in eadem vicinia, debitor etiam qui non est in mora, debet adire domum creditoris, aliàs nimis delicatus esset: si autem sint in loco remoto, debet creditor mittere ad debitorem, aliàs nimis onerosus esset, si vellet debitorem gravare novo sumptu. Ad secundum, debitor qui vult consequi beneficium purgandi moram, debet regulariter creditorem adire.

105. Tertium, non est materia *d. l. item illa*, sed materia *tituli de eo quod certo loco*, in qua certum est creditorem debere succumbere nisi probet prætensum locum: quia qui certo loco petit, plus petit nisi hanc qualitatem probet. *l.* 1. *C. de plus petitio.* §. *plus autem. instit. de actio. cap.* 1. *extra de plus petit.* Idque etiamsi ageretur de quodam debito indifferenti seu pecuniario duntaxat: sed hic agitur de debito dominicali & prærogato, in quo locus non est simplex qualitas, sed substantia sive pars substantialis obligationis: nec est locus momentaneus, sed perpetuus pro successiva & perpetua solutione. Tum hæc obligatio, non tam personalis quàm realis est & proprietatem etiam directam ipsius fundi respicit, ita quod actor non solùm plus petit qualitate perpetua, sed etiam plus petit re, sive substantia & proprietate rei.

106. Quia locus iste perpetuus in perpetua dependentia & recognitione directi dominii vel juris censualis, est pars intrinseca & essentialis ipsius rei, sive ipsius juris dominicalis & censualis. Cùm verò actor hanc substantiam suæ petitionis, quæ etiam sola controversa erat, non probaverit, nihil penitus probavit, sed prorsus defecit in probatione totius rei & juris controversi: & super quo solo contestatum fuit necessariò malè judicatum, & emendando debuit capitulum & debet absolvi cum expensis litis, non solùm principalis causæ, sed etiam appellationis, quia etiam ex antiquis actis actor succumbit. Decisio Tholos. 223. & ibi latè Steph. Auffre. in *addit.* Petr. Petri, *repe. per hanc col. penult. C. de tempor. & reparat. appellat.* Pet. Anchar. *consi.* 415. *in fin.* Bonifac. de Vitali. Clem. 1. *col.* 4. *versicul. suus tamen de re jud.* Et ita hodie practicatur & bene, ut dixi in annot. ad Alexand. *consil.* 183. *num.* 16. *lib.* 6. *& consil.* 79. *in fin. lib.* 7

107. Minùs obstat quod dixi *suprà eod. num.* 3. Censuarium debere accedere ad dominum & ejus domicilium, quia verum est regulariter, nec de hoc quæritur, sed tantum quæritur an dominus censualis habeat eo ipso intentionem fundatam, ut census sit præcisus & non postulabilis: in quo dico quòd non, sed sibi & non censuario incumbit onus probandæ hujus qualitatis, imo novæ realis & substantialis servitutis. Imò etiamsi dictus Abbas probasset se semper recepisse hunc censum in dicto Burgo in quo Abbates habebant domicilium, hoc non concluderet esse censum præcisum, nec eum esse in tali quasi possessione, nisi probaret solutum ibi tanquam eo loci solvendum, vel tanquam ratione dicti loci debitum, per not. Salicet. & Alex. in *l. si certis annis. de pact.* & quæ scripsi in *tract. commercio. & usur. quæst.* 40. *num.* 205. Et ita consului Carnoti præsente clarissimo & eruditissimo viro Domino Joanne Sabellato insignis ecclesiæ Carnotensis canonico, & de eadem ecclesia pro sua pietate & jurium peritia & experientia optimè merito. Prætermittamus reliqua, ut sit tandem finis huic §.

EPITOME. §. LXXXVI.

1. *Q. 1. Textus intelligitur de novissimis annis, sed de præcedentibus superest actio & arrestum, de quo suprà paragraph. 52.*
2. *Q. 2. Generalis provisio non refertur ad casum habentem specialem.*
3. *Etiam intra urbem fructus naturales impediri possunt.*
5. *Q. 3. Ostia non debent detrahi nec occludi.*
6. *Nec domus detegi, aut terebrari, ut Romæ.*
7. *Q. 4. Non potest hæc pignoratio privata authoritate fieri.*
8. *Uniformis observantia est pars consuetudinis. 9. 10.*
10. *Cur dicitur simplex pignoratio.*
11. *Præceptum non requiritur nec expressio summa.*
12. *Non debent capi res pretiosæ nec sumptuosæ.*
13. *Negatio non impedit hanc pignorationem, sed fiet provisio, ut in impedimento suprà paragraph. 52.*
14. *Invecta & illata non sunt hypotheca pro censu. 15.*
16. *Dominus censualis est in quasi possessione impediendi rem vel fructus, sed non pignorandi mobilia.*

§. *LXXXVI.

*Olim fuit 61.

IL est loisible à un seigneur censier en la ville & banlieuë de Paris en defaut de payement luy estre fait des droits de cens dont sont chargez les heritages tenus en sa censive, de proceder ou faire proceder par voye de simple gagerie sur les biens estans és maisons pour trois années des arrerages dudit cens & au dessous.

Hic articulus ita mutatus est per novam consuetudinem.

IL est loisible à un seigneur censier en la ville & banlieuë de Paris, en defaut de payement des droits de cens dont sont chargez les heritages tenus en sa censive, de proceder par voye de simple gagerie sur les biens estans és maisons pour trois années d'arrerages dudit cens, & au dessous: Et est entendu simple gagerie quand il n'y a transport de biens.

QUÆRO primò: certum est hunc textum intelligi de novissimis annis. *l. cum qui calendis. de verborum obligat.* Sed utrum dominus censualis possit prætendere reliqua de præcedentibus. *argum. l. qui in testamento. ff. de testament. cap. unico. de atat. & qualit. ord. lib. 6.* Unde lex non debet allegari, nec disponit nisi ad id, & de eo quod in ea quæritur & dubitatur, ut not. Gemin. in *consil. 78. col. 1.* Philipp. Decius in *l. si pater. col. 2. & in l. ultim. col. 1. C. de instit. & substit. in cap. in præsentia. col. 4. cep. 2.* (ubi in annot. dixi.) *de const.* dixi etiam in *extricatio. Labyrinth. de eo quod interest. num. 168. & in novo intellect. l. ex parte fa. hercisc.* in lect. Dolana. *adde* Jason. in *l. si pater impuberis. & in l. qui duos. ff. de vulg. & pupill.*

2. Quid dicendum? Si attendamus dictam rationem Bald. & Salic. per *d. l. plures apochis*, sequeretur dicendum quod in omni debito annuo & successivo nunquam tenebitur creditor recipere solutionem ab alio quàm à verò debitore, nisi saltem mandato pignorationibus providetur, & sic in eisdem cessare videtur generalis clausula & provisio *d.* §. 74. per text. in *l. doli clausula.* & ibi gloss. & latè Alber. Bart. Imol. & alii. *ff. de verbor. oblig. in l. cohared. §. qui patrem.* & ibi latè Jason. de *vulg. & pupill. l. sed & si per prætorem. §. deinde. ff. ex quibus caus. major. l. sanctio legum. ff. de pœnis. l. alimenta. §. Basilicæ. ff. de alim. & cib. leg.* Alberic. in 4. *par. statut. quæst.* 58. ubi pulchram quæstionem per hoc decidit Cardin. Imol. Parorm. in *cap. cum dilect. per illum text. de donat. Paul. consil.* 21. *Primum dubium col. 1. lib. 1. Ias. in consil.* 170. *lib.* 4. Et hoc attento quòd sumus in eadem dispositione, videlicet in eodem titulo & conditione & utrumque ex eadem causa & ad eumdem finem, ut per Albet. Bart. in *d. l. doli clausula.* Bart. & alii in *l. 1. §. hoc interdict. ff. de oper. novi nunti.*

3. Tamen absque dubio dicendum quod nedum in agris suburbiorum, sed etiam circa pomœria ipsa urbis, vel etiam intra ipsam urbem ubicumque sint fructus naturales pendentes in fundo censuali, impediri possunt nedum pro reliquis trium annorum, sed simpliciter, salvo tamen provisionis beneficio, consignato unius anni censu secundum not. suprà §. 74. *gloss. 1. num.* 160. qualescumque sint fructus etiam viles & nullius ferè pretii, ut labruscæ a pergulis hortulorum urbanorum pendentes: quia cui licet quod plus est, licet utique quod minus est. *l. non debet cui ff. de reg. jur.* & tanto civilior & favorabilior manus dominica, quanto levior & mitiori modo & iure minùs præjudiciali exercita fuerit.

4. Ad allegata in oppositum brevis est responsio quatenus specialiter provisum est, videlicet ædificiorum tantum. Sed latiùs respondeo. Primò quod specialis provisio hujus §. non loquitur in omnibus fundis censualibus sitis intra hæc loca: sed solùm in prædiis urbanis intra hæc loca sitis, quia nullos fructus naturales simpliciter, vel industriales afferunt, nec utile erat permittere impediri fructus civiles sive mercedes: tum quia non semper locantur domus, sed sæpè à dominis habitantur. Tum quia etiam in illis quæ locantur impedimentum factum in mercedes debitas à

conductore, notificandum esset domino sive proprietario, qui sæpè abesse potest, aut difficulter inveniri. Tum quia conductores solvere nolentes abuti possent, & illudere locatoribus colludendo cum procuratoribus aut officialibus dominorum censualium. Quare commodius visum est in domibus urbanis & suburbanis adusque secundum lapidem viam simplicis mobilium pignorationis, loco alterius cujuscunque impedimenti concederet. Et sic rectè infertur quod generalis provisio d. §. 74. non habet locum in istis domibus, non tamen ex eo quod propriè & naturaliter convenire non possunt verba d. §. 74. propter ea quæ ibi num. 47. diximus de mercedibus molendini meritorii, & illa verba causa majoris frequentiæ esse expressa: quam ex eo quod in istis domibus de speciali remedio est provisum, sed non sequitur quin in reliquis fundis intra eadem loca litis remaneat generalis provisio d. §. 74. & 75.

5. Tertio quæro an ex defectu census liceat domino censuali ingressum domus censuariæ affixis obstaculis postibus obicibusvè præcludere, ut in *consuetud. Aurel.* §. 105. *de Lorris. eodem titul.* §. 2. vel ostium domus a cardinibus revulsum ad valvas aut limina transversum dejicere, *ut nunc consuetud. Nivernensis. eodem tit.* §. 16. *& Melodunensis* §. 132. *& aliæ quas brevitatis causa omitto.* Respondeo non in toto hoc præsidatu & ubicunque consuetudo loci hoc expressum non concedit, quoniam præter id quod jure communi non licet, est contra decorem publicum: quare rectè fecerunt cives Parisienses in redactione harum consuetudinum, ineptum illum morem prætermittendo & abolendo, ut etiam nuper Senonis, in nova redactione consuetudinum factum est. & rectè, ut tetigi suprà §. 2. *gloss.* 1. *num.* 49. Sic pleraque alia, quæ errore magis quam ratione, vulgo olim probabantur, rejecta sunt, ut ex antiquis privatis consuetudinum libris videri potest. Text. in *l. cæteræ.* §. *hoc Senatusconsultum. ff. de legat.* 1. ubi ad decorem publicum servandum prohibentur ædificia lædi, etiam in uno tigno, etiam ob solutionem pensionum debitarum Reipublicæ. Et ibi Paul. Castren. execratur

*Turpis mos Romæ. deformem quamdam consuetudinem * urbis Romæ, ubi propter debita solent tecta detegere, vel parietes perforare dominorum debitorum. Non obstat *l. si is cum quo. ff. communi dividundo* : quia judex ibi malè fecit secundum gloss. ibi, & Bartol. in *l. nemo volens.* §. *de leg.* 3. Dy. Bald. Alexand. in d. §. *hoc Senatusconsultum.* Jacob. de Sanct. Georg. in *tractat. de operis. col.* 10. *verticul. adhuc fortior.* quamquam mos ille demigravit in Galliam, correctus in clericis ecclesiasticè viventibus, constitutione Philippi Pulchri, lata anno 20. mense Martio die tertia post mediam quadragesimam; confirmata per Joannem primum anno 1351. publicata in Parlamento anno 1355. die quinta Januarii.

7. Quarto quæro, an dominus censualis propria privata authoritate hanc pignorationem facere possit? Prima facie videtur quod sic, per not. suprà §. 1. *gloss.* 4. *quæst.* 1. §. 9. *gloss.* 5. *& in princ.* §. 74. Breviter dico quod non. Et moveor primò propter maximam diversitatis rationem inter hunc casum & præallegatos: quia in illis dominus manum injicit & exequitur in rem propriam ratione directi dominii, & civiliter possessam, imo etiam naturaliter in casum prehensionis à se possessam, cum dominus nedum civiliter continuò possideat, sed etiam sit in quasi possessione prehendendi & civiliter & naturaliter possidendi domino utili excluso in casibus permissis, & in investitura tacitè reservatis : & sic succedit etiam juris communis dispositio : quia cuilibet licet propria authoritate possessionem suam vel quasi tueri & exercere. Sed hic habetur oppositum, quia clarum est quod dominus censualis nullomodo est dominus vel possessor mobilium illatorum vel invectorum in rem censualem, imò nec illi sunt tacitè hypothecata, ut statim dicam: & sic propria authoritate ea capere non potest, nec sibi jus dicere in illis mobilibus.

8. Nec obstat quod hæc verba a jure consuetudinis diriguntur ad dominum, quia recipiunt interpretationem à communi consensu & observantia, quia semper solitum est judicis authoritate, sive per apparitorem publicum hujusmodi pignorationem fieri, quæ observantia hoc casu attendi debet ad declarandum & restringendum verba hujus §. Tum quia est antiqua & uniformis. Tum quia jus commune resistit facultati pignorandi privata authoritate bona aliena & ab alio possessa: & satis multum que consuetudo ista operatur permittendo domino incipere ab executione in mobilibus prorsus alienis & ab alio possessis, etiam sine publico obligationis instrumento : quare in reliquo restringenda est, ne nimium corrigatur jus commune per not. in *l.* 4. §. *præter ait. ff. de dam. infec.* in *l. nullum* §. *in comparatione. C. de jur. delib.* in *l.* 2. *C. de nova. act.* Et si hoc casu communis illa observantia non est meræ facultatis, prout est suprà in casu §. 1. *gloss.* 4. *num.* 12. ubi dominus exercet possessionem suam in rem propriam, quod de jure cōmuni licitum est: sed hæc est necessitatis, ne fiat & inducatur illud quod jure communi prohibitum est.

9. Secundò moveor, quia in prehensione fundi ipsius feudalis vel censualis, vel impedimento fructuum pendentium, cùm fiant manifestè, & in rem soli, quæ loco non movetur, non est tantum periculum nec tanta occasio dissipandi & perdendi res alienas sicut in pignoratione & ablatione mobilium: maximè in urbibus ubi solent esse mobilia pretiosa: estque periculosum & exemplo perniciosum, ex inopinato & privata authoritate licere domos alienas ingredi, & mobilia aliena auferre: quare non est credendum consuetudinem hanc intellexisse hoc fieri posse temere & privata authoritate, imò si hoc expressisset, esset a principe vel senatu corrigendum, tanquam occasio mali eventus & perniciosi exempli.

10. Et sic concludo quòd necesse est per apparitorem publicum cum testibus judicis mandato aut subscriptione saltem generali, hujusmodi pignorationem fieri, ne dolus aut fraus admittatur : sed quod factum & captum fuerit per apparitorem more solito fideliter describatur & per eumdem vel alium fiduciarium, quem justitiæ depositarium vocant, pignora custodiantur, donec per judicem, partibus vocatis ordinatum vel consensu partium transactum sit : non enim de simplici impedimento, sed de pignoratione (quæ capturam significat) loquitur consuetudo. Et dicitur simplex, quia non statim dies dabitur ad videndum vendi; sed oportebit postea debitorem citari coram judice, ut in judicio decernatur rem vendendam, ut in pignore conventionali, *l. quamvis. de pignor. actio.*

11. Sed an requiratur præceptum de solvendo certum debitum census? Videretur quòd sic: quia propriè ista non est dominicalis executio quæ fit in rem propriam, de qua *suprà quæst.* 1. *gloss.* 1. sed potius executio prætoria seu judicialis & in vim publicæ jurisdictionis : & sic fieri debet pro re certa, & observanda forma, de qua *infrà tit.* 15. Breviter, licet bonum sit, præmitti præceptum certum, tamen non puto necessarium, sed sufficere exprimi ad cujus instantiam proceditur, & ex qua causa, videlicet ex defectu solutionis census, & si non exprimatur cujus anni vel quorum annorum, intelligitur de censu novissimi anni duntaxat, non autem remotioris nec plurium annorum, nisi dicatur *argum. l. cum qui Calendis. ff. de verb. oblig.* Nec potest fieri pignoratio pro censu debito ante tres præteritos, sed trium novissimorum annorum dumtaxat, per hunc text. non tamen est necesse quantitatem census exprimere, nisi censuarius hoc petat, satisfacere offerens, quia hic textus non

requirit, & per se satis solet esse nota: nec potest fieri hujusmodi pignoratio pro laudimiis sed pro reliquis ipsis censibus dumtaxat. per hunc text. & per not. suprà §. 74. *gloss.* 1. *num.* 60.

12. Nec puto capi posse equos aut alia moventia quæ sumptum debito censu majorem afferunt, sed mera mobilia, eaque non pretiosa neque multa, sed parabiliora, pauca & parva, quæ satis erunt ut solutio præteriti census sit in toto. Et moveor per hunc textum juncta ratione *l. à divo Pio. §. in venditione, ff. de re judic.* quia simplex ista pignoratio simplicem securitatem reliquorum census portendit trium ad summum annorum, & sic quantitas semper est modica & parvo pignore tuta esse potest. Pignoratione autem facta, si neque se opposuerit censuarius, neque pignus solutione luat, citandus erit coram judice, ut decernatur pignus vendi: nec debet apparitor ad hoc procedere sine judicis authoritate, & novo mandato debitore vocato obtento: hinc enim dicitur simplex, *ut supra eodem num.* 10.

13. Si autem censuarius intercedat, dies illi dicetur super hoc coram judice, pignoratione nihilominus facta & tenente sive intercedatur, sive appelletur, etiamsi pignoratus negaret se esse censuarium, vel tenere in censum ab eo cujus nomine sit pignoratio, quia non est supersedendum in hoc actu in quo à principio jus metimur ab assertione actoris, sub periculo damnorum & impensarum in fine litis per not. suprà §. 74. *gloss.* 1. *num.* 116. Facta etiam hujusmodi pignoratione æquè locus erit provisioni & recuperationi pignorum absolutè, reo negante domum esse censualem actoris, vel consignato censu unius anni, sicut in casu impedimenti fructuum pendentium de quo suprà §. 74. *gloss.* 1. *num.* 148. Si enim tunc res prehensa & fructus impediti relaxantur, in quibus dominus habet dominium directum, & possessionem & hypothecam in residuo jure censuarii, *ut suprà* §. 59. *num.* 4 *&* §. *seq. gloss.* 2.

14. Quanto magis mobilia in quibus dominus nullum dominium, nullam possessionem habet, nullam hypothecam, nisi nudum pignus prætorium facta pignoratione, quæ non est tantæ virtutis & efficaciæ nec intensivè, nec extensivè, quanta est prehensio vel impedimentum rei ipsius censuariæ, vel fructuum in ea pendentium vel extantium, qui etiam ante impedimentum hypothecati sunt pro omnibus reliquis census, non certorum tantum annorum *l. in prædiis. ff. in quibus cau. pig. vel hypoth. tac. cont.* & satis dictum est in *d.* §. 74. *gloss.* 1.

15. Cæterum quamvis invecta & illata in domum conductam ipso facto hypothecata sint locatori pro mercede, vel pensione *l.* 2. *l. eo jure. ff. in quibus caus. pign. tac. cont. l. certi juris. C. de locat.* Tamen invecta & illata in domum censualem (nisi si fortè essent incorporata domui & facerent ejus partem) sive dominus censualis sciat, sive non (circumscripta alia conventionali & expressa obligatione) non sunt ei hypothecata pro solutione vel reliquis census, quia nullo jure cavetur: sed tantùm pignoratione facta, bona pignorata sunt prætorium pignus & prætoria hypotheca tenetur. Quemadmodum & quæcumque pignora judicis authoritate ritè procedentis capta, ut in *l. non est mirum. ff. de pignora. action.* & plenè dixi *infra titul.* 15. Ecce plura paucis hac resolutione perstrinxi, ut haberem finem hujus §. *&* *titul.*

16. Ex prædictis habes quod licet dominus censualis sit in quasi possessione prehendendi vel impediendi rem censualem vel ejus fructus ex defectu solutionis census, secundum consuetudinem loci: tamen non est in quasi possessione pignorandi mobilia in domo censuali existentia ex eodem defectu census, quemadmodum creditor cui debetur certa summa, vel reditus perpetui super certo fundo, etiam licet aliàs sit in quasi possessione reditus percipiendi super illo fundo, tamen non est in quasi possessione in vim publici instrumenti vel alterius privilegii judicis authoritate exequendi debitorem, & pignorandi fundum vel bona debitoris in eo existentia: quia non est in potestate nec in commercio, nec in jure cujusque quod publicè per magistratum publica potestate & jurisdictione fieri debet: & esset talis possessio abusiva & rejicienda, ut plenius tangitur in rubr. sequent.

LXXXVII.

De toutes rentes foncieres non rachetables venduës à autres, ou delaissées par le rachapt depuis le premier bail, sont deuës ventes, eu égard au prix de la vente ou rachapt d'icelle rente, tout ainsi que si l'heritage ou partie d'iceluy estoit vendu.

TITRE III.

Quels biens sont meubles & quels immeubles.

LXXXVIII.

En la Prevosté & Vicomté de Paris y a deux sortes & especes de biens seulement, c'est à sçavoir *meubles & immeubles.*

LXXXIX.

Cedules & *obligations* faites pour somme de deniers, marchandises ou autres choses mobiliaires, sont censées & reputées meubles.

XC.

Ustansilles d'hostel qui se peuvent transporter sans fraction & deterioration, sont aussi reputez meubles: mais s'ils tiennent à cloud, ou sont scellez en plastre, & sont mis

pour perpetuelle demeure, & ne peuvent estre transportez sans fraction & deterioration, sont censez & reputez immeubles: comme un moulin à vent & à eaue, pressoir edifié en une maison, sont reputez immeubles, quand ne peuvent estre ostez sans dépecer ou desassembler, autrement sont reputez meubles.

XCI.

Poisson estant en estang ou en fosse, est reputé immeuble : mais quand il est en boutique ou reservoirs, est reputé meuble.

XCII.

Bois *coupé*, bled, foin, ou grain soyé ou fauché, supposé qu'il soit encores sur le champ, & non transporté, est reputé meuble : mais quand il est sur le pied & pendant par racine, est reputé immeuble.

XCIII.

Somme *de deniers* donnée par pere, mere, ayeul ou ayeule, ou autres ascendans, à leurs enfans en contemplation de mariage, pour estre employée en achapt d'heritages, encores qu'elle n'ait esté employée, est reputee immeuble, à cause de la destination.

EPITOME §. CIV.

1. *Iste §. prorsus impertinens ad hunc titulum.*
2. *Ad colorandum duos §§. immediatè sequentes, qui nuper meritò erasi sunt.*
3. *Verus sensus hujus §. nec hic refert, an reditus habeant specialem hypothecam vel non: Nisi quoad alia singularia specialis hypothecæ.*
4. *Vnus conjugum potest debita sua mobiliaria luere de communi, sed non hos reditus.* 6.
5. *Sufficit reditum perpetuo durare posse, ut censeatur inter immobilia.*
7. *Major mos consuetudinum, reditus vulgatos deputat mobilibus.*
8. *Sed fundiarii etiam redimibiles immobilibus ascribuntur.*
9. *Declaratio consuetudinis Trecensis.* 12.
10. *Duo genera redituum pecunia constitutorum.*
11. *Recta interpretatio jurium.* 13.
14. *Reditus redimibilis censetur mobilis in materia fraudis.*
15. *Appellatio & multiplex divisio reditus.* 16.
17. *Antichresis præcisa:* Rentes en assiette.
18. *Reditus & nomina non sunt mobilia nec tertia ex his species.*
19. *Sed inspecto eo ad quod competunt, mobilibus vel immobilibus quando res exigit æquiparantur.*
20. *Reditus annui perpetui de jure pro mobilibus habentur.*
21. *Etiam si sint redimibiles ad tempus vel perpetuo.*
22. *Reditus temporales si ad modicum tempus, mobili, si ad longum tempus, immobili comparantur.*
23. *Reditus non dicitur, licet distributa sit solutio summæ in plures quàm decem annos.*
24. *Ut reditus temporalis immobili comparetur, non sufficit quod sit decennalis vel ultra, sed debet esse ad vitam vel tricennarius.*
25. *An relevent à satis dando?*
26. *Quamvis reditus veniant appellatione immobilium in dispositione consuetudinis: non tamen in dispositione hominis, quæ non tam de facili extenditur.* 27.
28. *Etiam in eodem actu discernenda dispositio legis à dispositione hominis.*
29. *Retractus proximitatis non habet locum in constitutione horum redituum, sed bene in reditibus primi generis.*

§. * XCIV.

* Hic articulus olim fuit 57. & anno 1557. Mart. 10 Arresto Curiæ ita mutatus. *Pour rentes constituées à prix d'argent sur maisons ou autres heritages en [illegible] Ville, Prevosté & Vicomté de Paris, ces [illegible] droits de lots & ventes, ni autres profits Seigneuriaux [illegible] pour la [illegible] ou rachapts desdites rentes.*

ITem toutes *rentes* nommément constituées sur heritages, soient racheptables, ou non, jusques à ce qu'elles soient racheptées, sont reputées immeubles & heritages.

REntes constituées à prix d'argent, sont reputées immeubles, jusques à ce qu'elles soient rachetées: toutesfois au cas que celles qui appartiennent à mineurs, soient rachetées pendant leur minorité, les deniers du rachat ou le remploy d'iceux en autres rentes ou heritages, sont censez de mesme nature, & qualité d'immeubles, qu'estoient les rentes ainsi rachetées pour retourner aux parens du costé & ligne dont lesdites rentes estoient procedées,

HIc sese offerebat famigerata illa usque ad nos inter Theologos & jurisperitos & Philosophos controversissima quæstio, ut etiam patet apud Dom. And. Tiraq., *tract. de retract. proximit.* §. 1 *gloss.* 1. *num.* 15. ubi *num.* 16. dubitavit, An reditus pecunia constituti sint liciti jure divino, naturali vel humano, quod tam exactè discussi, ut propter sui molem, ex hoc & hujus § commentario detraxerim, & ad proprium syntagma cum materia monetarum & aliis annexis redegerim: quod ante tredecim annos Deo duce edidi, summis & doctis quibusque viris valdè approbatum, quò remitto, necessaria tantum ad hunc §. attingendo.

* Hic articulus in nova consuetudine ita reformatus est.

* Et ideo in nova consuetudine hic articulus in hunc locum rectius est mutatus ac rejectus.

2. In quo dico * primò hunc §. esse prorsus impertinentem ad hunc tit. in recto suo & plano sensu, & locari debuisse sub tit. 7. *post.* § 95. vel sub tit. 10. *post* § 109. vel *post.* § 116. vel in fin. *d. tit.* 10. vel tit. 11. *post.* § 128. vel in fin. *tit.* 13. Verum est quòd in obliquo quondam sensu erat pertinens ad quadantenus colorandum ineptos quosdam & iniquos articulos, videlicet 58 & 59. qui immediatè sequebantur, & qui justissimè & æquissimè amplissimi ordinis solemni Senatusconsulto ex albo deleti sunt, quod ego statim pro virili diligenter exequi cœpi revocatis chartis quæ jam erant in manus typographi, & ut sequitur brevius & solidiùs recudi, quæ ante sexdecim annos in eumdem hujus emendationis sensum magno laboriosæ argumentationis volumine scripseram nec dum ediderам.

3. Color autem qui quærebatur, erat, ut postquam sanctum esset reditum super certo prædio nominatim constitutum reputari partem fundi, vel eodem immobilium jure censeri, sive redimibilis esset sive non, usque post redemptionem consummatam: tum faciliùs admitterentur & justificarentur articuli illi, tunc immediatè sequentes, de laudimiis solvendis domino censuali fundi nominatim suppositi, de venditione reditus tanquam de venditione partis fundi, & rursus de redemptione, tanquam de redemptione partis ejusdem fundi, eo quod non recidit in mobile vel pecuniam, nisi post redemptionem consummatam. Dum ergo redimitur adhuc est pars ejusdem fundi & sic locus laudimiis. Quæ ratio non concludebat, nec color ille iniquitates & absurditates plurimas inde resultantes tegebat, quas prolixè & laboriosè retexui in aliis commentariis meis super isto & dictis articulis, quorum in *tract. commerc. & usur. quæst.* 6. *num.* 129. mentionem feci, quæ pro majori parte resecavi, utpote post * justam tam sancti Senatusconsulti censuram, operosa magis & supervacua quàm utilia. Rejecto ergo obliquo illo sensu & ejus laboriosa mea correctione jam supervacua,

4. Assumo directum & plenum sensum (etiamsi fortè præter compilatorum intentionem fuerit) qui est & unicus esse & stare debet, videlicet quòd reditus etiam pecunia constituti super prædiis, etiamsi sint redimibiles, immobilium jure censentur & regulantur. Amplio primo etiam si nulla prædia sint nominata, quia adverbium text. *nommément*, id est super certo individuo fundo, non erat appositum ad imprimendam qualitatem vel similitudinem immobilium, ut statim (etiam per eamdem consuetudinem) probabo, sed ad præparandum viam & colorem ad articulos qui immediatè sequebantur de laudimiis solvendis censualibus dominis prædiorum nominatim hypothecatorum: quibus meritò sublatis, potuisset illud adverbium text. *nommément* deleri, sed non est malum nec necessarium, sufficiente etiam analytica nostra interpretatione. Probo secundo nostram ampliationem, quia sufficit reditum esse perpetuum, vel perpetuò durare posse & tuto assignatum, ut non mobilibus, sed immobilibus æquiparari debeat *ut infra eodem num.* 5.

4. Probo tertio per eamdem consuetudinem infra §. 119. ubi non distinguitur an reditus habeat specialem vel generalem, vel nullam prædiorum hypothecam, imo nullo modo exemplificat in reditu super certo proprio fundo nominatim constituto, sed tam in simplici reditu sine aliqua hypotheca immobilium, quàm in reditu cum generali immobilium hypotheca, & in utroque casu vel utroque genere, & sic indistinctè dicit censeri immobile. Patet, quia si computaretur inter mobilia, confunderetur ab initio in communione conjugum, in quam mobilia omnia undecumque procedentia cadunt & activè & passivè confunduntur: nec posset redemptio censeri communis conquæstus, sicut nec luitio vel solutio cujusvis debiti mobiliaris ante matrimonium contracti, de cujus luitione nulla ratio habetur, etiamsi ab altero tantum conjugum & super ejus prædiis fuisset contractum, quia statim ab initio matrimonii omnia passiva nomina mobiliaria sunt communia, nec postea quicquam reputatur, ut infra. §. 109. & sic necesse est consuetudinem in dict. §. 119. *in fin.* loqui de conquæstis immobilibus, & consequenter reditum etiam nullam immobilium hypothecam habentem inter immobilia computari, ut sæpè contingit dum juvenes nihil habentes, sed reditus debentes, vel etiam divites mercatores qui tantum mobilia habent: super quibus reditus constituerunt, uxores ducunt.

5. Sufficit ergo reditum perpetuò durare posse, ut secundum hanc consuetudinem jure immobilium censeatur. Ita etiam novissimè sub hac consuetudine & sub pluribus aliis utimur. Stabilitas enim successiva, sive fructus successivus adhærens facit immobilibus comparari. Sæpè autem contingit reditus generali tantùm hypotheca subnixos, firmiores & stabiliores esse quàm nominatim super certo prædio vel domo, quæ igne aut chasmate perire potest, assignatos. Amplio secundò, sive speciali pacto aut gratia, sive etiam natura sui & necessitate sint redimibiles, quamvis

vt

vis illi prædiis magis accedant quàm hi qui etiam majori ferè parte consuetudinum pro mobilibus habentur, tamen hic & in multis aliis locis ascribuntur immobilibus, ut reditus ad rationem duodecimæ constituti de quibus in §. *sequenti.*

6. Amplio tertiò, etiam dum fit redemptio, ut probat hic textus & clariùs infrà §. 119. secus post consummatam redemptionem, quia non superest nisi pretium quod est merum mobile, nisi in casibus ubi aliter dispositum apparet, ut in dict. §. 119. si alter conjugum debebat reditum ante matrimonium etiam pecunia constitutum, quem post nuptias redimit: superest enim media pars reditus quæ interim sopita, soluto matrimonio in actum exit ad commodum alterius conjugis vel sui hæredis, tanquam ea redemptio (quæ communis est) non sit pro parte sua luitio, sed acquisitio. An autem pro hac dimidia veteres hypothecæ, & alia jura, & actiones primitivi reditus remaneant, dixi in d. §. 119. quò remitto. Secus si ante nuptias redemisset de pecunia mutuata quam post nuptias de pecunia communi solvit, nisi in fraudem futuræ communionis hanc versuram anticipasset.

7. Præfatam conclusionem suprà *num.* 3. limito in locis in quibus * consuetudo vult esse mobile: major enim pars consuetudinum hujus Regni quæ de hoc loquuntur deputant inter mobilia reditus impositios redimibiles, sive specialem habeant prædiorum hypothecam sive non, ut *Aurelianensis* §. 175. §. 262. *Trecensis.* §. 66. *Calvimontis in Bassigniaco.* §. 64. *Vitriaca.* §. 131. *Belquercensis.* §. 31. *Altissiodorensis.* §. 185. *Blesensis.* §. 158. *Ducatus Burgundiæ titulo des rentes.* §. 1. *Artesiensis.* §. 94. & sic jam numeravi novem quæ mobilibus deputant. Quinque autem sunt quæ immobilibus, sive habeant specialem prædiorum hypothecam sive non, *ut consuetudo Meldensis.* §. 66. *de Lorris. titul. de communauté.* §. 10. *Viromanduana,* §. 107. *Engolismensis.* §. 55. *& Senonensis nova.* §. 123. *vetus enim* §. 110. impositios pecunia constitutos mobilibus deputabat, quod certè non erat iniquum per ea quæ scripsi in *tract. commercio. & usura. quæst.* 37. *& quæst.* 46. *numer.* 337. & majori parti consuetudinum quæ hac de re expressim loquuntur conformiùs, quæ etiam non loquuntur nisi de promiscuis istis vulgaribus reditibus in locum semissis vel bessalis usuræ subrogatis & natura sui necessario redimibilibus.

* Reditus

8. Unde nullo modo comprehendunt reditus fundiarios, videlicet concessione fundi ad reditum constitutos, etiam si pacto sint redimibiles, quos etiam consuetudo Aurelianensis nominatim excipit, ut remaneant inter immobilia, & quamvis reliquæ consuetudines non excipiant, tamen idem in illis intelligendum nisi in sola consuetudine Blesensi. §. 158. ubi vult indistinctè omnes reditus etiam fundiarios si redimibiles sint, etiam si solum usque ad certum tempus dumtaxat redimi possint, quamdiu redimi possunt, inter mobilia censeri, in quo, respectu fundiariorum multum est exorbitans.

9. Ex his fluit verus intellectus, juridica & politica conciliatio duorum articulorum consuetudinis* Trecensis §. 66. & 67. qui repugnare videntur, quia prior ait reditus pecunia constitutos si redimibiles sint, naturam sortiri mobilium quamdiu facultas redimendi durat, qua lapsa naturam habere immobilium. Posterior autem ait reditus sive in pecunia, sive in granis, vino aut aliis consistentes quoquo pretio constitutos semper esse redimibiles, non obstante quacumque etiam conventione aut renunciatione contraria. Et sic dispositio & distinctio §. præcedentis prorsus everti videtur. Dum ad medium Januarii anno 1557. incipiendo à nativitate, inclita metropoli Vesuntina propter luctuosissimum fidelissimæ conjugis obitum relicta, Trecas iter faciens ab insignibus & optimis viris Dom. Joanne Pithou & Dom. Nicolao Pithou in ea præfectura celeberrimo advocato de intellectu & conciliatione dictæ consuetudinis interrogarer, respondi, ut in *tract. commercio. & usur. quæst.* 5. nove docui, redituum pecunia constitutorum * duo esse genera latè discrepantia.

* Consuet Trecensis.

* Duo genera redituum.

10. Primum eorum qui natura sua non sunt redimibiles, ut ad rationem trientariæ usuræ emptorum, de quibus in *l.* 3. §. *Item si reipub. ad legat. Falci.* quam explicavi *in tract. usura. num.* 112. videlicet quando non sunt empti minore pretio fundorum similem reditum adferentium. Et isti non sunt redimibiles nisi ex pacto vel privilegio, puta dominis inclitissimæ hujus urbis Parisiensis concesso, & meritò immobilibus æquiparantur. Secundum verò genus est eorum qui pro sui justitia & validitate insitam habent, non solum naturam, sed etiam necessitatem perpetuam & impræscriptibilem redimibilitatis, ut docui in utroque tractatu redituum & usurarum Latino & Gallico, & per aresta supremi hujus Senatus, visis libris meis, vereri errore abolito obtinui. Hæc autem duo genera quantum dissideant, nulli hodie non liquet, visis his quæ scripsi in *tract. usur. quæst.* 5. 17. 35. *&* 56.

11. Ut autem de primo genere necessario debet intelligi d. §. 66. cum alioquin nequiret esse irredimibilis, ideo regulariter ubique & in toto regno immobili comparatur, nisi ubi consuetudo deputat inter mobilia, quando & quamdiu redimibilis est, *ut Trecensis d.* §. 66. *& Blesensis.* §. 158. *tum d.* §. 66. necessariò præsupponit reditum posse esse non redimibilem: nec esse redimibilem nisi ex pacto temporali, vel præscriptibili. Et sic per locum à fortiori reditus necessariò & semper redimibiles sunt semper inter mobilia, *ita dict.* §. 67. immediatè sequens necessariò debet intelligi de secundo genere, videlicet de promiscuis & vulgaribus reditibus qui tamen solent variis pretiis fieri intra metas sortium talium vulgarium & consuetorum redituum qui includuntur sub uno genere, *De rentes volantes.* Et hoc probatur primò, quia consuetudo secundum hunc sensum commodissimè & æquissimè sine ulla captione interpretatur, & secundum crebriùs & ut plurimum accidentia, prout de jure debet interpretari. *l. nam ad ea. l. in ambiguis. l. benignius de legib.* Secundò, secundum hunc sensum habet æquitatem & nullam absurditatem verba patiuntur: quia sub illo genere variæ sunt sortes, varia pretia, puta unius in 10. 11. 12. 13. 14. 15. *vel* 16. Feudum movens à Rege Trecis situm permutatum cum hujusmodi reditu. Respondi. Si reditus debeatur. Trecis vel in simili consuetudine, debentur jura ut ex venditione. Quod si dubites Parisiis in dubio contra fiscum. *l. non puto. de jure fisci.*

12. Non autem potest nec debet intelligi etiam de reditibus non vulgaribus, sed raris, quorum sors sufficit ad perpetuæ proprietatis emptionem. Tum quia esset consuetudinem extendere de uno promiscue genere redituum communium ad aliud & superius genus redituum proprietatem respicientium, & quorum sors & indicatura, æstimationi proprietatis fundi accedit. Sed non debet fieri extensio de uno genere ad aliud, & maximè quando constat diversam esse rationem, ut hic. Secundo, quia esset consuetudinem loquentem de promiscuis & communiter accidentibus (prout intelligitur & debet intelligi & adaptari *d. l. nam ad ea.*) extendere contra regulas juris de interpretatione legũ, ad ea quæ raro, & non ut plurimum accedunt. Tertio, esset trahere consuetudinem de sensu æquo, in quo habet æqualitatem & judicium ad alium casum & sensum iniquum contra. *l. Salvius Aristo. de leg. pactum.* & contra definitionem juris quæ est ars boni & æqui, *l.* 1.

de justit. & jure. Quartò hunc sensum verba patiuntur, quia ibi, *A quelque prix & somme que ce soit*, intelligitur de illo consuetudo & ulitato genere redituum promiscuo, tum de quibus loquitur. Sed in priori genere etiam in minori gradu reditus ad rationem quincuncis, cùm possit esse perpetuus, ut quævis proprietas fundi tanti emi, si nihil dictum est de redemptione, saltem post triginta annos non potest redimi, ut dixi in *tract. commerc 10. & usur. Latino. quæst. 2. & Gallico quæst.* 3. & consequenter, saltem post triginta annos non deputatur mobilibus. Præterea præfata sorte proprietatem æquante vel circa, potest emi jus censûs dominicalis super alaudio, ergo multò fortiùs simplex reditus perpetuus non dominicalis.

13. Quòd autem diximus *suprà eodem num.* 3. & 4. consuetudinem nostram & alias consuetudines non facere differentiam an reditus specialem habeant seu generalem prædiorum hypothecam vel non: verum est quantum ad hoc an debeant inter mobilia vel immobilia censeri, & quantum ad omnes effectus successionum, divisionum, legatorum, seu ultimarum voluntatum, & alios dependentes à differentia vel qualitate rei mobilis vel immobilis: secus quantum ad singularia quædam specialis hypothecæ tam de jure, ut in *l.* 2. *C. de pignor.* quàm de consuetudine, ut infrà §. 70. ubi specialis hypotheca prædii nominatim hypothecati operatur, ut quivis etiam extraneus possessor etiam ignorans personaliter quamdiu particulam unam possidet, pro tempore quo possidet, ad omnia reliqua obligetur, & etiam reditus specialiter assignatus, magis est pars fundi quàm reditus generalem habens hypothecam.

14. Regulam hujus §. de reditu redimibili inter prædia computando limitatam *suprà eodem num.* 7. iterum limito in materia fraudis vel simulationis de contractu venditionis ad contractum permutationis: quia si debitor permutet fundum cum hujusmodi reditu quem debet eidem creditori, non dicitur permutatus, sed venditus pro pretio quo reditus ille erat redimibilis, qui censetur redemptus & fundus datus loco sortis & reliquorum & sic venditus, & consequenter habetur pro mobili, idque respectu omnium habentium interesse, sive sint domini directi feudales, ut dixi suprà §. 20. *gloss.* 5. *quæst.* 10. 33. *quæst.* 19. *num.* 77. & 78. sive censuales, ut dixi suprà §. 78. sive consanguinei jus retractus habentes, ut dixi infrà §. 174. Quòd si permutetur cum reditu debito per tertium, vel si debitor ipse det fundum tertio ad onus hujusmodi reditus, dicam in §. *seq.*

15. Nunc expositis his quæ sunt necessaria ad hunc textum vero sensui & æquitati restitutum, non erit supervacuum colligere quæ ex veteri meo commentatio utilia sunt reliquis omissis, sic autem incipiebam: Vox Gallica *rentes*, qua consuetudo utitur, non tam latè patet quàm vox reditus, qua vertendo usus sum, appellatio enim reditus generalissima est pro omni fructu vel proventu rerum quæ in bonis seu in patrimonio sunt, quo modo *suprà eodem in rub. num.* 25. diximus accipi vectigal in generalissima significatione. Sic deplorat Ovid. *in lib.* 2. *de Ponto.* At reditus jam quisque suos amat, & sibi quid sit Utile, sollicitis supputat articulis. Tamen quandoque contractiùs & propriùs accipitur pro quacumque certa annua præstatione, prout censum tertio modo accipi diximus *suprà eodem in rub. num.* 18. Et hoc modo in varias & propè infinitas species dividitur & subdividitur, nedum levi aut indifferenti qualitate aut homogenea quantitate, sed etiam ratione & proprio, seu peculiari proprietate suæ cujusque naturæ differentes, quales sunt divisiones quæ sequuntur cæteris omissis.

16. Et primò, penes originem, quidam sunt reditus fundiarii, ut retenti in concessione vel datione fundi, de quibus *suprà eodem in rub. hujus tit. num.* 19. & §. 73. *gloss.* 5. quidam impositiții & hi subdividuntur, primo penes originem, quia quidam pecunia constituti, de quibus in §. *seq.* & hi subdividuntur penes proportionem & pretium in constitutis ad rationem unius pro sexdecim vel infrà, ut in §. *seq. & latius in tract. usura.* quidam verò sine pecunia, sed vel donatione, legato, transactione, aut permutationis vel divisionis immobilium suppletione, aut alia quavis compensatione aut commutatione: secundò subdividuntur penes qualitatem hypothecæ: quidam enim sunt constituti & assignati specialiter & nominatim super certis prædiis: quidam generaliter super omnibus bonis debitoris de quibus dicemus infrà, 70. & tactum est *suprà eodem num.* 13. Tertiò subdividuntur penes limitationem vel extensionem, quia quidam reditus limitati sunt ad certum fundum, ut quando debetur pars fructuum talis fundi, vel pensio super dictis fructibus tantùm, ita quòd debitor non tenetur aliunde supplere, sicut nec decimam: quidam verò etsi specialem prædiorum habeant hypothecam: tamen non sunt limitati ad fructum aut vires specialis hypothecæ, sed aliunde suppleri debent.

17. Quartò subdividuntur penes modum possidendi & exigendi, quia quandoque (quod in hoc præsidatu & locis vicinis rarissimum est) creditor per manus suas possidet & fruitur certis fundis ad valorem annuum reditus assignatis & traditis creditori. Ista est antichresis præcisa & perpetua, hoc est quæ non potest revocari à debitore nisi redimendo reditum, Gallicè vocamus *rentes en assiette*, cujus etiam sors non debet esse minor ratione quindecimæ, ut clarè probavi in *tract. commercio. & usura. quæst.* 35. *num.* 269. hic enim creditor non solùm est quasi possessor reditus incorporalis: sed verus & naturalis possessor fundi, & est quasi dominus & longè plus quàm simplex usufructuarius, ut dicam in §. *seq.* alii verò per manus debitoris percipiuntur, & creditor solùm quasi possidet jus incorporale reditus: de quo dicam tit. sequenti. Quinto principaliter dividuntur penes durationem, quia quidam temporales, ut dixi in *tract. redit. & usura. Latino, quæst.* 3. & *Gallico.* quidam perpetui, & horum quidam redimibiles, quidam non redimibiles: & redimibilium, alii redimibiles ex causa vel qualitate rei suppositæ, idque vel ex privilegio rei, vel ex constitutionibus, vel ex consuetudine: alii redimibiles ex insita & necessaria natura: alii redimibiles contingenter, puta ex pacto, vel ex legato, idque vel à principio constitutionis vel ex post facto, quid autem veniat in reditu, an pecunia an frumentum, vinum, oleum aut alia quantitas rerum aut specierum fungibilium, non refert.

18. Nunc circumscripta consuetudine videndum in terminis juris communis an reditus veniat appellatione mobilium vel immobilium? Et clarum est propriè loquando & secundum veram rerum substantiam quod hujusmodi reditus non sunt res mobiles nec immobiles: & loquor de jure ipso reditus, non de re quæ venit in reditum. Quod autem post Speculat. *in tit. de fruct. & interesse.* §. 1. *num.* 6. *versicul. secundò quæritur*, omnes communiter tam legistæ in *l. à divo Pio.* §. *in venditione. de re judica.* & ubique, quàm canonistæ in *cap. nulli. de reb. ecclesiæ non alienan.* & ubique per manus tradunt hæc jura & nomina facere tertiam speciem, latè cumulat Dom. Andr. Tiraq. *in tract. de retract. proximit.* §. 1. *gloss.* 6. *num.* 3. & *latius gloss.* 7. *num.* 9. & *in fin. quæst.* 3. *num.* 11. non malè dicunt inspecto effectu, sed minùs propriè loquuntur, Nos jureconsultum sequemur, qui in *l.* 1. §. *quadam præterea. de rer. divisio.* disertè facit divisionem rerum tanquam generis generalissimi in duo genera subalterna, sive in duo membra principalia: alterum rerum corporalium, alterum incorporalium, & utrumque per diversas species subdividit seu exemplificat. Summa autem divisio primi membri sive rerum corporalium quæ in nostro

ltro patrimonio esse possunt, est quòd quædam sunt mobiles, quædam soli sive immobiles, ut in *l. quam Tuberonis. §. in peculio. de pecul.* Clarum est autem quòd jura & nomina in neutram dictarum specierum cadunt, ut etiam tradit Bald. in *cap. 1. §. sciendum. de feud. cognit. in cap. 1. in fin. princ. de pace tenenda. in usibus feud.* Alex. *consil. 52. num. 3. lib. 1.* non autem propriè loquendo dicendum quòd faciant tertiam speciem vel tertium genus, sed quòd prorsus non sunt de illo genere rerum corporalium, & consequenter nec de divisione aut speciebus illius generis: a quo enim removetur genus & quælibet ejus species, *l. si causa cognita.* & ibi gloss. & Doctores, *C. de transact. lib. 1. si cert. pet.* Bald. in *cap. 1. §. novi verò per quos fiat investit. in usibus feud.* Unde ineptè formatur quæstio per Alciat. in *leg. moventium de verborum significat.* An nomina sint immobilia vel non? Quia qualitas mobilis vel immobilis non competit nisi rebus corporalibus quæ circumscribi possunt.

19. Benè verum est quod jura incorporalia aliàs mobilibus magis quàm immobilibus adaptantur & conveniunt. Unde quamvis propriè per se & vi ipsa non veniunt appellatione mobilium vel immobilium, nec regulariter etiam latè sumptis vocabulis subintelligantur, sive mobilium aut immobilium separatim sive simul & conjunctim mentio fiat, *d. l. quàm Tuberonis. §. in peculio. de pecul.* not. per omnes Doctores in *l. si constante. §. ult. solut. matr.* Tamen quoties necessitas, mens vel æquitas, aut alia justa interpretatio exigit, ut etiam de nominibus & bonis incorporalibus actum censeatur, tunc judicantur mobilia vel immobilia inspecto eo ad quod competunt & prout alterutris magis æquiparantur, ut post Dyn. in *l. potest de auctor. tut.* tenent omnes Doctores ubique, & pleniùs *dixi infrà §. 145.* nomina autem quæ unicam tantùm habent exactionem, facilè inspecto eo ad quod competunt, dijudicantur.

20. Reditus autem annui licet ad certam quantitatem mobilem & fungibilem competant, tamen quia in prima aut altera exactione non consumuntur, sed restant, & successionem quandam, ut fructus renascentes habent, non dijudicantur à re quæ solvitur, sed à duratione & continuatione: quæ si sit perpetua, proculdubio rebus immobilibus annumerantur. Text. in *l. ult. §. sancimus. C. de jure dot. in Novell. de non alienan. aut permutan. constit. 7. §. vult autem.* & in *Clemen. exivi. §. cumque anni. de verb. significat. Faciunt l. jubemus in princ. C. de sacrosanct. Eccles. l. hac edictal. §. his illud.* & ibi Cynus, Joan. Fab. Bald. Angel. *C. de secundis nup. cap. de controvers. inter Episc. & vassallum. juncto. cap. unico in fin. de feud. cognit.* & ibi Bald. Cardin. Alex. & alii. in *usibus feud.*

21. Et intellige etiamsi aliàs reditus post certum tempus vel quandocumque redimibilis sit: quia sufficit vi ipsa & habitu perpetuum esse, licet habeat incertum resolutionis statum: nihilominus enim perpetuum dicitur. *Argum. l. sufficit* & ibi Jason. *de condict. indeb. l. jurisperitos in princ. de excusat. tuto. cap. si gratiose. cap. fin.* & ibi gloss. in *ver. per tuas. de rescript. in 6.* Andr. Tiraq. latè in *tract. de retract. proximita. §. 1. gloss. 14. nu. 120. & in tract. de retract. conventio. §. 1. nu. 39.* Hinc decidit Bartol. *in l. de pupillo. §. si quis ipsi pratori. col. 2.* & ibi Jaso. *col. 5. de oper. novi nunciat.* quòd potestas vel officialis positus ad benè placitum regis intelligitur perpetuus. Alex. in *l. principalibus in fin.* & ibi Jaso. in *l. Stichum aut Pamphilum §. stipulatio. col. 2. de verb. oblig.*

*De Reditibus temporalibus.

2. Si verò annui reditus non sint perpetui sed * temporales: tunc crebrior est Doctorum sententia quod aut sunt ad modicum tempus & mobili æquiparantur: aut verò ad longum tempus, quod est decem annorum vel ultra, & tunc habentur pro immobili: ita decidit Federi. de Senis. *consil. 11. consil. 82.* Bald. in *l. hac edictali. §. his illud. C. de execut. rei judic. l. unica. in fin. C. uti possid. in cap. cum M. Ferrariensis, col. 3. de constitut. cap. querelam. super gloss. ult. de electio. l. Fredericus. in fin. princip. de pace tenenda & ejus violat.* Angel. Alexand. in *l. si constante. §. ult. sol. matrimo.* Cardin. Florentin. in *cle. exivi. §. cumque annui. de verbor. signific.* Ludovic. Roman. *consil. 302. in fin.* Geminia. Philipp. Francus, *cap. fin. de rebus eccles. non alienan. lib. 6.* Geminia. *consil. 40. col. 1.* Maria. Soci. in *tract. oblationum lib. 8. quæst. 6. col. 2.* Matth. de Afflict. *in tract. de jure protomiseos. col. 11.* Guilielmus Bened. in *rep. cap.* Raynutius. in *verb. cætera bona. nu. 8.* Alciatus in *l. moventium. de verbor. significat.* Chassaneus in *consuetud. Burgund. tit. des rentes. §. 1. col. 1.* Andr. Tiraquell. *tract. de retract. proximit. §. 1. gloss. 6. num. 6. cum sequent. & tetigi in tractat. commercio. & usura. num. 173.*

23. Sed adverte quòd ista distinctio, ut in hac materia modicum tempus sit infrà decem annos, longum verò decem annorum vel ultra: quam primum in hanc materiam disputando invexit Federic. de Senis & multis locis firmavit Bart. & omnes communiter legistæ & canonistæ sequuntur, & Do. Andr. Tiraq. de *retract. proximitat. §. 1. gloss. 6. num. 9.* non procedit in secundo membro. Illud palam est secundum omnes, quòd non dicitur reditus, sed debitum momentaneum & mobili comparandum, si tantùm solutio in plures etiam decem vel ulteriores annos distributa est, sive in contractibus, sive in ultimis voluntatibus. Si enim creditores debitori aliàs solum versuro juxta *l. ult. C. de cession. bonor.* concesserunt, ut debita sua per particulares summas usque ad decem annos distributas solvere possit, ridiculum esset illa nomina quæ quamdiu erant idonea omnino mobilibus æquiparabantur, repente ob miseriam debitoris & postquam facta sunt minus idonea inter bona immobilia censeri. Pariter si quis legaverit Titio dena usque ad decem annos, non videtur in dubio legasse reditum annuum temporalem, sed centum in decem annos favore hæredis distributa, ad hæredem legatarii post obitum testatoris statim morientis transmissibilia, *l. si cum præfinitione. l. Firmio. §. ult. quando dies legati cedit.* prout in dubio præsumitur, nisi de alia causa, puta alimentorum vel studiorum appareat, ut decidunt Dynus, Alber. & Bart. in *d. l. si cum præfinitione. quando dies legat. cedit.* Philip. Deci. *l. cum tempus, in princ. de regul. juris.*

24. Sed si legavit reditum annuum qui non cedit nec transmissibilis fit nisi singulo quoque anno *l. cum in annos. quando dies lega. cedit,* dico non sufficere de jure quod annis decem durabilis sit, ut prædiis vel immobilibus comparetur, hoc enim nullo juris exemplo probatur: sed debet durabilis esse ad vitam vel usque ad triginta annos, ut sic reditus sint perpetui aut saltem quasi perpetui, prout actiones personales hac ratione perpetuæ dicuntur: *instit. de perpetuis & temporal. actio. in princ.* & hoc habito respectu ad principium: quia si de reditus antiqui liberatione fortè post tempus legata non restant nisi quinque aut pauciores anni, nihilominus illud residuum qualitatem antiquam retinet regulariter, videlicet quantum ad successiones hæredum vel immobilium, & quantum ad legata redituum: & generaliter nisi in casibus ubi ratio materiæ subjectæ aliud suadebit, puta si agatur de solemnitate requisita in alienationibus immobilium, non enim puto quòd in hoc modico residuo locum habeat, quia edictum dictæ solemnitatis loquens in prædiis & verè immobilibus, non debet extendi ad ea quæ sunt ficte immobilia, nisi eadem æquitas & periculum damni & præjudicii subsint quæ hic deficiunt: ratio enim medium est extensionis, ut dixi: suprà *§. 35. num. 4.*

25. Et pariter si agatur de relevando à satisdatione prætextu possessionis immobilium non relevabitur

creditor reditus paucorum annorum restantium, etiamsi aliàs esset specialiter super immobilibus assignatus: nunquam enim facienda est extensio nisi eadem ratione & æquitate comitibus, ut tradit Bald. in *l. si filius tuus. C. ad Macedo. de quo text. in l. quia actionum. de præscript. verb.* & dixi suprà §. 35. *num.* 4. Secus si esset perpetuus vel tanto tempore duraturus, ut causæ cujus ergo satisdatio exigitur, satisfaceret: quod enim tradunt Alber. Bart. Bald. Alex. Jaso. & omnes in *l. sciendum. qui satisd. cogan.* non relevari ab onere satisdandi eum cui debentur annui & perpetui reditus, nisi specialiter super certis bonis immobilibus in illa provincia sitis assignati sint, procedit in dubio quando nescitur an reditus sint tuti: secus si constet tutissimè esse constitutos, ut illi qui super fisco principis vel super hac amplissima urbe Parisiensi civibus quibusdam constituti sunt, vel super locuplete & frugi patrefamilias. Et ista omnia intelliguntur quando quæritur de ipso jure reditus vel de pensionibus futuris: pensiones verò præteritæ semper jure mobilium censentur, tanquam proprietas separata, seu fructus separati à solo, per not. suprà §. 1. *gloss.* 1. *qu.* 5. Do. And. Tiraq. in *tract. de retract. proxim.* § 1. *gloss.* 6. *num.* 10.

26. Ulteriùs quæro in genere, quis sit * effectus hujus §. Respondeo primò quantum ad successiones hærediorum, quia si reditus hujusmodi etiam ad rationem duodecimæ constitutus etiam carens speciali vel omni hypotheca prædiorum, obvenerit alicui jure successionis, censetur hæredium à latere ejusdem successionis obventum: primùm quoad effectum, de quo infra §. 128. 129. & 147. & similem, quia qua ratione recipit qualitatem rei immobilis, eadem recipit conditiones in immobilibus sui tamen generis, scilicet in corporalibus accedentes. Secundò, ut superstes conjugum capiens mobilia, infrà §. 116. 131. non possit capere hujusmodi reditum, etiam ad rationem duodecimæ, etiam sine ulla prædiorum hypotheca constitutum, quia non censetur inter mobilia nec de jure communi nec de hac consuetudine, nec eos solvet, quia non sunt debita mobiliaria, sed tantùm solvet reliqua tempore obitus defuncti debita. Sic acceptans custodiam nobilem, infrà §. 99. non tenetur hujusmodi reditus redimere, nec ab eis liberos exonerare, sed tantùm à reliquis præteritis & sui temporis. Sic infrà §. 195. si in bonis debitoris sit unus modicus hujusmodi reditus, non dicuntur creditores ejus respectu (modo si tuto collocatus) esse in terminis *d.* §. Et generaliter quantum ad omnes effectus dependentes à dispositione juris sive communis sive consuetudinarii.

* De effectu hujus articuli.

26. Sed hoc non sic expeditum est in dispositionibus factis ab homine, sive inter vivos, sive in testamento disponendo de mobilibus vel immobilibus in genere: non enim sub mobilibus includuntur hi reditus etiam sub consuetudinibus in quibus pro mobilibus habentur, nec pro immobilibus etiam sub consuetudinibus ubi pro immobilibus habentur, nisi fortè consuetudo ultrà procedat dicendo quòd donans vel legans mobilia censeatur etiam nomina mobiliaria & hos mobiliares reditus donare vel legare: vel quòd legans immobilia censeatur etiam hos reditus legare: quia consuetudo in dubio non videtur imponere legem ad modum intelligendi vel ad interpretationem pertinentem ad actus privatorum, sed suis tantùm: ideo dispositiones privatorum in hoc remanent in suis terminis: qui si dubii sint, recurrendum ad conjecturas de quibus in *l. si servus plurium. in fin. de leg.* 1. quia nomina ista, etiam hi reditus ad neutrum genus spectant, nec tertiam quasi mixtam faciunt speciem, sed aliud genus, ut suprà eodem *num.* 18. & dispositio hominis quæ strictior est, non ita recipit extensionem, ut dispositio legis vel consuetudinis, ut latè tradit Joan. Imola. in *l. si vero.* §. *de viro. solut. matrim.* Carol. Ruinus *consil.* 49. *num.* 4. *lib.* 1. Alciat. de *verbor. significat. lib.* 1. dixi in annotat. ad Philipp. Deci. *cap. translato. lect.* 2. *in fin. de constitut.* Hujusmodi ergo consuetudines non spectant ad ampliandam vel restringendam dispositionem hominis, etiam [illegible] subjecti & in suo territorio, & pro rebus sitis ibi tantum, in quantum videlicet est dispositio hominis, quia consuetudo non tendit ad hunc finem, sed ad declarandum ampliativè vel restrictivè dispositiones proprias.

28. Sæpè enim etiam in eodem actu concurrunt dispositio legis & hominis & subtiliter discernendæ sunt, ut hoc paradigmate planum facio. Sub consuetudine quæ hos reditus mobilibus deputat, & prohibet generaliter vel certis personis ultra semissem mobilium legari: si quis simpliciter eis leget mobilia sua, concurrit dispositio consuetudinis restrictiva ad semissem, sed non concurrit dispositio ejusdem consuetudinis ampliativa ad hujusmodi reditus, ut eorum semis legato includatur, quia dispositio consuetudinis restrictiva seu prohibitiva, tendit ad impediendam dispositionem hominis & sic eam impedit seu restringit: sed dispositio ampliativa non tendit ad ampliandam dispositionem hominis, nec in eam agit, sed in proprias dispositiones tantùm, & hoc respectu relinquit dispositionem hominis in statu suo & in jure communi. Itaque hoc legatum nullomodo comprehendet dimidiam horum redituum prætextu consuetudinis, & tamen reliquorum mobilium semissem non excedet obstante consuetudine. Idem in similibus.

29. Plus dico quòd generalis dispositio consuetudinis quòd hujusmodi reditus reputentur immobilia, quæ propriè facta est pro dispositionibus universalibus, non habet locum in particularibus quatenus est alia ratio. Unde si quis super hæredio suo antiquo constituerit reditum ad rationem duodecimæ vel quindecimæ, quamvis ille reditus veniat appellatione immobilium per eamdem nostram consuetudinem quæ infrà §. 172. dat jus retractus cognatis constituentis: tamen non habebit locum in hujusmodi reditibus promiscuis pro redimendo usu æris alieni introductis, ut scripsi in *d.* §. 172. & tetigi in *tract. reditu. & usura. Latino. qu.* 45. *nu.* 332. & *Gallico nu.* 148. Secus in constitutione reditus non redimibilis vel qui esse posset non redimibilis qui spectat ad primum genus suprà *eo. nu.* 10. sed benè locum habet si is cui ex successione obvenit reditus duodecimæ illum tertio extraneo vendat. Hic affluunt plurimæ quæstiones: si creditor reditus & debitor sint diversi fori, & bona specialiter hypothecata sub alia consuetudine, & si creditor mutet forum, quæ consuetudo attendenda sit? Sed quia dependent ab his quæ disputavi infrà *tit.* 11. & *tit.* 17. eo remitto ne materia dividatur, & quia §. iste prorsus est impertinens ad hunc tit. ut suprà *eod. num.* 1. dixi.

XCV.

OFFICE venal est reputé immeuble, & a suite par hypotheque quand il est saisi sur le debteur, par authorité de justice paravant resignation admise & provision faite au profit d'un tiers: Et peut estre crié & adjugé par decret. Et toutesfois les deniers provenans de l'adjudication, sont sujets à contribution, comme meubles, entre les creanciers opposans, qui viennent pour ce regard à déconfiture au sol la livre.

CÆterum, ut major & uberior est prior pars harum consuetudinum ante 19. annos præcipitata magis quàm edita: ita posterior hæc pars limitatior est, tametsi brevior. Atqui nunquam exi-

stimassem me tot cladibus insanorum horum studiorum ergo me attritum iri. Quæ mihi affulgebant spes fefellerunt. Deus autem optimus maximus susceptor meus fuit: uxorem primam studiorum meorum Mœcenatem nobilem Ludovicam Beldonam magno lectu selectam mihi dedit, qui cum studiis meis otium suppeditante magna perficiens majora occœpi: at illa satis iniquis, si dicere liceat, indignè mulctata ante tempus eorumdem studiorum ergò, magno mœrore occubuit feriis Natalitiis Domini anno sesquimillesimo quinquagesimo sexto more Gallico: notissima res est, etiamsi multi ignorant, ut vulgus cupidorum & ambitiosorum (quæ maxima turba est) præteritorum etiam benè meritorum quæ spernunt obliti, in anterioráque, sed non juxta Pauli sententiam feruntur.

Anno sesquimillesimo quinquagesimo primo Dei gratia & fidelissimæ uxoris ministerio maximo otio fruens, etiam duobus filiis & una filia auctus, omnia studia & omnes animæ & corporis vires domesticis stipendiis ad absolvenda illa contuli, quæ in hasce consuetudines nec non in Borboniorum, Arverniæ & aliarum provinciarum consuetudines rem judiciariam & juris civilis emendationem molitus eram quibusdam speciminibus jam editis, ut syntagmata *de commerciis, usuris monetis*, *Labyrintho de eo quod interest*, *de donationibus inofficiosis*, *in stylum*, *in regulas Cancellariæ restantur*, dum sinisterrimo quodam afflante genio bellum inter regiam Majestatem & Julium tertium Pontificem Romanum exarsit: quo fervente magno quodam suasu zelo regiæ Majestatis & ecclesiæ Gallicanæ vendicandæ calamum arripui, in abusus Curiæ Romanæ & Pontificum scripsi, non ut statum Ecclesiæ everterem, sed sanarem, & catholicæ emendationis causam darem, principem meum interim pro virili mea defendendo.

Deus ipse mihi testis est, & in supremo judicio coram omnibus Angelis & Sanctis testatū erit quanto catholicæ fidei & disciplinæ ecclesiasticæ studio id oneris & periculi susceperim, quàm ego hæreticorum & fanaticorum & seditiosorum affectibus minimè inservierim, nihil citans nisi ex veris & authoribus probatis, antiquos Episcopos, ipsam quoque Ecclesiam magnis laudibus efferens, quorumdam tantùm à paucis seculis manifestos abusus à sacris Canonibus & Conciliis & omnibus doctis damnatos vellicans, & in exemplum proponens non solum primitivæ Ecclesiæ statum, sed etiam posterioris, quæ sub sanctis Doctoribus & Conciliis generalibus floruit; quin etiam statum qui erat tempore Caroli Magni Christianissimi & pientissimi principis Francorum Regis & Romanorum Imperatoris & filiorum ejus Regum & Imperatorum.

Nec tantillum quidem has metas prætergressus, hujus scripti occasione in prima expeditione mea Germanica Christianissimo Regi meo Henrico, & illustrissimo Annæ Montmorentiaco Connestabili suo causas in castris Rhenanis per Sebastianum Scheterlim reddidi, & mox Cæsarianos & Nassovienses omnes editionibus Katzenelbogentibus expelli curavi redintegrato illustri Wilhelmo Hesso, ne quicquam obstantibus tribus arestis in aula Imperiali pro Nassoviensi Comite contra illustrem Philippum Landgravium Hessiæ latis: mense Augusto anno sesquimillesimo quinquagesimo secundo mox domum reversus, sed die tertio migrandum fuit, circiter annum in Helvetiis degi, præsertim Neocomi ad lacum consiliarius designatus & vocatus literis illustrium principum Galliæ dominorum loci: quorum negotiis peractis Septembri anno sesquimillesimo quinquagesimo tertio cum libris Argentinam profectus, vocatus consiliarius & legum professor insignis illius Reipublicæ, cujus permissu Landgravium Philippum invisi, iter faciens per Hailprunam, ubi multorum Germaniæ principum confessus erat: illic Christophorus Virtembergicus dux inventum me manu prehensa Tubingam mittere voluit, quò me ante semestre invitarat, sed omnino profectionem meam absolvere volui.

21. Cassellas ingressum me magno honore & favore Landgravius Hessiæ excepit, pecunias & equites dedit ut ad illustrissimum Augustum sacri Imperii Electorem Albi trajecto proficiscerer: in cujus aula circiter dies octo non parvo honore steti: tentarant ejus consiliarii an vellem sub eorum principe Lipsiæ manere: quibus respondi me omnino Cassellas reversurum ad Landgravium, qui me statim misit Marpurgum, ubi Joannes Oldendorpius, Jacobus Lersnerus & ceteri sui consiliarii, ut mecum de omnibus ejusdem principis causis consultarent: quo facto jussu principis sui omnem moverunt lapidem, quo me consiliariū & professorem inibi retinerent ingentibus stipendiis & honestissimis conditionibus oblatis: sed non tam loci asperitas me deterrebat, quàm ne postea mihi non liceret discedere in patriámque reverti.

Et Argentinam omnino repetere volui ad finem Novembris, ubi obitu celeberrimi viri Domini Jacobi Sturmii, cujus præcipuè authoritate vocatus fueram, rebus turbatis facilè obtinui, ut cum libris ad Christophorum Vittembergicum ducem invitantem, & maxima quæque pollicentem proficiscerer, ad quem Sturgardiam ingressus perveni Calendis Decembris anno sesquimillesimo quinquagesimo tertio, quem intelligebam esse amicum & fœderatum Christianissimi regis mei. Is me statim primarium jurium Professorem fecit in celebri sua Tubingensi Academia, ubi mox non minori laude quam miratione leges analyticôs & practicè interpretari cœpi. Idem princeps industriam meam expertus, magna consiliarii stipendia majoribus Academiæ stipendiis adjecit, ad biennium stipulatus mansionem meam apud se, feriis Natalitiis celeberrimam illam Augustam invisi, magnificè dies quindecim ab amicis & eruditis exceptus, non parvis conditionibus oblatis, etiam à Dom. Jacobo Foulquero, sed fidem datam Vittembergico duci servare volens ad professionem meam redii.

Ubi primariis totius Germaniæ honoribus & stipendiis fœliciter decoratum præter consultationes undique advenientes, atrox quorumdam conspiratio excepit & tandem loco dejecit. Disceptatio mea cum eis habita quorumdam invidorum opera in vulgus evasit ad finem Januarii: ita ut omnes ferè in me fremerent tanquam religionis correctorem, eôque citiùs ejiciendum censerent quantò majore & doctrina & authoritate perpollerem. Ego verò causam meam agens, principibus Germaniæ, præsertim Electoribus scribebam, quæ ad pacem & unionem Germaniæ & Ecclesiæ Catholicæ, & schismata tollenda spectabant, nihilò serius lectiones meas juridicas persequens. Martiò mense scripsit ad me Christophorus Dux Virtembergicus queritans & jubens, ut cum suis ecclesiasticis & ministris pacem quod jus fieri posset colerem: cui statim rescripsi, me id semper fecisse & porrò libenter facturum, sicuti Christianum deceret.

Quam æquitatem miratus princeps mea etiam opera in causis suis indigens, misso aulæ suæ præfecto & Rectore Academiæ jussit me bono animo esse, religionis quæstiones omittere, sed tantùm de lectionibus meis & consiliis reddendis solicitum esse. Parui, sed invidia contra me excitata quamquam ad paucos dies defervere visa sit, minimè sopita fuit.

Advenerat autem fama nominis mei copiosa multitudo, ita ut plenis civium domibus cogerentur in tabernis & hospitiis loca conducere, cúmque non obscurum esset majorem & saniorem adventitiam partem mihi magis assentiri, factio adversa ita egit, tum apud aulicos, tum apud quosdam collegas meos mihi invidentes, ut de me ablegando decretum fuerit. Itaque magnam fœlicitatem in medio Germaniæ virtutibus

partam vix 10. menses retinere potui. Interea illustri, Romanorum Rex Ferdinandus me Frisburgum Brisgoiæ invitavit, locúmque Udalrici Zasii adhuc vacantem, & consiliarii sui dignitatem obtulit: sed nolui, malens in Galliam reverti.

Multi verò principes Germaniæ de me ad aliquot annos retinendo Christianissimo Regi nostro supplicaverant, qui retinuit. Et tandem anno sesquimillesimo quinquagesimo quinto de reditu meo decrevit, quo mihi per fidelissimam uxorem (ab illustri Senatus Parisiensis præside Domino Petro Seguyero, Regio nomine certificato) nuntiato statim Argentinam cum libris & sarcinis mense Maio veni, ubi monitus Vvilhelmum Landgravium Hessiæ Philippi primogenitum industria mea indigere in definitione causæ suæ Katzenelbogensis in qua in duos sacri Imperii Electores & duos duces compromiserat, depositis penes Israëlem Midkel civem Argentinensem libris & sarcinis meis Rhenum tertio trajeci, Vormaciam veni, ubi magno honore exceptus ab illustri principe Wilhelmo: ita cum suis consiliariis egi, ut definitivam sententiam arbitrorum obtinuerit, illóque jubente priusquam Germaniam relinquerem, iterum Cassellas ad invisendum illustrissimum patrem ejus petii. Ubi ultra duos menses retentus, magno honore & consilii causa retentus, tandem dimissus fui unà cum filio ejus illustri Ludovico ad nuptias sororis ejus Barbaræ Landgraviæ, in nobilissimo comitatu superveniente illustrissimo Duce Bavariæ Volphango Philippi genero, cum uxore & lectissima cohorte armata.

Quos Landgravii nuptiis Riquevillæ peractis Argentinam usque redeuntes comitatus sum, ubi Doctorum & Scholarium rogatu lectionibus aliquot factis, Galliam versus iter arripui pluviis hyemalibus vexatus, antequam accederem Montbelgardum, ubi à Comite Georgio novo Landgravii genero rogatus sum, consilii causa subsistere; quod non tam ob ingruentem hyemem, quàm affectu commodandi novo genero Landgravii Hessiæ amantissimi principis consensi. Comes ipse Georgius in præsentia suorum consiliariorum decima die Novembris venit me rogatum, ut cum illis, consilii causa, Dolam proficiscerer: ubi ab omnibus urbis & Academiæ ordinibus magno honore affectus, aliquot solemnes lectiones, quæ extant dedi: & rediens Barbaræ Landgraviæ præcipua Academiæ xenia dono dedi.

Post sesquimensem iterum me comes Georgius rogavit, ut Dolam cum suis proficiscerer: initio itineris occurrit legatio Academiæ ad me, & die ipsa Epiphaniæ ad quatuor milliaria urbis obviam mihi venerunt turmæ scholarium: deinde legatio magnifici Rectoris, nec non collegii Doctorum & non pauci togati ordinis Senatus Dolani: Germani verò officiales comitis Georgii per aliam viam profecti sunt: rogatus à præfectis urbis, magnifico Rectore, universa Academia & à primoribus Senatus in lectione solemni & per compita publicavi pro lectione ordinaria interpretationem analyticam tituli *de verborum obligatione* in diem Lunæ proximè sequentem: subticeo causas propter quas Montbelgardum minimè redire statueram.

Tum Germani illi comitis Georgii ministri precibus, lachrymis, obsecrationibus, dejuriis ita egerunt, non solùm erga Rectorem sed etiam erga primores urbis generalemque procuratorem & advocatos imperatoris Burgundiæ Comitis, ut obtinuerint me ad octo dies dimitti, per omnia sacra dejerantes se infra decennium ad summum me cum libris & sarcinis meis, quæ Montbelgardi erant, reducturos: sic persuasus iterum redii cum eis nunquam existimans Germanos ita dejeratutos esse. Quandiu equitabam in territorio Burgundiæ, illi celantes animum, omnem officiositatem & reverentiam mihi exhibebant: vix die tertio in conspectum Montbelgardi veneram, (quod verè est de antiquo territorio & ditione) ressortum vocant (comitatus Burgundiæ: quamvis Germani quidam à tempore mortis Caroli Burgundiæ Ducis & Comitis conati fuerint subtrahere & Cameræ imperiali Spiræ subjicere.

Dum me deceptum & velut captivum in prædam duci animadverti, aliis ante me velut equis citatis exilientibus in triumpho: aliis pone circumdantibus: sed animum præsentem & ad omnia paratum dedit mihi Deus, in quo semper sperabam & quem semper per Christum invocabam. In sede reorum locatus, frementi Georgio respondi me bonam semper conscientiam habuisse, nunquam voluisse doctrinam & industriam meam ad malas causas prostituere. Id honesti nominis in Galliis dudum acquisivisse, ut veritatis magis quàm causæ vel personæ patronus essem: nullum unquam vidisse in Gallia principem aut Cardinalem qui à me aliud quàm veritatis & justitiæ consilium exigeret & quin boni consuleret, aut gratias ageret si à me aliud quàm cuperet, responsum audiret.

Porrò me iniquæ proditionis aut prævaricationis accusari: stipulari cœpit à me Comes Georgius, ut ad biennium aut sesquiannum manerem Montbelgardi, nolui: obtuli tamen, nisi rex meus aut uxor revocarent. Dum subinde jubeor prætorium exire & ingredi, & ignotos quosdam cum venabulis ad ostium Cancellariæ præstolantes animadvertissem, exclamavi me mortem non timere: satis mihi, sed non satis quibusdam aliis vixisse, certò scire me Deum vindicem habere, exempla beati Joannis Baptistæ & aliorum sanctorum præ oculis habere.

Multa jam turba coacta & expectante, dimissus sum domum ductu unius ministrorum Comitis qui signum abeundi dedit illis venabulastis. Quum me observarent si fortè discederem: & per famulum meum quem pecunia corruperant, rescivissent invitatum ad cœnam die vigesima prima Januarii, in arce Montbelgardensi incluserunt, quæ cùm satis tuta non esset, me Imperialem & Cæsaream majestatem appellante & oppidanis mihi faventibus: per subterraneos cuniculos abstractum & curru clauso inclusum ne viderer à populo, in arce Blacmontensi ad septentrionales radices Juræ montis incluserunt, quæ etiam ditionis Burgundiæ est, tametsi nemini pareant séque supremos jactent.

Mense verò Maio anno 1558. fidelissima uxor Ludovica Beldona duplici febre laborans, tamen captivitatem meam audiens virili animo equos ascendit, cumque Montbelgardum venisset & ab officialibus Comitis nihil nisi imposturas audiret, mentientibus illis me venari & otiari cum Principe, nec unquam velle in Galliam reverti, à quodam oppidano rescivit me ad quinque leucas Blacmonti sub arctissima custodia teneri, quo illa summa luce surgens una cum filia mea unica Anna Molinea avolavit: sed nunquam ad ingressum pagi vel tabernæ admissa fuit à barbaris illis sævitiam domini sui metuentibus, duas ferè horas jejuna in equis ibi stetit illacrymans ad aspectum veteris illius inaccessæ arcis vallibus & montibus undique circumdatæ: rupes illas & saxa movere potuisset si sensum habuissent: illachrymarunt etiam quidam ministrorum Comitis, & uxori in tanto mœrore ad meridiem usque perseveranti alium pagum indicarunt ad sesquileucam, in quo prandere posset & redire & Montbelgardi reverti.

Verùm nec hujusmodi acerbitatibus illa despondit animum: sed palam ait se nunquam nisi me viso & allocuto abituram. Deinde videns se & om-

nes humanitatis aditus sperni, majores animos concipiens palam dixit se appellationem meam Spiræ in Imperii consistorio prosecuturam. Quod cum non minùs sperneretur, novissimè adjecit se ad Landgravium Hessiæ profecturam, cujus filium domi suæ Parisiis exceperat, & cujus magnanimitatem & intimam amicitiam sciebat. Hoc ariete tamdem concussa est immanis illa ferocitas Comitis Georgii, qui, ut hoc audivit, séque negotium habere cum constantissima & invicta muliere, & jam querelas illius in vulgus abiisse, nec ampliùs imposturis aut dissimulationibus locum fore, Blacmontium venit, ostia omnia & repagula carceris mei subitò reserari jussit, méque liberè intra arcem cum suis consiliariis agere, sed priusquam exirem præpositis evangeliis & notariis remissionem appellationum, injuriarum, querelarum, hinc inde stipulabatur, & ut ad biennium manerem Montbelgardi in consilio sine stipendiorum augmento.

Ego verò solam obligationem loci detrectans, scriptum illud laceravi, jussus reficere conscripsi omnia pleniùs eodem sensu, sola obligatione loci detracta, subscriptione cum jurejurando facta eductus sum frequenti comitatu Montbelgardum ad finem Maii, ubi duodecim dies cum charissima uxore mansi, multa ad exhibendam diu familiam emens, ne abitum moliri viderer, causas abeundi multas & gravissimas ne captivatoribus meis insultare videar, subticeo. Solus consensu uxoris evadere ter conatus sum, nec ob exploratores potui. Illa ut vaticinans ait non placere Deo se à me in periculo relinqui, sed ut simul exiremus captandum tempus nundinarum, quo summa luce portis apertis exire liceret.

Utque vaticinata est, ita successit: circa sextum diem Julii hora tertia à media nocte conscendimus equos, ego habitu famuli filiam ducens, uxorem ut dominam sequendo cum equisone cistam ferente exivi à nemine agnitus nisi à paucis oppidanis, qui indignam sortem meam miserabantur. Officiales enim nondum hesternum potum concoxerant, nondum experrecti offam matutinam sorbuerant, nihil de exitu perceperunt nisi sub noctem, frustrà mane sequenti insequuti: jam ut redivivum à Dolanis exceptum.

Titulum de verborum obligatione, post sex menses quàm publicaram interpretari cœpi. Quamquam enim maximum me patriæ teneret desiderium, necnon clarissimæ uxoris & communium filiorum, liberumque esset simul cum ea proficisci: tamen pudor erat Dolanos tam bene meritos expectatione sua fraudare: tum Dolæ subsidendo, spes erat libros meos à Comite Georgio vi retentos recuperandi suffragio & Senatus & urbis & Academiæ. Itaque professione inchoata, uxorem cum filia dimisi, nunquam ægriùs ab illa divulsus sum, dum auditores me expectarent in scholis majoribus: illam verò equi Parisios excursuri. Quod si scissem nunquam illam me visurum, profectò libris omissis illam secutus fuissem. Mense Julio auditores mei fervorem meum assiduum & indefessum videntes, proprio sumptu & consilio Salinas me deduxerunt & omnia illa mira naturæ & artis secreta videre fecerunt.

Dolam venerunt duo Regis Philippi legati de me inter alia percontantes, lectionibus meis interfuerunt, ad cœnam me invitarunt & comiter confabulati sunt suadentes, ut promitterem perpetuò Dolæ manere, vel Lovanii primam cathedram Juris accipere, magna alterutroque casu pollicentes: cùm neutrum voluissem: & intellexissent me temporarium esse neutralitatis obtentu, nec aliter obligari velle: idque retulissent principi suo Philippo, is Capitaneum misit qui 13. Novembris Bibliothecam meam domo armatis septa ingressus jussit infra triduum excedere: roganti causam, dixit me non esse subditum principis sui, falsus sum, aiens me Francum & subjectum naturalem Francorum Regis principis mei: mihi neutralitatem alleganti, & saltem octidui inducias petenti: respondit urbem suæ custodiæ commissam, me vero suspectum esse nec triduum prorogari posse.

Significavi scholaribus, qui lectionibus omissis frequentes Senatorum & primorum urbis domos adire, spes facta induciarum infra quas Regem Philippum adituri erant: sed postridie Sabbati mane in exitu Senatus magnifico Rectori in purpura & celebri comitatu responsum expectanti, Senatus respondit tam præcisum esse Regis mandatum, ut ipsis si tale recepissent, exeundum foret: hoc audito scholares scholas irruperunt: tecta scalis admotis dejecturi nisi nox obstitisset: ut eos leniem proscripsi lectionem solemnem domi privatæ in novam & analyticam interpretationem *l. si ita scriptum, de libe. & posthum. & l. si ita facta. de injusto rupt. & irrit. fact. testament.* & plurium id genus legum. Aderant Senatores antiquissimæ & amplissimæ civitatis Vesuntinæ magis pollicitationibus me invitantes, sed in mente stabat sententia repetendi Galliam. Die Lunæ manè ocreatus & petasatus frequentissimo auditorio legi & perorans dixi studiis meis expedire, me tot variis casibus infœliciter jactatum domum repetere, & cum liberis & libris compositiones meas absolvere & edere. Tum magnus fremitus quiritantium quod statim peterem Galliam, & tam splendidas Vesontinorum conditiones spernerem, ubi se ad me audiendum secuturos pollicebantur. Persistebam tamen in sententia nolens tantam opportunitatem tamque sub metu belli favorabilem, patriam repetendi omittere.

Dixerant enim mihi primores Senatus causas tam repentinæ ejectionis esse quod in Gallia contra Imperatorem scripsissem, & in Germania semper adversariis ejus adhæsissem: author fuissem Comitis Nassoviensis ditionibus Katzenelbogensibus ei per tria aresta imperialia adjudicatis spoliandi, nuper etiam libris editis (videlicet in secunda recenti editione in consuetudines Parisiorum) scripsissem, nec ratione quidem pacis Armoricam aut Flandriam à corona Franciæ indivisibili separari posse, quin vindicari posset & deberet à Rege Francorum, & me nuperrimè omnes conditiones à legatis Philippi oblatas repudiasse, me scire, hæc omnia & plura alia vera esse: ideoque boni consulere debere si tam majestati Principis sui suspectus, permitteret liberè cum sarcinis quo vellem abire.

Cum autem equos conscensurus essem Divionem petens, accedentes primores urbis & amici enixè rogarunt ne rectà Galliam peterem, sed saltem ad aliquot dies Vesuntinum adirem, ne mei causa (quem honoribus prævenerant) erga Regem Philippum majore invidia gravarentur, eisque si quid sinistri contingeret, imputaretur. Hac oratione flexus simul quod Consules * Vesuntini promiserunt se effecturos ut a Germanis libri mei mihi restituerentur, eorum urbem adeundo, sententiam mutavi & edixi me Vesuntium profecturum: & statim convenerunt circiter octoginta equites, quidam ex ecclesiasticis, quidam ex supremæ Curiæ nobilioribus advocatis, quidam è Doctoribus & civibus, turma scholarium honoris causa comitaturi, magno honore in Epiphania ingressus fueram, non minore & totius urbis desiderio exivi die 16. Novembris, eadem die sero frequentissima juventus animadvertens altum me premere corde dolorem, omne genus honestorum gaudiorum ciebat: mœstitiæ meæ causam aperui, dicens vereri, ne ea Vesuntina profectio uxori meæ luctuosissima foret, prout accidit: nihil enim ei scripseram

* Profectio Vesuntina.

CAROLI MOLINÆI
COMMENTARIUS POSTHUMUS
NUSQUAM ANTEA IN LUCEM EDITUS,
IN RELIQUOS TITULOS ANTIQUÆ CONSUETUDINIS PARISIENSIS.

Titre IV. *De complainte en cas de saisine & de nouvelleté.*

EPITOME TIT. IV.

1. *Possessorium & Petitorium sunt duo genera actionum.*
2. *Ante 1200. annos exolevit ritus interdictorum, quorum loco actiones subrogatæ sunt.*
3. *Petitorium propriè pro rei vendicatione.*
4. *Vendicatio personæ liberæ adjecta causa.*
5. *Petitorium regulariter de vendicatione intelligitur.*
6. *Possessorium, & Petitorium proprietatis non possunt cumulari.*
7. *Petitorium personale cum Possessione cumulatur.*
8. *Idem de nullitate, & rescindente & rescissorio.*
9. *Sed non in eodem libello, nisi quando reus in possessorio negativè tantùm defendit.*
10. *Reus si se dicat spoliatum, petens restitui supersedetur in aliis actionibus: sic deneganti parere sententiæ denegantur actiones.*
11. *Possessorium & Petitorium cumulantur in regalia, & in decreto de Pacificis possessoribus.*
12. *Possessorium & Petitorium coram arbitratore vel arbitro & instantia homologationis.*
13. *Appellatio ab arbitro non est vera appellatio: sed recursus ad judicem, qui debet ut in reductione ad arbitrium boni viri procedere.*
14. *Judex appellationis à sententia arbitri potest cognoscere de possessorio & petitorio de quo cognovit arbiter.*
15. *Regula, quod in omni foro seculari & Ecclesiastico prohibitum cognoscere simul de Possessorio & Petitorio.*
16. *Regula superior habet locum ex parte rei: sive contra reum in possessoriis adipiscendæ vel recuperandæ: sed non ex parte actoris, sive contra actorem.*
17. *Idem in omnibus remediis juris recuperandæ vel adipiscendæ possessionis.*
18. *Vera ratio juris de non cumulando Possessorio & petitorio est propter duplicitatem judicii.*
19. *Petitorium & possessorium quando cumulari possunt.*
20. *Tres species possessoriorum.*

etiam casu utrumque judicium, & possessorium retinendæ, & petitorium personale ex eodem fonte nascuntur, nec ullo modo repugnant, nec alia est ordinis vel utilitatis ratio, quæ faciat quominus regulæ cumulationis locus sit, de qua per Dinum in *cap. nullus de Regul. jur. in sext.* & plenè dicam *infrà* §. 75. Et hoc est utile, tum propter quædam privilegia judicii novitatis, tum ut eodem cursu non momentaneam diffinitivam possessionis tantum, sed etiam peremptoriam diffinitivam in actione empti consequar. Quod si venditor justam aliquam causam haberet possessionis detractandæ, absolveretur a judicio possessorio, ut *infrà num.* 16. sed non à judicio empti. Idem ex parte conventi hoc interdicto: Judicium enim duplex est, tum alias non debet actori licere, quin liceat & reo. *l. ult. C. de fructibus & lit. expens. l. non debet. ff. de reg. jur.* Si enim venditor non recepit integrum pretium, tunc, quia etiam nonobstante constituto, non minus habet jus quam simplex colonus, potest defendendo negativè in hoc interdicto cumulare actionem ex vendito ad solutionem, vel persolutionem pretii. Et ultra si fidem non habuerit de pretio, potest non solum negativè, sed etiam affirmativè defendere in hoc interdicto, hoc est reciprocè agere, seu se possessorem allegare & in ea se conservari petere, nonobstante constituto vel precario, quod tacitam habet conditionem, pretium solvendo per emptorem, qui aliàs non potest uti contractu, & consequenter nec ulla ejus parte vel clausula, *l. Julianus §. offerri. de actionibus empt.* Et sic poterit venditor cumulare actionem ex vendito ad solutionem pretii, offerendo, hoc facto cedere possessioni. Rursus si venditor qui anno sequenti adhuc frui debet, deturbetur ante tempus, potest hoc interdictum intentare, & simul ex vendito agere ad solutionem pretii: Quod si ex eodem contractus instrumento liqueat de retenta fruitione anni, & vel testibus, vel confessione emptoris promptè docere possit, consultius faciet ad utrumque caput, eadem ex vendito actione agere, & statim per judicem prohibere emptori, ne ante tempus ingrediatur.

Idem de nullitate rescindenti & rescissorio.

8. Quod si idem venditor prætendat contractum nullum, aut rescindendum, ex capite quidem nullitatis, nulla nova opus est actione, aut cumulatione, cum eodem contextu, vel per viam replicationis deduci possit, etiamsi a Cancellaria Principis habeat rescriptum declarationis nullitatis: quia non est inconveniens nec est cumulatio novæ actionis, sed quæstio incidens, appendix principalis instantiæ, ad cujus decisionem Princeps procedi rescribit, non habita ratione contractus nulli, si talis inveniatur. Ex capite verò rescissionis, sive ex *l. 2. de rescind. vend.* sive propter dolum qui incidit contractui, etiamsi causam non dedit, *l. & eleganter de dolo*, sive propter prætensum justum metum, *toto tit. de his quæ vi met. causa fiunt*, sive propter redhibitionem, *l. si prædium C. de ædil. act.* nova est & alia instantia, quæ simul eodem tempore intentari & continuari potest, etiamsi adversarius se possessorem prætendat, cum nulla sit repugnantia, nec ulla lex, aut constitutio quæ prohibeat, quicquid dicat Rota *deci. 119. in antiq. & decisio Capella Tholosana* 468. quorum dicta procedunt quando actor fatetur se possessionem tradidisse, secus si negat, ut hic.

Sed non in eodẽ libello, nisi quãdo reus in possessorio negativè tantum defendit.

9. Quod si adversarius ad possessorium negativè tantum defendat, potest actor utramque actionem non solum eodem tempore prosequi, sed etiam in eodem libello cumulare, utraque instantia conjunctа. Sed si adversarius se quoque possessorem contendat, & per media suarum defensionum, vel oppositionum in sua possessione conservari certet, tunc potest cumulationem in eodem libello, & conjunctionem instantiarum impedire, ne possessoriæ instantiæ, in qua etiam actor est, præjudicium aut remora fiat, sed non potest impedire quin adversarius seorsum rescissionem aut restitutionem in integrum, vel condictionem sine causa, aut simile revocativum judicium prosequatur, quia nihil repugnat, & constitutiones, de quibus *supra eodem num.* 6. de petitorio vendicationis, seu proprietatis loquuntur.

Reus allegans se spoliatum petens restitui, supersedetur in aliis actionibus.

10. Illud ultimum limito, primò si alleget se de facto spoliatum ab eodem adversario, & hoc constet, vel brevi probare offerat: quia tunc in aliis instantiis per prætensum spoliatorem contra istum intentatis, tantisper supersedebitur, ex regula communi, *spoliatum ante omnia debere restitui.* Limito secundò, postquam sententia aliqua, sive sequestri, sive fiduciariæ possessionis, quam recredentiam vocant, sive pleni possessorii lata fuerit, quia obedire contumaciter detrectanti, donec pareat, reliquæ actiones denegabuntur. *l. sed etsi per Prætorem. §. ait Prætor in fin. ex quibus caus. major.*

Possessorium & petitorium cumulãtur in regalia & in decreto de pacificis possessoribus.

11. Principalem conclusionem *suprà num.* 6. quod possessorium & petitorium non cumulantur, limito. Primò, ut non procedat in materia regaliæ, videlicet beneficiorum ecclesiasticorum ad collationem Regis Franciæ, jure Regaliæ, id est jure coronæ pertinentium, quorum cognitio, etiam in prima instantia spectat ad solam hanc primitivam supremi Parisiorum senatus Curiam, quam Joannes Faber per excellentiam, Curiam Franciæ vocat, in qua disceptatione Procurator generalis Regis, in eodem Senatu, semper est pars principalis: & quia Rex Franciæ omnium beneficiorum in Regalia vacantium judex est solus & supremus, non solum possessorii sed etiam petitorii, & ipsimet tituli petitorium & possessorium simul & semel deducuntur & judicantur, ut etiam tetigi in reg. 18. Cancellariæ Romanæ *de infirmis resignantibus ad fin. num.* 422. Limito secundò, in instantia ad finem decreti de pacificis. Sed hæc est impropria limitatio, quia non concurrunt instantiæ super petitorio & possessorio, sed utraque tam præsens, quam futura absorbetur silentio imposito ad titulum illius qui titulo colorato pacificè triennio beneficium Ecclesiasticum possedisse probatur. de quo latius infra: non ergo hic cumulantur, sed supprimuntur instantiæ, tam petitorii, quam possessorii.

Et coram arbitratore vel arbitro.

12. Limito tertio coram arbitratore, vel etiam vero arbitro. Licet enim compromissum fiat ad instar judiciorum, *l. 1. de arbitr.* tamen verus contractus est: itaque sicut possunt partes de petitorio & possessorio simul transigere, ita & compromittere etiam in arbitros: quinetiam arbitralis sententia quædam est transactio, quod Bartholus, Baldus, & omnes fatentur in arbitratore in *l. 1. §. si servus, de pecul.* aliter sentientes de sententia arbitri per *l. 1. de arbitr.* & per textum in Authent. *ut differentes judices §. si vero contigerit*, ut latè per Alexand. *consil.* 23. *num.* 2. *lib.* 1. ubi in annot. tetigi, & per Philippum Decium *consil.* 198, *num.* 4. & latiùs per Franciscum Purpura. in *rubr. C. de transactionibus*, sed textus in *l. 1. de recept. arbitr.* non concludit, quia nullum simile, idem *l. quod Nerva. ff. depositi.* & textus in *Authent. ut differentes Judices Novell.* 86. ubi [illegible], etiamsi verbo tenus magis sonent in amicabilem compositionem, tamen sensus Novellæ pariter est in compromisso arbitri, & satis est quod constitutiones prohibitivæ non loquuntur, nisi de judiciis & judicibus, non autem de arbitris.

Appellatio ab arbitro nõ est vera appellatio, sed recursus ad Iudicem.

13. Et consequenter si à sententia arbitri super compromisso possessorii & petitorii lata appelletur, seu potius ad judicem provocetur aut recurratur, non enim vera est appellatio, cum non sit à judice, sed à privato, vel tanquam à privato, nec constitutiones de appellationibus locum habent, nec opus est provocare illicò quicquid vulgares putent, sed est provo-

catio in jus, ut notant omnes Doctores in *l. non distinguemus §. cum quidam in fin. de arbitr.* Alex. *consil.* 119. *num.* 15. *lib.* 2. Franciscus Curtius senior *consil.* 23. *in fine.* Quod etiam satis indicat constitutio Regis anno 1512. §. 34. in verbo, *pourra recourir ou appeller.* Unde hæc provocatio sive controversia super homologatione, spectat ad judicem ordinarium illius causæ in prima instantia, ut etiam tradunt Canonistæ in *cap. quintavallis extr. de jurejur.* Et potest ex privilegio alterius partis evocari ad judices (puta præfectos libellorum supplicum Palatii) qui prohibiti sunt de omni causa seu articulo appellationis, etiam a suis delegatis interjectæ cognoscere, ut dixi in annotationibus ad Philippum Decium *in cap. cum sit Romana num.* 9. *extr. de appellat.*

Judex appellationis à sententia Arbitri potest cognoscere de possessorio de quo cognovit arbiter.

14. Redeundo è diverticulo ferventis calami ad tertiam limitationem *supra num.* 6. poterit & habebit judex appellationis seu potius provocationis sententiæ arbitri simul de possessorio & petitorio de quo cognovit arbiter, cognoscere & judicare, cessante hoc casu, prohibitione constitutionis, quia non tam agitur de judicandis instantiis petitorii & possessorii simul, quàm de judicando de læsione, vel circumventione in contractu vel transactione partium, & multominus formulis inhærere, sed magis ut in causa reductionis ad arbitrium boni viri, emendata notabili aut evidenti læsione, non præcisè habendo respectum, an provocator habuisset causam provocandi à judice, sed an habeat causam petendi reductionem ad arbitrium boni viri; non enim per hunc recursum agitur de rescindendo compromisso, sed de illo probè exequendo, & errore arbitri emendando.

Regula quod in omni foro seculari & Ecclesiastico est prohibitum cognosci simul de petitorio & possessorio.

15. Cæterum stat regula in omni foro, etiamsi accedat consensus utriusque partis, in seculari quidem foro propter constitutiones prohibitivas sine dispensatione Regis. In Ecclesiastico verò propter incapacitatem cognoscendi de ullo possessorio, etiam juris quantumvis merè Ecclesiastici, etiamsi de quasi possessione, non solum jurisdictionis Episcopalis, vel ipsius Episcopatus, vel parochialis Curæ, vel Officii claustralis agatur: sed etiam si de quasi possessione Sacramenta administrandi, vel prædicandi verbi Dei: quamvis duo hæc ultima non debeant ad forensia trahi, nec tali commercio inquinari. Quandoque tamen vidi ex speciali rescripto Principis, de consensu utriusque partis possessorium retinendæ & petitorium simul cumulari, etiam coram præfectis libellorum supplicum Palatii Regii Parisiensis, qui specialiter per constitutiones prohibentur de petitorio & omni reali judicio cognoscere, sed sunt casus particulares, ut inter Titium & Mævium dumtaxat, qui non merentur signari, ut nequeant in consequentiam trahi.

Hæc regula habet locũ ex parte rei sive contra reum in possessoriis adipiscẽdæ vel recuperandæ, sed non ex parte actoris sive contra actorem.

16. Circa prædicta occurrit valde necessaria quæstio, an dicta regula suprà *num.* 6. habeat locum in possessoriis adipiscendæ vel recuperandæ? Breviter dico quod sic ex parte rei, sive contra reum, & non ex parte actoris, sive contra actorem, ut patet in interdicto *unde vi &c.* Quod enim pro regula ab omnibus traditur, *Spoliatum ante omnia restituendum*, favore solius spoliati introductum est, & ejus favore supersedetur in quæstione proprietatis & aliis actionibus contra eum motis vel movendis: non autem si ipse petitorium vel etiam actionem simul intentare & prosequi velit: nullo enim jure, nulla ratione prohibetur, nisi etiam reus se in eadem re spoliatum contenderet, & vicissim *unde vi* ageret, & quandoque, licet rarò, contingere potest, & eadem ratione agens *unde vi*, etiam in eodem libello cumulare potest petitorium, sed incautè utramque instantiam cumularet, nisi cum reservatione, instantias, si opus sit, separandi.

17. Idem igitur vel fortiori ratione in agente interdicto adipiscendæ. Idem in omnibus remediis juris recuperandæ vel adipiscendæ possessionis, ut ex *l. ult. C. de edict. divi Adr. toll. & l. si quis conductionis. C. locat.* & ita debet intelligi *l. si de vi. ff. de judic.* videlicet quando actor convenitur petitorio, habet enim exceptionem hanc ordinis dilatoriam, secùs si ipsemet etiam petitorio, sive reali, sive personali agere velit. Idem si fiducia juris & promptæ fidei nollet excipere, sed pateretur reum in petitorio concludere.

Idem in omnibus remediis juris adipiscendæ seu recuperandæ possessionis.

18. Et sic vera ratio juris de non cumulando petitorio & possessorio, est propter duplicitatem judicii, in quo uterque actor & reus, & non minus hujus quam alterius interest, non solum petitorii cumulationem, sed etiam prosecutionem separatam interim differri: ut etiam quando contingit interdictum *unde vi* duplex esse, ut nuper diximus. Ideo de jure consensu utriusque partis fieri potest cumulatio, etiam in possessoriis duplicibus: sed non in hoc Regno in possessoriis novitatis, seu retinendæ, propter constitutiones prohibitivas, nisi etiam specialis dispensatio Principis accedat cum derogatoria expressa ad dictas constitutiones in casu specifico in rescripto contento dumtaxat.

Vera ratio juris de nõ cumulando petitorio & possessorio est propter duplicitatẽ judicii.

19. In possessoriis autem simplicibus cumulari potest petitorium ex parte actoris, cujus solius favore impeditur cumulatio, usque adeò ut etiam in interdicto retinendæ ex parte actoris fieri possit etiam reo invito, quando contingit judicium illud esse simplex, ut quia reus non affirmativè, sed negativè tantum defendit, non contendens se possidere, sed negans se turbasse, vel impedire in possessione: nec mirum, quia cum jam nulla supersit lis super possessione quæ pacifica remanet actori, sed tantum supersit judicium super impensis instantiæ, damnis & interesse prætensis per actorem turbationis & negatæ per reum, nihil est quod impediat actorem statim petitorium intentare & prosequi: imo quod fortius est, etiam iste reus non solum qui negavit se turbasse, sed etiam qui fassus est, & consensit actorem diffinitivè manu teneri in possessione pacifica rei controversæ, & condemnationem damnorum & interesse damnationis subit, potest statim ejusdem rei petitorium intentare contra ejusdem actorem invitum, qui nec dilatoriam quidem exceptionem possessorii nondum plenè executi habebit, quandiu victus in possessione non est in culpa nec mora taxandi & refundendi impensas, damna & interesse possessorii judicii. Ita etiam sæpe in hoc supremo senatu judicare vidi.

Quando cumulari possunt petitorium & possessorium.

20. Quanquam autem omnia ferè interdicta possessoria sunt, textus & ibi glo. *instit. de interd. in princ. gl.* 1. *in rub. ff. eod. tit.* tres tamen sunt insigniores & frequentiores species possessoriorum, videlicet adipiscendæ, recuperandæ & retinendæ possessionis, quarum duæ tantum ultimæ frequentari solent apud nos, & præsertim retinendæ, quæ in hoc regno & ab antiquo vocatur *cas de saisine & de nouvelleté*, de quo loquitur totus hic titulus, verbis quidem brevis, sed re & effectu amplissimus. Et quia nobis hic tractanda est immensa materia possessorii & præcipuè interdictorum (sunt enim in jure præter interdicta, plura alia remedia possessoria) expedit brevi perioche, omnes interdictorum species semel in rem præsentem sub oculis exposita figura adducere.

Tres species sunt possessoriorum.

* C'estoit le 64. article de l'ancienne Coustume, & c'est le 96 en la nouvelle.

§. * XCVI.

PAr ladite coustume generale de la Ville, Prevosté & Vicomté de Paris, quand aucun possesseur d'aucun heritage ou droit réel reputé immeuble, est troublé, & empesché en sa possession & joüissance, il peut & luy loist soy complaindre & intenter poursuite en cas de saisine & de nouvelleté, dedans l'an & jour du trouble à luy fait & donné audit heritage, ou droit réel contre celuy qui l'a troublé.

SUMMARIA.

1. *Petitorium non cumulatur cum possessorio, nisi in personali.*
2. *Possessio quæritur momento, sed saisina* par an & jour.
3. *Possessio amittitur* par an & jour.
4. *Annus verus possessionis pergit à tempore quo cultus est ager.*

1. NOn potest cumulari petitorium simul cum possessorio: fallit in petitorio personali, ut in commisso feudi cum possessorio feudalisato.

2. Veteres libri dicunt quod possessio est momento quæsita, sed saisina *par an & jour.*

3. Possessio amittitur per annum & diem. Ampliatur etiamsi per executionem sententiæ contra simplicem latæ. Vide ad Innocentium *cap. super. de re judic. supra* §. 31. *num.* 25.

4. Vir vendidit fundum uxoris, *promet faire ratifier*, emptor per 4. annos fecit vineam, mortuo marito post vindemiam, vidua inibi moratur, colit & *fait toutes les façons* & vindemiat: sed intra annum vindemiæ, emptor qui morabatur Parisiis turbatus, de vinea agit novitate, an bene intra annum vindemiæ, sed non intra annum quo vidua cœpit colere? Respondi: si emptor habet causam justam ignorandi, non incipit verus annus possessionis, nisi à vindemia; quia reliqua prioris temporis sunt ad commodum domini, *l. qui occidit adulterum.* §. *si quis alienum. ff. ad leg. Aquil.* Non obstat *gloss. fin. l.* 8. *C. fin. regund.* quia loquitur alio non possidente, vel non conservato in possessione.

* C'est le XCVII. de la Coustume nouvelle. Ce Commentaire posthume suit ce nombre d'art. en article.

§. LXV.

ITem aucun n'est redevable, au moins à tort de soy complaindre & intenter le cas de nouvelleté pour une chose mobiliaire particuliere.

TITULUS QUARTUS.*

* C'est le titre 6. de la nouvelle.

DE PRÆSCRIPTIONIBUS.

* C'est le CXIII. de la nouvelle Coustume.

§. * LXVI.

PAr ladite Coustume, si aucun a joüy & possedé aucun heritage * à juste titre & de bonne foy, tant par luy que par ses predecesseurs, dont il a le droit & cause, franchement & sans inquietation d'aucune rente, par dix ans entre presens & vingt ans entre absens aagez & non privilegiez, il acquiert prescription d'icelle rente.

* La nouvelle adjouste ou rente.

* C'est le 114. de la nouvelle Coustume.

§. * LXVII.

ITem quand aucun a joüy & possedé par luy, ses predecesseurs & devanciers, desquels il a le droit & cause, d'aucun heritage à juste titre & de bonne foy par dix ans entre presens, & vingt ans entre absens, aagez & non privilegiez, franchement & paisiblement, sans inquietation d'aucune rente ou autre hypotheque, tel possesseur dudit heritage a acquis prescription d'icelle rente ou hypotheque.

SUMMARIUM.

1. *Scientia malæ fidei, post tempus præscriptionis non obest.*

1. MAlæ fidei superveniens scientia non excusat, nisi supervenerit post tempus præscriptionis, ut dixi ad Decium *cap. jurans col. fin. de probationib.*

Prior articulus loquitur ad præscribendum contra personalem, sequens ad præscribendum contra hypothecarium.

* C'est le 318. de la nouvelle Coustume.

§. * LXVIII.

ITem si aucun a joüy, usé & possedé aucun heritage par l'espace de trente ans continuellement, tant par luy que par ses predecesseurs, franchement, publiquement, & sans aucune inquietation, supposé qu'il ne faille apparoir de titre, il a acquis prescription entre aagez & non privilegiez.

SUMMARIUM.

1. *Vis executoria post triginta annos non competit.*

ETIAM laudimia præteriti temporis ut census præscribuntur.

Quid de hypothecaria? Respondi simpliciter non competere vim executoriā post triginta annos.

Dicebat *Chartier* quod hypothecaria durat post 30. annos ad finem, ut declarentur hypothecata, & relinquantur ut vendantur; licet *Seguier* sentiret & hanc cum personali exolevisse: imo remanet, sed sola realis actio, ita quod garentigia etiam contra ipsummet obligatum non potest amplius prosequi pro executoria, nec petitur declarari executoria contra hæredem.

Un Bourgeois 1430. *a bail d'une maison*, debet *trois deniers de cens reconnus* 1472. infrà 40. annos; quod valet: quia semper durat hypothecaria, deinde 1517. post 40. annos *reconnu* per matrem impuberis *comme ayant sa garde*, licet non esset, repugnante quippe consuetudine; quia alium virum duxerat qui mortuus erat, & sic videtur recognitio nullā, tum post 45. annos, tum ex quo agebatur non de acquirendo, sed conservando jure. Conclusum cum *Chartier* quod valet interruptio ad fidem interruptionis præscriptionis: quia potest fieri recognitio hujusmodi realiter per quemcumque possessorem etiam prædonem, *l. si Urbana. ff. de condict. indeb.* tum quia alias tunc dominus egisset & de præteritis interruptionibus docuisset; prætereà filius hæres matris non potest impugnare qualitatem quam mater accepit: quia tenetur ad interesse, & ea qualitas sufficit ad vim simplicis interruptionis.

Voyez l'art. 12. de la nouvelle Coustume.

§. LXIX.

ITem par ladite Coustume un vassal contre le seigneur, ne le seigneur contre le vassal ne peut acquerir prescription du fief tenu dudit seigneur.

TITULUS QUINTUS.
DE PERSONALIBUS ET HYPOTHECARIIS ACTIONIBUS.

* C'est le 99. de la nouv. Coustume.

§. * LXX.

PAr la Coustume de la Ville, Prevosté & Vicomté de Paris, les detempteurs & proprietaires d'aucuns heritages chargez & redevables d'aucuns cens, rentes, ou autres charges réelles & annuelles, sont tenus personnellement de payer & acquitter icelles charges, à celuy ou ceux à qui deuës, & les arrerages écheus de leur temps, & si longuement que d'iceux heritages ou de partie & portion d'iceux, ils seront detempteurs & proprietaires.

SUMMARIA.

1. *Merus detentor qui in simplicitate redemit reditum, non liberatur: quia dominium directum fundi semel hypothecatum est.*
2. *Differentia inter principalem debitorem & tertium.*
3. Notaires Episcopaux n'ont point d'hypotheque.
4. *Sola conventio format hypothecam.*
5. Portion congruë ou gros, se paye par provision.
6. *Discussio an requiratur.*
7. Seel attributif de jurisdiction est tutelaire, *& non executivum contra tertium.*
8. *Hypotheca ad hoc officit ut qui in-*

strumentum non negat, teneatur illud exequi.

9. Obligatio specialis ideo est generalis quod generaliter quis obligatur.

TURONIS non est similis; quia consuetudo nihil dicit: tamen *le Bailly de Tours* idem judicavit contra *Madame du Moulin* empticem *de Leüe pour Marthe Normandiere*, & conclusum benè per eam appellatum 1551.

Merus detentor qui in simplicitate redemit reditum, nõ liberatur, quia dominium fundi hypothecatum est.

1. *Bony a baillé sa terre a rente*; postea super eo reditu constituerat reditum: deinde vendit illum reditum tertio: vel reliqui. eum qui accepit, hæredem: vel ei remittit reditum, an teneatur personaliter debitori? Respondi, sic; & sic est merus detentor qui in simplicitate redemit reditum, quia ipsum dominium directum fundi semel hypothecatum fuit, secus si ex causa antecedente debitum non poterat talis reditus redimi.

Differentia inter principalem & tertium.

2. Vera ratio contra Baldum in *l. est in arbitrio. C. de obligat. & actionibus*, differentia inter tertium, & principalem contra quem cumulatur, tùm æquitas, tùm ut liberè fruatur, ut dixi ad Decium *l. edita num.* 77. *C. de edend.*

Utrum habet locum ut coram Præside Parisiensi conveniatur Prælatus debens reditum super terram Ecclesiæ? Non est dubium quod sic: sed quid si debetur Curato; vel Vicario perpetuo super decimis, potest recurri ad Prælatum? Videtur quod sic. Alii dubitabant, quia non erat realis hypotheca & per transactionem *de Notaires Episcopaux* qui non habent hypothecam.

Notaires Episcopaux n'ont point d'hypotheque. Sola conventio format hypothecam.

4. Sed certè tunc sola conventio format hypothecam, & sic hæc ratio non valet. Ad rationem autem quæ super spirituali, responde, quod ex quo translatum esset ad Abbatē, qui non est Curatus primitivus; censetur temporalis: secus si esset Curatus primitivus, quia tunc idem videtur ac si super oblationibus & spiritualibus tantum esset assignata: imò non videretur in commercio, nec res prophanæ hypothecatæ de quibus hæc consuetudo loquitur; licet jura hypothecarum etiam ab Ecclesia hic expellantur. Tamen potest Curatus sibi providere *par complainte de disme*, nisi solvant dictam pensionem, imo per causam novitatis dictæ pensionis.

Portion congrue se paye par provision.

Cum aliàs ageret *le Curé de Taraille* contra Religiosas *du Lys* in novitate pro decimis & illæ dicerent suas esse in solidum, quia solvebant duos modios, per sententiam requestarum fuerunt interim condemnatæ *payer & continuer ladite portion, ou gros par provision.* Nec mirum, quia est pars terræ: secus si Curatus agat contra Abbatem, vel Camerarium pro juribus Curæ & divino officio, & ille se dicat Curatum, & tamen dare solitum tot annuatim Vicario, quia non videtur peti posse hæc provisio, ut solvat pendente processu, quia non est pars rei controversæ, vel æquè connexa, ut hujusmodi retineantur decimæ quas hic Curatus non petebat.

Discussio an requiratur.

6. An requiratur discussio? Videtur quod sic, *Auth. hoc si debitor*: quia consuetudo aliquid operatur præter jus, dando personalem actionem contra detentorem: quod jure communi Digestorum & Codicis requiritur discussio: Authentica autem hoc privilegium in casibus sub jure communi, non autem in casu consuetudinis introduxit.

Seel attributif de jurisdiction est tutelaire & nõ executivum contra tertium.

7. *Lettres de rente constituee sur plusieurs* specialiter *passées* Parisiis: ideò detentor ex tunc conventus *pardevant le Prevost de Paris en action personnelle & hypothecaire*, declinat, *est debouté en vertu du seel de la Prevosté, dont il appelle.* Respondi benè appellatum: quia contra tertium non est *le seel* nisi tutelate, non autem executivum, & tamen est personaliter obligatus: Tamen hoc est à lege, non ab instrumento, nec vi instrumenti: sed quid si reus *demeuroit à Montmorency* & sit Præses Præsidalis Judex, videtur benè judicatum, & potest cogi *passer tiltre nouveau* coram Præside sive Judice Regio, & sic *le seel* operatur: secùs de habitante in alio Præsidatu, quia non cogetur *passer titre nouveau à Paris*, sed tantùm coram Judice loci. Quid si instrumentum dicat quod successores cogentur *passer titre nouveau à Paris*, & de solvendo *à Paris*? Respondi, quia tunc

Hypotheca ad hoc officit ut qui instrumentum non negat, teneatur cum exequi.

8. Hypotheca ad hoc officit, & sic vel posset conveniri *à Paris*, ex quo non negatur instrumentum, nec qualitas in eo scripta, & hoc est verum hoc casu. Sed dicta clausula non valet in reditibus constitutis *au denier douze.*

Limita usque ad valorem fructuum, si reditus est limitatus & ad vitam in lucrativa, vel quasi, ut doarium. Vide notata ad Decium *l. divus de regul. jur.*

Obligatio specialis ideo est generalis, quod generaliter quis obligatur.

9. Ego contrarium nihilominus in principio semper intellexi, de specialiter obligatis, & nunc reperio quod hoc est æquius respectu personalis obligationis & sic cessat, si tantum est generalis hypotheca, unde non habet locum regulariter in obligatione speciali, quæ semper videtur generalis: tamen melius est discedere à verbis & communi opinione, si tamen sunt quædam specialiter hypothecata, illa prius discutienda. *l. 2. de pignoribus.*

Nota quod dicebat dom. *Morin, les chargez & redevables*, saltem *les redevables* (quæ sunt in hoc artic. & non in art. superiori.) denotant quod in isto articulo loquitur de specialiter obligatis, vel datis ad hoc onus quod res sit redimibils: sed in superiori articulo loquitur de simpliciter hypothecatis.

§. * LXXI.

* *C'est le 101. de la nouvelle.*

ITem les detenteurs & proprietaires d'aucuns heritages obligez ou hypothequez à aucunes rentes, ou autres charges réelles & annuelles, sont tenus hypothecairement à payer icelles rentes & autres charges réelles & annuelles, avec les arrerages qui en sont deubs, à tout le moins sont tenus à iceux heritages delaisser pour estre criez, subhastez, vendus & delivrez par decret à l'achepteur plus offrant & dernier encherisseur à la charge de la rente, & pour le payement des arrerages qui en sont deubs.

SUMMARIA.

1. Hypotheca est prior pro reliquis.

2. Expensarũ hypotheca est verè formata à die contractu & ita judicatũ aresto.

3. Qui non habet unde solvat, bonis potest cedere, etiam pro expensis, quæ sic sunt voluntariæ.

Hypotheca est prior pro reliquis.

INtelligitur secundum jus credendo jura.

1. Etiam pro reliquis prior est hypotheca.

Expensarũ hypotheca

2. Sed an pro expensis? semper servatum est quod non, sed ponuntur inter personales & chirographa-

est verè formata à die contractus & ita judicatum.

rios; sed hoc est ignorantia: quia est vera hypotheca, saltem formata à die condemnationis vel taxationis. Tamen quod esset & à die contractus dixit dom. *le Clerc.* ad suam relationem judicatum, per quam post tres hebdomadas cum aliis classibus dubitatum, & quod Lisetus in initio refragaretur, tamen hujus sententiæ fuit & ita postea insequendo illud arestum judicavit. Videtur mihi justius quod non ponantur nisi à die taxationis vel condemnationis, aliàs etiam in condemnatione vel taxatione cæteri vocandi essent creditores. *Script. fol.* 135. *in fi.*

Melius dicendum ut dixi *Inst. fol.* 192. 1550. 12. Maii Dominus *Angrant* habuit causam *aux Requestes*, ubi Dominus *Prevost* primus Præses ita voluit aliorum servare aresta & alios consuluit, *Tudert, Barthelat*, & alios, qui omnes dixerunt se ita pluries judicasse, & quod postridie sic judicare habebant. Dom. *de l'Hospital* est contrariæ opinionis, quæ prævalet: quia semper purior servata & justior saltem ante prehensionem & pignus prætorium: quia hæc mala praxis est periculosa, tum impensæ remotæ, personales & voluntariæ, & extra rem, nec valet quod dicebat *Prevost* quod sunt necessitatis, in eo tertio qui non habet unde solvat, quia tunc potest bonis cedere & sic sunt voluntariæ.

Qui nō habet unde solvat potest bonis cedere, etiā pro expensis.

---

* C'est le 102. de la nouvelle.

§. * LXXII.

QUand un tiers detenteur d'aucun heritage est poursuivi pour raison d'aucune rente dont est chargé ledit heritage qui luy a esté vendu sans la charge de ladite rente, & dont il n'avoit eu connoissance auparavant ladite poursuite, apres qu'il a somme son garand, ou celuy qui luy a vendu ou promis garantir ledit heritage, lequel luy defaut de garentie, ledit tiers detenteur ainsi poursuivi, paravant litiscontester peut renoncer audit heritage; & en ce faisant il n'est tenu de ladite rente & arrerages d'icelle, supposé mesme qne les arrerages fussent & soient escheus de son temps & paravant ladite renonciation.

SUMMARIA.

1. *Creditor potest capere hypothecam & fructus futuros: sed non potest exigere præteritos, nisi mala fide essent consumpti.*
2. *Detentor qui condemnatus est, potest petere actionem sibi cedi contra principalem & coobligatos.*
3. *Emptor qui non contestatur litem, non debet fructus præteritos.*

Creditor potest capere hypothecam & fructus futuros, sed non præteritos, nisi mala fide essent consumpti.

1. NUnquid autem lucratur fructus medii tēporis? Dico quod sic, cessante frustratione & dilatione fraudulenta. Et hoc est de jure, quod creditor potest benè capere hypothecam & fructus futuros, non autem potest exigere fructus præteritos & bona fide consumptos à possessore: secus si essent mala fide consumpti; quia erant hypothecati. Sed quid de aresto lato 24. April. 1452. *au profit de Monsieur le Duc President, demandeur en action personnelle & hypotheque* contra filios hæredes *de feu Henry Roussel*, qui acquisiverant *la terre de Challeau le Bachelier*, fortè, ut credendum, sine onere reditus debiti, quo condemnati sunt *quant à la personne à payer les arrerages de soixante & dix livres tournois de rente escheus depuis le 22. jour de Juillet 1438. jusques au 25. Fevrier 1450.* & sic *de douze années, & ne se fera l'execution d'iceux sur les obligez que jusques a telle somme qu'il sera trouvé la terre & seigneurie de Challeau & ses appartenances avoir valu & pû valoir és temps & années susdites, & au regard de l'hypotheque la Cour la declara affectée, obligée & hypothequée au payement & continuation d'icelle rente, & aussi d'autres dix livres de rente deue audit demandeur & des arrerages escheus & à escheoir, sans despens & pour cause*: & quamvis renuntiassent biennio ante arestum, tamen condemnati sunt in effectu ad fructus præteriti temporis, sive pro eorum rata ad reditum. Sed fortè habebant hæredes *feu Roussel* causam lucrativam: sed illud non est satis ad justitiam aresti: quamvis sit æquum, sciverant enim fortè reditum, sed tunc non fuissent admissi ad renunciandum: si autem ignorassent & haberent causam onerosam, iniquum esset arestum, quia æquè certant de damno vitando, quia deficit garendia, sicut creditor certat.

PEUT RENONCER] secus si appellet *de la fin de proceder frivolle*, quia tunc habetur pro contestata nec poterit renunciare nisi juxta artic. 191. & sic solvet præterita (sui temporis tamen) & futura usque ad totalem abdicationem.

Detentor condemnatur potest petere actionē cedi cōtra principalem & coobligatos.

2. Potest tamen petere actionem cedi, & contra principalem qui fortè non est author suus & contra coobligatos. Finge ergo, debitor 1520. vendidit sine onere unum ex fundis hypothecatis: postea 1530. vendit alterum, & cedit solo. Nunc agit creditor contra ultimum qui petit sibi cedi contra primum qui tum præscripsit. Certè hic quandiu vixit debitor principalis, videtur cessare culpa, quia creditor sciebat quod debitor non poterat præscribere, nec alios etiam summare: & sic si exegisset ab eo, hoc non profecisset aliis ut citius sibi caverent: Ergo non debet nocere creditori si interim gratiam fecerit debitori, & sic rursum quod alios etiam non liberasset & verum puto, tum justum est ut ultimus emptor sit deterioris conditionis primo, qui tum fortè præscripserat, quod esset expeditum si præscripserat, nec tum posset petere cessionem, sicut nec potuisset eam petere venditor qui nuper vendidit.

Emptor qui non contestatur litē, non debet fructus præteritos.

3. Emptor prati citatur mense Maio, *il demande veüe*, posteà vocat *son garand a delay de deux mois, il luy defaut*, & tunc cedit, petit actor ut reddantur fructus præteriti? Respondi non deberi ex quo litem non contestavit, nec procrastinavit, *& n'a eu que les simples delais ordinaires*, nec præmaturè fructus collegit.

---

* C'est le 98. de la Coustume nouvelle reformée.

§. * LXXIII.

ITem quand aucun a joüy & possedé aucune rente, & icelle prise & perceuë sur aucun heritage paravant dix ans & depuis dix ans, & par la plus grande partie d'iceluy temps, s'il est troublé

troublé & empesché en sa possession & joüissance, il peut prendre & intenter le cas de simple saisine personnelle contre iceluy ou ceux qui l'ont ainsi troublé, & requerir alencontre de luy estre remis en la possession en laquelle il estoit auparavant ladite cessation.

SUMMARIA.

1. *Turbatio non est, nisi de refutatione, vel negatione appareat.*
2. *Possessor in dubio titulorum manet in possessione; nisi sit possessio minoris temporis, quam ad præscribendum sufficiat.*

Turbatio non est, nisi de refutatione vel negatione appareat. Possessor in dubio titulorum manet in possessione, nisi possessio sit minoris tẽporis quã ad præscribendum sufficiat.

1. ISTud est fictum, quia nunquam est turbatio, donec de refutatione, vel negatione appareat.

2. Colonus & locator per quinque annos solverunt quinque sextarios pro tribus: modo maritus filiæ nuptæ visis titulis non vult solvere nisi tres: Dominus directus capit casum novitatis? Respondi quod habet causam proprietatis annexam, & quod ibi errores solutionis non transferant possessionem, etiam si iste aliquot annis sic per errorem solverit: an ergò erit inutilis casus novitatis? Respondi quod in dubio titulorum remanebit in possessione. Sed certè non est justum si sit possessio minoris temporis quam ad præscribendum sufficiat, aliàs perpetuò iste circumveniretur.

---

§. * LXXIV.

* *C'est le 105. de la nouvelle.*

COmpensation n'a point de lieu sinon d'une debte claire & liquide à une autre pareillement claire & liquide.

SUMMARIA.

1. *Compensatio non fit viro cum eo quod ei debetur ad onus* de convertir en propres.
2. *Causæ continentia non debet dividi.*

Compensatio non fit marito, cũ quod ei debetur ad onus de convertir en propres.

1. REspondi quod non debet compensari viro cum eo quod ei debetur ad onus *de convertir en propres* pro uxore, & quod constante matrimonio non fit, sicut nec in alimentis: aliter contra cessionarium.

Fallit respectu tertii, unde *au mariage du Prince d'Orenge & Anne de Lorraine* conventum *qu'elle auroit* mediam mobilium & actiones *profitables ou actives*, solvendo mediam debitorum: vel partem quartam *desdits meubles & actions & conquests francs & deschargez de toutes debtes & charges*, si nunc post obitum viri vellent hæredes compensare cum debitoribus quæ debent, etiam quæ defunctus (sed per contractum separatum) debebat, omninò non audirentur in præjudicium viduæ: Ergò cedi potest in præjudicium compensationis quod enim se per instrumentum ligarunt, aut mediam ad onus mediæ vel quartam sine onere debitorum passivorum.

Causæ continentia non debet dividi.

2. *Le Gay poursuit comme Messager de l'Université aux Mathurins & a sentence de garnison*: debitor *aux Requestes* habet litteras *de compensation*, ex alio sibi debito, *qui porte, receu telle somme dont le Gay luy tiendra compte.* Ideo *le Gay* dicit quod erat ex diversa causa sibi debita. Certè si non apparet de alio debito, debebit cedere in sententiam & sic in compensationem: sed interim non debet exequi sententia Ecclesiastica: sed videtur absurdum quod non possit exequi, quia debebit ibi objicere compensationem, non in alio judicio. Et poterat *le Gay tendre afin de non proceder*: quia causæ continentia non debet dividi, ex quo primus aditus est judex competens.

---

§. * LXXV.

* *Voyez l'art. 106. de la nouvelle.*

REconvention en Cour Laye n'a point de lieu.

SUMMARIA.

1. Garnison & provision pendant l'instance de rescision.
2. *Hypotheca ab eodem potest cumulari.*

Garnison & provision pendant l'instance de rescision.

1. EPiscopus Carnotensis conventus *aux Requestes afin de confesser ou nier, confesse*, deinde agit ad restitutionem ex *l. dissoluta. C. de condict. ex leg.* alter *Petit* interim *la garnison, fut adjugée, dont fut appellé.* Dictum in Curia quod non poterat adjudicari contrà Episcopum: refert *le Maistre*. Sed certè imo peti potest, saltem via exceptionis, ut fuit dictum *aux Requestes*, ubi quidam Episcopus petebat cassationem *des lettres de constitution de rentes. Aux Requestes* reus petit quod interim *le contract sera entretenu*, hoc est in effectu *la garnison, fut dit qu'il seroit entretenu; dont appella, fut dit bien jugé*, die ultima Julii 1541. *present le Comte de Cleves & Gueldres*: & benè, quia ista non est reconventio, sed exceptio vel petitio ex natura actionis & instantiæ, & ab eadem instantia oritur, nec debet ejus continentia dividi.

Hæc consuetudo ferè generalis est, idem *en Ar-*

tois, *sans grace du Prince*, ut dicunt, licet ibi non sit expressum consuetudine, certè non valet rescriptum, nisi quando nec mutatur jurisdictio, nec alicui fit præjudicium, tunc valet, aliàs non. Quædam consuetudines limitant *sans lettres Royaux*, & puto hic etiam litteras non valere: sed nonne æquius esset quando quis conveniretur hîc à scholari, vel vi privilegii? puto quod benè, sic saltem per litteras, & quod ita judicatum *à Moulins* 1534.

2. Hypotheca ab eodem potest cumulari incidenter cum novitate, ut *d'une rente*.

§. LXXXI.

Hypotheca ab eodem potest cumulari.

ITem les heritiers sont tenus personnellement des faits, promesses & obligations du trespassé, dont ils sont heritiers; & pour icelle part & portion qu'ils sont heritiers.

HIc etiam possunt obligari bona hæredis. Alexand. *consil.* 173. *lib.* 2.

§. * LXXVII.

* *C'est le* 170. *de la nouvelle Coustume.*

MEubles n'ont pas de suite par hypotheque.

SUMMARIA.

1. *Fructus pendentes sunt in bonis debitoris & non reputãtur inter mobilia.*
2. *Hæres qui tantum habet mobilia in parte sua, tenetur ad debita pro eadem parte.*
3. *Hæres mobilium vendens mobilia, non desinit esse hæres: quia habet pretium.*

ALizon *Bouguier la Dame le Maistre fait proceder par execution sur un N. au Chasteau*, clausa sunt ostia, & dixit Serviens quod prehendebat omnia bona, sed nihil cepit: Postea alius creditor intravit, & cepit bona mobilia: dicta mulier se opposuit, & fuit dictum, *qu'elle seroit la premiere payée*, tanquam haberet prius pignus Prætorium, & quod ex tempore præcepti censebatur saisita. Facit *l. cum unus, cum l. seq. ff. de reb. auth. jud. possid.* Ego contra puto.

Fructus pendentes sunt in bonis debitoris, & non reputantur inter mobilia.

1. Quidam creditor *fait saisir les fruits pendans*, alius qui est prior in tempore se opponit dum adhuc penderent. Respondi primò, quod non sumus in terminis hujus articuli, quia nondum erat mobile: Secundò quia adhuc erant in bonis debitoris. Sed est dubium, an hoc ultimum servetur. Pro opinione mea quod locus sit prioritati, facit Alex. *consil.* 112. *num.* 4. 5. *lib.* 6.

Pro me etiam facit: quia mutuavit sub hypotheca & dilationem dedit usque ad mensem Maium: creditor posterior prehendit, interim labitur mensis. Simile inconveniens si litteræ de quinque annis sunt homologatæ debitori, qui interim facit alios creditores, qui interim omnia auferent.

Hæres qui habet tantum mobilia in parte sua, tenetur ad debita pro eadem parte.

2. Communi consensu lata sententia inter hæredem & viduam, quod solvent reditum constitutum per defunctum, pro debito contractu ante matrimonium, & quod debitum solvent pro rata bonorum, certè etiam mobilia debent æstimari inter eos: sed si unus hæredum tantum habeat mobilia in parte sua, non potest hypothecaria conveniri pro bonis: imo potest, quia debitor partis erat, sic potest hypothecaria sine distinctione conveniri quantum valet pars quam habuit in mobilibus, etiamsi consumpserit in usus suos, quia mens fraudis.

Hæres mobilium ea vendens, nõ desinit esse hæres, quia habet pretium.

3 Sed contra ipsum debitorem & dominum, vel qui culpa sua desiit esse dominus, agitur, imò non desiit; quia habuit pretium, quod est subrogatum.

Ratio est ad lites vitandas, earumque multitudinem, ideo si creditor tenet vel debet, satis operatur hæc consuetudo, etiam in nominibus cessis, quando tertius est debitor, nec debet extendi quando ipse qui compensare vult & habet hypothecatum, debet, cum consuetudo non debeat extendi de casu vero.

Fallit quando domus *par criées* vel decretum alicui (puta ut daretur tibi) venditur, super qua multi reditus, quod commissarius pretium tenetur solvere, etiam reliqua, & tenetur de hypotheca, quia pretium ibi non est alienatum, verum est seorsim repositum & sic per Alexand. §. *sed ipse*.

Fallit quando mobile est subrogatum loco hypothecæ immobilis, ut quando prædia erant hypothecata ad multa, *criez* super detentorem, *& adjugez* sine onere, & sic ad commodum detentoris, cujus debita fuerunt dissoluta, quod non esset si me opposuissem & pretium diminuissem, & sic egi non hypothecaria, quia hic articulus loquitur quando hypothecaria agitur, secus si alio remedio, scilicet ex *l. mater. C. rei vendic. l. si me & Titium ff. si cert. petat.*

Amplia, si pignus est datum creditori per ipsummet debitorem sine fraude: quia aliàs infinitæ essent lites, per antiquos creditores, & facilè dissoluta occulta apocha, allegaretur, & sic pauper, qui numeravit sub pignore, fraudaretur; vel cogeretur partem remittere, ut partem haberet. Secus si ipse creditor occupaverit sine voluntate debitoris, seu cum voluntate, sed ex intervallo, & præoccupando alios.

Actio ex *l.* 2. *rem majoris pretii. C. de rescind. vendit.* Respondi, mobile si suppleatur, cadit in hypothecas, sic & nomina summarum simul solvendarum. Sed quid si debitor cessit actionem ex *d. l.* secundò nihilominus dico, quod cadat in hypothecam, etiamsi suppleatur *& en déconfiture*.

D. *Collier* dicit sæpè (ut contra ex creditoribus domini *de Lienne*, qui est solvendo) *que le premier*, etiam *les derniers deubs*, præfertur, & justum contra solicitatorem, & quod ante Pascha 1557. versus in

in fine 1556. per Dominum *le Maistre* in purpura pronunciatum arrestum, de officio Magistratus *crié & subhasté*, ubi unus post saisiam superveniens creditor se opposuerat, nec erat prior tempore, tamen dictum fuit, quod venirent ad contributionem æqualem, sed fortè in dicto officio nihil supererat, & erat status *de déconfiture*, quia disceptabatur an officium esset mobile, vel immobile, & judicatum mobile, & benè.

§. * LXXVIII.

* *C'est le 107. de la nouvelle.*

CEdule privée qui porte promesse de payer, emporte hypotheque, du jour de la confession d'icelle faire en jugement.

SUMMARIUM.

1. *Sacerdos qui recognoscit schedulam suam & poscit remitti ad suum judicem, debet consignare.*

Nihil dicit de exceptione non numeratæ pecuniæ, tamen non servatur. *Blois art.* 269.

Je confesse avoir vendu un muid d'orge bon & loyal, à payer à la volonté de Jean Bouage fermier, tel jour, presens tels témoins, fatetur petitur *la garnison en droit*. Dixi quod iste reus necessariò erat absolvendus cum impensis: quia non constat de pretio, nec de eo soluto vel remisso: aliàs putarem quod sufficeret verificare debitum, licet non sit verbum, promitto. Culpa procuratorum vel etiam judicum, qui non admonent pauperem actorem petentem monstrare dictam numerationem antequam faciat partem interrogari, vel per testes oculates. Hic de muto & exceptione non numeratæ pecuniæ, contra Alex. *cons.* 37. *num.* 8. *lib.* 3.

Idem hodie si negetur, postea probetur, novà constit. 1539. Quid de comparatione litterarum? Quid de schedula fidejussoria? Idem, quia est obligatio, sive promissio, saltem conditionalis, quæ sic verificatur.

Non habet locum exceptio non numeratæ pecuniæ. Joannes Faber *instit. de litter. obligat.* Facit contrà Alexand. *cons.* 142. *lib.* 5. Matth. de Afflict. *decis. Neapolit.* 402. Alex. *cons.* 148. *lib.* 5.

Quid confessio? non potest dividi, etiamsi sint plura capitula.

Aux grands jours de Poitiers 1540. *la dame de Barochts, ou autre qui a son domicile à la Rochelle, convenuë à la Rochelle en connoissance de cedulle*, recognovit, tunc actor petiit, ut bona, quæ ibi parte possidebat, declararentur hypothecata, & discuterentur: *Elle tendit afin de non proceder. fut dit par Tiraqueau qu'elle procederoit, dont elle appelle.* Pro ea *Aubry* dixit, quod hypotheca accessoria principalis, nec potest plures vires habere, sed personaliter non poterat conveniri, sed declinare poterat in principali; ergo in hypothecaria. Tamen præsidente *Saint André* dictum *l'appel au neant sans amende, & ce dont est appel sortira son effet*, & additum *qu'elle garniroit.*

1. *Saint Andy est de Tholose*, ubi practicant opinionem Aufrerii, quod Sacerdos qui recognovit coram sæculari priùs quam remittatur, cogitur consignare *& garnir*, & certè justum est. Quid ergo si velit promptè docere quod non citatus est ut sæcularis, probet de causa & hoc etiam justum. *Sacerdos recognoscens schedulâ & petens remitti ad judicem suum, debet consignare.*

Cave de isto aresto *de Poitiers*: quia dici potest quod magni Domini ferè habent lites & procuratores ubique, & sic non intererat ejus ibi procedere: secus in privatis civibus.

Quamquam non requiratur discussio personalis contra principalem debitorem: tamen videtur tacitè intellectum, consentiendo hypothecam, saltem generalem, quod in suo domicilio conveniretur, nec videtur renuntiatum per generalem hypothecam, aliàs ubicumque essent bona, posset conveniri, quod esset absurdum, præsertim non data ibi speciali hypotheca, quidquid etiam ei superveniret fortè ex successione, vel legatorum nomine, quod esset absurdum. Verum est quod non auditur *en ses defenses*, antequam neget, vel recognoscat, nisi solvisse constet: quia tunc non tenetur amplius luere, si de soluto constet: sed postquam recognovit, debet audiri *en ses défenses*, etiam antequam caveat, *sans prejudice de faire exempter par le creancier sa garnison*, quicquid stulti & viles practici dicant; & hoc nisi *lors* spoliasset *la main de Justice*: quia ante omnia deberet redintegrari: aliàs, licet sit pauper, debet tamen interim audiri ad prosequendum in principali. Idem dico in executione instrumentorum, corrigendo veterem praxim quæ tempore meo vigebat, quantumcumque obligatio sit pura, vel purificata.

TITULUS SEXTUS.

DE SERVITUTIBUS REALIBUS, URBANIS ET RUSTICIS.

§. * LXXIX.

* *Voyez l'art.* 184. *de la nouvelle Coustume.*

PAr la Coustume de la Ville, Prevosté & Vicomté de Paris, à un rapport de Jurez, deuëment fait, par autorité de Justice, partie presente ou appellée, de ce qui gist en leur Art & Mestier, foy doit estre adjoustée, s'il n'en est demandé l'amendement.

SUMMARIA.

1. Jurez *sunt arbitri.*

2. *Judex potest ex officio supplere, si rationes* d'un rapport de Jurez *non concludant, vel suspectæ sint.*

3. *Vidua non tenetur* mettre les gouttieres neuves *in domo qua fruitur jure doarii.*

Jurez sunt arbitri.

JUrez hi sunt arbitri: facit Alexand. *cons.* 331. *num.* 3. *lib.* 6. *&* *consil.* 174. *in fine.*

Agrimensores solent (sed non ante 50. annos) *laisser* sub terris, unde patet separatio facta; sive ut jus singulorum, aliorum terminis appareat: solent etiam termini capi, & scindi de eadem rupe, vel fodina, ut similes sint, & invicem quadrent sed ego dico esse melius quod supponantur litteræ A. B. C. vel nomen loci per singulares litteras sub singulis lapidibus.

A Clermont y a Coustume d'Usance, par laquelle tous Meusniers ont droit de nettoyer & amender le cours de l'eau, in aqua & ripa usque ad fossas molendinorum; etiamsi non scripta in libro.

Judex potest ex officio supplere, si rationes d'ũ rapport de Jurez non concludunt, vel suspectæ sunt.

2. *Jurez* debent dicere an domus sit probè ædificata, vel minui possint limina vel commodè dividi, ut habitetur; quia solent domos facere: secus si deponant de valore fundi & latiùs; quia hoc non ad eos pertinet, sed ad omnes. Item si dicant esse servitutem, sed benè si dicant esse indicia suæ artis, & ea talem servitutem denotant. Item quod dat fidem non stat absolutè: quia etiam testes non probant, nisi judicis arbitrio, ita nec hi; ideo etiamsi petatur *l'amendement*, judex potest ex officio supplere, si fortè rationes *du rapport* non concludunt, vel suspectæ sunt.

Vidua non tenetur mettre gouttieres neuves in domo qua fruitur jure doarii.

3. *Entre Odin Petit, & la vefve Jean Petit*, qui ratione doarii non negabat facere *les reparations viageres dont elle pouvoit estre tenue* ratione doarii domus, sed quod non tenebatur *mettre les gouttieres*: contra sustinente actore, quia *les gouttieres sont les reparations viageres; est dit que pour sçavoir quelles reparations viageres il y faut faire, & si lesdites gouttieres sont reparations viageres, les Massons, Charpentiers, Couvreurs, & gens a ce connoissans, se transporteront.* Sex visitant, & omnes conveniunt *que les gouttieres sont vieilles & pourries, que l'eau y passe & qu'il est besoin de gouttieres neuves*: sed ad sciendum si sunt *reparations viageres, un Masson & un Couvreur* dicunt *que ce sont grosses reparations & non viageres; parce qu'il les faut mettre de neuf, & ne doit une viagere que le restablissement & entretenement, & non en mettre de neuves, attendu qu'elle n'est proprietairesse: deux couvreurs qu'elles sont viageres, & doit le viager les faire mettre a ses despens avec le restablissement qui y appartient*, scilicet *restablir la couverture qui sera demolie en ce faisant, & les cimenter & accoustrer, & mettre en poincte comme il appartient*, quia *une gouttiere n'est perdurable, ny de longue durée, ains de douze ou quinze ans au plus, & outre sont perissables d'années à autres, parce qu'il se trouve des nœuds qui pourrissent legerement, & aussi que par l'ardeur du Soleil les gouttieres se peuvent ouvrir, percer & fendre; parquoy doit la vefve mettre lesdites gouttieres neuves pour la part & portion qu'elle tient en usage ladite maison.* Idem *un Masson & un Charpentier*: Et sic duo pro vidua, quatuor contra eam. Ego puto quod non tenetur: quia eadem vidua teneretur reparare veteres tegulas, saltem pro rata temporis sui, quod est falsum, præsertim in dote præfixa in specie, & non in genere ususfructus quotæ bonorum.

---

§. * LXXX.

** Voyez le 186. de la nouvelle Coustume.*

ITem, en la Ville & Fauxbourgs de Paris, un voisin ne peut acquerir sur un autre voisin, aucun droit de servitude, sans titre, par quelque laps de temps qu'il en ait joüy.

SUMMARIA.

1. *Servitus non acquiritur tempore immemoriali.*

2. *Formalitates semper præsumuntur.*

SEd benè libertatem. *l. sequitur in fin. de usucapionibus. l.* 1. *ff. de servit. urban. prædior.*

Non sequitur quin acquiratur possessio: fac. Alex. *cons.* 103. *in fin. lib.* 6.

Contrà quod nec prosit in possessorio, per arestum pro Notario *Crozon*, Advocatus *Regnard.* fac. Alex. *cons.* 94. *num.* 2. *lib.* 7.

Servitus non acquiritur tempore immemoriali.

1. Nec etiam tempore immemoriali, dicebat *Seguier* fuisse judicatum. Quid si tu præscripseris contrà me, quo tempore medio sic erant, sed est destinatio patrisfamilias. ac si res mansisset in eodem statu. Imò sine hoc prodest hæc consideratio, si constat quod tunc est completa præscriptio: sed non est benè clarum si erat completa; quia ego feci illam fenestram: te patiente & expectante præscribi fundum.

Formalitates semper præsumuntur.

2. Sed an centum annis? vulgò quod non. *rubr. de præscript.* solve aut est area & non inædificata, & tunc etiam centum annis venit: quia semper præsumuntur formalitates. Fallit si sit actus positivus, scilicet si fuit contradictio & obedientia de qua constet, cum continuatione centum annorum, quia tunc est sciens, etiam in defectu juris. Aut est inædificata tunc aut patens & sufficiunt centum anni, aut occulta, & tunc non sufficerent, nisi de titulo, vel æquipollente doceatur. Et tantum hic articulus loquitur de præscriptione contra privatos. dixi in consuet. Blesensi *artic.* 53.

Fromages emit domum *a deux deniers de cens sans autre charge*, ædificat murum, sciente vicino, qui post ædificium *conclud* ad demoliendum & reponendum in pristinum statum ut non noceat *à ses veües*, nec aquæductui. Respondi quod quoad aquæductum, qui erat visibilis, non videtur teneri venditor de evictione: quia vendidit domum *dont il s'est contenté*: sed quoad aspectum videtur teneri de evictione, quia non erat præsumenda. Et adhuc si emptor bona fide ædificavit, vicinus, qui hoc scienter passus est, solùm patientiam habebit & demoliri faciet sumptibus suis, videlicet de opere à tertio facto, quia hic videtur æquiparari tertio. Sed si esset destruendum grande ædificium, sufficeret solvere interesse, vel æstimationem servitutis, ut de tigno alieno injuncto.

* Voyez le 137. de la nouvelle.

§. * LXXXI.

ITem en la Ville & Faux-bourgs d'icelle, à qui appartient le rez de chaussée, appartient le dessus & le dessous du rez de chaussée, s'il n'y a titre au contraire.

SOlum, quidam Itali vocant terrenum, ut Alexand. *consil.* 177. *num.* 6. *lib.* 6.

Quid in consuetudine Aurelianensi art. 234. ubi muri sunt communes usque ad novem pedes, & tamen quod sursum est, non est commune? Respondi etiam si sursum vicinus fecerit immitti per triginta annos sua tigna, & camina: quia potest intelligi quod præscripsit jus oneris faciendi, non autem dominium commune, etiam sic quod malè fuerit judicatum, quod eo prætexto cogeretur vetus dominus muri obstruere fenestram sursum de novo factam, licet obtulisset facere *verre dormant & barreaux.*

Habens domum *sur pilotis près le petit Pont, vend l'ouvroüer sur ruë, qui est de l'estage du rez de chaussée*: Tamen quæritur in cujus dominio *est le dessus*, quod per vicinum occupatum & præscriptum fuit.

* C'est le 195. de la nouvelle.

§. * LXXXII.

IL est loisible à un voisin hausser à ses despens le mur moitoyen, d'entre luy & son voisin, si haut que bon luy semble, sans le consentement de sondit voisin, s'il n'y a titre au contraire.

* C'est le 187. de la nouvelle.

§. * LXXXIII.

PAr ladite Coustume, quiconque a le sol, appellé l'estage du rez de chaussée d'aucun heritage, il peut & doit avoir le dessus & le dessous de son sol, & y faire puits, aisemens, & autres choses licites, s'il n'y a lettres au contraire.

SUMMARIA.

1. *Unus potest esse dominus superioris partis domus, alter inferioris.*
2. *Inferior pars tenetur ferre onus superioris, & superior tegere inferiorem.*
3. *Quisquis potest in domo sua exercere quicquid vult, etiamsi vicino noceat, dummodo nihil immittat.*

Unus potest esse dominus superioris partis, & alter inferioris.

QUid ubi non est hæc consuetudo?

1. Nonne potest *par partage* fieri, ut unus partem inferiorem, alter partem superiorem domus perpetuo jure dominii haberet? Respondi, sic: & mutuæ erunt servitutes, ut inferior debeat ferre onus, nec ibi facere quæ incommodent: sed an superior tenetur tectum reficere? Videtur quod sic, quia inferior tenetur inferius construere.

Inferior pars tenetur ferre onus superioris.

2. Contendit quod inferior non fecit solum, sed solum integit, & sic tectum servit etiam inferiori, quia eget tecto. Solve si actum sit, ut superior debeat tamdiu reparare, tunc tenetur etiam superius tectum constituere *de grosses reparations*, aliàs esset tectum commune, & in dubio tenetur superior, si habet superioris partis saltem utile dominium.

Quisquis potest in domo sua exercere quicquid vult, etiamsi vicino noceat: dummodo nihil immittat.

3. Joannes de Amicab. *consil.* 104. Virgilius habet domum inferiorem, Anthoinettus superiorem. Ille Faber fecit in domo sua officinam & cœpit inalienare Anthoinettus habet recursum ad superiorem; quia nunquam fuit servitus hujusmodi ibi tenere apothecam, & ex malleatione posset damnificari vinum quod collatum habet ad latus officinæ, & fumus ascendit, & officit, & posset comburere trabes & domum. Hic autem ibi decidit quod Virgilius hoc potest: quia cuique licet in domo sua artem exercere quam vult, etiamsi vicino noceat, maximè in damno evitando; dummodo nihil immittat, *l. flumínum* 24. *ff. de damn. infect.* & *l. si inferior dominus. ff. de injur.* Et in dubio non præsumitur facere ad injuriam. Cœpola concludit malè judicatum, benè appellatum per Virgilium.

* Voyez l'art. 195. de la nouvelle Coustume.

§. * LXXXIV.

IL est loisible à un voisin se loger & edifier au mur commun & moitoyen d'entre luy & sondit voisin si haut que bon luy semble, en payant la moitié dudit mur moitoyen, s'il n'y a titre au contraire.

SUMMARIUM.

1. *Murus qui immediatè contingit terram vicini, potest vendi & communicari vicino.*

DOminus Latifundii *baille un jardin contigu à cens*, & murus primus manet sic centum annis. Post prædia hinc inde venduntur, & manet sic aliis centum annis. Nunc novus dominus horti vult alienare murum communem, & sic minuabuntur lumina *du bailleur*. Respondi posse. Non obstat *l. binas*, quia ibi quid positivè inædificatum; sed hic in quantum non extollitur, est mera negatio, & patientia ex quia nihil infertur; quia etiam nunquam fuit prohibitum levare sursum; ergo nunquam hoc præscriptum etiam jure communi.

1. Consuetudo videtur malè sumpta, quia veteres

libri dicunt, quod licet murus non sit communis, tamen habens murum potest cogi vendere vicino & communicare, ex quo immediatè contingit terram vicini. Quod videtur habere rationem in locis ad ædificandum destinatis; secus in hortis vel ruri: Ideo cautela esset, quod quis faceret murum intra limitem suum, & non murum merè limitantem termino terminante, tum frustrà consuetudo diceret *en payant la moitié du mur*, si murus jam esset communis: sed contrà *infrà art.* 88. nisi dicas quod limitatur per istum, offerendo medium pretii: sed certè justius est [illegible], & juri communi [illegible] praxi.

Murus qui immediatè contingit terram vicini, potest vendi & communicari vicino.

1470. Quidam alienavit plateam juxta domum suam, & permittit *d'appuyer contre son mur*, qui suus remanet. Temporis successu secundus facit ibi domum, & mittit tigna in dictum murum & super muro ædificavit, & elevat domum, quæ temporis successu gravat murum, qui ruinam minatur. Primus *le fait citer à ce que* contribuat ad refectionem muri, *& qu'il estaye sa maison*. Respondet secundus quod habet jus oneris ferendi, ita quod expensis primi debet tum domus sustentari, tum domus refici; ut sufficere possit. Respondi quod sive secundus utatur titulo, debet demoliri quicquid in eo & super eum ædificavit, domum retrahere & tantùm apponere muro; non autem in, nec super illum immittere: aut verò ultra titulum fundatur in jure communi & longa possessione inseparata, & tantùm est murus communis, & sic tenetur domum suam sustinere, & dimidium muri reficiendi solvere.

Inter cohæredes conventum, quod is qui habet primam partem domus, tenetur ædificare murum, *pour clorre les galleries*: Tamen per 60. annos non est factum, nunc petitur fieri. Responsum quod sunt duo: primò jus cogendi murum construere sumptibus vi pacti: secundò construere, utque alter præstet patientiam, & conferat sumptibus, alioqui perdat murum *l.* 4. *C. de ædific. privator.* Primum vi pacti & jure actionis præscriptione sublatum est: secundum verò jus commune manet, quia non est actio ista parta per alterum, contrà præscriptum.

* C'est le 204. de la nouvelle Coustume.

§. * LXXXV.

IL est loisible à un voisin percer, ou faire percer, & démolir le mur commun d'entre luy & son voisin, pour se loger & edifier, en le restablissant deuëment & faisant refaire à ses despens s'il n'y a titre au contraire.

1446. *A Tours*, ubi non est consuetudo, quidam vendidit partem domus *sur un fond clos de murailles*. Respondi quod emptor est dominus *de la muraille* integré, & sic non est communis, etiamsi tempore præterito fuisset communis. Sed quid si tempore venditionis incumbebat stabulum vendentis super eo pariete? Respondi esse servitutem separatam, ex quo venditus est totus paries? Sed imò si paries erat inædificatus cum reliqua domo venditoris, non est venditus paries: quia apparet de contrario, & sic apparuit *clos de murailles* scilicet ex parte sua vel muro communi, & licet non sit dictum *tenant au mur moitoyen*, satis est quod appareat inædificatio, ut manserit communis, sic etiam tunc diverso modo loquebantur.

* C'est le 205. de la nouvelle Coustume.

§. * LXXXVI.

ITem, il est aussi loisible à un voisin, contraindre ou faire contraindre par Justice, son autre voisin à faire ou faire refaire le mur, ou edifice commun pendant & corrompu d'entre luy, & sondit voisin, & d'en payer sa part, chacun selon son heberge, & pour telle part & portion que lesdites parties ont, & peuvent avoir audit mur, & edifice moitoyen.

NOn autem demoliri, nisi eo vocato, *& par deffaut* coram commissario (*aprés le rapport des Jurez fait*) *de nommer un masson* ex parte vicini, expensis à prosequente anticipatis.

* C'est le 186. de la nouvelle Coustume.

§. * LXXXVII.

PAr ladite coustume droit de servitude ne s'acquiert point par prescription, ou longue joüyssance, quelle qu'elle soit, sans titre.

NE *s'acquiert*, sed benè perditur. *l. sequitur* 4. §. *ultim. ff. de usucapionibus.*

Ratio est *pour obvier aux grandes entreprises qui se faisoient* in dies, *sous couleur de souffrance & tolerance, pour cause d'amitié, ou familiarité, dont on abusoit.* Idem ergo in possessione: quia prohibito uno, prohibetur & aliud. Cyn. Bald. & Salicet. in *l. un. C. si cert. pet.* Quanto vero tempore amittatur, Alex. *cons.* 130. *lib.* 6.

* C'est le 206. de la nouvelle Coustume.

§. * LXXXVIII.

N'Est loisible à un voisin de mettre, ou faire mettre, & loger les poutres, & solives de sa maison, dedans le mur d'entre luy & son voisin, si le mur n'est moitoyen.

* C'est le 207. de la nouvelle Coustume.

§. * LXXXIX.

IL n'est loisible à un voisin mettre, ou faire mettre, & asseoir les poutres de sa maison dedans le mur moitoyen, d'entre luy, & son voisin, sans y faire, ou faire faire, ou mettre, jambes parpaignes, ou dosserasses, chaisnes, ou corbeaux suffisans de pierre de taille, pour porter lesdites poutres, & en restablissant ledit mur.

§. * XC.

* C'est le 208. de la nouvelle Coustume.

AUcun ne peut percer un mur moitoyen d'entre luy & son voisin, pour y mettre & loger les poutres de sa maison, que jusques à l'espoisseur de la moitié dudit mur, & au point du milieu, en restablissant ledit mur, & en y mettant ou faisant mettre jambes, chaisnes, & corbeaux, comme dessus.

§. * XCI.

* C'est le 216. de la nouvelle Coustume.

DEstination, ou disposition de Pere de famille vaut titre.

DESTINATIO causa commodioris usus, si non temporalis, sed perpetua, sufficit ad hunc articulum, non solum de visibiliter inædificatis, ut in *l. quodconclavi ff. de damno infect.* Sed ut probet actibus; quanquam in his non ita facile.

Idem de arbore, ad l. Cornel. *de servit.* fol. 30. tamen ea de 15. pedibus, non sic servatur: sed secundum morem & commoditatem regionis. Sicut & Salicet. in rivo juxta pratum cum de novo ponere.

TITULUS SEPTIMUS
DE TESTAMENTIS, DONATIONIBUS, LEGATIS, ET EXECUTORIBUS TESTAMENTORUM.

CONTRA eos qui statuunt, quod duo tales filii sint ecclesiastici, & quod institutus procuret *tout ce qui luy sera possible à leur faire avoir quelque benefice, pour les entretenir, & jusques à ce qu'ils seront beneficiers à chacun la somme 200. livres par an: Et où ils ne voudroient estre d'Eglise, leur legue*, jure institutionis, *à chacun mil livres pour une fois, aux termes qui seront ordonnez par leurs Parens. Aussi* talem filiam esse religiosam, & interim *soit alimentée, & si besoin est quelque pension en ladite religion, pour son entretenement, à l'ordonnance de sesdits Parens, jusques à ce qu'elle soit pourveuë de quelque benefice, & ce luy est seulement donné, par droit d'institution, sans qu'elle puisse autre chose demander.* Puto institutionem nullam: quia non est dare puré: sed tantum sub conditione, & testamentum nullum.

---

§. * XCII.

* Voy. l'article 292. de la nouvelle Coust.

PAr la Coustume generale de la Ville, Prevosté, & Vicomté de Paris, il n'est loisible à aucun de disposer par testament de ses propres heritages, au prejudice de ses heritiers, outre le quint d'iceux.

SUMMARIA.

1. *In legato quinti bonorum, hæres non tenetur accipere residuum pretii.*
2. *Legatum ususfructus omnium bonorum paternorum valet, si est minus quam sit legatum proprietatis quintæ partis.*
3. *Ultima voluntas est revocabilis.*
4. *Propria undecumque non debent conferri in hac consuetudine: sed propria juris consuetudinis tantum.*
5. *Successiones in diversis consuetudinibus reputantur successiones diversorum.*
6. *Hæres qui non fecit inventarium, non tenetur ultrà quintum propriorum legatorum.*
7. *Secundogeniti habent tres quartas conquæstuum* du Païs Coustumier, *& ultra has legitimam in patria juris scripti, in quam non tenentur imputare quod percipiunt in patria consuetudinis.*
8. *Legatum de propriis in testamento, non valet, nisi causa remunerationis quæ innotescat.*
9. *Testator non potest suo testamento hæredum suorum deteriorem facere conditionem.*
10. *Divisio bonorum per testamentum fieri non debet, & si facta fuerit, non valet.*

In legato quinti bonorum, non tenetur hæres capere residuum pretii.

1. *LE quint.* Quod potest in certo fundo non excedente *le quint*, vel ut æquetur insuper in specie, non autem facere quod hæres teneatur capere pretium residui; nec legare vendendum ultrà quintum. Sed an hæres possit assignare quintũ in re certa? *Valesia, art.* 83.

Le quint. Censentur velut diversæ hæreditates paternorum & maternorum, ita quod cujusque quintum per se considerari debeat. Nec potest dicere, Volo quod totum legatum capiatur super maternis, legando ultrà valorem maternorum, & pœna apposita non valet. Sed quid si dicat, Et ego maternis hæredibus super paternis suppleri volo quod deest de maternis propriis?

Plus dicebat Dominus Chartier 1548. quod potest testator legare suas res in specie, & debent omnia bona propria æstimari, an legata excedant quintam partem, tunc quatenus non excedunt, dari: sed si tota sunt materna, possunt materni petere ut præstentur eis super paternis: Et hoc melius, quia sic habent tam paterni, quam materni quatuor quintas, & quam propius fieri potest in specie implentur legata. Verum est quod tunc materni possent dicere quod ab eis aufertur maternum fortè totum, si non excedat quintum omnium paternorum.

Sed cum oporteat conferre, melius est deferri in paterno. Sed quod suppletur maternis, erit maternum, sicut permutatum. Puto quod valet, modo hoc sit æquale: quia satis est quod non fiat præjudicium hæredibus.

Legatum ususfructus omniū bonorum paternorū valet, si minus est quā legatum proprietatis quintæ partis.

2. Eadem ratione puto quod valet legatum ususfructus omnium propriorum, si est minus quam sit legatum proprietatis quintæ partis, & nisi fortè dare maluit quintam partem proprietatis: quia tunc patet quod eis sit præjudicium ultrà quintam. Ergo valet, & ita debet hic articulus restringi.

Ultima voluntas est revocabilis.

3. Fallit de consensu hæredum futurorum, & ita judicatum; quamvis non valeat nisi ut ultima voluntas, & sic revocabilis per *l. fin. ff. de pact.* Et sic non videbitur valere, nisi de iis de quibus disponi potest per consuetudinem. Certè hæc consuetudo contra jus facta est favore eorum qui possunt renuntiare.

Charles le Vest per testamentum instituerat Joannem primogenitum hæredem *és biens du Pays de droit écrit*, & Petrum secundogenitum *en ceux du Pays Coustumier*. Primogenitus volebat limitare secundogenitum ad quintum, si nollet esse hæres, vel ad mediam deducto *le droit d'Ainesse*, si vellet esse hæres *en Pays Coustumier*. Respondi quod videlicet oportebat primogenitum renunciare testamento & institutioni suæ. Cæterùm institutio secundogeniti valet in vim legati.

In hac consuetudine non debēt conferri propria undecumque, sed propria juris consuetudinis.

4. Tamen in hac consuetudine non debent repudiari propria undecumque, sed propria juris consuetudinarii tantum, quæ hac consuetudo afficit hæredi. Sed si testator hæredi alia reliquerit, ea relinquenda sunt, si velit hac consuetudine uti, alias non dicitur ei fieri præjudicium, ex quo ei aliud compensatur, & ita judicatum pro secundogenito *au grand Conseil*.

Non tamen verum quod intelligatur dari ultrà quintum propriorum ubicumque sitorum, quamvis per arestum dictum sit *qu'en la Coustume de Tours*, vir, secundum eam possit dare omnes conquæstus uxori, si habeat propria, scilicet quando habet propria ubicumque: ibi enim tantum prævalet contrà jus: hic autem etiam afficit hæredibus reliquas quatuor quintas partes.

Successiones in diversis consuetudinibus reputantur successiones diversorum.

Patri non opus erat dicere, quod relictum Petro non excedebat quintum omnium propriorum ubicumque: quia etiamsi excederet vel æquale esset, idem est, nisi primogenitus renuntiaret testamento.

5. Successiones diversorum reputantur ob diversas consuetudines per arestum *entre le Baron de Lux & le sieur de la Riviere, pour la succession de Claude Savoisy*.

Hæres qui nō fecit inventariū, non tenetur ultrà quintum propriorum legatariis.

6. Si hæres non fecit inventarium, non tamen tenetur ultrà quintum propriorum legatariis immobilium: sed si hæres fuit oneratus ultrà partem, uti fieri potest, & non fecit inventarium, præsumitur tantum oneratus, quantùm valent legata, & sic tenetur, tum perceptione lucri, tum expectatione.

Secundogenitus habet tres quartas conquæstuum *du Pays Coustumier* & ultrà has legitimam in patria juris scripti.

7. *Monsieur Dulude disoit, contre Monsieur de Bouchage*, quod erat hæres universalis institutus, *du Bouchage disoit* quod debebat habere *les quatriesmes du Pays Coustumier*, & ultrà legitimam *du Pays de droit escrit*. Institutus primogenitus dicebat quod si secundogeniti vellent habere legitimam juris, debebant imputare bona patriæ consuetudinariæ, & sic excludi: & pro eo *de Montholon*: sed contrà *de Marillac*, & obtinuerunt, *& fut dit* quod secundogeniti haberent *les quatre cinquiesmes du Pays Coustumier*, & ultra legitimam in patria juris scripti, in quam non tenerentur imputare quod perceperant in consuetudinaria: sed solùm in legitima taxanda, non computabuntur in bonis juris scripti jura patriæ consuetudinariæ, nisi in quantum in solidum cederent instituto, tanquam sequentia personam, & benè; quia censentur ut diversorum bonorum hæreditates, in quibus sic fieret.

Legatum propriorū non valet, nisi causa remunerationis, quæ innotescat.

8. Nota quod donatio facta à moriente videtur ut legatum; quia in prohibito, per *l. filia mea agre.* Ideo ubi in totum prohibetur de propriis disponere in testamento, non valet à moriente. Fallit addita causa quæ facit cessare donationem, vel materiam prohibitam, ut si donet causa remunerationis, & probetur quod merita erant talia, ut hæc mererentur. Sed certè ex quo fit in testamento defuncti, nonne hæredes liberabuntur solvendo æstimationem, & sic posset fieri debita remuneratio de aliis bonis, & illico debet fieri (si alia subsint bona) cessante ea dispositione, quatenus dispositio propriorum prohibetur.

Testator non potest suo testamento hæredum suorum deteriorem cōditionem facere.

9. Quia non potest per testamentum deteriorem facere hæredum conditionem, quam fieret facto non testamento pro rata prohibitionis, vel partis prohibitæ.

Quod si legat majorem partem propriorum ad tempus, vel sub conditione, vel in diem certum, redirent ad hæredem, *l. si à me ad leg. Falcid.*

Quid ergò si legat fundum fratribus & habet plures, vel cognatis & habet plures? Vide ad Decium *consil.* 1. *&* 154.

Divisio bonorum per testamentum fieri non debet, & si facta fuerit, non valet.

10. *Elion de la Chartre partage* inter filios, dicens, Volo talem tale habere, & disponit de omnibus, retenta potestate *de disposer pour ses affaires & necessitez*: deindè de consensu filiorum qui omnes subscribunt, voluit omni meliori modo valere, ac si per arestum vel sententiam condemnati essent, deindè aliter fecit per testamentum. Respondit *Chartier* quod non valet ut donatio, quia non insinuatum, & quod etiamsi insinuatum non potest valere ut contractus, si pater ante disposuit: quia per *l. cui cohæredis comm. divid.* revocabilis est talis divisio: per testamentum non valet ob revocationem: sed si revocatio esset nulla, adhuc non subsisteret.

Quidam in testamento dat præsenti, acceptanti, addit quod vult valere sive per donationem causa mortis, sive aliàs. Post obitum donatoris *le donataire prend la complainte* (quia ibi erat retentio usufructus,) *en fut, plaidant Seguier, par Arrest debouté*, & benè, & in totum *debouté*, salvo modo veniendi per legatum: quia verbum hoc, sive merito donationis causa mortis in testamento incontinenti apposita, derogat irrevocabilitati.

Notandum verò quod non valet, sed postremum in quintum, imo valet in aliquo: sed certè testamentum vel codicillus non solemnis, non revocat *ledit partage* inter liberos, etiam tenet favore *de l'aisné*, & tantum revocat prius testamentum. Vidi prolatum arestum *en la Coustume de Montdidier*, quod non potest, nisi de tertia parte propriorum, quid ergo si in diversis locis?

§. *XCIII.

* C'est le 292. de la nouvelle Coustume.

§. * XCIII.

Lés franches personnes saines d'entendement, âgées & usans de leurs droits, peuvent disposer par testament, & derniere volonté, de tous leurs biens meubles & conquests immeubles, & de la quinte partie de tous leurs propres heritages, au profit de personnes capables.

SUMMARIA.

1. *Legata debentur, etiamsi hereditas non sit adita.*
2. *Multitudo nepotum gravat constitutionem avi, qui debet minus relinquere extraneis.*
3. *Hæres paternus non potest gravari ultrà quintum propriorum paternorum: sic nec heres maternus ultrà quintum maternorum.*
4. *Legatarius cui non datur quintum integrum maternum, non habet recursum contra heredes paternos.*
5. *Legitima debet diverso modo æstimari secundum diversos usus locorum, tam juris scripti, quam consuetudinis.*
6. *Legatum fructuum decem annorum est semper intra quintum.*

Legata debẽtur etiã si hæreditas non sit adit.

A Âgez. 1550. *le Febvre* dicebat intelligi de 25. annis: Ego contrà saltem *si aagez* viginti annis, & habeant iudicium & experientiam.

1. An debeantur legata, hæreditate non adita? Teneo quod sic, saltem apud nos, & annotavi ad Alexandrum, *Consil.* 209. *lib.* 2. *n.* 5.

An locus sit Trebellianicæ? Puto quod non in his: sed benè legitimæ filiorum: adde quæ ad Alexandr. *Consil.* 67. *lib.* 4. contra aliquos.

Multitudo nepotum gravat cõstitutionẽ avi, qui minus debet relinquere extraneis.

2. Cum Alexand. *lib.* 3. *Consil.* 36. *num.* 3. limita ut multitudo nepotum gravat dispositionem avi, ut minos relinquere debeat extraneis, quod etiam in dubio bonus judex debet ponderare.

Hæres paternus non potest gravari ultrà quintum propriorũ paternorũ, sic nec hæres maternus ultrà quintum maternorum.

3. Carens liberis, habens bona paterna & materna, legat domum maternam, quæ excedit quintum maternorum: sed non excedit quintum omnium. Hæredes paterni non impediunt *la delivrance* (sed etiam ad eos non spectat) soli materni impediunt, offerentes quintum maternorum. Legatarius dicit quod debet habere quintum omnium, respectu quinti patrimonij. Respondi nihil petere posse ultra quintum maternorum: quia noluit præcisè consuetudo quemcumque hæredem propriorum gravare ultrà quintum: sed iste est hæres maternus; ergò non potest gravari ultra quintum maternum, & est veritas.

Legatarius cui non datur quintũ, non habet recursum.

4. Sed nonne legatarius habebit recursum contra paternos ad ampliandum? Respondi, non: quia legatum non est factum in specie, sed solum de certo corpore. Secus si testator dixisset, tot reditus super talibus prædiis, & omnibus bonis: vel si fortè omnia bona hypothecasset expresè, ad habendam æstimationem, nec sufficeret simplex hypotheca juris in genere: quia intelligitur quatenus principale valet: sed principale non valet nisi ad quintum maternorum, eo ipso quod legata est domus materna in specie tantum.

Similis causa 1546. *entre le Connestable donataire & l'heritier de Chasteaubriant. La coustume de Bretagne dit qu'un homme de bon sens peut donner* tertiam *de ses propres, sans fraude de son heritier*, igitur dicit quod nec ultrà tertiam, *des propres de son heritage*. & quod debent donationes priores & quidem propriorum deduci, ut in totum non excedant tertiam. Item, *le Connestable* petit interim esse *mis en possession* rei donatæ, sicut legatarius domus pendente discussione. Certè consuetudo prohibet, & sic fieri non debet. Secus de jure quod tantum indistinctè ad quartam; sed hic ipso jure ultrà quintum non debetur.

Legitima diverso modo debet æstimari.

5. Judicatum *touchant du Bouchage* quod legitima debet diverso modo æstimari, secundum diversos usus locorum, tam juris scripti, quam consuetudinum, ac si essent diversa patrimonia.

Legatum fructuum 10 annorum, est semper intra quintũ.

6. Potest quis legare fructus decem annorum omnium propriorum, quod semper intra quintum est in effectu: sed intelligitur de proximis à morte: undè si sunt subrepti, non tenetur hæres supplere ex aliis rationibus: ut de eo qui legaverat fructus septem annorum & semper fuit bellum, & incursus hostium. Fallit si legetur in recompensam. Unde etiam si legatarius acceptaverit: tamen post contingit esse subreptos, potest omittere ex justa causa legatum compensationis inutilis, & petere debitum.

Sacerdos legat Ecclesiæ *tous ses conquests immeubles*. Respondi. Si habet propria, in quibus reditus annuos restantes redemit, non veniunt.

Legatum inter conjuges omninò est odiosum. Si prædia acquisivit & vendidit propria, non venirent, ex quo habet alios conquæstus. Si quædam prædia à fratre quæsivit, non permutando cum propriis, cadunt, nec proprium fratris cum suo conquæstu mero (qui non sunt dubii) sed emptione vel dono fratris, videtur non venire omnino, ex quo sunt alii meri conquæstus, & hujusmodi non est merus conquæstus, quia cadit in retractu: sed nonnè sic totum quintum venit? puto quod non, quia non venit in propriis, ergo nec hîc, sed vel totum venit, vel nihil: secundum vulgares totum venit: quod est durum; quia fortè fuit illi facilius donatum vel venditum sæpe quod rediret.

* C'est le 296. de la nouvelle Coustume.

§. * XCIV.

ITEM, le mary par son testament ou ordonnance de derniere volonté ne peut disposer des biens meubles, & conquests immeubles communs entre luy & sa femme, au préjudice d'icelle, ne de la moitié qui luy peut appartenir en iceux, par le trespas de son mary.

SUMMARIUM.

1. Donatio mariti inter vivos non valet nisi pro dimidia sua.

1. QUID ergo si maritus det inter vivos? Respondi; non valet, nisi pro dimidia, *l. filia mea egr. ff. sol. matrim.* valet tamen omnino pro dimidia sua, & ad possessionem, si retentus sit ususfructus domus communis: quia non potest dici factum in fraudem testamenti, nisi quoad dimidiam prohibitam. Et hîc accipitur dimidia respectu totius: quia potest tum vivus dare, relinquendo tantumdem uxori. Limita si notabiliter læderetur ultrà dimidiam. Unde arestum sub consuetudine Borboniensi, qua non potest causa mortis vel ab infirmo dari ultrà quartam, quod donatio valet ab infirmo, etiam jure donationis, non jure legati; sed intelligendum salva quarta. Maritus legat *telle part de son conquest, à la charge de certaine somme,* filiæ testatoris pro dote, vel ad liberandum defunctum à tali libito. Respondi, non erat, nisi media oneris: quia testator non debet, nisi mediam. Sed quid si dixit ad onus dandi 160. libras an dividatur onus, quia omnino dividitur legatum? Videtur quod sic. Contrà, quia testator sciebat non valere, nisi pro media sua, jure suo: Ergo in totum onus & partem; quia non scinditur legatum: sed ab initio non valet, nisi in dimidio, seu pro toto jure quod habet testator, & sic in totum respectu testatoris, in quantum testator est. Quod autem dixi non valere, nisi de parte viri, fallit, si in loco ubi potest legare uxori, dicat, Residuum mobilium & conquæstuum lego uxori: quo nomine, puto quod totum legatum factum alteri valeat, ex tacita mente compensandi.

---

§. * XCV.

* C'est le 397. de la nouvelle Coustume.

ITem, les executeurs d'aucun défunt, sont saisis dedans l'an & jour du trépas dudit défunt, des biens meubles demeurez de son deceds, pour l'accomplissement de son testament, si le testateur n'avoit ordonné que ses executeurs fussent saisis, jusques à somme certaine seulement.

SUMMARIA.

1. *Donatarius per testamentum potest legitimè mitti in possessionem, per executorem testamenti.*
2. *Uxor potest esse sola executrix testamenti mariti.*
3. *Saisina executorum durat etiam post annum, si non apparent hæredes.*
4. *Executores possunt agere contra hæredes, ut dent immobilia legata.*
5. *Executor testamenti moriens intra annum, hæres ejus est saisitus, continuando veterem executionem.*
6. *Finito officio, saisina executoris est finita.*
7. *Executor testamenti non est saisitus post annum executionis.*
8. *Hæredes defuncti debent possidere si solvendum sit aliquid post annum.*
9. *Executor testamẽti non tenetur respondere creditoribus, donec sit saisitus.*
10. *Executor testamenti potest manum ponere, & præhendere, sed non potest vendere, sine hærede.*
11. *Executor testamenti non est verus possessor, nisi ut procurator.*
12. An utile des executeurs ne court que du jour qu'ils sont saisis.
13. L'heritier chargé d'executer le testament, *non tenetur solvere debita, sed legata.*
14. *Hæredes habent interesse inventarium fieri.*
15. *Executor habet actionem ex testamento, & sic habet bona tacitè hypothecata.*
16. *Annus executionis testamentorum est utilis à tempore testamenti aperti & cessantis Impedimenti.*
17. *Executores debent accedere ad locum executoris.*

DOnatio. *Je donne les meubles & conquests, dont je seray jouyssant à mon trépas, entre vifs, & non revocablement:* Quidam dicebant esse causa mortis, quia interim potest alienare. Ego contrà, quia ipse posset revocare vel transferre, quod non potest, ergò inter vivos, licet per obliquum possit exhaurire, si non constet de fraude: tum possum donare; sed sub conditione, si cum acquiram, & satis est quod sub conditione possit afferre commodum. *L. si super C. de transact.*

Donatarius per testamentum

1. Per mortem donatarius petit *la délivrance de l'executeur du testament, qui l'a fait,* præsente hærede, & protestante *qu'il ne la veut empescher.* Respondi quod valet, quia sunt mobilia & inclusa in mandato testamenti: *Car c'est une debte.* Posteà ad majorem securitatem donatarius fecit vocare hæredem, petit *qu'il ait à dire ce que bon luy semblera, pour empescher que sa donation & délivrance de l'executeur ne soit bonne: il dit qu'il n'est tenu de proceder qu'il ne soit saisi, est dit* per Præsidem *qu'il ne sera tenu de proceder, dont est appellé.* Respondi, benè appellatum: quia non est locus quorum bonorum, ex quo donatarius legitimè est in possessione per executorem. Secus si sua authoritate spoliasset: quia tunc antè omnia deberet redintegrari hæres antequam defenderet, ut per arestum *de Charpentier.*

potest legitimè mitti in possessionem per executorem testamenti.

2. Uxor

Uxor potest esse sola executrix testamenti mariti.

2. Uxor sola potest esse executrix: quia facit inventarium; licet sit ei prohibitum lega i: sed non posset sola esse distributrix ad pias causas. Alex. *consil:* 54. *num.* 15. *lib.* 7.

Saisina executorum durat post annum, si non apparent hæredes.

3. Si si non apparent hæredes durat saisina executorum, etiam post annum.

Valet traditio immobilium legatorum ab eis factæ, si legatarius ultà annum possedit; etiamsi testator non dederit potestatem executori laisiendi de immobili: est enim justa causa, non apparente hærede, & sic generale mandatum subesset.

Executores possunt agere cōtra hæredes ut dent immobilia legata.

4. Possunt enim executores agere contra hæredem, ut det immobilia legata.

Quidam contēdebat se esse saisitum de omnibus contrà viduam, tum quia representabat defunctum, qui erat saisitus de communibus, tum quia debebat solvere debita communia in totum, saltem secundum ea, quorum creditores viri fidem secuti sunt, tum quia dignior. Sed ego contrà, quod tantum hæredem vel hæreditatem repræsentat; & ita judicatum *és Requestes*: Quod tamen in quantum dixerunt quod litteras & instrumenta nominum vidua ederet, unde executor haberet copiam, malè judicatum est; quia *c'est le faire possesseur*: Ideo debebat dici quod consignaret, ut fieret divisio & distributio.

Executor testamenti moriente intrà annū, hæres ejus est saisitus, continuando veterem executionem.

5. Executor si intrà annum moriatur, & reliquerit hæredem & alium executorem, iste executor erit saisitus continuando veterem executionem, si hæredes primi defuncti patiantur; alias non: quia non transmittitur ad hæredem, neque ad secundum executorem: & ita respondit *Chartier*, & benè.

Saisina executoris est finita, finito officio.

6. Sed an saisina transferatur? dico quod non: quia finito officio, saisina est finita: unde dico quod si intra annum mutentur mores in deterius, & *sic* revocatur saisina, & possessio & remanet simplex detentor, & potest conveniri possessorio, si recuset reddere.

Executor testamenti non est saisitus ultra annum executionis.

7. Raimundus sacerdos legat bastardæ suæ 200. aureos, *pour luy ayder à la marier, quand elle sera nubile.* Post annum executor testamenti, qui est partim hæres, rationem reddens cohæredibus, vult retinere 200. ut det dictæ filiæ, dum tempus erit, & dicit quod est saisitus, & durat annus donec exequi possit. Contrà respondi: quia non dixit testator per hunc executorem specialiter hoc fiendum, sed in genere: ideo etiam hæredes debent possidere & frui interim.

Hæredes debent solvere ultrà annum executionis, si solvendo sint.

8. Verum est quod si sint non solvendo, vel suspecti, potest tanquam suspectos executor refutare, vel cautionem exigere. Potest etiam dicta filia habere tutorem, vel curatorem, qui impediat dari hæredibus suspectis, nisi sub fida & secura cautione, & si interim moriatur non transmittit ad hæredes suos: sed fit caducum, quia non est legitima: nec ei debetur legitima, sed est extranea.

9. Dictum est per Arestum quod executor non tenetur respondere creditoribus, donec sit saisitus.

Executor testamenti non tenetur respondere creditoribus, donec sit saisitus.

10. Hæc consuetudo non negat, nec facit quin hæres sit saisitus, ut dominus: sed operatur quod executor potest ipse manum ponere, & apprehendere, non autem vendere sine hærede, & usque ad concurrentiam tantùm.

Executor testamenti potest prehendere, non autem vendere sine hærede.

Executor non est verus possessor, nisi ut procurator.

11. Et etiam executor non est verus possessor & nisi ut procurator tantùm.

L'an utile des executeurs ne court que du jour qu'ils sont saisis.

12. 1549. Die Jovis 3. Maii *fut dit que les executeurs du testament du feu sieur de Laval seroient saisis, & que l'an mise ne leur courerou[t], sinon du jour qu'ils seroient saisis*, & addebat Lisetus quod ita debent consuetudines intelligi.

Hæres ad onus implendi testamentum, non tenetur solvere debita, sed tantum legata.

13. Hæres ad onus implendi testamentum, non tenetur solvere debita, sed legata tantùm: quia vi solius testamenti debentur; ita sæpè aresta. Amplio, etiamsi testamentum portet illud, *volo debita solvi*: non sunt enim onus testamentorum: quia tale legatum non valet, ut legatum. *l. si creditori. ff. de legat.* 1. sed ut confessio, vel monitio.

Hæredes habent interesse inventarium fieri.

14. Etiamsi omnia mobilia sint legata, tamen inventarium rectè potest fieri per filios: quia habent interesse legitimum: imo etiam per hæredes extraneos: quia habent interesse ob occulta debita, ut sciatur quantùm legatarius contribuere debeat, si conquæstus & quintum propriorum non sufficiant. Et sic debebit fieri inventarium impensis communibus: & hoc casu hæredes de suo debent solvere mediam, non autem debebit in totum fieri super mobilibus: quia idem esset ac si legatarius faceret omnes impensas de eo quod alius non curat facere, refundent ergo de suo medium impensæ.

Executor habet actioni ex testamēto, & sic habet bona tacitè hypothecata.

15. Executor habet actionem ex testamento: ergo habet bona hypothecata tacitè. Quid si testator expresè hypothecet omnia bona pro executione testamenti, an etiam propria tenebuntur? Videtur quod sic, pro debitis etiam chirographariis erga executores qui solvent tantùm, & ex die mortis, non testamenti tantùm. Sed pro legatis propria non essent hypothecata, saltem ultra quartam, sed benè in quarta. Quid ergo si executor *a fait saisir les propres* pro prætenso reliquo? Respondi in omnem eventum temerè: quia prius oportet computum liquidare, & ubi pro uno tantùm debito liquido faceret: adhuc quia erat mater defuncti habilis ut sit hæres in mobilibus & acquisitis, *mal saisi*: etiamsi posteà mater declaret se non esse hæredem: quia non trahitur retrò, quantùm ad executorem, & vexationem factam: quia etiam inerat exceptio discussionis, quæ competitura erat hæredi immobilium, si mater esset hæres mobilium, saltem quo casu ea non sit hæres competebat jus petendi *delay*, ut mater interpellaretur & hoc declararet.

16. Annus executivus testamenti est utilis à tempore testamenti aperti & cessantis impedimenti.

16. Nota annum hic utilem, scilicet à tempore testamenti aperti, & cessantis impedimenti. Quid si quis allegat testamentum factum metu mariti & hoc pendente dicitur *que par provision sera executé*? Videtur quod executor non tenetur: quia oportet eum suscipere sollicitudinem cautionis exigendæ, & novi pacti ad quod non tenetur, & sic suum tempus non currit, nisi post dishinitivam. Solve omnia ex bono & æquo.

Chartier refert dictum per arestum post sex annos quod executores conventi procederent, & condemnati: quia ex quo die acceptaverunt, sunt veluti hæredes, *l. cogi. ff. ad Senatusconf. Trebellian.*

Executores debent accedere ad locum executionis.

17. Cardinalis *d'Amboise* liquit executores *qui sont de Rouen.* Respondi quod officium est hic: & sic debent accedere.

§. * XCVI.

** Il est chāgé par l'article 289 de la nouvelle Coustume.*

AVant qu'un testament soit reputé solemnel, il est requis qu'il soit écrit & signé de la main & seing manuel du testateur: ou signé de sa main & à luy leu, & par luy entendu de trois témoins: ou qu'il soit passé pardevant deux Notaires, ou pardevant le Curé de la Paroisse, ou son Vicaire general, ou un Notaire, ou dudit Curé, ou Vicaire & deux

témoins, ou de quatre témoins: iceux témoins idoines, suffisans, & non legataires dudit testateur: fors & excepté entant que touche les legats pitoyables, obseques & funerailles d'iceluy testateur: esquels toutesfois, & pour le moins sera gardée la solemnité du Droict Canon.

SUMMARIA.

1. *Vicarii duo generales Curati, non habent vicem duorum Notariorum: nec Curatus cum suo Vicario.*
2. *Notarius qualis esse debet.*
3. *Ubi non servatur forma juris civilis in testamentis, sufficit forma juris gentium, & juris canonici, etiam in legatis non piis.*
4. *Testamentum debet recipi à Notariis secularibus: quia est negotium seculare, & secularis cognitionis.*
5. *Notarius recipiens testamentum potest esse legatarius ex modica summa.*
6. *Clausula generalis revocationis in testamento, est suspensiva.*
7. *Dispensatio consuetudinis in testamentis non debet habere locum quando est suspicio.*
8. *Legatum factum famulo pauperi favore studii, est validum.*
9. *Vicarius commissus à Vicario generali tempore pestis potest recipere testamentum laborantis peste.*

LEgatarius quando potest esse testis. Alex. *cons.* 14. *num.* 20. *lib.* 6.

TESTATEUR) etiam sine data Alex. *cons.* 4. *num.* 15. *lib.* 7. Etiam sine testibus *cons.* 87. *num.* 6. *eod.*

VICAIRE GENERAL) sed coram alio Notario. Dec. *cons.* 612. *cons.* 120.

Duo Vicarii generales Curati non habent vicem duorum Notariorũ, nec Curatus cũ suo Vicario.

VICAIRE GENERAL) possunt esse plures Vicarii generales æquè principales, qui possunt: sed Subvicarius & delegatus ab iis non potest, nisi substituens habeat potestatem substituendi generalem, & hoc fecerit, quatenus dicitur generalis à Curato commissus.

1. Sed an duo generales habeant vim duorum Notariorum? Puto quod non; nec Curatus quidem cum suo Vicario: quia esset occasio maximorum abusuum.

Notarius qualis esse debet.

2. Intellige tamen dummodo Curatus vel Vicarius sit major vigintiquinque annis, ut debet esse Notarius, & sit famæ honestæ, non perjurus, nec falsarius.

LEGATS PITOYABLES.) In quibus tamen non est suspicio suggestionis.

Et hic dictus Presbyter habetur tanquam Notarius, & persona publica in hoc.

Respondi quod apud nos est verum testamentum, & habentur leges testamentariæ, licet necessitas institutionis sit adempta inf. § 20. Sed non debent dici Codicilli, nec per ultimum nihil fiet addendo; videlicet per modum continuationis, & sic Codicilli rumpunt omnia præcedentia, etiamsi non dicatur, saltem quando de omnibus statutum generaliter disponit; ut respondi de muliere, quæ carens liberis, priori in testamento legaverat Priori & Ecclesiæ sancti Maglorii *vingt arpens de terre*, ad quædam onera servitiorum; postea in secundo testamento quo mortua est, non facta mentione de priori, fecit virum executorem, & etiam ei dedit potestatem disponendi, & distribuendi in pios usus, prout sibi videretur, reliqua omnia sua, maritus distribuit pauperibus cognatis hæredibus dictæ defunctæ, post 10. annos Prior vendicat, & per sententiam *des conservateurs* obtinet cum fructibus à die citationis. Respondi malè judicatum; quia licet distribui in pios usus, tamen dictus. Prior non habebat actionem, ex quo prius testamentum erat tacitè revocatum, nec videtur inconveniens quod scilicet prius erat dispositum in pios usus: quia omnino hoc fuit relictum dispositioni mariti; imò meliùs fecit distribuendo pauperibus illis hæredibus, etiam enim in pios usus hic potuit facere.

SOLEMNITE' DE DROIT CANON.) Ad Alex. *cons.* 41. *num.* 5. *lib.* 1. *consil.* 146. *lib.* 2. 155. 177. *num.* 6. 209. *col.* 11. *lib.* 2. *consil.* 105. *lib.* 4. 119. *lib.* 6. *consil.* 4. *lib.* 7. Socin. *cons.* 115. *num.* 7. *lib.* 4.

De prohibitione alienationis domus *à Lyon*, sed sit in familia; alias ad Celestinos, stulta dispositio. Respondi pro Domino *Robertet*, quod illi possunt aliquo accepto renunciare fideicommisso, nec requiritur solemnitas integra: quia etiam liceret eis alienare, & Rex posset Edicto generali, has prohibitiones, quatenus accidit quod sunt contra publicam utilitatem, revocare; imo si certo casu ex causa publicæ utilitatis disponeretur, certè opus esset generali.

Forma juris civilis ubi nõ servatur in testamẽto, sufficit forma juris canonici, etiam in legatis non piis.

3. Vidi testamentum *d'un Chanoine de saint Quentin* (ubi non sunt redactæ consuetudines) *écrit & signé de sa main*, subscribente *le Curé* & alio teste tantum. Judicatum est bonum: quia primo certum quod non servatur ibi forma juris civilis, nec in testamento, nec in Codicillis; ergo sufficit forma juris gentium & juris canonici, etiam in non piis. *Chartier, Danet, & ego.*

Quid de Curato novo qui certificat quod dudum talis Vicarius tale testamentum suscepit? Respondi non facere fidem: quia ipsemet Vicarius generalis qui suscepit, certificare debet.

Testamentum debet recipi à Notariis secularibus: quia est negotium seculare & secularis cognitionis.

4. Quid de testamento *de Berny* medici coram duobus Notariis Apostolicis tantum? Respondi sentire *Chartier* quod valet, & ego consensi, ex quo vacat omnis suspicio suggestionis. Secùs si esset suspicio suggestionis, vel falsi: quia consuetudo debet intelligi de Notariis secularibus; est enim seculare negotium, & illud secularis cognitionis.

Notarius & Vicarius possunt esse legatarii ex modica summa.

5. Quid de Notario, vel Vicario generali, an possit esse legatarius? Videtur quod sic: quia alias officium suum esset ei damnosum, & nunquam posset recipere testamentum: secùs in simplici teste, uti dominus *de Quedon*, qui Vicario suo recipienti testamentum legaverat 100. solidos. Certè hæc modica summa non debet vitiare. Item potest dici esse testamentum nuncupativum, & sic posse legari, ex quo non est prohibitum.

SIGNE' DE SA MAIN.] Quid de testamento Domini *Gilbert* Consiliarii, quod inventum est in sua bibliotheca scriptum & signatum ejus manu sub data Octobris 1546. ad longum, cum obiisset 9. die Augusti 1546. Respondi non valere, nisi quantum ad pias quia hæc consuetudo, quæ est privi-

legiata, intelligitur quando omne vitium & omnis suspicio deest. Sed hic est aliqua, quia erat doctus, & tamen ponebat datam posteriorem, & sic non intendebat ante testari, sed interim intestatus esse.

Clausula generalis revocationis, est suspensiva.

6. Sed ergo justum remanebit testamentum *de l'an* 1540. nonobstante clausula generali revocationis; quia hæc clausula est æquè tacitè suspensiva, ut totum reliquum, & conditio defecit, cum ante decesserit: & certè est suspicio quod invitus fecerit per importunitatem fratris secum commorantis, cui in ultimo testamento legaverat omnia mobilia & conquæstus, & quintum propriorum.

Quid si fortè dicatur quod scripsit Octobris, cum putaret scribere Julii? Respondi non esse verisimile, saltem semper est suspicio, & sic cætera non sunt undique integra, & sic debet cessare privilegium consuetudinis & locus esse juri communi.

In Britannia oportet quod sit factum à sano, aliàs debet esse Notarius, vel Vicarius. Ego puto quod hic, si est infirmus, non sufficit signatura ex intervallo, si tunc scribat, nec tempore quo amplius non potuit scribere, licet possit signum apponere, & apponat.

Dispensatio consuetudinis in testaméto, non debet habere locum, quando est suspicio.

7. Quid si duo Notarii expediunt testamentum, dicerent quod ad eos venit defuncta, & legit, dicens suum esse testamentum, nec protocollum fecerunt, nec aliud; sed in potestate Notariorum remansit. Certè est valdè suspectum, & si est suspicio non debet habere locum dispensatio hujus consuetudinis.

Non potest remitti solemnitas prætextu ingressus Religionis Dei. *cap. in præsentia num.* 60. & consequenter actus pari solemnitate probari potest, quicquid dicat Dec. *consil.* 105.

Legatum factum famulo pauperi favore studii validum est.

Scholaris valetudinarius 22. annorum Joannes Pesnier Borboniensis, habens famulum *Julien Tulindeau*, qui ei in omnibus serviebat paulò provectiorem & doctiorem, ut ab eo quandoque disceret literas Græcas, à quo in infirmitate curatus, etiam in peste anni 1545. *conduit à saint Marceau*, ubi decessit, & testamento legavit ei *huit cent livres de rente sa vie durant.* Quæro primò an valeat, nonobstante constitutione? Respondi, sic: quia non est tutor, nec talis testator extiterat in sua potestate, nec ei imperabat, sed contra. Quæro secundò an valeat testamentum, susceptum *par le Sousvicaire*, quia *le Vicaire premier* non residebat, tamen *le Sousvicaire avoit un Vicariat general du Curé*; benè probabitur per duos testes, dictum Vicarium, & unam mulierem, & sic per quatuor: sed non habetur provisio; sed actum puto valere, juncta peste. Quæro tertiò, nonne est ad pias causas; quia scholari pauperi, favore studii? Puto sic, nec servitium & remuneratio impedit ad pias causas dare, ex quo subest materia piæ causæ; imò est plusquam simplex pia; quia quod pietati additur, auget.

Vicarius commissus à Vicario generali tempore pestis potest recipere testamentum peste laborantis.

9. Tempore pestis etiam *par Arest* dictum quod Vicarius generalis non ibit ad pestiferos: sed tantùm certus Vicarius quem committit, an ille poterit recipere testamenta? Sentiebant quod sic, *Arrest du* 17. *Avril* 1550. *en plaidant*, & est æquum, sed quia testamentum apparebat sigillatum ex post facto, seu de recenti, & testes qui subscripserant fuerunt in judicio producti: sed *les Gens du Roy* non tenebant pro forma, nec quod posset dari provisio super examinatione testium præsentium, quia debent per partem produci, *sauf les reproches*. Contra *Chartier & de Thou* pro hæredibus.

---

§. * XCVII.

* *C'est l'art. 272. de la nouvelle.*

IL est loisible à toute personne franche, aagée & usant de ses droits, de donner & disposer par donation & disposition faite entre vifs, de ses heritages propres, & conquests, à personnes capables.

NOn intelligitur *donner & retenir*; nec quod omnia: quia esset institutio hæredis.

---

§. * XCVIII.

* *Le susdit article de la nouvelle.*

IL est loisible à toute personne franche, usant de ses droits, & saine d'entendement, de disposer de ses propres heritages, & les donner par contract de donation faite entre vifs à personne capable.

STatutum disponens quod in ultima voluntate requiratur certa solemnitas, non extenditur ad donationes causa mortis, quæ non est meræ ultimæ voluntatis. Alexand. *consil.* 116. *lib.* 2. *numer.* 10. *ibi, mortis.* Verum est quantùm ad solemnitatem, in qua non æquiparatur: sed benè extenditur in decisivis & quantùm ad effectum, in quo æquiparatur. *l. fin. C. de donat. causa mort.* Decius *l. generaliter num.* 9. *C. de testibus.*

TITULUS OCTAVUS.

DE CUSTODIA NOBILI.

§. * XCIX.

Voyez l'art. 266. de la nouvelle

PAr la Coustume generale de la Prevosté & Vicomté de Paris, hors ladite Ville & Fauxbourgs de Paris, il est loisible aux pere & mere, ayeul ou ayeule accepter la gardenoble de leurs enfans en ligne directe, aprés le trespas des pere & mere desdits enfans. Et font lesdits gardiens les fruits leurs des heritages, rentes & revenus appartenans ausdits mineurs: à la charge de payer par ledit gardien les debtes que doivent les enfans, les nourrir, alimenter, & entretenir, payer, & acquiter les charges que doivent lesdits heritages, & à la fin de ladite garde, rendre lesdits heritages en bon estat. Et dure ladite garde; à sçavoir aux enfans masles jusques à vingt ans, & aux filles jusques à quinze ans accomplis: pourveu que le pere, ayeul ou ayeule survivant, qui acceptera ladite gardenoble, ne se remarie: car en ce cas le temps de ladite gardenoble sera finy, & sera pourveu ausdits mineurs de tuteurs & curateurs par le Juge, auquel il appartient d'y pourvoir.

SUMMARIA.

1. *Tutelæ omnes sunt electivæ.*
2. *Tutela extenditur non vi jurisdictionum: sed vi actus privati, & juris communis.*
3. *Gardia uteri, semel acceptata, retrotrahitur.*
4. *Tutor non potest transferre possessionem per actum fictum.*
5. *Tutor potest propria authoritate divertere pupillum à matre ad vitandas nuptias.*
6. Gardien noble *potest rectè conveniri à creditoribus.*
7. *Qui non capit mobilia tanquam hæres, non tenetur ad debita, nisi pro rata bonorum.*
8. *Mercedes à colono debita, cum defunctus moritur, sunt inter mobilia.*
9. *Pater potest agere pro filio non emancipato, etiam viva uxore.*
10. *Gardia non extenditur ad bona sita in alia Provincia quæ non admittit gardiam.*

DE tutelis vide Alexandr. *consil.* 109. *lib.* 3. de tutore dando. Alexand. *consil.* 161. *lib.* 5.

Hors la Ville.] Hoc ratione caret, cum non lucretur mobilia, vel *hors*, id est non servatur intra sive in domibus sitis in urbe, & suburbiis: sed tantum in sitis extra.

Aux Pere et Mere, Ayeul ou Ayeule.] Etiam minoribus 25. annis; etiam furioso habente curatorem quia est jus privatum, sed tunc nonne opus est decreto, ut curator viduæ acceptet? Ego puto quod demens qui non potest acceptare in judicio, non debet habere: quia consuetudo non confidit de curatore; unde si superstes est prodigus, vel eget curatore, debet excludi: item quia diffidit de remaritante; ergo magis de prodigo, quod est plus.

Quinze ans accomplis.] Sed si prius nubant authoritate parentum, finitur.

Nobilis potest acceptare la *bourgeoise* si vult.

1. Vidi in Castelleto quod mater convolans ad secunda vota, fuit electa cum vitrico tutrix. Verum est quod convolando perdit: sed iterum potest eligi: quia omnes tutelæ sunt electivæ, & bene. Deinde iterùm vidua *par certains nombres de parens appellez, dit par l'un des Conseillers du Chastelet qu'elle demeureroit tutrice, & neantmoins* (etiam contra debitum) *crée un curateur quant aux actions, & pour la confection de l'inventaire & partage*, & tunc mater non debet facere inventarium tanquam tutrix; quia in hoc excluditur à curatore, nec debet authorari in negotio in quo habet partem: sed suo nomine & executorio testamenti cum dicto curatore.

Tutelæ omnes sunt electivæ.

2. Quod tutela extenditur ubique, non est vi jurisdictionum, sed vi pacti privati & juris communis passivè se extendentis, & sic illud judicis, vel statuti factum non agit in alienum territorium. Sed certè aliud est in statuto expectandum, ut in hac consuetudine, & sic vera ratio non benè tangitur per Alexand. *consil.* 128. *num.* 3. hic contra Alexand. *consil.* 129. *num.* 3. *lib.* 1. quod tutor habet legitimam potestatem ex quo intervenit juramentum, ut petitum fuit, licet Judex non exegerit specialiter factum, *dict.* §. *fin.* & *col. fin. de administ. tut.*

Tutela extenditur nō vi jurisdictionum: sed vi actus privati & juris communia.

3. Non est tutor uteri. Alex. *cons.* 171. Tamen dico quod hæc gardia trahitur retro semel acceptata.

Gardia uteri semel acceptata retrotrahitur.

4. Quod tutor non potest transferre possessionem per actum fictum. Alex. *cons. lib.* 3. quod per actum nullum non facit colono mutare causam possessionis. Dixi contra Alex. *consil.* 117. *lib.* 5. & *consil. fin. num.* 5. *lib.* 6.

Tutor non potest trāsferre possessionem per actum fictum.

5. Tutor propria authoritate potest divertere pupillam etiam à matre ad vitandas nuptias. Aymo *consil.* 18.

Tutor propria authoritate potest divertere pupillam à matre ad vitā-

6. Utrum creditores possint convenire recta *le gardien noble?* Respondi sic, probando quod acceptaverit *la garde noble*; vel si se talem fateatur.

dus nuptias. Gardien noble potest rectè conveniri à creditoribus. Qui mobilia nõ capit tanquã hæres, non tenetur ad debita, nisi pro rata bonorum.

Tutela etiam absentis finitur Boër. *decis.* 88.

7. A LA CHARGE DE PAYER PAR LE GARDIEN.) Pro rata tantùm bonorum, etiamsi sua faciat mobilia; unde solent facere inventarium ad clarificationem, & ne teneantur ultrà. Et statutum per arestum, quod qui non capit mobilia tanquam hæres, non tenetur ad debita, nisi pro rata bonorum, si constet. Sed tamen videbitur infrà art. 116.

Fructus tutor recepit *à la Saint Martin & prout* valent tunc, *les garde* & suo periculo & commodo vendit, ut plus valent, an debeat reddere? Respondi, æquitas est: si enim pupillus non habet ubi servare possit, & commodè possit, secùs, & hoc nisi aliàs æquitas informet; ut quia mater, ut sit amplior reditus, *les tenoit en sa main sans les affermer, & si à la saint Martin* semel majorem habet quantitatem *dont fait reserve,* benè servat *neuf mois,* & suo commodo carius vendit, tolerandum est: quia mater non petit aliud salarium suæ diligentiæ pro minoribus sumptæ: sed eorum commodum fecit magis quam si dedisset *a ferme* communi pretio, ut poterat.

Mercedes à defuncto debitæ cum defunctus moritur sunt inter bona mobilia.

8. *Le gardien* qui non facit mobilia sua, sed tantùm fructus, non posset habere fructus, id est mercedes à colonis debitas mense Novembri, quando defunctus obiit mense Octobri, post fructus collectos. Respondi non, quia judicantur mobile, ita quod spectent ad executorem testamenti, secus de censibus & reditibus præteritis.

Le bail a ferme finitur hoc jure finito.

Pater potest agere pro filio nõ emãcipato, etiam viva uxore.

9. Pater potest, etiam viva uxore, pro filio non emancipato agere tanquam pater, & legitimus administrator: etiam videtur quod petitorio in *l.* 1. C. *de matern.*

Rex in Normania utitur *du bail* omnium minorum nobilium & solvit debita: Dom. *de Raguenx* habebat bona in multis locis, Rex cessit *à Suzanne de Bourbon sa veuve,* matri pupilli, totum jus *du Bail.* Responsum cum *Chartier & Seguier* quod solus & pro rata bonorum: quia cesserat omne patrimonium, & sic pro rata sitorum Normaniæ, præsertim cum ibi defunctus non haberet domicilium, & Rex non habeat *les fruits* alibi sitorum.

Gardia nõ extenditur ad bona sita in alia Provincia quæ nõ admittit gardiam.

10. Ergo in diversum *le bail* non extenditur ad bona saltem immobilia alibi sita. Item non potest cedi directo: sed benè cedi potest commoditas, aliàs abusus horribiles. Rex enim primo petenti extraneo *donne la garde d'un mineur de quatre ou six mil livres de rente,* & ille tanquam habens donum Regis, omnia dissipat. Certè non sic data est Duci, sed ut per se, vel officiales suos, *qui ont le serment* Regi, curet tanquam fidelis propugnator.

---

§. * C.

* *Voyez l'art.* 269. *de la nouv. Coustume.*

GArdenoble se doit accepter en Jugement.

SUMMARIA.

1. *Res immobilis non extenditur ultra locum consuetudinis.*
2. *Tutor potest agere etiam inventario non facto.*

ACCEPTER EN JUGEMENT) fortè ut sciatur an sit prodigus, vel egens curatore, vel desponsatus, & sic oporteat vocare parentes, vel tutores; sed non observatur, vel ut sit liber, nec sit in potestate parentis, an sit custos, vel non: quia tunc temporis *les Notaires* non tenebuntur servare protocolla; sed in judicio semper acta servantur & nota sunt.

In quibus convenit cum tutela?

Res immobilis non extenditur ultra locum consuetudinis. Tutor potest agere inventario non facto.

1. Differt in eo primo quod res immobilis non extenditur ultra locum consuetudinis; sed tantum quoad ea quæ sequuntur personam.

2. Potest tutor agere, etiam inventario non facto. *consult. fol.* 40.

Textum amplia, etiamsi vidua sit minor: quia certat de acquirendo, & super minoribus. Sed quid si aliquis dicebat ei quod non opus erat petere, & impedivit? Respondi, de dolo teneri potest ad interesse. Non ergo trahitur retrò quantum ad lucrum hujus & damnum minorum: sed benè in eorum commodum. Imò trahitur retrò, si est modicum tempus, & totum onus ipsa exequetur & suscipiet.

Hæc stipulatio implicat stipulationem salvam rem fore.

Hypothecam ex terminis, quin imò ab administratione expressam, si semel in judicio acceptaverit: quia in terminis juris etiam est hypotheca tacita.

Mater *prenant la gardenoble* se obligavit major annis 25. *acquiter & rachepter toutes les rentes,* & invenitur quod plus valent, quam bona. Respondi primò quod si moritur antequam finita sit tota gardia, non tenetur nisi pro rata commodi ad ratam temporis: quia est hoc onus voluntariè subitum, spe totos gardiæ fructus percipiendi; ita si filii præmoriantur tempore gardiæ, sed si ipsa toto tempore agat, potest restitui, si dicat se deceptam, nec intellexisse onus personale quod edere tenebatur; præsertim si benè consuluit filiis, & si hoc onus eorum gratia suscepit, ad excludendum infidos & suspectos tutores, qui non tam benè gessissent, & contra eam non debet liberalitas retorqueri.

Blæsis sexagenarius habens 64. annos duxit uxorem, puellam *de* 20. *ans,* per 14. annos non habuit liberos, decessit habens ferè 80. annos, relicta uxore gravida *de six semaines,* condidit testamentum ante annum, in quo multa legata particularia facta sunt, ferè bona sua absorbentur: uni nepotum *pour la bonne amour & agreables services, donne une maison à la charge de faire dire une Messe perpetuelle.* Vidua *a la garde* partus futuri, & benè per *l. qui in utero* 7. *ff. de statu. homin.* Petuntur legata, impedit: quia revocata. Conclusum cum Domino *Chartier & de Thou.* Septemb. 1548. non deberi: quia verisimiliter non legasset, si cogitasset de liberis, & sic dicta fundatio corruit.

TITULUS NONUS:

DE CUSTODIA PAGANICA.

*Voyez l'art. 265. de la nouvelle.

§. * CI.

PAr la Coustume tenuë, gardée, & observée en la Ville de Paris, quand l'un des deux conjoints ensemble par mariage va de vie à trespas, delaisse aucuns de leurs enfans mineurs, il luy est loisible d'accepter la gardebourgeoise, gouvernement & administration desdits mineurs, & de leurs biens, meubles & immeubles en jugement. Et en ce faisant, faire par ledit survivant les fruits & revenus des heritages desdits mineurs siens, en nourrissant & entretenant par iceluy survivant, iceux mineurs, & payant & acquittant les charges desdits heritages, & iceux entretenant de reparations viageres, jusques à la fin d'icelle garde, qui dure aux enfans masles jusques à quatorze ans, & aux filles jusques à douze finis & accomplis. Pourveu que le pere, ou la mere survivant, qui acceptera ladite gardebourgeoise ne se remarie : car en ce cas, le cas de la garde sera fini, & sera pourvéu ausdits mineurs de tuteurs & curateurs par le Juge auquel appartient d'y pourvoir.

SUMMARIA.

1. Gardebourgeoise *limitatur ad cives morantes in urbe.*
2. *Unus ex tutoribus appellantibus à sententia, non potest acquiescere pro parte sua.*
3. *Habens quatuor liberos excusatur à tutela.*

Gardebourgeoise limitatur ad cives morantes in urbe.

Unus ex duobus tutoribus appellans à sententia, non potest acquiescere pro parte sua.

Habens quatuor liberos excusatur à tutela.

1. EN LA VILLE DE PARIS) videtur limitare ad bona sita intra urbem; imò ad cives tantum morantes intra urbem, & hoc verius.

2. Unus tutorum acquiescit sententiæ, alter appellat super certa sententia, an possit acquiescere pro parte sua? Respondi, non: quia non habet partem, & appellans in solidum appellat.

3. Dictum per arestum quod habens quatuor liberos excusatur à tutela.

---

*Voyez l'art 269. de la nouvelle.

§. * CII.

GArdebourgeoise se doit accepter en Jugement, & est tenu le gardien faire faire inventaire, & bailler caution.

QUia non solvit debita, nobilis etiam solvit debita : & sic videtur quod consuetudo hac ratione non oneravit eum cautione & inventario. Sed hoc non est justum : quia possent esse multa mobilia & nulla debita, & nobilis facilè dissiparet, volens tenubere, antequam essent tutores.

---

*Voyez l'art. 270. de la nouvelle.

§. * CIII.

PAr ladite Coustume un gardien, qui a la gardebourgeoise de ses enfans, ne peut intenter ne déduire les droits & actions réelles desdits mineurs en Jugement, durant ladite garde : mais appartient à ce faire aux tuteurs & curateurs desdits mineurs.

ACtions réelles, scilicet immobilia, etiam personales tendentes ad alienationem immobilis. Salicet. consil. 31.

TERTIÀ PARS COMMENTARIORUM

Analyticorum in consuetudines Parisienses, solertissimi & consultissimi Jurium Doctoris & Professoris D. Caroli Molinæi Parisiensis, in supremo Parisiorum Senatu, & amplissima Curia Franciæ, antiqui & experientissimi Advocati.

TITULUS DECIMUS.

DE COMMUNIONE BONORUM.

§. * CIV.

* Voyez la 229. de la nouvelle.

PAr la Coustume de la Ville, Prevosté & Vicomté de Paris, quand l'un desdits conjoints ensemble par mariage va de vie à trespas, les meubles, & conquests immeubles faits durant & constant ledit mariage, & qui communs estoient à l'heure du trespas du premier mourant, se divise en telle maniere que la moitié en appartient au survivant, & l'autre moitié aux heritiers du trespassé.

NIsi priùs separati fuerint.

Quid si voluntario divortio quisque seorsum diu mansit, sua pro libito administrans? ut quædam mulier quæ sic fuit per 25. annos extra societatem & domum mariti; deinde ea mortua frater ejus *le Vidasme* petiit à viro dimidiam mobilium. Respondi ex quo sic diu separati fuerunt, dissoluta est communio, & diuturnitas idem operatur quod sententia, vel expressa divisio.

§. * CV.

* C'est le 223. de la nouvelle.

ITem une femme estant en lien de mariage ne peut vendre, aliener, ny hypothequer ses heritages, sans l'autorité & consentement exprés de son mary.

SUMMARIA.

1. *Filia minor nubens potest pro suo matrimonio alienare partem immobilium suorum de consensu propinquorum suorum.*
2. *Mulier, cujus maritus vendidit solus conquæstum, potest illum vendicare, reddendo pretium.*
3. *Vxor potest testari sine consensu mariti.*
4. *Mulier potest dotalia vendere consensu mariti: sed pater qui donavit, aut hi quorum interest, possunt impedire.*

Filia minor nubēs potest alienare pro suo matrimonio partem immobiliū suorum de consensu propinquorum suorū.

REspondi quod valebat clausula matrimonii *que le propre de la fille*, quæ erat dives in prædiis, & carebat pecuniis, *seroit conquest au mariage jusques à la valeur de milescus*; licet sponsa esset minor: Ratio, quia intervenerat congregatorum parentum consilium, tutricis matris authoritas, & judicis decretum, & sic quod non potest rescindi: cessante autem solemnitate, posset rescindi: sed ipsa non haberet dotem datam à viro.

Mulier, cujus maritus vendidit solus conquæstū, potest illum vendicare reddendo pretium.

2. Per arestum fuit dictum cum quædam sponsa minor sine alia solemnitate fecisset conquæstum certam domum quam maritus vendidit *à Monsieur de Seissons* à quo vidua vendicabat, reus offerebat reddere, reddendo pretium, *fut dit qu'elle l'auroit*, reddendo verum pretium, secundum oblationem rei, & non aliàs, & hoc per arestum, *ayant esté partis*, & hoc magna æquitate,

Uxor potest testari sine consensu mariti.

3. Potest tamen testari sine consensu mariti. Alex. *cons.* 155. *col.* 2. *lib.* 2.

Mulier potest dotalia vendere consensu mariti: sed pater qui donavit, aut ii quorum interest, possunt impedire.

4. Et sic potest etiam dotalia vendere consensu mariti: sed dic quod pater qui donavit potest impedire, vel hi quorum interest, si vir incipiat malè uti. Idem ergò videtur eo casu de doario, si vir sui causa vellet eam cogere consentire. Plus etiam dico, quod si vir faciat eam vendere ejus propria, *pour convertir en meubles*, & sic se vel suos parentes *advantager*, possunt parentes uxoris habiles ad successionem impedire, procurando, ad hoc

saltem (cessante prodigalitate) ut dicatur, quod vir teneatur convertere in propria. Plus videtur quod etiamsi sint filii communes, si tamen vir habet multò plures filios ex priore matrimonio, quos vult sic *avantager*, potest hoc, silente uxore, impediri ab habilibus succedere in propriis dictorum filiorum. Fortè etiam probare possent filii alienationes faciendo contractus simulatos, & sic medium retractum, sub pœna damnorum & interesse. Sed nonnè postea filii secundi matrimonii hæredes patris possunt causare, illud adventagium, & petere à filiis primi, ut conferant? Respondi sic, ostensis conjecturis adventagiandi, quæ tamen de facili non debent admitti.

** de la nouvelle article 224.*

§. * CVI.

UNe femme mariée ne peut ester en jugement, sans le consentement de son mary, sinon qu'elle soit separée.

SUMMARIA.

1. *Uxor potest ut conjuncta persona suscipere defensionem mariti absentis.*
2. *Mulier quæ litigavit pro marito, & succubuit in impensis, ejus propria bona non tenentur, sed sola media pars bonorum societatis.*

Uxor potest ut conjuncta persona suscipere defensionẽ mariti absentis.

1. MArito tamen absente, *qui est poursuivy par defaut*, potest ut conjuncta persona suscipere defensionem, ut una quæ habuit *Lettres Royaux pour estre à ce authorisée par le Roy & par Justice* in absentia mariti. Sed succubuit.

Mulier quæ litigavit pro marito & succubuit in impensis, ejus propria bona non tenentur: sed solum media pars bonorũ societatis.

2. Utrum nomine suo teneatur ad impensas? Respondi teneretur, si esset causa privata uxoris; sed ex quo erat causa mariti, & sic non nomine privato, sed tanquam uxor *en la moitié en la Communauté.*

** C'est le 225. de la nouvelle.*

§. * CVII.

ITem, le mary est seigneur des meubles, & conquests immeubles par luy faits durant & constant le mariage de luy & de sa femme; en telle maniere qu'il les peut vendre, aliener, & hypothequer, & en faire & disposer par disposition faite entre vifs, à son plaisir & volonté, sans le consentement de sadite femme, à personne capable & sans fraude.

SUMMARIA.

1. *Filius unicus potest esse donatarius patris inter vivos & hæres.*
2. *Fraus præsumitur in conjuncta persona.*
3. *Maritus non potest donare inter vivos conquæstus immobiles filiis communibus in fraudem uxoris superstitis.*

QUod ergo maritus vivens donat, est extrà bona, & residuum quod tempore mortis repertitur, æquè dividetur infrà §. 111. Sed quid si maritus dedit mediam partem domus conquæstæ, retento usufructu, an reliqua pars tantùm dividetur, & sic vidua solam partem auferet? Respondi sic, quemadmodum si vendidisset mediam partem, retento usufructu; quia in venditione non est fraus: Idem ergò in donatione, modo non sit fraus. Idem secùs si apparet de animo quod volebat suam tantùm partem donare post mortem: velut si dederit mediam bonorum suorum post mortem: quia tunc clarum est ex retentione ad tempus divisionis, quod solum de dimidia intelligitur, & remanet dimidia suæ uxori.

Filius unicus potest esse donatarius inter vivos & hæres.

1. Maritus unico communi filio donat omnes conquæstus suos præsentes & futuros, an sit fraus uxori? Respondi sic indubitanter, ex quo omnes conquæstus dat in genere, & sic exhausit communionem, ita quod idem si daret extraneo, multò fortius quod filio. Clarum est enim quod hoc fecit, ne uxor, si superstes sit, possit nubere, vel disponere: sed si dedisset res particulares, esset dubium: Tamen videtur quod possit; & hoc casu poterit etiam esse hæres, nec tenebitur conferre, quia non habet cohæredem.

Fraus facilius præsumitur in conjuncta persona.

2. *Belut* habet juvenem fratrem advocatum, *luy donne mille écus, pour achepter un office, ou s'avancer:* Deinde moritur uxor sine liberis, hæredes ejus petunt conferri mediam dictæ summæ. Respondi ex quo non est donatum mortua uxore, quæ supervixit tres annos, nec pupilli sunt, nec aliæ suspiciones fraudis, non tenetur maritus conferre: quia donare poterat: nec est persona conjuncta prohibita; nisi quod in ea faciliùs potest fraus præsumi fraudandæ communionis, & attrahendi totum ad partem viri: quæ fraus tamen aliter probanda est, aliàs tenet actus, aliàs esset ponere virum in curatela.

Maritus nõ potest donare inter vivos conquæstus immobiles filiis communibus in fraudem uxoris superstitis.

3. Vir dat *tous ses conquests immeubles* filiis communibus. Respondi esse fraudem uxori: quia vidua non poterit nubere, nec aliis futuris filiis ex alio viro communicare posset. Idem si vir fecit sub tempore quo moritur, nisi fortè uxor esset amens, & ei ususfructus reservaretur; & sic meliùs & tutiùs domi consuleretur.

Item

* §. CVIII.

ITEM, le mary ne peut vendre, faire partage, ou licitation, charger, obliger, ny hypothequer le propre de sa femme, sans le consentement de sadite femme, icelle par luy authorisée à cette fin.

LA coustume de Normandie d'encombrement de mariage, s'entend quando uxor sine viro, vel vir sine ea vendit, vel alienat propria uxoris, secus si ambo simul, ut per glossam 161. & dicunt esse plura aresta Rothomagi.

Molendinum spectabat ad uxorem, *par bail fait à elle, & à son premier mary* pro 100. lib. pensionis; nubet secundo cui dat in contractu matrimonii usumfructum quamdiu supervivet. Deinde ambo *en font bail* Joanni *du Croc*, pro tempore restante *du bail fait à Benoist premier mary de ladite femme, & promettent garentir* simpliciter, *& outre à la charge d'un louage envers les bailleurs*, non dicitur *qui sera propre a la femme*, sed simpliciter. Id tamen intelligitur: ideò cum post mortem utriusque ille Joannes turbaretur à quodam, *qui pretend une garentie & met pannonceaux* quasi possessor, deinde infrà annum capit petitorium. Respondi quod reus primò *doit estre maintenu*, quia turbatur, cum damnis & interesse: secundò habet suas defensiones in petitorio. Utrum potest sominare pro authore, hæredes mariti secundi, vel solum hæredes mulieris? Respondi quia facta est confusio suæ pecuniæ & nihil cecidit in communionem, & sic ex quo vocabitur maritus, & dabitur intelligi quod erat proprium uxoris, sequitur quod non tenetur, nec censetur promisisse, nisi ut maritus, & de eo quod consuetudo dat marito, ex quo non est clausula generaliter, interpretanda est etiam clausula, *& mesmement ledit tel en son nom pour le tout, en la loy* si quis domum, ff. locati: aliàs teneretur, quia potest fidejubere pro uxore. Sed tunc haberet actionem contra hæredes uxoris, ut servaretur indemnis, cum cessat apparens culpa, si fuerat in culpa malè administrando & inconsultè concedendo ad plus juris quam habeat mulier, tunc hæredes mulieris haberent recursum contrà virum; Quid enim si dictum fuerat esse proprium uxoris, ut putà si ipsa vendat vel concedat, & maritus est in bona fide; secùs si esset in dolo vel lata culpa: quia uxorem errantem cohibere potuit, & debuit: quia habet eam in potestate, nec debuit ei author esse ad malum. Si etiam sine dolo nominatim affirmaverit *du propre d'elle*, tenetur, quando scit, ita quod aliàs non erat aliter contracturus: secùs si perfunctoriè ambo simul affirmaverunt esse *du propre d'elle.*

Limita consuetud. Borboniensem, art. 238.

Uxor potest vendere dotem mariti consensu, etiam in Neustria: quia *il y a arrest de Roüen qui declare que profit de mariage encombré n'a lieu, quand la femme vend avec son mary.*

§. * CIX.

* *C'est le 221. de la nouvelle.*

ENTRE homme & femme, conjoints ensemble par mariage, y a communauté, en telle maniere qu'à cause d'icelle communauté, le mary est tenu personnellement de payer les debtes mobiliaires deuës à cause de sa femme, & en peut estre valablement poursuivy durant leur mariage. Et aussi la femme est tenuë, apres le trépas de son mary, payer les debtes mobiliaires, faites & accreuës par le défunt, tant durant le mariage, que paravant iceluy.

SUMMARIA.

1. *Maritus tenetur solvere debita uxoris undecumque, cum est communio.*
2. *Confessio viri recepisse dotem uxoris non nocet hæredibus ipsius uxoris, nec ejus scriptura, nisi probetur facta ante obitum uxoris.*
3. *Propria uxoris non possunt vendi pro debito personali ipsius viri.*
4. *Creditor mariti non potest facere* subhaster le viage deu sur les biens de la femme, *sed solum capere fructus purè nascentes.*
5. *Creditores curati non possunt vendere* le viage du Curé du temporel de sa Cure.
6. Obligation de garentir, ou pour autruy n'est debte de communauté.

PAr mariage, quid si clam? Valesia art. 94.

Maritus tenetur solvere uxoris undecumque, cum est communio.

1. Maritus per contractum matrimonii debet habere ab uxore 300. l. quas debet afferre viro. Vir *est poursuivy, pour reprendre quelque procez de la femme*, non vult, *& ne la veut authoriser, il est dit qu'il ne sera tenu l'authoriser*, tandem ipsa damnatur & in expensis, quibus taxatis, fit quædam executio super bonis uxoris, *le mary s'oppose pour les* 300. *l.* tanquam habens hypothecam. *Deboute & condamne en l'amende & aux dépens*; quia est communio, & sic tenetur solvere uxoris undecumque, *au rapport de Monsieur Mangeot* contra Bucot.

Confessio viri recepisse dotem uxoris, non nocet hæredibus illius uxoris, nec ejus scriptura, nisi probetur facta antè obitũ uxoris.

2. Quid viro *en son traité du mariage* ejus socrus promittit 100. l. post annum: infrà biennium mortua muliere, ejus hæredes faciunt *executer* socrum pro hoc, quæ producit apocham filii, quam fecit ab eo recognosci, & verificari. Respondi executionem bonam, & quod non obstante dicta apocha & verificatione rectè adjudicatur *la garnison*, nec verificatum reperiri datam in qua vis est; sicut confessio viri omnimodo non nocet hæredibus uxoris, ita nec ejus scriptura, nisi probetur facta antè obitum uxoris, tum verisimiliter si receptio de antiquo esset scripta in opistographo contractus matrimonii, ut solet; ita etiam in aliis contractibus. Quid de eo qui duxit certam divitem viduam, quam malè tractat: post ejus obitum producit instrumentum mutui passim de 300. l. ut liberetur de media. Primò quia data triduo ante obitum uxoris ægræ, nec constat de numeratione, nisi per confessionem: secundo quia creditor prætensus pauper: Tertio quia non invenitur summa, nec aliud subrogatum. Quartò quia uxor *estoit bon-*

cere, & sic valere posset *le jugement de separation*: imò puto quod si voluntariè se separent, dummodo palam & realiter hoc exequatur, quod futuri creditores non possint contravenire; alias vir & uxor cogerentur facere litem & sumptus, quod est absurdum: saltem respectu tertii in futurum.

Separatio de bonis & de corpore debet fieri per judicem.

4. Separatio potest fieri & debet per judicem tantùm, non solum de bonis, sed etiam de corpore. Et separatio idem valet quod mors; ita quod separatus potest renuntiare communioni. Fallit, si tantum contra virum & ejus culpa petitur separatio, qui omnia obligavit, non potest renuntiare, ut uxorem omnibus debitis oneret, vel omni mobili fraudet: habet enim uxor interesse ut solvat mediam & ut capiat mediam tantùm.

Mulier potest testari sine consensu mariti.

Potest tempore contractus matrimonii derogari, vel dari uxori facultas acceptandi communionem, si velit; vel *se tenir a ses conventions*, si superstes sit, vel etiam ut ejus hæres possit, vel etiam ut ipsa possit eligere intrà quinque annos: sed non potest vir sibi reservare potestatem *de l'appeller a la communauté*, ut Chartier & alii 1550. sed certè quod videtur quod nec primum, quia uxor potest intra quinque annos habere opulentam mobilium successionem, & tunc posset eligere communionem & ditaret maritum pauperem; tùm posset ex parte viri pacisci, quod intrà quinque annos posset eligere an velit esse communis, vel non, etiam invita uxore; ergò hoc verum est, quia fit fraus consuetudini, quia paciscitur vir quod usque ad viginti quinque annos poterit eligere, an communis esse velit, vel non: sed illi loquebantur tantùm de facultate datâ uxori ex causis, non secundum communiter accidentia. Est advantagium non viro qui dominus est, sed tunc non est dominus quando derogatum est communioni, sed sunt æquales, etiam secundum communiter accidentia. Si dicas quod ea facultas intelligitur utendo communione ad commodum eligentis tantum, non præjudicat, quia vix sciri potest, & sic poterit eligere, ut debet eligi, vel non valet pactio, & certè melius est non valere, ne per indirectum fiat fraus legi.

* C'est le 229. de la nouvelle Coustume.

§. * CXI.

ITem, & apres le trépas de l'un d'eux, iceux biens se divisent en telle maniere que la moitié en appartient au survivant, & l'autre moitié aux heritiers du trépassé.

ETiam fructuum maturorum tempore obitus, nec aliter inspicitur rata anni.

Ad Dec. *l. si donatione in fin. C. de collat.* Idem dico in procuratore superstite, si sit praxis æstimanda & partienda.

Initio matrimonii vir emit officium, putà Apparitoris, duravit annis triginta, præmoritur uxor sine filiis, respondit *Chartier & de Thou* quod tenetur vir *rapporter l'office en commun*, vel mediam pretii quo illud emit. Ego verò dixi quod imò debet solum conferre vel minus capere æstimationem communem, quod nunc valet. Quid enim si non potest ampliùs officium vendi; videlicet post edictum de supprimendis? Quid si minus vendi? Hoc non debet cedere damno solius viri. Itemquod si potest plus vendi, nonne debet esse commodum commune etiam hæredum uxoris? Respondi, sic.

Fallit Alexand. verb. *particularis.* Mulier habens quinque sorores legat eis conquæstus æqualiter, ut venissent, per successionem. Respondi, est quædam divisio, & sic legatum non cadit in conquæstum, sed est proprium legatariis.

* C'est le 230 de la nouvelle Coustume.

§. * CXII.

ITem, & laquelle moitié des conquests ainsi appartenant, & advenuë aux heritiers du trépassé, est le propre heritage des heritiers: Tellement que si tels heritiers vont de vie à trépas sans hoirs de leurs corps, telle moitié retourne à leur plus prochain heritier, du costé & ligne de celuy des deux mariez, par le trépas duquel leur est advenuë ladite moitié.

* C'est le 233. de la nouvelle Coustume.

§. * CXIII.

ITem, le mary est Seigneur des actions mobiliaires & possessoires, posé qu'elles procedassent du costé de la femme, & peut le mary agir seul & déduire les droits & actions en jugement, sans sadite femme.

* C'est le 234. de la nouvelle Coustume.

§. * CXIV.

UNe femme estant en lien de mariage ne se peut obliger, sans le consentement de son mary, si elle n'est separée ou marchande publique; auquel cas elle se peut obliger, touchant le fait & dépendances de ladite marchandise publique.

SUMMARIA.

1. *Mulier potest testari sine consensu mariti.*
2. *Maritus fruitur fundo quem mulier vendidit sine authoritate sua.*
3. *Maritus tenetur de vestibus necessariis datis uxori.*
4. *Propria uxoris non possunt capi à creditore mulieris, quin se maritus opponat pro fructibus in patria juris scripti.*
5. *Mulier potest donare & vendere propria sine consensu mariti, si donatio*

vel venditio sit ex justa causa, & tamen judicatum contra, rege sedente in Curia.

6. Mulier major annis non potest anthorari à marito minore 25. annis.

Maritus fruitur fůdo quem mulier vendidit sine authoritate sua.

1. POtest tamen testari sine consensu.

2. *Ne se peut obliger.* Quod prorsus non valet. *Coustume de Bourges.* §. 16. *tit. primo.* Idem sentiebant quando consuetudo intelligitur disponere ut vetat: sed *de la Porte* dixit esse arestum *en Poictou* contrà *la Dame de Bazoches* quod maritus gaudebit: sed post obitum ejus tenebit contractus, & venditio fundi sine authoritate viri venditi.

Marchande publique Et in concernentibus mercantiam tantùm. Adde quod hoc casu tenetur etiam nomine suo.

Maritus tenetur de vestibus necessariis datis uxori.

3. Sed quid de ea quæ erat in Curia viri consensu, & sic emit pro 1000. pannos vestium, quibus secundum statum ibi indigebat, & promisit solvere, vel solvi facere per maritum? Videtur quod non teneatur, tum quia ut uxor, tum quia erat debitum & onus viri, pro quo se obligare non poterat; nec habet locum Velleianum, licet receperit pro se, quia non recepit ad suum commodum & utilitatem; sed ad commodum viri, qui ad hoc tenebatur, & factus est dominus vestium, nec facta est vera acquisitio mulieri: quia vir tenebatur de suo vestire secundum statum, nec erant communes. Secus in hoc articulo, quia gerebatur negotium commune, ad augendam communem societatem, & sic poterat in totum obligari, imò tantùm pro media: videtur falsum quod in totum, sicut fortius in reditu. Sed in hoc quia mulier nihil recepit, unde disponere possit, etiamsi post obitum auferat, quia interim possunt consumi: sed verius videtur quod tenetur ad mediam, & pro eadem habeat recursum contra virum: tùm mulier non potest obligari pro debito viri, cum authoritate viri: tùm quia est hoc debitum officium viri, ergo mulier non potest se obligare, & etiam mercator hoc scit: Amplia, etiamsi dicat eam procuratricem, quia sumus inter prohibitos, & sic non sequitur quod possit obligari nomine proprio, quia non potest hoc esse de proprio mandato. Quid enim si mandaret uxori ut se obligaret pro obligatione jam à se contracta? Non valet: ergo idem si pro contrahenda, quia ad istud tenebatur maritus. Nota quod Comitissa habuerat benè pro *vingt mil livres d'habillemens a ses nopces*, licet nihil attulisset, & post sesquiannum adit curiam regis, *& en prend encore pour onze mil livres*; paulo post maritus moritur, tamen respondit Dominus *de Marillac* quod hæres defuncti debet totam summam solvere: quia vir ad illud tenebatur, & verisimiliter ostendit non fuisse acceptum, nisi in causam in quam tenebatur maritus. Rursus dictum fuit quod ipsa quando nupsit debebat *six cens livres*, & nihil attulit; ideo vir de suo solvit, nunc ipsa renunciavit communitati, quod absque dubio hæres viri debet totum solvere; quia non attenditur quod de facto contigit; sed quod accidere potuisset, virum longè superlucraturum, si uxori obvenissent mobilia multa.

In patria juris scripti propria uxoris non possunt capi à creditore uxoris, quin maritus se opponat pro fructibus.

4. Quando ergò vir authorat mulierem in patria consuetudinaria, quia fecit negotium commune, obligabitur, si uxor succumbat: sed in patria juris scripti, vel ubi non auget communitatem, non obligabitur: undè in patria juris scripti non propterea possunt ex sola authoritate mulieris propria capi, quin vir se opponat pro fructibus qui sunt dotales.

Mulier potest donare & vendere propria sua sine consensu mariti, si donatio vel venditio fit ex justa causa.

5. *Chartier* & alii solent tenere quod mulier sine consensu viri, & authoritate, potest sua propria vendere, sine ejus præjudicio, quod videtur falsum per hanc consuetudinem. Non obest *l'arrest de Guedon*, quia ibi ponit jus legis secundum consuetudinem communem aliam. Tamen dicunt idem judicatum in terminis aliarum consuetudinum; & quod alias esset iniquum, quia uxor non posset disponere, nisi ad libitum mariti. Ideò acquiescere, dummodò donatio vel venditio fiat prudenter, & justa causa: itaut esset justa causa authorandi, non in præjudicium viri, nec liberorum omnium communium. Sed certè contra judicatum est est *touchant Madame de Bazoches & le contract declaré nul*, & initio *de Caresme* 1549. per arestum in simili.

Dicit *Chartier* quod viro recusante uxorem authorare in lite, vel successivo dici, debet quod fiet separatio bonorum illorum, & ita Anthon. Curtius, *l. fin. C. de iis qui a liber. in princip. verb. sive è contrario.*

Mulier major annis non potest authorari à viro minore 25. annis.

6. Secus sentit de muliere majore, quæ prædium alienavit authorata à viro minore 25. annis, an valeat? Videtur quod non, quia qui ipse vendere non potest, authorare neque potest: tùm quia videtur in eum finem authorari ut pretium habeat, & abutatur, quod non potest, nec vult consuetudo. *Clement. de reb. eccl. non alienand.* & puto quod non valet.

Hodiè non servatur *lex 1. quand. mul. tutor. off. fung. poss.* quia ut non mater & extranea potest eligi, quid ergò si posteà nubat? Respondi, non perdit tutelam, quia per matrimonium non corruit, nec vitiat communionem, & sic ut tutrix, non nomine suo obligabitur, & cum eis in ea qualitate tuto contrahetur, ut nomine servato, vir tantum obligetur, non suo proprio, nisi continuando veterem communionem, tum nomine ipsius in casum de quo vir non poterat exequi: nam potest peti ut perimatur tutela & alius tutor detur, sed ipso jure non perimitur, sed de facto ipsius.

MARCHANDE PUBLIQUE.] Ergò in judicio ut observavi: *une venderesse* mutuo capit 20. *escus*, condemnata, *l'on fit commandement au mary, qui s'oppose*, quia non nominatus in sententia. Certè videtur quod hoc non obstante tenebitur: quia non est hæres, qui nescit; sed vivens qui præposuit: ut actio in institorem est, ex eo quod agitur contra dominum, sine alio declinatorio.

---

§. * CXV.

* Voy l'art. 237. de la nouvelle Coustume.

IL est loisible à une noble femme, extraite de noble lignée, & vivant noblement, de renoncer, si bon luy semble, apres le trépas de son mary, à la communauté des biens d'entr'elle & sondit mary, la chose estant entiere, & en ce faisant demeurer quitte des debtes mobiliaires deuës par sondit mary au jour de son trépas.

SUMMARIA.

1. Mulier quæ se obligavit pro marito, & renunciat communitati, hæredes viri debent eam reddere indemnem.

2. *Mulier quæ renuntiat communitati, non debet exire nuda : sed habere vestes ordinarias* à son usage, *non autem* celles de cabinet.

Mulier quæ se obligavit pro marito, & communitati renuntiat, hæredes viri debent eam reddere indemnem.

1. Secùs de debitis per ipsam contractis ; nisi quod se pro marito obligaverit, vel reditum simul constituerint, debent hæredes viri eam reddere indemnem. Quid si vir promiserat dotem pro filia communi solvere, deindè ut solveret, constituerit reditum pro uxore ? Respondi valet debitum, & cessat Vellejanum, secundum *l. fin. C. ad senat. Vellejan.* sed si uxor renuntiat communitati, tenentur hæredes viri eam exonerare.

Mulier communitati renuntians non debet exire nuda : sed habere vestes necessarias *à son usage*, & *non celles de cabinet.*

2. Dixi quod hæc renuntians non debet exire nuda : sed habere sua vestimenta ; ut vestes ordinarias secundum statum, non autem quæ cadunt in modum peculii, vel *de cabinet.*

Ex pacto *qu'elle se pourra tenir à ses conventions & prendre ce qu'elle aura apporté, ou prendre la communauté*, utrum renuntiando debeat capere successiones & legata, constante matrimonio ei delata ? Videtur quod sic : quia renuntiatio communionis trahitur retro. Contrà, quia electio limitatur, & videtur tempore electionis transigere. Solve verba ponderanda.

* §. CXVI.

**Voy le 238. de la nouvelle.*

Quand l'un des deux conjoints ensemble par mariage nobles, & vivans noblement, va de vie à trépas, il est en la faculté du survivant d'accepter les meubles, estans hors ladite Ville & Fauxbourgs de Paris, sans fraude ; auquel cas n'est tenu de payer les debtes mobiliaires que devoit le trépassé, & les obseques & funerailles d'iceluy trépassé : & où il y aura enfans du trépassé, lesdits biens se partiront par moitié entr'eux & le survivant.

SUMMARIA.

1. *Hæredes propriorum debent contribuere pro rata bonorum.*
2. *Reliqua sunt debitum mobile.*
3. *Vidua minor 25. annis renuntians communioni, potest restitui ; sed si acceptavit, & omnia pertractavit, deinde vult restitui, non debet.*
4. *Vidua renuntians mobilibus*, relevée, *quod ea habebat non vi consuetudinis, sed contractus.*

NOBLES.] Debet intelligi de habentibus domicilium in urbe, vel suburbiis tantum per art. 131. *infra eod.* tamen textus non distinguit. Si dicas, destinata Parisiis cederent ad immobilia ; ideò tutius est tenere litteram, ut procedat quocumque ut habet domicilium, nisi fortè essent in possessione.

POURVEU QU'IL N'Y AIT ENFANS.] Undecumquè. Quid si post sequens matrimonium legitimari, etiam de consensu uxoris ?

Hic articulus, & art. 131. variè, malè & captiosè scripti sunt : Loquuntur tamen tantum quando est communio. Quid ergò si ex parte non sunt communes ? Tunc verius puto cessare, quia odiosa & captiosa dispositio, & sic non sequenda. Volunt dare totam partem socii, ergò totam si non est societas. Sed quid si præmortuus habeat matrem, quæ vult succedere in mobilibus per art. 128. Certè ille est generalior isto, qui de solis mobilibus : tamen non puto derogari, sed quod mater excludit ; quemadmodum filii defuncti excludunt, sed parentibus non minor pietas debetur.

Interim ergò non potest testari, & certè ultrà funeralia non potest testari in præjudicium consuetudinis, & sic valdè odiosa ; & favorabilius jus patris & matris in succedendo, quia rumpunt testamentum.

Pour le frere du President des requestes de saint André. §. 116. 131. *Lesdits deux articles sont distincts & ne sont pas une mesme chose, ils n'ont pas esté unis par ledit procez verbal : mais distincts & recitez sous deux divers nombres distincts aussi, par ledit procez ils sont nommez deux articles, & ainsi diverses dispositions, contre lesquels n'ont esté faits que deux objets, le premier du dommage des enfans du predecede, le second de ce que si le survivant se remarie à personne noble, qui survive, il emporte ce qu'il n'a gagné, & a deux lucres, le premier de ce que le deffunt avoit gagné* per obitum primi conjugis, *le second lucre de ce que dernier deffunt avoit de son chef, ce qui sembloit dur à aucuns qui en ont fait remonstrance : mais nonobstant la remonstrance dudit dernier imaginaire inconvenient, les deux articles sont demeurez sans modification, & a esté jugé par les estats qu'il n'y avoit aucune absurdité, ny dureté pour le regard de ce second objet, lequel a esté rejetté, non comme valable : mais seulement lesdits deux articles ont esté restraints pour le regard du premier objet, en acquiesçant, auquel il a esté dit que seroit adjoustée la clause à la fin de chacun desdits deux articles,* POURVEU QU'IL N'Y AIT ENFANS DU TRESPASSÉ. *Ce qui s'entend* ex quocumque ipsius matrimonio, vel etiam ex debitè legitimatis : *ainsi demeurent deux divers articles sous une seule restriction. La premiere & principale difference desdits articles gist* in principio & inter personas ; *car le premier parle des nobles vivans noblement, domiciliez en la Ville de Paris, & vrais Bourgeois de Paris, comme il y en a, tant de robe courte, que de robe longue, approuvez tant de droit commun, que par les Ordonnances Royales. Le second article parle des Nobles demeurans, & ayans leurs domiciles hors la Ville & Fauxbourgs.* Constat, *car au second article ce mot,* HORS LA VILLE ET FAUXBOURGS, immediatè conjungitur personis, & sic refertur ad personas & excludit cives Parisienses commorantes in urbe, vel suburbiis, in reliquo nihil excludit, quia non restringit bona, sed personas, *dont tout le contraire est au premier article, où ce mot exclusif,* HORS, *n'est pas au commencement, ny conjoint aux personnes, ausquelles il ne se refere aucunement ; mais est conjoint aux biens, entrelassé, & restraint au participe concernant les biens, & partant il ne se peut referer aux personnes, ny à la limitation d'icelles ; mais seulement à la limitation des biens, & au lucre d'iceux. S'ensuit que lesdits deux articles sont bien clairs : mais que le benefice du premier, n'est pas si ample que le benefice du second ; Car le second comprend tous les meubles & creances, soit dans la Ville & Fauxbourgs, ou dehors en la Prevosté & Vicomté de Paris, & outre en quelque lieu du monde qu'ils soient : car il comprend*

dat mobilia conjugi superstiti nobili, stante socero, sicut stantibus filiis. Respondendum quod imò quando sunt filii non est eadem ratio, quia defunctus tantumdem deferre debet patri & filio, & quantum ad hanc maternam successionem, non prodest esse uxor, imò favorabilior est, etiam jure communi quivis excludit viduam in successione & secundum iniquum etiam fiscus eam excludit. Et hæc consuetudo dans ei omnia mobilia multum exorbitans est, nec in patre locum habere debet. Finge patrem & matrem unicum filium habere, multa prædia dedisse dicto filio, deinde mori filium in bello, & sic hæredem esse patrem prædiis filii & etiam mobilibus. Certè puto quod hoc casu vidua non faciet sua mobilia contrà patrem: quia non faceret sua contra privignum, qui est remotior ipsi uxori quam socer suus. Secus Meldis ubi vidua excludit privignos, ergo etiam avum, qui est remotior, ex quo hic filiis præfertur 1549. conclusum cum domino *Chartier*, *& suivant l'opinion de ceux de Monsfort*, qui dicunt ibi esse consuetudinem, quod superstes inter nobiles lucratur mobilia, *s'il les veut accepter*, quod pater superstes, non faciendo inventarium, solvendo funeralia & reliqua, satis ipso facto acceptat, licet sine filiis secundam duxerit uxorem ex qua sex alios filios reliquit, & per talem modum nulla communio debebitur filiis primi matrimonii, & sic secundæ uxori cedent omnia mobilia & primi & secundi matrimonii, etiam quod reliquum debebitur de dote primæ uxoris in pecunia, puta *les 5000. livres*, & etiam ipsa non potest repetere mediam impensatum factatum per virum *sur les propres de luy*, & sic *à Montfort* non recipiunt emendata in redactione consuetudinis Parisiensis.

4. Quid si in tractatu matrimonii sunt data mobilia omnia & conquæstus superstiti simpliciter, & tertia propriorum, & fortè uxori Edmundæ *d'Anjou*, *contre Baraton sieur de Montgoguier*, post cujus obitum metuens debita *renonce aux meubles*, posteà *en est relevée*, quia ea habebat non vi consuetudinis, sed vi contractus, & sic non tenebatur ad debita, & ita obtentum. Fallit si pactum expressè vel tacitè referatur ad formam consuetudinis.

---

§. * CXVII.

HOmme & femme conjoints par mariage ensemble, sont reputez usans de leurs droits. ** C'est le 139. de la nouvelle Coustume.*

QUid si fiat separatio bonorum, & mulier est minor? Respondi non eget curatore, nisi ad litem. Generaliter ad litem opus est curatore: sed non *pour executer une obligation & saisir immeubles* ad finem fructuum, si sese non opposuerit: quia potest solvere, & bonam fidem agnoscere. Sed si se opposuerit, & opus sit deducere causas oppositionis, tunc curatore opus est.

§. * CXVIII.

** C'est le 140. de la nouvelle Coustume.*

QUand l'un des deux conjoints ensemble par mariage va de vie à trépas, & délaisse aucuns enfans mineurs dudit mariage, si le survivant desdits conjoints ne fait faire inventaire, ou autre acte dérogeant à la communauté des biens qui estoient communs durant ledit mariage, & au temps du trépas, soient meubles, ou conquests immeubles, les enfans, ou heritiers survivans peuvent, si bon leur semble, demander la communauté en tous les biens meubles, & conquests immeubles du survivant; posé qu'iceluy survivant se remarie, & jusques à ce que ledit inventaire ait esté fait.

SUMMARIA.

1. *Juramentum in litem facilius admittitur contra vitricum & novercam, quam contra patrem & matrem.*
2. *Unus ex liberis potest repudiare communionem, alter non.*
3. *Inventarium* non tenu pour clos ne déroge à la communauté.
4. *Ex continuatione communionis, inventario non facto, est conquæstus filio in quo parentum superstes non succedit.*
5. *Vidua vendens proprium durante continuatione communionis, & non cavens de pretio collocando, illud pretium auget communionem.*
6. *Filii primi matrimonii cujus superstes nubit secundò* sans inventaire, *habent tantùm quartam bonorum.*
7. *Actus legitimus est cum vidua declarat se renuntiare communioni, & se tenet* à ses conventions.
8. *Superstes conjugum potest alienare quæsita.*
9. *Communio habet solummodo locum locum usque ad diem inventarii cœpti, quando clausura illius est dilata in longum tempus.*
10. *Tutores cogere non possunt ad maturandum inventarium, nec* à partager.
11. *Vidua defuncti quæ habebat liberos ex primo matrimonio*, faisant partage avec eux, *non dissolvit communionem consuetudinariam inter se & proprios filios.*
12. *Mulier quæ nubit sine inventario, est inhabilis ad successionem mobilium: & consanguinei qui non*

curarunt de dando tutore, sunt inhabiles ad immobilia.

13. *Conquæstus primi matrimonii viduæ quæ secundo nupsit, conservantur pro tertia parte filiis primi matrimonii.*

14. *Conquæstus primi matrimonii fiunt propria filiis ejusdem matrimonii pro media.*

15. *Inventarium potest fieri in alta justitia* pardevant le Greffier, encore qu'il n'y ait point de Tabellion.

16. *Mobilia filiæ minoris quæ intrat religionem, non pertinent pro media ad matrem ejus.*

17. *Mobilia cadunt in communionem super quibus omnes fructus sunt capiendi.*

18. *Communio limitatur ad mobilia & conquæstus.*

19. *Vendere ad luendam communionem, non est conquæstus.*

20. *Principium inventarii promptè incœpti trahitur ad tempus mortis ejus de cujus bonis fit.*

21. *Filia matris quæ non fecit inventarium habet communionem usque ad mortem matris.*

Juramentum in litem facilius admittitur contra vitricū & novercam, quam contra patrem & matrem.

1. DUDIT MARIAGE. Quid si de alio matrimonio, & sic alienos liberos? Cessat consuetudo; quia spectat ad parentes & tutores eorum providere: alias tamen benè fateor locum esse remedio juris contrà usurpatorem, scilicet juramentum in litem: quia faciliùs contra novercam vel vitricum admittitur juramentum in litem, quod non debet dari contra patrem vel matrem ex eo solo quod manserunt in communi, non facto inventario, & hæc consuetudo satis indicat hoc licere parenti, cui permittit sic stare & perseverare in communione, nec licebat jurare in litem, & hoc nisi alias constaret de dolo.

Unus ex liberis potest repudiare communionem, alter non.

2. LES ENFANS OU ENFANT. An unus acceptare possit, alter non? Respondi sic, & iste repudians, (si sint duo) petit ab alio, qui etiam est hæres, quod reddat *compte de la moitié*, aliam mediam sibi sic hæres confundit, & in conquæstis capit mediam mediæ, imò plus; quia tota societas non accrescit acceptanti, & sic acceptans (si sint duo filii) est solum socius pro media, & sic quartam partem habet conquæstuum jure suo, dodrans dividitur inter utrosque ut hæredes.

Inventariū *non tenu pour clos ne déroge à la communauté.*

3. OU AUTRE ACTE DÉROGEANT. Judicaverunt bis aut ter in curia quod etiam inventarium *non tenu pour clos, est acte derogeant*, & malè, & fundantur *in l. fin. de rebus cor. qui sub tut. & l. translatio. ff. de adim. legat.* In causa *d'Olivier* & pessimè: quia intelligitur de solo solemni, quod etiam debere solemne esse confirmabat Dom. Spifame præses 1546. Dic quod si solemniter est incœptum, tunc est dissoluta, licet ex intervallo claudatur: sed si minùs solemniter inchoatur, nihil est. Item *si l'un des enfans est marié par le survivant, qui luy baille part, c'est acte dérogeant, quant au marié*, sed non quantùm ad alios.

Ex continuatione communionis, inventario non facto, est cōquæstus, in quo parentum superstes non succedit.

4. Quando unus filiorum interim moritur, duo sunt in societate: primùm ipsa societas & ejus continuatio, & istud residet in filiis superstitibus tanquam legaliter conjunctis, & eis accrescit quatenus deficit, scilicet pro tempore futuro: sed pro tempore præterito defunctus transmittit ad hæredem suum & hactenus non deficit. Sed si unus moritur post societatem jam finitam; puta post clausum inventarium, vivo adhuc patre, tunc non est disputandum de jure accrescendi, nihil deficit: sed moriens tertiam partem bonorum suorum ad hæredem transmittit, tanquam jus quæsitum, & ejus hæres, puta pater, poterit optare, seu declarare. Quis ergo erit effectus? Respondi, quod ex dicta continuatione erat acquisitio filio, erit ei conquæstus, & sic acquisitio patri: unde licet mobilia recidant in communionem, & filius primi patrimonii capiat medium de illis, tamen portio conquæstuum dicti defuncti filii, quæ erat quarta, non recidit in communionem, sed spectat ad patrem, tanquam ad hæredem; & sic tanquam proprium, seu aliud quam quæstus. Dicebant tamen *Saunur*, & Dominus *Jean* se vidisse aresta quod pater erat condemnatus totum etiam immobile reponere in communionem: sed non credo; quia si unus cederet, vel etiam legaret partem suam patri, non caderet in communionem; igitur multò minùs per successionem, secus si donaret, vel legaret fratri, qui, quia aliàs non esset successurus, est acquæstus, & sic cadit in communionem. Hæc societas est legalis & continuata, nec finitur uno moriente filiorum, sed in reliquis residet, & sic conclusum quod portio dicti primi filii immobilium conquæstuum, scilicet quarta ejus tanquam bonum patris qui successerat filio, debet dividi inter omnes filios tam primi, quam secundi matrimonii, & non spectat ad alterum filium primi matrimoni jure dictæ societatis, nec est hîc dubium, quia societas erat.

5. Quid de vidua inexperta quæ interim de hoc nihil cogitans vendidit domū propriam, nec cavit de pretio collocādo? Respondi, est communis, nec potest deduci. Fallit si composuerit quod per omnia non accrescat, sed magis capit; & sic ratio juris odiosioris cessat: quia statutum non debet extendi ad magis odiosum casum.

Vidua vendens propriam domum durāte continuatione communionis si non cavit de pretio collocādo, illud pretium auget communionem.

Hæc consuetudo non habet locum si superstes ex vi consuetudinis, vel etiam pacto matrimoniali capit omnia mobilia: hæc enim capere favore etiam debitorum est actus contrarius communioni; huic enim tunc non essent mobilia; deficientibus autem mobilibus non habet locum hæc consuetudo, quia immobilia non possunt fugere, & cessat hujus consuetudinis ratio.

Pater *du Chancelier present, Olivier* volens aliam uxorem *baille vingt-cinq mille livres a sa belle-mere, disant*, uxorem duco, ecce dimidium bonorum in veritate quod spectat ad neptes tuas, plus, & accepit *& fut signé d'eux deux* tantum: quia nolebat ut scirentur bona, nec describerentur. Postea filiæ primi matrimonii petunt communionem, *par faute d'inventaire*, judicatum sic per Præsidem; appellatum in Curia, *mal jugé, & absous de la communauté*, & benè: quia actus non solum contrarius, sed etiam bona fide factus cum avia materna, quæ adhuc vivebat & sine fraude, & sic satis est, ac si quædam esset distributio *de vingt-cinq mille livres* per inventarium; sed non est trahendum in consequentiam, quando illud esset factum cum persona suspecta, non tantæ confidentiæ, ut avia.

6. Dicebat *Seguier* quando superstes sine inventario nubit, quod filiis primi debetur solum quarta pars bonorum, quorum media adjudicatur secundæ conjugi. Quod dico esse circumstantias illius facti, aliàs quid si nuberet ditiori vel ditissimæ? Dicebat etiam Spifame Præses judicatum quod dicti filii tantum quartam haberent, & quod novus conjux prius suam mediam deduceret, quod est præposterum & simpliciter vetera aresta essent justiora: ideò distinguendū ex facto. Item contra filios, quod non accrescat, quia non habent hoc jus, nisi ut hæredes patris in conquæstis & mobilibus: sed in his non est hæres nisi pro virili & quota, ergo non accrescit, tum quod consuetudo satis operatur, & sic ut minus lædat jus commune recipitur, tum ad quem transit

Filii primi matrimonii cujus superstes nubit secundo *sans faire inventaire*, habet tantum quartam bonorum.

transit jus mobilium & conquæstuum, transit hoc jus eligendi partem vel communionem: ergo neuter hæres eliget, & sic hoc habet locum, sive unus decedat ante, sive post hanc communionem acquisitam per moram longam superstitis, tum ab initio acquiritur omnibus in viriles, & pars acquisita amplius non accrescit. Plus dico, quod si unus velit partem suam tantùm, alter eligat communionem, isti non accrescet communio, sed pro ejus quota virili tantùm: Ergo nunquam isti accrescet, & hæc est veritas. Fallit si parens superstes nolit esse hæres filii, vel non possit: quia tunc reliqui filii hæredes conquæstuum & mobilium habent idem jus eligendi ex capite defuncti, sed non debebunt variare, nec aliter partem, seu aliud jus defuncti eligere. Item quòd non accrescat pater, quia si uxor non erit communis æqualiter, sed solùm pro tertia parte, non continuabitur nisi pro tertia parte; Ergo hæc continuatio sequitur quotam hæreditariam: ergo non accrescit ex eo quod unus filiorum continuat partem suam, & redditionem rationum, nisi pro sua parte successionis matris, & tunc simul cum successione accrescet, & est verum: melior inquam non est ratio, quia non loquitur hic articulus nisi de communibus: aliter infra *de don mutuel*, imo dic quod sic non inveniebatur inæqualitas, & sic etiam melior.

Actus legitimus est, cum vidua renunciat communioni *& se tient à ses conventions*.

7. Si vidua declarat cum persona legitima se renunciare communioni *& se tenir a ses conventions*, iste est actus legitimus.

Superstes conjugum potest alienare quæsita.

8. An liceat superstiti alienare? Respondi, sic interim quæsita, tum quia est continuatio, sed priùs poterat pater, ergo communis, tum quia est universalis administratio, tùm quia esset perpetuò in curatela incerta, quia incertum est an filii eligent communionis continuationem; tùm quia possunt præmori patri, & sic evanescit, & electio data est solum filiis, & hoc *Chastel* dicit æquius, ideò valet contra arestum *de Guedon* 1531. contrà *Chartier* qui neutrum sentiebat; tum quia nunquam fuit usitatum quod alienatio revocaretur, sed solùm caperetur media ejus quod superest.

Communio habet solùm locũ usque ad diem invẽtarii cœpti, quando clausura ejus est dilata.

9. Pater in testamento voluit uxorem esse tutricem, & est, sed ad finem inventarii constituti alii tutores, cum quibus post biennium à morte cœpit facere inventarium, sed post 18. annum tantùm fuit completum & clausum, utrum societas peti possit usque ad diem clausuræ? Respondi, non; sed solum usque ad initium inventarii solemniter cœpti, quia non potuerunt tutores pergere, vel cogere ad maturandum.

Tutores non possũt cogere ad maturandum invẽtarium, nec *a partager*.

10. Fallit, si probaretur fraus viduæ, vel collusionis cum tutoribus, quia tunc non est incœpisse dictum inventarium, sed finxisse.

Vidua defuncti qui habebat liberos ex primo matrimonio *faisant partage avec eux*, non solvit communionem consuetudinariam inter se & proprios filios.

11. Pater mortuus relictis duobus filiis ex priori matrimonio, & uxore secunda, & duobus filiis ex ea, vidua *en son nom renonce, & consme prenant la garde de ses enfans, fait partage avec les fils du premier lict*. Respondi, non dissolvit communionem consuetudinariam inter se & suos liberos, per duo: Primò quia gardia communionem non potest dissolvere: Secundò, etiamsi fuisset tutrix & alius tutor ad positus, non est facta divisio inter eam & suos, sed solum inter extraneos, sed cum suis remansit indivisa, & sic communio perseveravit, quia non fecit inventariũ cõtra suos, nec cũ tutore.

Mater nubens sine invẽtario, est inhabilis ad successionem mobilium: & consanguinei qui non curarunt de dando tutore, sunt inhabiles ad immobilia.

12. Quid si mater vidua nubit secundò absque inventario, & consanguinei nõ curant de dando tutore & invẽtario faciendo, an sint inhabiles ad successionem? Et qui, tantùm materni, an paterni qui ad paterna tantum veniunt, an etiam mater inhabilis ad successionem mobilium & acquæstuum? Videtur quod sic: quia æquum, & non correctum, & multo magis cum sola succedat in mobilibus.

13. Vidua duxit virum industrium, cum quo multa adquisivit, ea mortua sunt *d'accord* quod continuetur communio, & quod cuique pars tertia, filiis una, hæredibus maternis una, ultimo viro una, quod fuit arestum. Sed est quæstio *de confondre* conquæstus primi matrimonii, quia vir ultimus vult quod conferantur ut ipse cum filiis habeat tertiam loco semissis, & multi sic tenent; contra Dominus *Faure*. Respondi, pro filiis primi matrimonii: tum quia consuetudo facit partes divisas formaliter pro media.

Conquæstus primi matrimonii viduæ, quæ secundo nupsit, conservantur pro tertia parte filiis primi matrimonii.

14. Tùm quia fuit eis proprium (hoc verum est.) Tùm quia consuetudo loquitur de futuro statu, ideò servatur quodque tempus, quia defunctus nunquam fuit merè socius; ergò non tenetur de media facere tertiam, nec de semisse trientem; Ergò nec filii ejus, quia non habent ejus partem tanquam socii, sed tanquam hæredes ejus, qui ejus jure debent præcisè habere mediam. Quòd autem posteà in tres partes scindatur, hoc factum est pro sola securitate viventium, quod non debet nocere filiis quibus post obitum patris jam erat quæsita societas etiam pro media contrà communem, & jus absolutum retinendi mediam reliquorum conquæstuum præcisè contrà communem.

Conquæstus primi matrimonii fiunt propria filiis ejus matrimonii pro media.

15. Hæc communio est similis primæ, undè excepta à prima excepta ab ipsa: Undè si dictum est *que de* 4000. *liv.* collatis per sponsam 2000. *liv. sorti oient nature de propre*, licet aliud non erat dictum, tamen non cadit in continuationem societatis: sed debet eximi, licet in persona filii sit mobile; ita ut si moriatur, pater in hoc succedat, & consequenter succedendo si sint alii filii, ea pars ut mobile recidit in communionem; quia non est immobile, nisi semel tantùm & pro uno actu & ejus continuatione.

Inventariũ potest fieri in alta justitia *pardevant le Greffier, encores qu'il n'y ait point de Tabellion.*

16. Habens altam justitiam potest hoc inventarium facere *devant son Greffier & sa Justice*, etiamsi non habeat *Tabellion à Contracts*: est enim magis jurisdictionis quam contractus. Similiter potest coram eis facere *les partages* exequendo sententiam. Sed de notario non est dubium.

Mobilia filiæ minoris quæ intrat religionẽ, pertinent ad matrem ejus.

17. Vidua diu non facit inventarium: interim ponit unam filiarum in religione, quæ authoritate conventus renuntiat omnibus bonis paternis ad commodum matris & fratrum & sororum: an mater habeat dimidium partis filiæ? Respondi, non: Primò quia filia erat minor, & sic non valet: Secundò quia mater erat tutrix, & sic sic sibi quærere non potest per constitutionem 1539. Tertiò, quia hoc factum est ad excludendum conventum, ut plus petere non possit; & sic in residuum ut si essent ab intestato, itaque *propre revenant* irrevocabiliter solis fratribus & sororibus.

Mobilia cadunt in communionem super quibus omnes sumptus sunt capiendi.

18. Mobilia autem cadunt in communionem, super quibus omnes sumptus capiendi sunt, salvo reditu, qui capietur super propriis, & non super communione: si autem erant conquæstus, in his sola mater succedit, etiamsi sunt quæsita a matre pendente dicta societate, & sic fiunt matri propria, nec cadunt in communionem.

Communio limitata ad mobilia & conquæstus.

19. Limitatam ad mobilia & conquæstus: sed si hæredia filiorum construxit, debet ei reddi media pars.

Venditio ad luendam communionem non est conquæstus.

20. Quid si propria de suo vendidit ut servaret, nec dixit quod volebat convertere? Respondi, non est omninò simile, ut de viro & uxore qui hic solam qualitatem habent: sed hîc mater adhuc est tutrix; & sic poterit eis medium imputare, vel mediam repetere, ut si ab extraneo mutuata esset eam summam, vendere enim ad liberandum communionem non est conquæstus, sed de suo partem aliorum utiliter gerere, ergò ei reddi debet; Ergò sic continuata societas non est per omnia similis, videlicet quando est diversa ratio.

Principiũ inventarii promptè inceptum trahitur ad tempus mortis eius de cuius bonis &c.

21. Quid si mater paulò post obitum viri parat inventarium, habet successionem opulentam quam ignorat, & post cœptum inventarium adit? Respondi, non cecidit in communionem, & ob temporis vicinitatem principium inventarii trahitur ad tempus mortis. Quid si non cœpit nisi post annum, sed interim obvenit illa hæreditas? Videtur idem, præsertim

de collaterali. & quia poterat non adire, & sic communionem fraudare. Contrà, quia oportet esse reciprocum, sed si filiis obvenisset, pridiè incœpti inventarii cecidisset in communionem, etiamsi posteà eorum nomine adiretur. Solve, non est reciproca, quia filii possunt liberè renunciare communioni, si velint & omnia reliqua habere; ergò licet matri sine fraude (ut potest non adire) ità supersedere aditionem usque post inventarium, & solutam societatem, nec est fraus: quia filii possunt idem, imò plus facere.

22. Mater tutrix unicæ filiæ inventarium non fecit, *la marie, luy baille 2000. livres, sur & tant moins de son bien*: Est cum viro seorsum, mater omnia ■è donat aliis, filia non est hæres, sed petit *la communauté*. offertur ei usque ad diem sui matrimonii. Respondi quod usque ad diem obitus matris.

Filia matris quæ non fecit inventarium habet communionem, usque ad mortem matris.

* C'est l'art. 244 de la nouvelle.

§. * CXIX.

QUand aucune rente deuë par l'un des deux conjoints ensemble par mariage, ou sur ses heritages paravant leur mariage, est racheptée par lesdits deux conjoints, ou l'un d'eux constant ledit mariage, tel rachapt est reputé conquest.

SUMMARIA.

1. *Redemptio servitutis vel usus fructus facta constante matrimonio cadit in communionem.*
2. *Maritus vendens proprium fundum, & carius emens alium, talis emptio non cadit in communionem, etiamsi dixerit factum animo subrogandi.*

Redemptio servientis vel usufructus facta constante matrimonio non cadit in communionem.

1. SEcus de servitute, etiam de usufructu extincto, quia tantum media summæ debetur. Imo dico quod si constante matrimonio peremptionis casus dicti usufructus accidit, nihil omnino refundendum: quia totum commodum recidit in communionem; & si æstimandus extet, non est totum refundendum. Similiter si quis emit fundum, deinde uxorem ducit, solvit & accipit nunc in ditionem quod non cadat in communionem; sed solum pars media pretii refundenda; quia actio illa non fuit communicata: imò quia non competebat purè, sed obstabat exceptio. Sed certè ergo idem est, & post judicium, nondum solutione facta: Ergò dicendum quod satis est medium refundere, & videtur verum, quia non est contracta societas de illa actione. Fuit *R. bours condamné à l'amende*, quia allegabat Velleianum in reditu in quo vir & uxor sunt simul obligati in solidum.

Maritus vendens proprium fundum & carius emēs alium, talis emptio non cadit in cōmunionem, etiamsi non dixerit factum animo subrogandi.

2. Similiter vir vendit proprium & carius emit alium fundum, & non dixit quod erat animo subrogandi, non potest amplius declarare, & ita per arctitum, nec dicitur læsus, quia fortè utilius est sic facere, quam occasionem illam omittere: ita uxori potest esse melius se in solidum obligare, quam commodum magnum omittere, vel damnum majus incurrere, & sic semper est in rem.

TITULUS UNDECIMUS.

DE SUCCESSIONIBUS IN LINEA DIRECTA.

* C'est la 299 de la nouvelle.

§ * CXX.

EN la Prevosté & Vicomté de Paris institution d'heritier n'a point de lieu.

SUMMARIA.

1. *Ius accrescendi non potest prohiberi inter communes.*
2. *Exheredatio habet locum contra parentes, liberos & collaterales.*
3. *Clausula matrimonii* pour estre propre à la femme & aux siens, *trahitur ad heredes.*
4. *Substitutio per testamentum admittitur & est approbata à proximis.*

Jus accrescendi non potest prohiberi inter communes.

1. ET sic communis opinio quod jus accrescendi non possit prohiberi ad Dec. *in rub un 3. C. quando non pet. part.* Item cessat argum. *l. si nemo subiit* & ibi dixi ad Dec. *de regul. jur.* Quid de instituto in re certa? Puto quod *l. quoties ff. de hared. inst.* non debet servari, etiam in patria juris scripti: quia dicta jura facta sunt superstitione Romana, ut esset eorum memoria post mortem, & laus cum non sperarent aliam vitam: quia semper omnes faciebant testamenta, & ut valeret, & non ambularetur tota dispositio alias, hoc est contra mortem quod limitatus habeat totum, debet ergo solùm tanquam legatarius habere: sicut ex codicillis reliqua relicta venientibus ab intestato: hoc enim est naturale, & de mente, & hoc nisi invaluit usus ex quo mens verisimiliter est talis: quia institutus cogitat satis esse ut totum habeat, cui totum vult relinquere, & sic sequitur quod si quis non illic morans, sed hic habitans, habens tamen fortè ex recenti successione bona illic, faciat hic testamentum, vel ibi transiens, & verisimiliter nondum mores illos sciens, in quo aliquem extraneum instituerit hæredem suum in certa domo existente Lugduni, etiamsi aliter non disponat de residuo, quod ille non habebit, nisi de domo, tanquam legatarius. Sic quod jus accrescendi in hæreditate potest prohiberi, contrà Alex. *consil. 162. in fin. lib. 2.*

Exhæredatio habet locum contrà parētes, liberos, & collaterales.

Habet locum exhæredatio, non solum cōtra parentes & filios, sed etiam multo fortius contra collaterales ut privētur propriis, ut tetigi *ad Chastaneum fol. 250. verso.* Similis consuetudo *à Senlis.* Quid ergò de contractu matrimonii facto per legatum *du Prat* in matrimonio Radegundæ filiæ suæ cum Dom. *d'Arragon*, quo cautum quod filius masculus *dudit mariage* esset hæres universalis? Et ita adjudicavit Locumtenens civilis *Jean Jacques, dont appel* pro masculo, qui dicebat se hæredé, qui certè per aliam consuetudinem tenebatur *de rapporter, ne pouvoit estre advantagé*: sed potest contractus

Clausula matrimonii *pour estre propre à la femme & aux siens* trahitur ad hæredes. Substitutio per testamentū admittitur si est approbata à parentibus.

servari modo non se dicat hæredem, sed donatarium.

5. Quid de clausula primi matrimonii *pour estre propre pour elle & les siens?* Certè refertur ad hæredes & sic nihil.

4. Substitutio facta in testamento non admittitur. Fal'it si post est approbata à parentibus, ut in Domino *de Bezons* qui instituit Joannem hæredem *ès biens du pays de droit escrit*, & Petrum *ès biens du pays coustumier à la charge de substitution*, & sic Petrus in vim testamenti per arestum obtinuit, quia assignatus est nominatim dicta substitutione testamenti, quæ revertitur ad commodum Joannis, aliàs non ligaret, si simpliciter filii hæredes essent ab intestato. Etiam Bastardus potest hæredem instituere.

---

* C'est le 300. de la nouvelle.

§. * CXXI.

AUcun ne peut estre heritier & legataire d'un défunt ensemble.

SUMMARIA.

1. *Quæstiones duæ in concessione facta filii hæredibus.*
2. *Propinquus cui legatum est & se dicit hæredem, amittit legatum.*
3. *Legatum non potest valere, nisi in mobilibus & conquæstis.*
4. *Patri hæredi mobilium potest conquæstus legari.*
5. *Hæredi propriorum potest quid legari, cum alius est hæres mobilium & conquæstuum propinquior.*
6. *Neptis sacerdotis qui in matrimonio alterius neptis dixit se velle suos hæredes esse æquales, non tenetur conferre summam quam avunculus dedit & in particulari.*
7. *Consuetudo vult quod per testamentum non possit fieri conditio melior unius ex hæredibus.*
8. *Hærede super quem legatum est abstinente ab hæreditate, valet legatum.*
9. *Paragraphi non sunt restringendi ad titulos in hac consuetudine.*
10. *Argumentum à rubrica non valet in hac consuetudine.*
11. *Legatū valet in testamēto vel codicillo.*
12. *Prælegatarii consuetudinis qui sunt.*
13. *Hæredes paterni & materni ejusdem gradus vocantur æqualiter, scilicet paterni in bonis paternis, & materni in bonis maternis.*
14. *Hæreditas consistit in jus universum.*
15. *Hæredes omnes quamvis sint jure mero, tamen non sunt æquales semper in emolumento.*
16. *Legatum factum uni ex hæredibus non valet.*
17. *Consuetudo distinguit patrimonia.*
18. *Uno hæredum paternorum abstinente, pars ejus non accrescit maternis, & è converso.*
19. *Remotiores hæredes defuncti, proximioribus abstinentibus, præferuntur fisco.*
20. *Quintum bonorum paternorum potest legari uni ex hæredibus maternis.*
21. *Hæredes in eodē gradu sunt æqualiter hæredes in mobilibus & conquæstis.*
22. *Remotiores hæredes non sunt veri hæredes.*

Quæstiones duæ in cōcessione facta filiis hæredibus.

1. IN concessione facta filiis & hæredibus duæ sunt quæstiones: Prima an sit necesse quod filius sit hæres? Respondi, sic regulariter. Secunda an sit necesse quod hæres sit filius? Respondi, non regulariter, quia verbum. hæres. hoc respectu auget & ampliat, non restringit: ut dixi ad Alexand. *consil.* 120. *lib.* 1.

Propinquus cui legatū est & se dicit hæredem, amittit legatum.

2. *En la Coustume de Bar où representation a lieu:* quædam mulier habens sororem unicam, & neptem ex ea & neptem ex prædefuncta sorore, legavit neptibus suis reliqua omnium mobilium & immobilium, *pour iceux biens partir entr'elles deux également*, ita ut acquiescant testamento *sans y contrevenir; & au cas que l'une ou l'autre ne voudroit accepter ledit don, & y contredire, je veux que la part de chacun des contredisans soit venduë par mes executeurs, & donnée a mes plus prochains parens* pro media, *& l'autre moitié aux pauvres:* sorori verò legavit quinque aureos, & si nolit acceptare, legavit ei quinque solidos tantùm. Modo neptis quæ poterat æqualiter succedere, dixit se hæredem, an amittat legatum? Videtur quod sic. *l. plane §. si duobus de legat.* 1. 1. & hoc verum. Quia si velit esse hæres, est ibi similis consuetudo *à Bar*, ut hîc, quod non potest esse simul legatarius, & sic non cogitur abstinere ab hæreditate & relinquere propria; quia legatum non potest valere.

Legatum non potest valere nisi in mobilibus & conquæstis.

3. Nisi in mobilibus & conquæstis, & illud notorium quod etiam cessante dicto §. *si duobus*, ut quia seorsim legasset huic dimidium bonorum & sic non esset conjuncta & de jure communi posset esse hæres & legataria, conferendo pro parte hæreditaria; adhuc obstaret consuetudo, quia adeundo in totum repudiat legata, ut practici observant, nec subaudiunt in textu, *l'heritier*; id est quatenùs *est heritier*: quia sic consuetudo nihil adderet, & habet justam causam, ad obviandum suggestionibus quas in testamentis facile est fieri per heredes qui tunc adsunt, cæteris absentibus.

Patri hæredi mobiliū, potest conquæstus legari.

4. An patri hæredi mobilium possit legari domus quæ est conquæstus filii? Videtur quod sic: quia in his habetur pater pro extraneo. Et videtur hæc consuetudo solum velle quod non possit impediri collatio inter hæredes & collaterales: secùs ergo ubi non habet locum collatio, quod ad diversa vocantur.

Hæredi propriorū potest quid legari cum alius est hæres mobilium & conquæstuum propinquior.

5. Quid de remoto hærede propriorum, alio propinquiori omnium mobilium & conquæstuum, an hæredi propriorum quid legari possit? Videtur quod sic, quia verè non est hæres, & consuetudo satis operatur in vero hærede; ergò in reliquo debet restringi, nec extenditur ad improprium casum contrà jus commune; sed certè non est improprius casus secundum terminos consuetudinis quæ sic vocat hæredem, ergò propriè est hæres secundum hanc consuetudinem: tamen pro primo facit quod hic articulus est in linea directa, alias est major ra-

Neptis sacerdotis

tio faciendi filios æquales, & ubi sunt semper veri & proprii hæredes. Saltem hoc est indubitatum, quod si consuetudo locum in quo sunt ea propria non regebat ligari, poterat testator etiam Parisiensis talia legare.

qui in matrimonio alterius neptis dixit velle suos hæredes esse æquales, non tenetur conferre summā quam avūculus dedit ei in particulari.

6. Sed benè donatarius in collaterali potest esse hæres. Fallit per obliquum, ut cum patruus sacerdos donans in contractu matrimonii primæ neptis (erant quatuor) dicit quod vult omnes esse æquales in sua successione: posteà dum nubit secunda, dat ei 1200. l. an posteà in successione debeat conferre? Respondi, non directè: sed quia dicta declaratio est scripta, nec debet decipere in contractu matrimonii, si velit esse hæres, teneretur de damnis & interesse, cum sit inter nobiles: sed traditio talis non obligat de jure, & poterat stare si parentes consentirent; & sic dico quod non valet, nec tenetur conferre, nec tenetur de damnis & interesse. Fallit in donatario; tamen idem in donatario in consuetudine Biæsensi art. 167. quæ æquior est.

Quid si filius legat patri propria, vel quintum? Quid si hæredi paterno legat maternum?

Quidam advocatus vel sollicitator manens *au College de Mignon decede en son pays a Vitry*, testamento facto in quo hæredes instituit fratrem & nepotes ex fratribus & sororibus in stirpes & reliquit Parisiis in domicilio 6000. l. *de meubles* & hæredia *à Vitry*, ubi filii fratrum. Respondi quod non valet ut institutio, sed benè ut legatum. Salvo quod, attento quod *à Vitry* est consuetudo similis, scilicet quod non hæres est legatarius, *de successiõ art.* 1. est idem ac si res essent hîc, & sic non censentur diversæ consuetudines, & sic institutio non valet, nec vi legati, sed omnia mobilia sunt fratris solius.

Iste articulus prima fronte videtur facillimus & juri communi conformis, quo hæredi à semetipso legatum dari non potest, ita quod si habet extraneum collegatariū, totū accrescit collegatario. *L. planè* 1. *§. si duobus ff. de legat.* 1. *l. legatum est, §. hæredi à semetipso, eod.* Textus enim singulariter loquitur, & sic de unico hærede prout dicta jura intelliguntur, quando est hæres unicus cui legatur, secùs si habet cohæredem, quia tunc valet legatum, scilicet pro parte cohæredis formaliter, pro parte verò sua retinet legatum jure hæreditario. *l. Titia §. Lucius, l. miles §. pro parte ff. de leg.* 2. *l. qui filiabus §. ult. cum l. seq. ff. de legat.* 1. *Nota in l. filium quem C. famil. ercisc.* Jason *dicto §. si duobus num.* 12. sed certè alia mens est hujus consuetudinis: non enim loquitur quando est unicus hæres, sed quando sunt plures.

Consuetudo vult quod per testamentum non possit fieri melior cōditio unius ex hæredibus.

7. Et vult quod per testamentum non potest fieri conditio unius melior altero. Ita quod si legetur uni hæredum, si ille se gerat pro hærede, legatum extinguitur: sed si malit abstinere ab hæreditate, legatum remanebit validum, in quantum consuetudo permittit extraneo legari. Procedit autem hic articulus generaliter & indistinctè, non solum in linea directa, de qua hoc titulo, sed etiā in linea collaterali, de qua inf. tit. 13.

Hærede super quē legatum est, abstinente, legatum valet.

Articuli non sunt restringendi ad titulos in hac consuetudine.

9. Quoniam, ut sæpè dixi, articuli non sunt restringendi ad titulos in hac consuetudine, in qua non valet argumentū 10. à rubrica: & quia in linea directa non est difficultas per *art.* 24. *infr. eod.* venio ad lineam collateralem & quæro primo: Quidam obiit sine liberis, relictis hæredibus paternis, & aliis hæredibus maternis, & in testamento vel codicillo (non refert) legavit quintam partem hærediorum paternorum hæredibus seu cognatis, sive ex latere paterno vel materno, an valeat legatum?

Argumentum de rubrica non valet in hac consuetudine.

In testamēto vel codicillo legatum valet.

Prælegatarii

11. Distinguendum videtur an omnes sint in eodem gradu: an vero alii proximiores, alii remotiores, ut primo casu non valeat legatum: tunc enim omnes sunt hæredes, idque æqualiter quoad jus ipsum & nomen hæredis, quod in juris intellectu, & solo nomine consistit. *l. hæreditas etiam in princip. de petit. hæred.* Quamvis autem in emolumento sint inæquales, hoc non est respectu quotæ, vel tituli hæreditarii, sed quia in certis rebus, bonis, vel corporibus sunt prælegatarii 12. consuetudinis, per *l. quoties de hæred. instit.* ut pulchrè decidit Paul. Castrens. *in l. hinc quæritur. §. potest col.* 2. *ff. de peculio.* Et in *consil.* 291. *in fin. lib.* 2. Quod etiam probatur per hanc consuetudinem *in art.* 145. ubi in linea collaterali omnes 13. hæredes pari gradu defuncto attinentes vocantur æqualiter ad hæreditatem ad omnia bona indifferenter, videlicet ad omnia mobilia & omnia immobilia quæsita, & sic sunt æqualiter hæredes, æqualiter solvunt debita; & quamvis paterni præferantur in hærediis paternis, materni in hærediis maternis, hoc non respicit jus & nomen hæreditarium, sicut nec quotam hæreditatis nec jus universum. 14. in quo consistit hæreditas. *l. hæreditas de regul. jur.* sed tantum concernit certa corpora particularia, quæ eis à consuetudine prælegantur, & sic in illis prælegatarii habentur. Text. in *d. l. quoties* & in *l. ex facto* 2. *ff. de hæredib. instit.* Probat etiam text. hujus consuetudinis art. 146. art. 148. & art. 150. qui confirmatur *l.* 1. *C. si cert. pet.* Probatur etiam eadem consuetudine art. 154. Cum ergò sint omnes mero jure hæredes 15. (licet non emolumento quarumdam rerum particularium, quod non est in consuetudine) legatum factum aliquibus non valet, sive de immobili, sive de mobili, vel quacumque re, nec pro parte cohæredum quidem à quibus est legatum: Secundo vero casu subdistinguendum. 16. Aut legatur proximioribus, vel uni ex proximioribus; aut legatur remotioribus, vel uni ex remotioribus; & legatum valet. Quia quando sunt hæredes diversorum graduum, puta si per consuetudinem vel statutum alii habent mobilia, alii immobilia, illi qui sunt proximiores sunt veri hæredes titulo & jure hæreditario; Remotiores autem loco hæreditariorum habentur, & non loco hæredum, ut pulchrè decidit Paulus in loco præfato per text. in *l. ex facto* 2. *& in l. quoties de hæredib. inst.* Sed prædictis non obstantibus in præsenti specie dico indistinctiè valere legatum, etiamsi omnes sint in pari gradu, & moveor quia authoritate consuetudinis quæ distinguit 17. patrimonia, videntur duæ quasi duorum hominum hæreditates *l. si certarum §. Julianus ff. de milit. testam.* Bald. *consil.* 152 *in fin.* Alciat. *cons.* 298. *lib.* 2. Joannes Andræas *in addit ad Specul. de instrum. edit.* §. 12. *compendiosè num.* 16. *in verbo apponunt.* Guillelmus Cuneus *in l. cunctos populos collat.* 3. C. *de summa Trinit.* Paulus *consil.* 146. *col. ult. lib.* 2. Alexand. *consil.* 138. *consideratis verbis collat.* 4. *vers. adducebat lib.* 1. *consil.* 19. *num.* 8. *lib.* 6. Jacob. de Sanct. Georg. *in tract. de oper. col.* 3. Rursus probo quia in istis hærediis non sunt invicem cohæredes. Si enim unus paternorum 18. repudiat, pars sua in paternis non accrescit maternis, sed solis paternis, & contra. Nec obstat si dicatur quod hoc est quia sunt diversi legatarii re & verbis conjuncti, inter quos respectivè est jus accrescendi *l. re conjuncti de legat.* 3. Quia si omnes paterni proximiores repudiant, non devolvitur, nec accrescit maternis quod paternum est, sed devolvitur ad alios paternos, quantumvis remotiores, 19. quamdiu aliqui inveniuntur, alioquin cedent maternis propinquioribus, qui fisco præferuntur, ut dicam inf. art. 145. Cum ergo respectu hærediorum, alia in effectu sit successio paternorum, alia maternorum, sequitur quod quamvis non possit quintum 20. paternorum legari uni paternorum per hunc textum, nisi ille velit a reliquis paternis, & à tota hæreditate ut extraneus abstinere: tamen potest quintum paternorū hærediorum legari maternis, vel uni soli maternorū, qui non prohibentur in reliquo succedere, ut ratio est, quia respectu hærediorū paternorum habentur pro extraneis, & sic potest eis legari ut extraneis. Nec obstat quod quando sunt in eodem gradu 21. concurrūt æqualiter in bonis indifferentibus, puta in mobilibus & cōquæstis, quia fateor quod in istis omnes sunt hæredes æqualiter: ideo nihil mobilis vel quæsiti legari potest uni eorū nisi velit à reliquo abstinere: sed respectu hærediorū videntur diversæ hæreditates, & hæredes diversorū generum, nihil invicem commune habentes, sed qui alii respectu aliorū pro extraneis habentur. Secundo quæro: dictus testator habebat hæredes paternos proxi-

tii consuetudinis qui sunt.

Hæredes paterni & materni ejusdem gradus vocantur æqualiter, scilicet paterni in bonis paternis, & materni in maternis.

Hæreditas consistit in jure universo.

Omnes hæredes licet sint jure mero, tamen non sunt semper æquales in emolumento.

Legatum factum uni ex hæredibus non valet.

Consuetudo distinguit patrimonia.

Uno hæredum paternorum abstinente, pars ejus non accrescit maternis, & è converso.

Remotiores hæredes defuncti proximioribus abstinentibus, præferuntur fisco.

Quintum bonorum paternorū potest legari uni ex hæredibus maternis.

Hæredes in eodem gradu sunt æqualiter hæredes in mobilibus & conquæstis.

miores, puta fratres. maternos verò remotiores, puta consobrinos, quibus omnia sua mobilia & immobilia quæsita legavit, videbatur legatum nullum, nisi legatarii in residuo renuntiarent totiæ hæreditati. Sed dicendum est legatum esse validum & efficax per prædicta, Imo etiam in fortioribus terminis, quia isti remotiores hæredes non sunt, nec dici possunt veri hæredes per prædicta, & sic sunt capaces totius hujus legati, ut suprà art. 93. Confirmo quia paternorum gravatorum non interest legatarios renunciare, utpotè cum nihil ad eos redundaret, sed devolverentur ad remotiores maternos, si legatarii à reliquo abstinerent. Cum ergo paternorum non intersit, non sunt in hac objectione, nec agendo, nec excipiendo quidem audiendi. *l. 3. ff. de verb. oblig. l. si patroni. §. qui fideicommissariam. ff. ad Senatusconf. Trebell.* ut expressim ibi notant Angelus & alii. Text. in *l. ex conventione, & ibi* Decius *de pact.* Baldus in *repetitione legis 2. col. 19. ff. de jurejur.* Angel. in *l. 1. C. si sine censu vel reliq.* uterque Imola in *l. ille à quo, §. si de testamento per illum. ff. ad Trebell.* Angel. Aret. in *§. æque col. 7. in §. appellantur col. 20. num. 40. instit. de except.* Lancelot. Decius in *l. si cui legatur §. 1. col. 1. ff. de legat. 1.* ubi quod usque ad sententiam hoc possit opponi, idem Philippus Decius *consil. 302. num. 5.* ubi in annotat. tetigi.

Remotiores hæredes non videntur veri hæredes.

---

* C'est le 302. de la nouvelle.

§. * CXXII.

Les enfans heritiers d'aucun défunt viennent égalemont à la succession d'iceluy défunt, fors & excepté ës heritages tenus en fief, ou franc-aleu noble, selon la limitation dessusdite.

SUMMARIA.

1. *Habens emphyteusim Ecclesiasticam potest prælegare vel alienare sine præjudicio Ecclesiæ.*
2. *Pater potest privare primogenitum legando extraneis, excepto solo præcipuo.*
3. *Filius acceptans institutionem des* biens du pays de Droict Escrit, *non potest reclamare à dispositione patris.*
4. *Portio unius liberorum debet attendi, non portio unius ex pluribus nepotibus ex prædefuncto filio.*
5. *Consuetudo vetus remanet cum dividitur jurisdictio.*

De exhæredatione ad Alex. *cons. 219. lib. 6.* Alexan. *cons. 36. num. 7. lib. 7.* text. *l. plane §. si duobus. ff. de legat. 1.* si legitimi. Decius *cons. 153.* ad Alex. *consil. 150. num. 9. lib. 5.*

De feudis satis suprà, sed quid ergo de emphyteusi? Respondi, pro se & filiis, ut per Bald. *Auth. si quos minores*, quia non est hæreditaria; si pro filiis & hæredibus non venit institutus in re certa, sicut nec filia quæ renuntiavit. Idem apud nos in feudo quia potest pater de hujusmodi disponere, licet aliud jure illo feudi quod est particulare, secundum Bartolum *in l. ut jurisjurandi. § si liberi. de operis libert. fol. 230.* quæ ad Alex. *cons. 128. col. fin. lib. 1.*

Emphyteusim ecclesiasticam habens potest prælegare vel alienare sine præjudicio Ecclesiæ.

1. Et teneo quod emphyteusim hujusmodi ecclesiasticam potest prælegare, imo alii alienare, sine præjudicio Ecclesiæ.

Pater potest privare primogenitum legando extraneis, excepto solo præcipuo.

2. Quidam pater habet bona 100000. media in feudis sub consuetudine, media in jure scripto; volens ergò diminuere datum per consuetudinem primogenito, per obliquum gravat eum de restituendis omnibus quæ sunt in jure scripto, vel ea legat secundogenito, vel instituit fortè primogenitum in præcipuo consuetudinis tantùm, & sic si non habet nisi duos filios: facit secundogenitum primogenitum, quia habet in duplo plus quam primogenitus, quod est absurdum. Videamus ergo, nonne potest pater hîc privare omnibus bonis, legando etiam extraneis, excepto solo præcipuo? Videtur quod sic, modò non sit minus legitima. Et verum puto; ergo id non est quod potest in præcedenti quæstione: sed est absurdum quod hic possit facere secundogenitum, & frustrare communem effectum consuetudinis; quare verius est quod non possit quando pateret quod sit in fraudem consuetudinis. Hoc pro certo quod potest eos facere æquales, nonobstante consuetudine de adventagio, puta prælegando tantumdem de reliquis bonis; non est ergo standum omnino illi aresto magni consilii pro *Savigny Grimault*, nec nocebit illi secundogenito quod est institutus in rebus certis, etiamsi excedant majorem partem bonorum. Ibi etiam judicatum quod non poterit reclamare filius 3. à dispositione *des biens du Pays Coustumier*, ex quo acceptavit institutionem *des biens de Droict Escrit, dont il pouvoit* liberè *disposer*, *l. imperator. §. si certum de legat. 2.* ut not. ad Alexand. *consil. 7. lib. 3.* Legitimatus redigitur in ordinem etiam per filium, quia renunciavit, juxta *cap. quamvis de pact. in sexto*: nisi legitimatus esset per subsequens matrimonium 4. Portio enim debet attendi unius filiorum, vel filiarum; non autem unius ex pluribus nepotibus ex prædefuncto filio, vel si tantum sunt plures, etiam æquales: puta quatuor nepotes, effugatis omnibus prædefunctis filiis, non indigentibus repræsentatione.

Filius acceptans institutionem des biens du pays de Droit Escrit non potest reclamare à dispositione patris.

Portio unius liberorum debet attendi, nō portio unius ex pluribus nepotibus ex prædefuncto filio.

5. De feudis *du Monjoy, Brie Comte Robert estoit de la Prevosté de Paris, fut éclipsé & fait Bailliage à part*, utrum *l'aisné prendra manoir* ubique? Respondi, quod consuetudo vetus remanet, & erat realis, & semel res affecit, & ut unio conservat, ita dissolutio, *l. si convenerit 18. §. si nuda. ff. de pignor. act.* Et sic non debet habere nisi unum, ut prius. Tum ibi non potest filius capere primogenituram nisi in vim unius solius consuetudinis generalis. ergo unum tantum jus manerii in meo libro consuetudinis Parisiensis.

Consuetudo vetus remanet cum dividitur jurisdictio.

---

* Voyez l'art. 304. de la nouvelle.

§. * CXXIII.

Enfans mariez des biens communs de pere & de mere, aprés leurs trépas, peuvent venir à leurs successions, avec les autres enfans leurs freres & sœurs, qui n'ont esté mariez des biens communs desdits pere & mere, en rapportant ce qui leur auroit esté donné en mariage, ou moins prenant esdites successions.

SUMMARIA.

1. *Conditio inserta in contractu matrimonii unius ex liberis debet exequi ab eo & à cæteris, nisi abstineant ab hæreditate.*
2. *Filia quæ tenetur dotem acceptam conferre in successione patris, confert tantùm pro rata bonorum.*
3. *Pater dotans filiam debet habere respectum ad totum patrimonium.*
4. *Filia dotata à patre, ad ejus successionem pro rata admittitur.*

Conditio inserta in contractu matrimonii unius ex liberis debet exequi ab eo & à cæteris, nisi abstineant ab hæreditate.

1. *Accordé que lesdits mariez pourront venir si bon leur semble aux successions desdits pere & mere, en rapportant ausdites deux successions, ou moins prenant lesdits dix-huit cens escus, & où ils ne voudroront venir esdites successions apres le decez du dernier mourant, prendront sur tous les biens, meubles & immeubles qui appartiendront ausdites deux successions la somme de quatre mil livres.* Respondi, quod sunt duæ clausulæ; quantum ad primam licet dividere, quia refertur ad consuetudinem, secundum quam intelligitur; secunda quæ continet donum conventum conditionale, requirit conditionem in filia servari, & sic uterque abstinebit, aliàs tota illa provisio cessat. Idem è contra respondit Dom. *le Voix*, filiæ datæ erant *dix mil livres pour tenir droict de pere & de mere*, salvo quod venire poterat ad successionem patris & matris, *en rapportant, si mieux n'aymoient* filii masculi *pour lesdites deux successions luy suppleer cinq mil livres.* Masculus benè vult dare mediam summæ & excludere à successione patris opulenta; sed eam vult admittere ad hæreditatem matris onerosam. Respondi, quod non potest dividere, licet casu oneroso filia posset; quia ipsa de damno vitando certat, sed masculus de lucro captando.

2. Pone quæstionem quam not. ad Isern. *de prohibit. feudi alien. col.16.* Alex. *cons.8. lib.3. num.32.*

Si post aliquot annos ab obitu velint dividere, & qui debet conferre pecuniam petat ab alio fructus ab obitu, debet etiam conferre interusurium pecuniæ. Fac. not. in simili Alex. *cons. 77. col. fin. num. 12. lib. 6.*

Filia quæ tenetur dotem acceptam conferre in successione patris, confert tantum pro rata bonorum.

3. Fac Patrem divitem in *vingt mil livres*, habet *dix mil livres au Mans*, reliquum *à Blois*; Elocat filiam: cui dat *deux mil livres* videlicet decimam. Moritur relicto filio, & filia, quæ vult succedere conferendo; sed quia, utpote vivo patre nupta non potest succedere in terris *du Mans*, non vult totam summam acceptam conferre, sed solùm pro rata bonorum, in quibus succedit. Contra pro filio facit, quia collatio ponit in statu in quo si esset conferens nihil habuisset, sed remansisset illud in bonis defuncti, ergo totum conferre debet. Contra pro filia respondi dupliciter. Primò quod si ponatur in statu primo, dicendum esset haberi ac si nondum esset nupta, & sic succedens in omnibus bonis. Secundò quod illud habet locum quando admittitur ad successionem totalem, sed ex quo nihilominus excluditur partim à successione, debet pro eadem parte carere onere collationis, saltem si totum conferre offerat, admittendo eam ad successionem totalem. Sed ex quo nihilominus excluditur partim à successione, debet pro eadem parte carere onere collationis, saltem si totum conferre offerat, admittendo eam ad successionem simplicem totius patrimonii. Et sic concludo quod pro rata bonorum, à quorum successione excluditur, conferre non debet; quemadmodum si in totum excludatur nihil conferre tenetur tum quia pater dotans verisimiliter habuit, & habere debuit respectum ad totum patrimonium: tùm quia statuta excludentia intelliguntur salva dote congrua; Ergo debet habere reliquum de bonis à quibus excluditur. Quid enim si bona *du Mans* valent *seize mil livres*. Blæsensia bona *quatre mil livres*, & habuit tantum *trois mil livres*, quæ non est dos congrua si non sunt ultra tres filii, & tamen conferendo totum, esset inutilis successio, quia primogenitura deducenda est Blæsis; & ita puto quod pro rata 4. patrimonii ad cujus successionem admittitur, ut minus lædatur jus commune, & quia illa diversitas facit ut diversorum hominum successiones habeantur, *l. si certarum. ff. de milit. testament.* & tantum ab omnibus illis hominibus processit dos; quia data est & dari debuit de omni patrimonio, seu contemplatione totius, quemadmodum cum est dotata à pluribus, ut à patre, & à matre, & avo, confert pro rata. Limito, nisi pater aliter expresserit, vel saltem tacitè, ut quando dedit pro eo omne quod petere posset, & pro omni successione, & tamen filia, quia non renunciavit expressè, non est exclusa; quia tunc ex quo pater voluit eam ad materna limitare, constat quod non habuit intentionem dotandi eam de bonis in quibus nihil capiebat, sed de contraria potius intentione.

Pater dotans filiam debet habere respectū ad totum patrimonium.

Filia dotata à patre admittitur pro rata ad ejus successionem.

Quid si filius donum accepit, præmoritur relictis nepotibus, qui non sunt hæredes & non acceperunt, an teneantur conferre? Respondi, sic, quia licet ex persona sua & jure suo ibi à lege dato succedant, non autem jure transmisso à patre: tantum illud jus legale est, limitatum ad instar si pater eorum succederet, unde facere debent quod ille secundum legem facere debebat, nec debent esse melioris conditionis quam alias esset filius, quia alter nepotum succederet patri, & non avo, & contra alter succederet avo & non patri, & sic nihil conferret, & tamen omnia haberet. Amplio ergo, etiamsi perierit quod erat conferendum, nisi tali casu fortuito perierit, puta chasmate, quod eodem modo periisset, si remansisset in bonis donantis. Ex his certum est quod nepotes filiæ quæ renunciavit præmortuæ, si non sint hæredes possunt succedere in stirpem, sed tenebuntur tantum conferre dotem maternam, alioquin mater eis vel alterutri qui non esset hæres, tum nec posset legare vel donare, quod pareret absurdum; Infero ergo quod etiamsi sint hæredes, possunt succedere conferendo, & sic vera est opinio Imolæ, quæ enim invidia est eos esse hæredes ex quo conferunt? Cæterum factum matris eos in hoc non ligat, quia non potuit renunciare pro filiis, sed pro se tantum, sicut nec jurare pro filiis, sed pro se tantum, & satis est si exclusio conventionalis possit operari in casum quo filia supervivit.

Placet quod filius invitis creditoribus paternis potest admittere ad succedendum, non conferendo, quia eorum non interest; sed non potest hoc facere invitis creditoribus suis, quia esset defraudare quod est de jure communi; secùs si filia esset exclusa per statutum fraude masculorum, quia invitis propriis potest eam admittere. Campeg. *de jure stat. excl. qu.* 8. Quid si erat exclusa pacto juxta §. *quamvis*? Idem puto, quia intelligitur nisi deficiant masculi, & hoc videtur absque dubio, quia potest non succedere si velit, sed abstinere in fraudem creditorum.

An hoc sit verum, etiamsi non veniunt jure repræsentationis? Puto quod sic; puta tam filia quæ nupta, quam filia quæ nihil habuit, decesserunt relicto ex unaquaque nepote vivo. Quid si filia prædecessit relicta filia, moritur pater relicto dicto nepote & quodam filio qui abstinet & facit gerere hæredem suum qui petit collationē à sorore? Videtur cessare ratio, quia pu-

ta filius potest esse hæres si vult, & nepotem repræsentantem omnino cogere ad repræsentationem, sed hic casus decipit, tamen idem dico. Ultimi hi casus sunt dubii.

Sed adhuc super primo casu videtur dubium, quia sequitur quod sic nepos hæredebatur, si pater omnia decoxit, & tamen tantum habuit quantum erat ejus portio si conferendum esset. Respondeo, non est absurdum, quia non fit injuria nepoti si fingatur pater ejus vivere; sed si viveret, nec pater, nec nepos succederent nisi conferendo, ergo nec nepos solus, quia satis est quod veniat in partem quam pater esset habiturus, sed pater nullam partem erat habiturus, non quia incapax, sed quia percepit. Consult. fol. 329.

---

* *C'est le 303. de la nouvelle.*

§. * CXXIV.

PEre & mere ne peuvent par donation faite entre vifs, par testament, ordonnance de derniere volonté, ou autrement en maniere quelconque, advantager leurs enfans, venans à leur succession, l'un plus que l'autre.

SUMMARIA.

1. *Jura commendant æqualitatem filiorum.*
2. *Clausula qua vir in contractu matrimonii facit sua propria conquæstus, non valet, nisi de consensu eorum quorum interest.*
3. *Pater habens plures filios & scribens in libro sumptus factos pro uno, videtur imputare ipsi filio.*
4. *Filia primogeniti cujus duabus sororibus avia dedit mobilia sua & conquæstus, & mediante illa donatione, abstinentibus ab hæreditate aviæ, non repræsentat sola patrem suum, imo sorores suæ faciunt partes.*
5. *Unio partium hæreditatis facit partes accrescere cum onere conferendi.*
6. *Filius cujus pater dedit duobus alteris filiis sua bona, non babet interesse nisi pro virili in legitima debita.*
7. *An filius donatarius faciat partem in legitima.*
8. *Confessio patris in venditione facta filio, vel genero non valet de recepto.*

TESTAMENT) facit §. *illud in Authent. de nuptiis.* Jason. *in l. tale pactum §. fi. col. 3. de pact.* Bald. in *l. hæreditatem. ff. de bon. auth. judic. possid.* quem sequitur Aretinus. §. *item si quis in fraud. instit.* velut Albericus in *diction. verbo hæreditas.*

Ou AUTREMENT EN) an ergo non impediendo quod potest impedire? Videtur quod sic per *l. adoptivum in fin. de jure dot.* sed non est generale.

ADVANTAGER) quid in *l. post legatum §. admittere in fin. de his quib. ut indign.*

Jura commendât æqualitatem filiorum.

1. Nota pro æqualitate filiorum quam etiam jura commendant, hic multos effectus, quia verisimiliter testatores debent intelligere ut habeant respectum ad æqualitatem, Infero quod malè consuluit Alex. *cons. 33. lib. 4.* Eidem favere puto opinionem Anchar. in *l. tres fratres.* Alex. *cons. 119. num. 8. lib. 5.*

Fallit si primogenitus vel illi ad quos; puta primi matrimonii parentes, consentiunt, quia tunc non possunt amplius retractare, quia huic consuetudini potest renuntiari, quia convenit commodum pecuniarium, & ita tenuerunt pro constanti omnes judices in causa *de Toute ville.*

Clausula qua vir in contractu matrimonii facit sua propria cōquæstus nō valet, nisi de consensu eorū quorū interest.

2. Quidam habens duas filias, unam elocat, & quia vir fecit sua propria conquæstus, pater dicit quod poterit succedere *sans rapporter.* Respondi quod ea clausula non valet, nisi esset facta consensu alterius sororis majoris, & cum recompensa, ut in causa *Amelot.*

Certè hæc consuetudo loquitur quando disponens disponit de suo acquisito, sed non quando de acquirendo, tamen eadem est ratio, salvo quod ex causa lucrativa, quia tunc promittens ipse seu donator videtur hoc facere quod potest, & non donatarius: pone quod stipuletur factum puta usumfructum. Certè oportet omnibus commoditatem acquiri, maximè si emit. fac. quod stipuletur primò ad ejus vitam servitutem itineris certi, debet ergo ire ad utilitatem omnium, si omnium interest: puta ratione fundi communis: vel debet æstimari & aliis contribui, seu conferri. Quid si stipuletur ad fundum filii proprium? Certè ejus solius interest, & sic ei soli acquiritur, nec æstimationem conferre tenetur; quia non est diminuta hæreditas. Quid ergo si stipuletur liberationem ab uno debito proprio unius filii? (si enim ab hæreditario, non valet, quia omnibus prosit.) Respondi, valet si gratis, non minuendo hæreditatem, & item fortius si stipuletur pactum de non petendo ad tempus. Tetigi in consil. Alex. *cons. 87. num. 11. lib. 6.*

Pater habēs plures filios & scribens in libro sumptus factos pro uno, videtur velle imputare illi filio.

3. Aromatarius unum ex filiis fecit Doctorem in Medicina, alium tenuit in apotheca, an debeat prior conferre libros & impensas studii, & doctoratus? Alex. Deci. *l. si donatione. C. de collat.* Pau. *cons. 242. lib. 2.* concludit æquè *cons. 125.* quod omnino conferre tenetur, ex quo apparet in papyro patris quod scribebat dictos sumptus tanquam computatos filio qui promiserat rationem reddere, & restituere, & sic non potest contravenire. Tùm quia aliàs esset inæqualitas, quia dictus Medicus cœpit sibi lucrari quod non contulit, alter verò cœpit lucrari apothecæ & nihil habuit, cujus tamen lucrum pro dimidia attribuitur industriæ, nisi negotiaretur nomine patris. Dec. *l. illud. C. de collat.* Alex. *cons. 85. col. 2.* latè Salicet. *cons. 19. col. 7. cum seq.*

Filia primogeniti cujus duab. sororibus mater dedit mobilia sua & conquæstus, & mediante illa donatione abstinentibus ab hæreditate aviæ, non repræsentat sola patrem suum, imò sorores suæ faciunt partes.

4. Consuetudo Blesensis art. 167. Mater habens plures filios, & tres neptes ex primogenito, dat mediam *de ses meubles & conquests* duabus ex dictis neptibus, quæ post obitum aviæ abstinent a successione, sed tertia neptis vult in totum patrem primogenitum repræsentare. Respondi, quod non potest nisi pro tertia: qua aliæ neptes quæ habent donationem faciunt partem. *l. nihil interest de bon. libert.* At si donatum esset eorum patri, & aliàs esset fraus: qua non probata, debet stare donatio dictarum neptum, salva inofficiositate, ex quo abstinent: sed tertia neptis non habebit commodum juris accrescendi, sed etiam non amittit portionem suam ex materno capite suo, facit partem dicta tertia, tum per dictam *l. interest*, tùm ne fiat fraus nimia consuetudini, quia primogenitus censetur institutus succedens in persona unius filiarum, & ex personis aliarum

adhuc tantumdem auferre dictæ etiam donatariæ, si est clausula ususfructus. vel similis, possunt casu novitatis vel partagii recta uti, alias *demander delivrance, & ce en faisant partage, & a divis delivrance.*

Unio partis hæreditatis facisit partes accrescere cum onere conferendi.

5. Secùs si uni filiorum unius matrimonii, cum sunt filii ex quatuor uxoribus. *Chaalons art.* 6. quia partes sociorum accrescunt cum onere conferendi. Facit tamen quod repræsentantes conferant. Ad Alex *consil.* 24. *lib.* 1. *num.* 4 Quid si ipse non vult repræsentare nisi pro tertia parte, scilicet nona totius? Certè invitis aliis non potest repræsentare pro parte, sed invitis accrescit cum onere.

Filius cujus pater dedit duobus alteris filiis sua bona, non habet interesse nisi pro virili in legitima debita.

6. Habens tres filios omnia sua dat duobus: Tùm solus qui nihil habet est hæres, & petit trientem tanquam solus hæres. Respondi quod non habet querelam inofficiosi, nisi pro parte virili legitimæ debitæ ab intestato, si omnes venissent ab intestato, ut dixi ad *l. si mater. C. de inoffic. donat.* Alias sequeretur quod pater habens tres filios non posset plus dare uni, quam alii etiam ad successionem non venienti, sequeretur etiam quod habens decem filios quos providit, & filias elocavit, si unus solus est hæres, posset avocare medium omnium donationum, quasi non potuisset pater in gratiam filiæ disposuisse, nisi de semisse, sicut nec in extraneis, & quasi iste solus semissem haberet contra fratres, licet non erat contra extraneos habiturus nisi trientem; sua ergo legitima, licet sit hæres, est solum decima pars semissis, quia alii licet hæreditati & querelæ renunsient, non renuntiant legitimæ, quatenus de bonis habent & retinent proprio titulo, quæ in legitimam imputari debent. Quid si in tractatu matrimonii filiæ, pater renuntiavit ususfructui *qu'il avoit* Blæsis ex dono mutuo uxoris *és meubles & conquest* pro parte filiæ, an sit conferendus ille ususfructus? Videtur quod non, quia fructus; imò quia sicut summa vel æstimatio, quia est principale. Non obstat quod si pater alio modo renunciet usufructui, non debet conferri, quia non acquiritur per negotium, sed per æstimationem: sed hic per contractum & habet causam a patre: ad summum non dicitur plus quam ex *tit. quæ in frand. credit.* Et videtur habere vim cessionis inter prohibitos: etiam excluso casu, quo prius emisset, *dempto usufructu.*

Pater dederat terram filiis primi matrimonii, *pour demeurer quitte des fruits & reliquat qu'il leur devoit* quia administraverat, post ejus obitum omnes filii dividunt, & relinquitur paternum filiis primi matrimonii. qui inter se cum bonis maternis confusè dividunt, postea filii secundi matrimonii obtinent *Lettres Royaux, pour, nonobstant le premier partage, partir* dictum fundum omissum nonobstante contractu paterno, *furent entherinées*, quamvis probaretur quod parum valeret fundus, nec esset læsio, & adhuc sublatum jus retinendi, & dictum quod rei peterent, si vellent, *par action leurs fruits & reliquat.* & benè in quantum non erat liquidum nisi per confessionem patris: sed etiamsi alias esset liquidum, benè judicatum: quia pater etiam in possessione *ne peut advantager*, saltem per possessionem factam ut hic retinuerat usumfructum, & sic ut non valet contractus, ita non valet civilis traditio.

7. Conclusum est quod in venditione facta filio, vel genero, confessio patris non valet de recepto, etiamsi notarius dicat pretium numeratum coram se.

Confessio patris in venditione facta filio vel genero non valet directo.

1549. *N. de Brie Comte Robert hydropique* habens filium & filiam nuptam *a Melun*, iturus *a Melun* ad filiam ad extremum refugium, vocato parocho, facit *son testament* in præsentia filii ut moriturus. Postquam est *a Melun* dum ingravescit, itaut à Medicis judicetur mortuus, gener ejus *luy fait faire* aliud testamentum, vocatis parentibus suis solum, quo duabus neptibus ex filia legat singulis *sept cens escus*, an teneatur gener seu filia conferre? Respondi, quod sic hoc casu, etiamsi aliàs non esset locus collationi. Tamen quia primo hic est suspicio suggestionis, secundò legatum magnum inspectis facultatibus, ideò puto omnino conferendum esse, etiamsi *Chappes & de Thou* contra opinarentur. Secus si testamentum esset factum palam & à sano & neptibus, item hæredibus quæ facerent servitia, & suum jus servare possunt; sed hic est idem ac si legaret filiæ vel genero suo, quod idem est ob societatem, & sic conferendum.

Filius donatarius an faciat partem in legitima.

8. Tamen filius donatarius faciendo partem in legitima, vel de ea excipiendo, non censetur confundere in hæreditario, ut ad Jasonem *fol.* 130. *col.* 3. Mater habens ex pluribus viris filios: vendit filio secundi terram, primi volunt quod conferat in specie, allegatur & probatur de 300. *livres*, per arestum non fuit damnatus in specie, sed tantum ad conferendum *trois cens livres*, per textum in *l. si sponsus. ff. de donationibus inter vir. & uxor.* Et ita dominus Franciscus *le Quen* obtinuit pro *Moynet*, *Seguin* procurator. Ego dico hoc verum, si constet quod mater erat omnino venditura. Secus si etiam ad vendendum inducta, cum nollet vendere: quia tunc etiamsi justo pretio est adventagium in specie, etsi non probetur, læsio non præsumitur, sed probata notabili læsione præsumitur & totum debet rescindi, nisi probetur quod erat venditura, quia tunc locus aresto, aliàs non.

---

§. * CXXV.

* *Voyez l'art. 304. de la nouvelle.*

SI par le pere, ou mere; ou l'un d'eux en leur vivant a esté donné aucune chose à aucun, ou aucuns de leurs enfans, & aprés leur trépas ils se veulent d'eux porter pour heritiers, avec leurs autres enfans qui n'ont rien eu, & ausquels n'a esté aucune chose donnée, ils sont tenus de rapporter & remettre esdites successions ce qui ainsi leur a ésté donné, pour estre party avec les autres biens desdites successions entre eux, & les autres enfans leurs coheritiers, ou moins prendre esdits biens desdites successions; autrement ne doivent estre receus à eux porter pour heritiers de leursdits pere & mere.

SUMMARIA.

1. *Legitima debetur soli hæredi.*
2. *Filia prodigo nupta qui consumpsit bona, non tenetur conferre in successione ejus qui eam tradidit.*

Legitima debetur soli hæredi.

1. DE jure different conferri cohæredi cui communicatur, & imputare in legitimam: sed apud nos hoc supervacuum est; quia non habet legitimam nisi qui hæres est, & non potest quis esse hæres habens meliorem conditionem quocumque modo in linea directa: sed jus de computando in legitimam potest considerari

Filia prodigo nupta, qui consumpsit bona, non tenetur cōferre in successione ejus qui eam tradidit.

considerari respectu filii nimium legatis gravati, & sic tam respectu absentis quam cohæredis ad Alex. *consil. 24. num. 4. lib. 1.*

2. Quid si mater dedit filiam prodigo, qui prodegit dotem, an filia successione materna teneatur conferre? Videtur quod non, per notata in *Auth. quod locum C. de collat.* Et verum puto ex quo est culpa parentis, ad Dec. *l. ea demum. C. de collat.* Quandoque in specie contra Decium *l. si donationem C. de collat.* non est expeditum quod sufficiat interesse servari primogenito, imò verbum, *ou moins prendre*, intelligitur civiliter, scilicet quando hoc non lædit notabiliter, aliàs secùs: ut si habet meliores domos, & omnia ferè prædia, etiamsi tantum essent paganica, ita quod alii cogerentur partiri in mobili, hoc non est justum, sed intelligitur *moins prendre*, scilicet in hærediis respectu hærediorum, in mobilibus respectu mobilium, & in hærediis minus capiendi, debet æstimari non secundum tempus doni, sed secundum tempus divisionis. Similiter si plus valeret ob magnam meliorationem, quæ debet deduci. Quid si plus valet, non ob sumptus extraneos, sed ob longam & diligentiorem culturam? Certè hoc non potest deduci, sed est justa causa, ut non teneatur conferre in specie: sed nonne debet æstimari nihilominus secundum tempus divisionis? Dico quod sic, quia fecit fortè meliorando quod facere debuit.

Pactum in matrimonio, *qu'il sera tenu rapporter les deux mille livres ou moins prendre*, accidit onerosam esse hæreditatem, & quod minus est in ejus parte hæreditaria, etiam summa illa collata, ideo non conferre, sed minus capere, & sic oportet quod reddat quod de ea summa suam partem superat, ipse petit partem fructuum immobilium, & de omnibus usque ad eorum divisionem. Respondi, non est justum, quia ab initio obitus *il a jouy de sa part, outre laquelle il a retenu, & retient,* & tunc reddet superfluum, & sic nihil habet in fructibus.

---

§. * CXXVI.

* C'est le 19. de la nouvelle.

ENtre filles, quand il n'y a que filles venans à succession de pere & de mere, droit d'aisnesse n'a point de lieu: mais viennent toutes & partissent égalemment les biens des successions de leursdits pere & mere, tant en fiefs & heritages tenus noblement, que autres.

§. * CXXVII.

*C'est le 310. de la nouv. Coustume.

QUand aucun soit pere ou mere, va de vie à trépas, delaissant plusieurs enfans habiles à luy succeder, & les aucuns s'abstiennent & renoncent à la succession, le droit qui leur eust appartenu és biens d'icelle succession, s'ils n'eussent renoncé, accroist aux autres qui se veulent porter heritiers.

SUMMARIUM.

1. *Masculi excludunt fœminas in feudis.*

ALlego in *consil.* Alex. *26. num. 10. lib. 1.* Secùs si quando unus fratrum non renunciat, sed moritur ante aditam, quia transmittit, & sic masculi excludunt fœminas in feudis & in eis præferuntur. Idem si renuncians tantum minor decessit, & sic possunt ejus hæredes restitui. Socin. *consil. 34. num. 8. lib. 4.* sed hoc videtur durum, quia non interest omnium hæredum, sed solum unius, puta primogeniti, non masculorum, sed satis est quod interesset defuncti, sed saltem quando major factus non fecisset se restitui [illegible] in eo qui profitetur religionem, & ideò renunciavit omninò, dico quod non possunt ejus hæredes restitui ad commodum. Fallit si essent filii illius & ageretur de successione ejus vel altera quæ ad alios deferatur, quia etiam hoc verisimile est, quod si non fuisset ea facilitas, reliquisset filiis, sed in superiore casu quando non habet nisi fratres & sorores, videtur velle eos esse æquales, & benè facit.

---

§. * CXXVIII.

* C'est le 311. de la nouvelle.

PEre & mere succedent à leurs enfans nais en loyal mariage, s'ils vont de vie à trépas sans hoirs de leurs corps nais, ou à naistre, quant aux meubles, & conquests immeubles.

SUMMARIA.

1. *Parens malæfidei non succedit filiæ.*
2. *Filius adultus potest disponere.*
3. *Clausula* de propre prefix *in contractu matrimonii habet eumdem effectum ad commodum soceri supervivientis, ac si esset hæredium.*
4. *Pactum* de convertir en propre *factum est totius agnationis mulieris.*
5. *Dominium summæ stipulatæ* estre convertie en propres, *caducum fit, cum maritus supervixit uxori & liberis.*
6. *Fundus paternus potest dari patri à filio adulto, cum non est gravatus substitutione.*
7. *Filius adultus potest legare patri in testamento summam destinatam à* estre convertie en propres, *sed*

non donare inter vivos.

8. *Fraus non præsumitur inter patrem & filium, nisi simulatio probetur.*

9. *Filia cujus filia est mortua die licitationis prædii inter cohæredes, non debet habere partem particularem filiæ, quia nondum venditum.*

10. *Acquisitio* des bancs du Palais, *est potius pignoratio, & non capit naturam immobilis.*

11. *Conquæstus matrimonii fit proprium liberis ex matrimonio.*

12. *Mater supervivens filiæ quæ supervixit patri habenti filiam ex priore matrimonio, habet usumfructum doarii præfixi, qui rediturus est ad filiam prioris matrimonii.*

13. *Equus & arma spectant jure præcipui ad primogenitum in Britannia.*

14. *Indulgentia non debet prodesse ei qui in dolo fuit.*

15. Labours & semences faites en une terre, *non sunt mobilia, imò debitum reale.*

16. Pere qui a labouré l'heritage de ses enfans *habet jus retentionis.*

17. *Jus retentionis est reale.*

18. Fermier qui a labouré & semé est preferable à tous creanciers, mesme hypothecaires.

19. *Pater qui fuit tutor, non est pejoris conditionis, quàm alius quisque.*

V*Ide suprà* 116. *consult. fol.* 367. *in tract. usur. qu.* 37. *col.* 2. in margine.

Pere et mere) debet pater de jure communi concurrere cum filiis, sed non est de mente hujus consuetudinis, quia non advertetunt, & certè æquum videtur quod concurrat & in propriis à se datis defuncto filio, vel filiis: quia non obstat art. sequens, ut dixi, sed alia ratione non est æquum: quod dedit filio dedit nepotibus ex eo, sed quamdiu supersunt cessat, ideò quod ad eum redeat, quia illi repræsentant patrem, illisque accrescit solida repræsentatio patris. Idem de avis, hic de matre secundo nubente in paternis. Alex. *consil.* 3. *num.* 12. ubi levissimè tetigi.

Parẽs malæ fidei nõ succedit filio.

1. En loyal mariage.) Idem si putativo, respectu parentis bonæfidei qui succedit, eique succeditur: sed parens malæfidei non succedit filio, licet filius ei succedat, ne mala fides ei prosit. Fac. §. *si vero decretum versic. unde neque lucrum in Authent. de nuptiis.*

Immeubles) jure peculii? tamen non possunt esse legatarii propriorum, quia non ob id censetur hæreditas diversorum. Alex. *cons.* 168. *lib.* 7.

An hæc clausula excludat patrem vel matrem? Respondi, non.

Quid operatur *de son costé & ligne*?

Nonne filia potest *de l'employ* disponere in testamento ut de conquæstis?

Sed utrum solvent debita? Respondi, sic, quia etiam capiunt nomina activa, & hoc in vim legis. Aliàs non sequitur quod is cui legantur nomina, debeat solvere debita, etiamsi legantur ei omnia mobilia & conquæstus. Et hoc verum de jure, nisi consuetudo de contrario disponat, ut Andegavensis quæ vult quod capiens mobilia quoquo titulo solvat debita, ergo etiam titulo particulari hæredis, aliàs non, ut fuit dictum per arestum contra *du Bois* ex opinione Bartoli, quæ justior & æquior est, ut dixi ad Alex. *consil.* 42. *num.* 8. *lib.* 7. & *consil.* 168. *num.* 3.

Dom. *le Clerc mariant sa fille à Bourdelot luy baille cinq mil livres dont sera tenu employer deux mil livres en propres, pour elle & ses enfans: & ou il n'aura fait l'employ, se prendra sur la part dudit Bourdelot seulement.* Accedit quod non fecit, & decessit uxor relicto filio communi, qui posteà decessit sine liberis superstite patre, an à patre peti possit per socerum, vel suos dicta summa *de deux mil livres*? Videtur quod non: quia mobile verè & naturaliter, si fuit proprium, verum est respectu patris, & contra eum ad commodum hæredis mulieris quod est factum & consummatum, quia hæres mulieris successit in dictis *deux mil livres*: item hæres mulieris non erat gravatus aliqua institutione, nec substitutione, & si fuisset major, imò adultus 2. poterat disponere, ergo potuit relinquere hæredi suo, prout fecit, qui est pater. Contra, quia conventum fuit quod ea summa *sortiroit nature de propre*, quod intelligitur cum effectu, ut videlicet habeat eundem effectum ad commodum stipulantis soceri, ac si hæredium esset: ergo ex vi conventionis dicta summa (licet non per se vi solius consuetudinis) tamen in vim conventionis debet habere eundem effectum 3. ac si esset hæredium; ergo debet devenire ad eos, ad quos devenisset hæredium, aliàs deciperentur socer & sui quos voluit de ea summa, vel ea acquirendis succedere.

Filius adultus potest disponere.

Clausula *de propre præfix* in cõtracto matrimonii habet eumdem effectum ad commodũ soceri supervivẽtis, ac si hæredium esset.

4. Item hæc deceptio veniret culpa viri, & adhuc esset ei utilis, & nocwa ei cui mora facta est, quod est absurdum, quia illud pactum inest factum favore totius agnationis mulieris. Ita quod socer & cognati haberent simpliciter actionem in id quod interest, ergo in ipsam summam; & hæc veritas non tam in vim consuetudinis quam in vim pactionis secundum modum consuetum, informatum, & intellectum. Unde si essent puero summa propria ex legato extranei, vel aliorum [illegible]neque horum soceri, & suorum contemplatione, tunc eorum respectu socer succederet.

Pactum *de convertir en propres* factum est favore totius agnationis mulieris.

5. Quantum ad doarium, respondi esse caducum, quia maritus supervixit uxori & filiis. Quid in priori casu si pater ille fecit curatorem dari filio emancipato, & ei solvit dictas *deux mil livres*? Respondi, idem; quia semper interest horum fuisse paritum conventis. Quid si curator inde emat fundum, reditum, vel conquæstus filii? Patet, quia si filius erat adultus, vel major, poterat inde facere quod volebat, & videtur satis operari, ex quo vir est gravatus semel restituere *deux mil livres* uxori, vel hæredibus ejus, prout semel factum fuit; quemadmodum si filius supervixit patri, deinde adhuc impubes decessit, unde illa destinatio amplius non consideranda, imò quia potest habere fratrem paternum tantum & avunculos, qui possunt dicere quod & erant bona materna profecta à linea materna, & sic ad eos debet redire, & non ad filios, vel parentes viri. Quid ergo si filius est major & hæres matris, & pater ei ultra mediam communionis maternæ det & solvat ei *deux mil livres* super bonis suis, & filius dat apocham patri, vel remiserit patri, nonne possit? Dicendum quod sic, quia fundum 6. proprium maternum

Dominium summæ stipulatæ *estre convertie en propres* caducũ fit, cũ maritus supervixit uxori & liberis.

Fundus maternus potest dari patri à filio adulto, cũ non est gravatus substitutione.

poterat donari patri quando non est oneratus substitutione. Hæc certè vera sunt, quando apparet filium & hæredem disposuisse, & sic non damnificantur hæredes soceri per factum hæredis filiæ, sed per factum solius generi; quia est æquum, & bonæ fidei convenit ut solius factum generi etiam cum curatore filii minoris non valeat tanquam fraudulentum in pœnam moræ per eum commissæ, super quo remanet scrupulus.

Filius adultus potest legare patri in testamento summam destinatam estre convertie en propres, sed nõ donare inter vivos. Fraus non præsumitur inter patrẽ & filiũ, nisi simulatio probetur.

Quid si filius adultus remittat patri? & certè potest ei legare in testamento. 7. sed inter vivos videtur dubium, maximè quia potest fieri, vel fingi in fraudem ob conjunctionem personarum; sed non est fraus in eo quod potest alia via per legatum fieri: ideo puto non esse fraudem, nisi simulatio probetur. 8. Nec obstat *tit. Cod. de præd. min.* quia ista summa non est prædium, seu immobile minoris, quia non est oneratus institutione. Et respondi ab illa obligatione, quia tenebatur ob interesse (quod non impendit in propria potest liberari per filium, vel si filius ei succedit, sibi confundit: sed si pater est superstes si io qui non disposuit, manet æquitas prædicta, ut pater teneatur, scripsi fol. 346.

Dominus *de Lignieres* legavit filiæ 500. quæ post mensem post patrem obiit, vidua dicit se hæredem filiæ in mobilibus acceptando legatum & mobilia avita prius acquisita, sed renunciando hæreditati patris filiæ tanquam ejus hæres, an possit? Respondi quod sic, saltem quod si illa gravaretur debitis paternis, ut quia non possit dividere hæreditatem, posset semper renunciare. Plus dico quod potest facere illam abstensionem quantum ad se, quando censentur hæreditates diversorum patrimoniorum, & sic poterunt hæredes propriorum facere eam hæredem, si malint esse hæredes sororis quam sibi reservare, & sic fieret bonorum divisio & separatio mobilium paternorum ab avitis: & sic is cujus interest potest dividere hæreditates, non vocatis aliis hæredibus diversæ speciei, qui censentur hæredes diversę personæ, secus inter hæredes ejusdem personæ, quia debent concordare.

Quid si infans statim moritur? Adi Decium *l. posthu. num.* 4. ubi dixi *C. de bon. poss. contrà tab.*

Quid *au Perche*, ubi contra patrem volentem succedere *aux meubles & conquests*, probatur contraria per turbas, & ipse etiam habet sententiam? Respondi quod judex potest ex officio si velit inquirere, sed non tenetur: sed debet judicare secundum eam quæ confirmatur generali consuetudine Franciæ. Cæterum jure communi pater haberet totum, deficientibus fratribus utrimque junctis.

Mater superstes filio, licet tantùm capiat mobilia & conquæstus, tamen tenetur ad omnia debita, quia capit universale: sed hæres propriorum paternorum capit tantùm jus cæterum, & sic est ut legatarius. Quid ergo si omnia exhauriantur mobilia & conquæstus, an mater possit quartam petere de dicto prælegatario? Respondi, non, quia prælegatarius non habet a defuncto nec ab hærede, sed à se, & à lege. Quid ergo de conquæstis patris defuncti? Respondi, si sint fratres, mater excluditur, quia verè est proprium respectu fratrum, qui sunt filii acquirentis: sed si essent extranei remotiores paterni, posset teneri quod mater succederet quia sunt conquæstus respectu eorum qui à stirpe non descenderunt. Non obstat art. 112. supra, quia intelligitur respectivè, & quando non sunt filii extranei paterni, sive propinquiores, sed si sunt filii, & omnes decedunt, mater est propinquior in omnibus conquæstis.

Pater cujus filia est mortua die licitationis prædii inter cohæredes, non

9. Inter cohæredes prædium licitabatur, die licitationis & adjudicationis, mortua est una sororum, pater vult pretium partis filiæ. Respondi, non debet habere, quia nondum est venditũ, & pretium licet debitum, non tamen præcisè debitum, quia non erat domus tradita, & satis est quod pater lucretur mobilia reliqua, & actiones incommutabiles. Similis quæstio, si filius vendiderat, sed nondum tradiderat, nec pretium receperat, an pretium spectet ad hæredem mobilium. Respondi quod non.

debet habere particulatem partem filiæ, quia nondum venditum.

10. *Galliot du Pré achepte deux bancs au Palais du domaine du Roy, qu'il a esté, & est souvent contraint rachepter*, est conquæstus, filii habent mediam, nonne pater succedit in parte filiorum, tanquam in mobili? Certè est potius pigneratio, ut semper protestatur regius procurator: tùm non potest sortiri naturam immobilis & stabilis, quia certum fore ut redimatur. Quod si redemisset post mortem uxoris, jus videretur expeditum, nisi quod potius auxit pretium rei redimibilis, & sic semper mansit in possessione: sed certè est novus titulus, ergo filiorum, novus conquæstus pro eorum filiorum parte, & hoc indubitatum, per *l. de emancipatis. C. de legit. hæredib.*

Acquisitio *des bancs du Palais* est potius pigneratio, & ideo capit naturã immobilis.

Dicebat *Chartier* quod si est pater, & avus maternus, hic debet succedere in maternis, & pater in paternis: ego verò puto quod excluditur avus, & mecum *le Quin*, & hoc de jure. Limito in propriis maternis, quia aliis deficientibus, præfertur avus maternus patri: Statutum loci vult quod mortua uxore, vel ejus filio & hærede, dos redeat ad familiam, post obitum matris decessit pater, dote non reddita, cujus filius fuit hæres, postea moritur, illi de familia petunt. Dicebat *Chartier* quod possunt: ego contra, quia dos consistit in summa, quæ confusa est, nec subsistit: sed statutum intelligitur in re habente statum stabilem, & mecum *le Quin* & alii.

Cõquæstus matrimonii fit propriũ liberis ex matrimonio.

11. In quo succedit pater fit proprium patri ex latere filii: ergo soli filii de matrimonio succedunt, aliis exclusis, & soli retrahunt per retractum, si pater vendat, & non alii alterius matrimonii, nisi postquam filii successerunt: quia filiis ejusdem matrimonii fit proprium statim quod pater succedit, quia sunt de linea: sed filiis alterius matrimonii non fit proprium tunc, sed est conquæstus quando, & donec patri semel successerint.

12. Pater habens filium ex prima uxore, duxit secundam, cui constituit *mil livres de doüaire prefix*, & habet filiam quæ moritur viva matre. Respondi quod si hæc filia supervixit patri, mater est domina & hæres *desdits mil livres* sive proprietatis: sed si filia mortua est ante patrem, periit ei doarium, & mater habet tantum usumfructum, rediturum ad filium prioris matrimonii.

Mater superviveus filiæ quæ supervixit patri habenti filiũ ex priore matrimonio habet usumfructum doarii præfixi, qui rediturus est ad filiũ prioris matrimonii. In Britãnia equus & arma pertinent jure præcipui ad primogenitum.

13. Quid de consuetudine Britanniæ quod equi & arma spectant jure præcipui ad primogenitum, seu principalem hæredem, etiam in collaterali: filio sine liberis mortuo? Mater vult habere omnia mobilia. Soror *Madame de Laval* se opponit, *& empesche*, & vult habere tanquam primogenita in defectum masculi. *Chartier* 1548. 12. Martii censuerat quod non, quia etiam creditor coget: sed videtur quod secundum dictam consuetudinem non debet creditor inde incipere solvere communis practica hoc tollit. Creditor unius summæ *pour reprendre le procez*, potest solam matrem vocare, nec potest vocare fratres, si mater est hæres absque bono inventario, imò videtur quod eos vocare possit, ut teneantur restituere *en tant qu'à eux est, pour estre tenus* in subsidium discussione facta, & puto justum esse ut valeat judicium. Facit notabilis textus *l. cum filiusfam. §. in hac de verb. obligat.* Et sic talis citatio de repente importat, ut vel adsint pro suo & creditoris interesse, sicut & in actione eorum interest: ideò fratres non sunt malè conventi, quia sustinent pro dicto interesse, ut etiam non sit opus duplici processu.

Indulgẽtia non debet prodesse ei qui in dolo fuit.

14. 1549. 17. Martii *plaidé* per *Seguier*, nullitas & clandestinitas allegabantur *du mariage du sieur de Martigues*, & *Claude de Foix* ob consanguinitatem 4. gradus, affinitatem probavit *en Decembre*, sine bannis, noctu, & sic quod etiamsi filius ob ignorantiam matris esset legitimus, tamen pater ei non succederet *en proprieté des biens de Droit Ecris*:

quia in culpa & in crimine fuit, & plectendus, etiamsi filia patri succedat; quia inæqualitas est ob debitum solius patris, & indulgentia misericorditer concessa filio, non debet ei qui in dolo fuit prodesse.

Labours & semences faites en une terre non sunt mobilia, imò debitum reale.

15. Pater tutor & hæres filiæ in mobilibus, ut tutor araverat & seminarat agrum filiæ quæ obiit ante messem. *Il n'est pas saisi, car les collateraux sont saisis de tous les propres*, sed petit *ses labours & semences*: hæredes prædiorum dicunt, quod si quid ei debetur, sibi confundit, quia tenetur solvere debita mobilia, *& qu'il renonce aux meubles & acquests de sa fille, ou qu'on compense lesdits frais faits durant la vie d'icelle.* Respondi quod non tenetur *quitter ses meubles & acquests*, & tamen potest dictas impensas deducere. Ce *n'est pas une debte mobiliaire, ains réelle.* Patet quia est pars fructuum, *si donc les collateraux ne veulent pas reputer les moissons meubles, ny en tout ny en partie pour les gagner pour eux, il ne faut donc pas qu'ils reputent lesdits frais meubles*, quia sunt pars eorumdem fructuum. & eadem res non debet diverso jure censeri. *l. cum qui. ff. de usucapionibus.* & fortius in *l. Titia* 100. *de condit. & demonstr.*

Pater *qui a labouré les heritages de ses enfans*, habet jus retentionis.

16. *Davantage combien que le pere ne soit pas saisi, si a t'il* jus retentionis: *car il n'est pas de pire condition qu'un simple fermier, ou colon partiaire ou stipendiaire*, qui nummis colit, qui haberet jus retentionis, *lequel droit est reel.* 17. quia præfertur omnibus proprietariis & directis & utilibus, & omnibus creditoribus, etiam hypothecariis, etiam hypotheca expressa, nedum tacita. 18. *Et outre si un autre que le pere eust esté tuteur de sa fille, ledit tuteur eust eu ce droit*, etiam ut extraneus, *comme son fermier, & n'eust esté le pere prenant les meubles & acquests, tenu de les acquitter de cela envers le tuteur fermier, ou autre tiers occupant*; quia est debitum, retentio, vel recompensa realis. Porrò officium suum nemini debet esse damnosum. *l. 2. ff. quemadmodum testam. aper.* 19. *Et ainsi le pere pour avoir esté tuteur ne doit & ne peut estre de pire condition que si un tiers eust esté tuteur, ou si un estranger usurpateur eust labouré & semé. Pourquoy le pere peut requerir ou que lesdits fruits soient partis* pro rata temporis, confusis dictis sumptibus, *ou que si lesdits heritiers veulent avoir tous les fruits, qu'ils luy rendent lesdits frais, dont il offre se contenter. Mesmement qu'il y a plusieurs coustumes où les vignes liées & les bleds en fleur sont reputez meubles; & ainsi le pere gagneroit tout, ou du moins devroit gagner* pro rata temporis. *Et à tout le moins retention pour lesdits labours comme un estranger, il est trop dur de le traiter plus rudement qu'un brigand. l. fundus qui. ff. famil. hercisc. s'il a mis du sien en la bourse de sa fille, est ce à dire qu'il la perde?* Ita *s'il prend la bourse & ce qui est dedans*; secùs *s'il ne prend point la bourse, qui est prise par les autres.*

Jus retentionis est reale.

Fermier qui a labouré & semé præfertur omnibus creditoribus hypothecariis.

Pater qui fuit tutor, non est pejoris conditionis quam alienus quisque.

---

* *C'est le 312. de la nouvelle.*

§. * CXXIX.

ITem, en ligne directe, en matiere de succession, propres heritages ne remontent point.

SUMMARIA.

1. *Propria sunt verè ea quæ venerunt per successionem.*
2. *Donatum nepti ab avo, non est proprium respectu propinquorum.*
3. *Pater non excluditur à successione filii in qua sunt bona in quibus dictus filius successit avo, patre suo abstinente.*
4. *Doarium in consuetudine Nivernensi est conditionale, & præmorientibus filiis fit caducum.*
5. *Miseria Judicum.*
6. *Pater qui est de linea succedit filio in conquæstis, nec tenetur recipere pretii refusionem.*

NE REMONTENT POINT] licet aliud intelligatur in consequentiam præcedentium, & sic quod non excluduntur ii a quibus descenderunt, sive qui sunt de illo latere, *ut à Sens art. 61 Vitry art. 81.*

PROPRES] verbum hoc hæredium antiqui vocant; & dicunt spectare ad dominium feudorum *cap. unic. de filiis natur. ex matrim. ad morg. contr.* sed ibi proprietas sumitur pro allodio, imò pro paganico etiam alio à feudo.

Pater in contractu matrimonii dedit filio tale prædium, *pour luy estre propre, pour luy & les siens*: Posteà moritur filius sine liberis: veniunt patrueles & petunt prædium. Pater vult recuperare: quia dicit quod non putabat dare exteris, sed solum proli suæ, & descendentibus: *au rapport de Monsieur de Chevrieres* fuit causa defensa, & justæ partes concordare. Ego dico quod judicandum erat pro patre, & tanto magis si dictum erat *en advancement d'hoirie.* Dicunt quidam *que par la Coustume de Vermandois, Artois & Haynault*, si pater dat fundum filio qui post decedit, non succedit pater, sed alii collaterales. Ego dico quod iste articulus præsupponit, ea solum esse propria 1. quæ veniunt per successionem, & sic nunquam frustrabitur pater qui dedit. Plus dico quod non frustrabitur ab eo quod avus dederat nepoti, 2. quia tunc ejus respectu non est proprium, etiamsi ipse reliquerat nepotem, qui post patrem, vivo avo suo moritur, quia non est proprium respectu volentis succedere. Quid si pater noluit esse hæres patris, fecit filium suum esse hæredem, postea apparuit bona hæreditas, & decedit filius, & vult pater succedere in his propriis, an excludetur 3. non solùm per alios filios suos, quod esset satis æquum, sed etiam per avunculos suos, vel remotiores? Puto quod non.

Propria verè ea sunt quæ venerunt per successionem.

Donatum nepoti ab avo non est proprium respectu propinquorum.

Pater non excluditur à successione filii in qua sunt bona in quibus dictus filius successit avo, patre suo abstinente.

5. Vidi Nivernis mortuo unico filio primi matrimonii, patre superstite, qui postea reliquit filios ex secunda uxore à quibus *le cousin germain* vendicat dotem *de trois cens livres de rente sur certaine terre* matri dicti filii constitutam ab ejus avo contemplatione patris primi filii sui, idque prætextu antiquæ consuetudinis redactæ per Ducem Brabantinum & Comitem 1490. quæ dicit *doüaire de mere est heritage d'enfans, & si elle decede* ante virum, *le mary en jouyt sa vie durant, & ne le peut aliener sans le consentement des enfans, s'il y en a*, invito alio articulo, quod propria non ascendunt, & quod filii posteà nati non succedunt in dicto doario, & judi-

Doarium in consuetudine Nivernensi est conditionale, & præmorientibus filiis est caducum.

dices fuerunt valdè impediti super modo informandi & recolendi testes, & etiam curia. Ego dico quod statim debebat decidi, quia etiam per veterem, si desint esse liberi, pater potest disponere: tum quia pater in successione patris sui debet probare quod fecit; tùm quia per articulum præcedentem veteris consuetudinis *douaire a lieu & échet par le trépas du mary*: ergo certè est conditionale; ergo & præmorientibus filiis caducum est, nec transmittitur, sed restituitur: tum quod consuetudo *de propres remontans* longè aliter intelligitur. O miseriam judicum!

5. Miseria judicum.

Pater de linea succedit filio in conquæstis, nec tenetur recipere pretii refusionem.

6. Consuetudo *d'Artois art. 74.* ibi casus de fratre qui vendidit hæredium, quod filius fratris viventis retrahit jure retractus, & moritur patre suo superstite, qui vult succedere tanquam in conquæstu: alii verò collaterales volunt habere tanquam proprium, quia non ascendit, & pro his ita judicatum, *& pendois a Malines.* Respondi malè judicatum. Primò per intellectum rectum: secundò etiam hoc cessante hic est verus conquæstus, & per omnia sic regulatur, salvo interesse eorum de linea, & ne vadat ad extraneos, stantibus his de linea; sed pater est de linea, ergo non est inhabilis, & potest habere, nec tenetur etiam pretii refusionem recipere.

Mecum contra *Seguier* sensit dom. *Chartier* quod donatio per patrem facta filio moriente redit ad patrem; etiamsi sit de propriis, quia censetur conquæstus & non proprium, ex quo filius præmoritur, nec succedit. Ego verò altiori ratione moveor, etiamsi filius relinquat nepotem patri succedentem & mox morientem, vivo avo, ad eum redit.

Media bona inferius, scilicet quæsita per patrem suo nomine Aureliis (si ibi sita sunt) & non sunt alii descendentes à patre quæsitore, spectant primò ad matrem si velit, deinde ad avum, & aviam maternam, & aviam paternam æqualiter, scilicet ad avum & aviam maternos pro besse, & ad aviam paternam pro triente, deinde ad avunculos, deinde ad avunculos magnos.

Media superius, scilicet quæsita per avum maternum si sint sita Aureliis, idem, quia non sunt alii descendentes ab avo quæsitore, ergo vadunt secundum jus commune quod consuetudo admittit Aureliis. Tum hic articulus habet duo extrema, exclusum ascendentis, & inclusum lineæ, & utrumque correlativum: quia parentes non excluduntur sui odio, sed in consequentiam patrimonii, id est quo bona maneant in linea, alioquin sequeretur quod mater superstes filio, ideò posset omnia paterna, eo mortuo, auferre; ergo si parens ipse sit de ea linea non excluditur, sed saltem æquè admittitur, non autem excluditur, quia parens hec sui odio, sed quia verisimiliter non est de linea, ut corpus conservetur favore lineæ conservandæ. Facit consuetudo Alverniæ *cap. 12. art. 3. l. pronuntiatio in fin. de verb. signific.*

Sed Parisiis art. 312. non est necessé descendisse, & sic media illa si essent Parisiis sita, pertinerent ad paternos secundum communem; sed secundum hanc consuetudinem spectarent ad aviam paternam, quinimò non possent, quia *ils sont faits propres contre elle* per consuetudinem Parisiensem: & sic Parisiis laterales paterni omnia haberent: sed Aureliis mater videtur habere: imò non habet: quia avia est conjuncta ex parte patris; & sunt propria paterna, & sic linea non descenderet. Tamen satis est quod defuncta, per latus paternum ab ea descendat, ut gaudeat privilegio propriorum: vel alias capiat ea jure communi, ut adventitia bona, & satis est quod sunt propria paterna contra matrem, & quod defuncta non descendat à matre per latus patris, & sit mater inhabilis, laterales etiam patris inhabiles; ergo sola avia paterna habet & meritò in solatium prolis amissæ, ne filii sui bona omnia à se majori parte quæsita perdat. Sed imo impedit in propriis avitis in hoc laterales paternos, ab eis debent reddi, quia videtur debitum naturale, ergo ipse teneretur luere impensam nondum solutam per defunctum qui se obligavit immediatè, secus de matre, licet ad hanc impensam, si defunctus non solvit, teneatur, postquam bis partis *les propres des Huilliers leur furent adjugez* per arestum.

---

§. * CXXX.

* C'est le 316. de la nouvelle.

IL ne se porte heritier qui ne veut.

SUMMARIA.

1. *Non natus tempore mortis defuncti non est capax ei succedere.*
2. *Renuncians successori non transmittit.*
3. *Jus adeundi cedi non potest.*
4. *Hæres per inventarium incipit esse simplex post omnia clarificata.*
5. *Declarans se nolle esse hæredem, non transmittit.*
6. *Præscriptio non currit hæreditate vacante.*

QUæsitum est, filius hæres per beneficium inventarii dicebat *cy-devant* quod nepos collateralem poterit excludere, *en se portant heritier simple*, sed ipse non audens, habuit postea filium, quem vult facere *porter heritier simple.* Respondi quod non potest, quia non erat natus 1, sed si nepos poss. t, & moreretur, transmitteret ad filium: non autem renunciando: quia renuncians 2. nihil transmittit, sed locum facit successorio edicto, quod non vocat postea conceptos: nec etiam cedendo, qui tunc adiret: & jus ipsum 3. adeundi cedi non potest, sed per obitum habili transmittit. Plus dixi, etiamsi verum esset quod collateralis simplex excluderet descendentem qui est per inventarium, esset non infrà 30. annos lapsos, verum infrà terminos rei integræ. hic enim postquam is qui per inventarium omnia clarificavit 4 & purgavit, non est admittendus; quia is cœpit esse simplex post omnia clarificata.

Non natus tempore mortis defuncti non est capax ei succedere.
Renuncias successioni transmittit nihil.
Jus adeundi cedi non potest.
Hæres per invêtarium incipit esse hæres simplex post omnia clarificata.

5. *l. fin. C. unde liberi*, puto quod si quis declaravit quod nolebat esse hæres, etiamsi aliter non renunciaverit, quod non transmittit: etiamsi alius, licet filius ejus non hæres patris poterat agnoscere. Posse sustineri videtur, si ante matrem & devolutam hæreditatem hoc declaravit, quia hæc consuetudinis saisina facile potest impediri, & de facili redibit ad jus commune & satis utrumque apparere quod nolit: dixi ad Dec. *l. qui se patris in princip. C. unde lib.* approbando Jasonem *ibi num.* 47.

Declarans se nolle esse hæredem, non transmittit.

6. Vi hujus consuetudinis reputatur interim hæreditas jacens, ut non currat interim præscriptio.

Præscriptio non currit hæreditate vacante.

Hæres per beneficium inventarii volens vendere terram, an teneretur creditores vocare? Respondi, non: quia jure non cavetur. Sed nunc quæruntur quod vili vendidit. Respondi, si est læsio ultra dimidiam, actio in hæreditate est. Sed quid si hæres dolo vendidit? Respondi quod tenetur tunc ad æstimationem justam

supplendam, non solum inspecto tempore venditionis, sed etiam inspecto tempore præsenti. Quid si venit hæres simplex, an rumpat alienationes immobilium? Videtur quòd non.

§. * CXXXI.

EN la Prevosté & Vicomté de Paris (hors la Ville & Faux-bourgs de Paris) entre nobles, quand l'un des deux conjoints ensemble par mariage va de vie à trépas, le survivant peut, si bon luy semble, prendre les meubles & creances demeurées de son decés, & qui communs estoient entre eux & dont ils joüissoient au temps d'iceluy trépas; en payant les debtes mobiliaires & personnelles, obseques & funerailles: pourveu qu'il n'y ait enfans du trépassé; & où il y aura enfans, lesdits biens se partiront par moitié, entre eux, & ledit survivant.

SUMMARIA.

1. *Retentio mobilium est potius commutatio ad onus solvendi debita, & sic non est merum lucrum.*
2. *Acquisitus fundus ante matrimonium, quo durante, emptor conventus ad suppletionem pretii supplet, est conquæstus inter conjuges.*
3. *Legatum quod in puncto mortis tenet, non amittitur contra testamentum.*

HORS LA VILLE, &c.) Hæc parenthesis debet intelligi de personis, scilicet habentibus domicilium extrà urbem, ut suprà §. 116.

Sed Aureliis ubi capit etiam stantibus filiis communibus, an perdat convolando ad secunda vota, aut saltem quod superest lucri ex hac capione debet reservari filiis primis? Videtur quod sic, tanquam jure statuti tacitè conventum: sed contra verius est, quia non est merum lucrum, sed 1. commutatio ad onus solvendi debita, & etiam nunquam fuit visum, nec usitatum quod hoc lucrum eis reservatur: tamen etiamsi reservaretur, non teneretur communio ex defectu inventarii, quia semel interrupta, nec opus fuit inventario ob hoc lucrum quod non reservatur, licet commoditas debeat restitui.

Retentio mobilium est potius commutatio ad onus solvendi debita, & sic non est merum lucrum.

2. Quid ergo si fundus erat emptus, sed debebatur pretium? Respondi, si non erat realiter traditus, & sic nondum erat verè debitum pretium, non solvet: sed si erat acquisitio fundi consummata, solvet. Quid si agatur ad supplementum, vel ex *l. 2.* & post litem contestatam moriatur alter actorum, deinde reus obligat supplementum? Solve, aliud est, quia non erat debitum, sed in facultate: tum quia si esset facta resolutio, non erat resoluta lucro superstitis; ergo nec id quod suppletur ad resolutionem impediendam: sic etiamsi hic supplere debebat, non debet superstes supplere, sed hi ad quos spectat fundus, interim ut non haberent recursum contra eum qui teneretur exonerare à debitis, quia istud non est debitum mobiliare, sed velut acquisitio fundi: unde si emptio erat omnino perfecta ante matrimonium post quod conjux convenitur ex *l. 2.* & supplet, erit conquæstus, quia non erat in facultate actoris resolvere, sed erat pars pretii refundenda, sicut de condictione, vel emptione servitutis prædialis. Quid, vir legaverat colono *de son propre tout ce qu'il luy doit & devra lors de son decez.* Vidua si tantum capit communionem, coget eum ad solvendum sibi mediam, nec colonus habet recursum contra hæredem: quia irritum legatum limitatur ad jus locationis, id est ad mediam. Capiens ergo omnia mobilia, coget ad solvendum sibi totum. Contra quem habebit recursum colonus pro media: est enim absurdum dicere legatum 3. quod in puncto mortis tenuit, postea evanescere, ergo valet testamentum; ergo hæredes tenentur de suo solvere dimidiam; sed videtur absurdum, quia est species evictionis. Sed nonne est differentia dicere, lego ei 100. vel lego tali liberationem, si debeat 100. Cur cui legatur summa est favorabilior, quam cui legatur liberatio? Quid si dicat, Lego liberationem & nolo ab eo quidquam peti. Respondi, idem est, imò videtur quod nolit à suo hærede exigi; sed eum liberari cedendo de rationibus, sed hic spreta voluntate legantis, alias cœpit actiones, & sic legatum; sed certè hoc est valdè durum, considerando quod in puncto mortis media est acquisita viduæ sine onere testamenti. Et sic legata liberationis, & specierum, non valent pro dimidia viduæ; dum autem postea capit residuam partem mobilium, videtur quod capiat cum onere suo; videlicet ad onus solvendi mediam partem legatorum, saltem ad onus non petendi mediam quam hæres petere non poterat, si vidua non elegisset omnia capere mobilia, & hoc æquius videtur, & quoddam medium.

Acquisitus fundus ante matrimoniũ, quo durante emptor conventus ad supplementũ pretii supplet, est conquæstus inter conjunctos.

Legatum quod in puncto mortis tenet non amittitur contra testamentum.

Contractu matrimonii vir tenetur *employer* 2000. *livres en propres d'elle, & de ceux de sa ligne*, & nisi factum sit *se prendra sur les meubles, & immeubles du mary, sans confusion.* Præmortuus est, vidua nubit, post tamen capta mobilia (licet essent filii) à quibus vitricus petit 2000. *livres* super eorum propriis. Dubium est: tamen videtur posse, quia promissio simpliciter facta est super bonis, & sic non operatur limitatum: secùs si dictum esset super mobilibus & conquæstis, quia tunc vidua capiens mobilia confunderet legata, nonobstante legati confusione: quia verum est eo ipso quod dividitur societas, sed benè ex causa supervenienti: sed si capiat mobilia sine onere, nihil interest utrum per consuetudinem, sive per pactum sunt mobilia specialiter onerata, sed in confuso patrimonio tantùm.

§. * CXXXVII.

*C'est le 310. de la nouv.

EN la Prevosté & Vicomté de Paris le mort saisit le vif, son hoir,

SUMMARIA

SUMMARIA.

1. *Possessio hæreditatis per unum ex liberis confirmatur pro cæteris.*
2. *Hæres hæredis potest liberè & indistinctè non adire hæreditatem.*
3. *Legatarius potest repudiare legatum, sed non hæres ejus.*
4. *Naturalizatio pro exteris nullibi observatur, quæ est jus barbaricum.*
5. *Dominium transit statim à morte, quia ex eo sunt liberi saisiti.*
6. *Hæres per beneficium inventarii non habet fructus, donec inventarium sit factum, & qualitas fundata.*

CEssant ambiguitates transmissionis defuncti, per Alex. *cons.*86. *lib.*3. ubi impeditissimus casus, & *cons.* 168. *num.* 5. *lib.* 7.

Possessio hæreditatis per unum ex liberis cōfirmatur pro cæteris.

1. Amplio etiamsi unus fratrum diu possideat, putans se esse solum, quia satis est quod non habet animum alienam possessionem intervertendi: & sic per hanc possessionem aliorum possessio conservatur, ut tetigi *ad consil.* Alex. 167. *num.* 4. *lib.* 6. ad Decium *l. fin. num.* 41. C. *de edict.* Divi Adriani toll. *cons.* 467. *num.* 3.

An etiam testatore prohibente? *Boer. Dec.* 41.

Hæres hæredis potest liberè & indistinctè non adire hæreditatem. Legatarius potest repudiare legatum, sed non hæres ejus.

Æquius correcta *l. qui patris.* C. *unde liberi* & ibi ad Dec. Nonnè aliud in hæreditate quam hæres 2. hæredis liberè & indistinctè potest repudiare, & in legato, quod licet legatarius 3. possit repudiare etiam in præjudicium creditorum, non tamen ejus hæres, ut omnes sentiunt, quando repudians indè non habet commodum. Communis est post Bartolum, quod potest repudiare, ut alia manu capiat, vel retineat: sed Cyn. Panormit. contrà in *l. si mihi & tibi in princip. de legat.* 1. Finge quod legataria debebat mediam omnium bonorum præsentium & futurorum ex contractu matrimonii, hæres autem testatoris, quia hæreditas legatariæ, ut solus totum amplium fundum legatum haberet, repudiat legatum. Communis est, quod potest.

Idem servatur in recta in Armorica; sed in collaterali *on demande main souveraine* à Judice loci, quæ summarie datur.

Naturalisatio nullibi servatur pro exteris, & est jus barbaricū.

4. Nullibi locorum, nec apud Turcas, nec apud Venetos servantur jura barbarica de naturalitate, & de non succedendo per exteros.

Transit dominiū statim à morte, quia ex eo sunt liberi saisiti.

5. An operatur quod statim transit dominium à morte? Puto quod sic, quia sunt potius Codicilli; imò quia saisiti, & quia ad hunc finem æquitatis sunt saisiti. Et an incipiat statim currere præscriptio, etiam non adita hæreditate, ut in *l. si partem* 19. *in princip. quemadmodum servit. amitt.*

Per consuetudinem Britanniæ, *quand aucun est decedé* sine liberis, *le Prince met la main* (ratio quia in infinitum repræsentat) *sur les biens du decedé à la conservation des droits de qui il appartiendra*: Et licet se dicens cognatum *a mainlevée*, si post evincatur, debet perdere fructus, etiam *qu'il en eust pû pretendre ou percevoir* à die obitus.

Hæres per beneficium inventarii non habet fructus, donec inventariū sit factum, & qualitas fundata.

6. Fallit in hærede per beneficium inventarii, donec sit inventarium ritè factum: unde vidua habens partem dividit, & hujusmodi potest hæredem per beneficium excludere à domo, & ostia claudere; donec qualitas sit fundata, & inventarium factum, & fortius si se tantum prætendit substitutum.

Amplia etiam de jure in colono & precario. Tiraquellus *de constitut. fol.* 38. *verso.* Dixi in lege quæsitum contra Socinum de Precario.

---

§. * CXXXVIII.

* C'est le 319. de la nouvelle.

PAr ladite Coustume, en ligne directe representation a lieu.

SUMMARIUM.

1. *Avus maternus non potest repræsentare in dimidia mobilium.*

ETiamsi non diceret intelligitur. Et valdè erant iniquæ veteres consuetudines *de Montfort*, *Chartres & Senlis*, quæ negabant. Idem vidi teneri in consuetudine *d'Estampes*. Et est commune quod adhuc Parisiis non habebat locum ante has redactiones. Idem in Neustria. Adverte: illæ consuetudines non sunt prorsus iniquæ ex alia consideratione, videlicet ut filii non nubant sine consensu propinquorum, alias exhæredari possunt a successione ejus qui non consensit, una cum descendentibus ex iis, secundum istam repræsentationem. Sed adhuc est iniquitas, quia etiam iste exhæredatus intelligitur si ad suum hæreditas defertur; secùs si ad nepotes, eo præmortuo, & nullomodo nepotibus nocet, etiamsi veniant repræsentandi cum patruis; tùm quia adhuc semper remanet iniquitas si parentes consenserint matrimonio simpliciter, & dotem nisi aliis similem dederunt; & sic ista salvatio est sophistica.

Et sic in hac & simili consuetudine filii plurium fratrum succedunt in capita, contra jus commune; & pariter, si est matertera, & plures nepotes ex fratre defuncti, omnes in capita, nec potest matertera dicere hoc esse iniquum: quia imò pro bono debet haberi quod admittitur ad virilem contra jus per beneficium consuetudinis.

Avus maternus non potest repræsentare in dimidia mobilium.

1. Filius decedit relicto patre, fratre, & avo materno, qui vult repræsentare in dimidia mobilium: sed non potest, quia hæc consuetudo intelligitur secundum jus scilicet in descendendo non in directa ascendenti. Sed avus in tractatu matrimonii filiæ dederat 200. *liv.* super sua futura successione, & quod teneretur *rapporter*, veniendo ad ejus successionem, tunc dicit quod non venit, & sic vult repetere. Respondi non posse in terminis nostræ (jure Cœnomanensis) consuetudinis quia permittitur *se tenir au don*, quod in dubio censetur factum secundum nudam conventionem, quia locus est electioni, *soy tenir, ou rapporter*. Sed an frater possit petere donum sororis? Respondi non, duplici ratione: prima, quia transferret ad cognatos ex latere patris pupilli: secunda, quia puto ex quo vir solus est superstes, sed idem hæres filii solus non potest ab hærede propriorum petere mediam impensarum factarum in propriis uxoris, quia est mobile quod sibi confundit, debet enim solvere debita mobilia.

Adhuc hodie 1540. à *Peronne*, *Montdidier & Roye*, ubi non est homologata consuetudo, servatur quod repræsentatio cessat, etiam in directa.

1548. Dicebat *Riant* secundum Joannem Fabr. §.

plures, quod duorum fratrum si unus repudiet, ejus filii poterunt jure suo succedere cum patruo, & quod in linea directa non est jus repræsentationis. Sed falsissimum est: Tamen allegabat ita judicatum pro nepotibus ex filio Dom. *de Bazoches* contra filiam ex eo, licet frater renuntiasset successioni.

§. * CXXXIX.

*Voyez Part. 324. de la nouvelle.

PAr ladite Coustume, quand il y a enfant masle du fils aisné survivant son pere, en venant à la succession de ses ayeul & ayeule, il represente sondit pere au droit d'aisnesse: & s'il n'y a que filles, elles representent leurdit pere toutes ensemble pour une teste, & partissent avec leurs oncles, sans droit d'aisnesse, quant ausdites filles.

SUMMARIA.

1. *Filiæ non habent jus primogenituræ contra patruos.*
2. *Jus primogenituræ non est pars hæreditaria, sed est prælegatum datum masculo tantum.*
3. *Repræsentatio in mero jure successorio procedit.*
4. *Jus primogenituræ non transmittitur.*

Filiæ non habent jus primogenituræ cōtra patruos.

1. MAnifestè innuit consuetudo quod istæ neptes non habent jus primogenituræ contra patruos. Ibi *partissent*, loquitur de partagio cum patruis. Et benè dicit quod in illo partagio non habent ullum jus primogenituræ; ergo non intelligitur inter seipsas in secundo partagio, sed in primo cum patruis. Tamen quod observatio sit bona, quæ aliud vult quando relinquitur nepos, aliud quando tantum neptes, ibi *s'il n'y a*; & hæc veritas * in terminis hujus consuetudinis; ita etiam sentit Faber *instit. de agnat. succ. §. caeterum ad finem.* Dicunt tamen quod dominus *de Nully* habet arestum in hac consuetudine pro nepte: sed vide quod hæc consuetudo ampliat nedum quando primogenitus habet unicam filiam, sed etiam quando habet plures filias; scilicet quod non veniunt nisi unica capiat cum privatione juris primogenituræ. Et hoc favorabile, & justius, quia hoc jus ipsi masculinitati datur, & hic solvitur contrarium quod repræsentat. ergo in illam partem patris. Idem quod utatur repræsentatione consuetudinis generaliter loquentis, ut in *Vermandois representation a lieu.* Quare respondeo quod jus primogenituræ 2. non est pars hæreditaria, quia etiam non in plus tenetur de debitis; sed est prælegatum datum masculo tantùm; ergo si prius decedat fit caducum, nisi relinquat filium qui sit illius qualitatis, ut sic possit habere homagium, & compensari in legato, vel vocatione consuetudinis, aliàs repræsentatio 3. solum in ea mero jure successivo procedit, non autem in legatis vel prælegatis. Et sic D. *Chartier & de Marillac* rectè resp̄onderunt sub consuetudine Viromanduensi, quod debet neptis solum habere virilem, non autem primogenituram, nedum contra patruos, sed etiam contra amitas tantum, quando non erant nisi filiæ tempore mortis.

*Tamen dicūt quædam esse aresta pro neptibus Parisiis, quæ essent lata Turonis. scripte. fol. 119.

Jus primogenituræ nō est pars hæreditaria, sed est prælegatū datum masculis tantum.

Repræsentatio mero jure successivo procedit.

4. Sed pro eo quod etiam in jure primogenituræ facit Bald. *l. venia. C. in jus voc.* ad Alex. *cons. 53. num. 11. lib. 4.* quod non transmittitur. Alex. *cons. 123. col. 1. lib. 1.* Socin. *cons. 207. lib. 2.* Quid inter filios prædefunctæ filiæ, si in ejus portione jus primogenituræ petitur, quando erant tres filiæ unius patris, ita jus primogenituræ non erat in primo successionis gradu, sed debet esse pro illa parte devoluta ad defunctam, si vixisset; ergo etiam prout in ejus partem plus venit feudorum, & minus aliorum bonorum per divisionem, quæ non debet jus primogenituræ regere.

Jus primogenituræ non transmittitur.

Thibault de Vitry ex prima uxore habet filium Joannem de *Vitry* Advocatum Curiæ: pater secundam uxorem ducit Joannam *Anjorrant*, & conventum in contractu matrimonii 1516, quod si futuri conjuges prædecedant, *que leurs enfans representeront en pareille prerogative & aisnesse que lesdits mariez.* Filius prior Joannes primogenitus decedit, relicta filia, deinde pater relicta nepte & filiis aliis ex secunda uxore. Respondi quod non potest locus esse juri primogenituræ; sed omnes æqualiter succedunt, nonobstante clausula matrimonii, quæ est advantagium venientis ad successionem.

TITULUS DUODECIMUS.

DE DOARIIS SIVE ΤΩΝ ΑΝΤΙΦΕΡΝΩΝ.

UTrum debent compensari cum legatis factis uxori? Dixi plenè *cons. 154. in fi.* etiam in Scotia, ubi promiscuè vocatur dos. *cap. nuper de donationib. inter vir. & uxor.*

Nota quod licet *le propre de la femme soit* propriè & adæquatè dos in terminis juris, quia vir constante matrimonio vocatur dominus, & fructus lucratur. *l. pro oneerib. C. de jure dot.* non tamen potest alienare, & soluto matrimonio redeunt ad uxorem, vel ejus hæredes. Non tamen practicatur *l. divortio. ff. soluto matrim.* ut ultimi anni fructus dividantur pro rata; sed, aut sunt amobiliati, & cedunt communioni, aut pendent, & redeunt cum prædiis. Ratio non potest dari bona, quia de jure vir & uxor non sunt socii, sed per consuetudinem, sic ergo onera matrimonii jam non sunt viri solius, licet habeat principalem curam, & administrationem: sed sunt onera communionis & societatis; ergo debent intelligi deduci super communione. Merito satis est quod reliqua restantia mobilium & conquæstus dividantur, nec plus potest petere vir, quia non ipse tulit solus onera, sed ipsa societas, quæ non debet esse inæqualis.

Par

§. * CXXXV.

* C'est le 147. de la nouvelle Coustume.

PAr ladite Coustume les femmes mariées sont & demeurent doüées de Doüaire Coustumier, posé que par exprés au traité de leur mariage ne leur ait esté constitué, ne octroyé aucun doüaire.

SUMMARIA.

1. Doarium dicitur dispositio juris, quando potest renunciari.

2. Doarium si omnia mobilia consumpta sunt, est quarta pars immobilium marito obventorum pendente matrimonio ad vitam mulieris.

3. Doarium non est vera donatio propter nuptias, sed solum est donatio usufructus.

4. Doarium non transit ad liberos, nisi dicatur.

5. Doarium est minus quam donatio proprietatis.

6. Liberi non possunt exhæredari à matre in doario cujus non est domina.

7. Doaria est sicut fructuaria quæ moritur ante fructus collectos.

Doarium dicitur dispositio juris quando potest renunciari.

FAllit si dos non est soluta per notata Ruyn. *consil.* 110. *lib.* 5.

1. Dicitur dispositio juris quando potest renunciari. Rip. *l. in insulam num.* 60. *de verb. obligat. l. contrario num.* 49. *de vulg. & pup. subst.* licet contra tenuerit in *l. in partem num.* 48. Decius *consil.* 257. *col.* 1. Bertrand. *fol.* 107. contra Faber *l.* 1. *in* 1. *resp. de fundo dot.* Vide Bald. *consil.* 107. *lib.* 4. ad Alex. *consil.* 144. *lib.* 5.

Doarium si omnia mobilia consumpta sunt, est quarta pars immobilium marito obventorum pendente matrimonio ad vitã mulieris.

Hoc verbo abutuntur vulgo *en Piedmont* Thurini, ut dicit Aymon. *consil.* 183. quod donationem propter nuptias vocant augmentum dotis, & redit ad donantem soluto matrimonio. *l.* 2. *C. de bon. quæ lib.* & ibi Baldus, ut notat Aymon. *num.* 1.

2. Quid si non sit nec consuetudinaria, præfixa, & nulla sint communia, mobilia enim exhausta debitis: tamen vir reliquit multa immobilia quæ interim sibi obvenerunt ex successione patrui. Respondi per rationem Authenticæ *præterea. C. unde vir & uxor.* debet saltem quartam partem habere ad vitam, vel aliud commodum promptum, habito etiam respectu ad id quod attulit, & consumptum fuit, ut ibi in princip. ad Decium tetigi, & *consil.* 24. *in princip.*

3. Doarium in genere non est vera donatio propter nuptias proprietatis, vel rei: sed solum donatio usufructus; ita quod non 4. transit ad liberos, nisi dicatur: & sic usufructus casu quo superius. *Vide Aurelia art.* 241. Quod autem hic dicitur ad filios non est donatio propter nuptias, sed adhuc minus 5. quia donatio proprietatis immediatè & ab initio fuit filiorum, ita quod non possunt in hoc exhæredari à matre, quæ non est, nec fuit domina. 6.

Joannes *du Perthuis*			
Roland du Perthuis	*Marie Brulard vefve Gilles Noble*	*Robert du Perthuis aisné* sine liberis	*Françoise Boutard vefve de*

Doarium non est vera donatio propter nuptias, sed solum donatio usufructus.

Doarium nõ transit, ad liberos, nisi dicatur.

Donatio est minus quam donatio proprietatis.

Liberi non possunt exhæredari à matre in doario, cujus non est domina.

Doaria est sicut fructuaria quæ moritur ante fructus collectos, & nihil capit in eis.

Ladite Françoise Boutard n'est saisie, & doit venir per actum quia *douaire conventionnel: sed l'un des cas dessusdits advenant* (scilicet Roberto præmoriente patri non relictis liberis dicti matrimonii) ergo in hunc casum restituitur facultas *du doüaire Coustumier* per obitum Joannis soceri: *car elle est douée de trois cens livres de rente* (quæ ei offeruntur & debentur per hæredes secundogeniti in viriles,) cæterum quamvis *Robert soit marié comme fils aisné*, tamen nihil ei datur, sed dicitur quod casu quo pater prædecedat cum liberis, tunc eo casu *sa vefve pourra estre douairée Coustumier, tel que si son mary eust survescu ses pere & mere*, quia filii repræsentant: sed ille casus defecit. Ergo tantum habet *trois cens livres de douaire* purè constitutum, quia defecit conditio subordinata doarii, utrumque est conventum, sed secundum subordinatum sub conditione quæ defecit: nec protrahenda mens ultra verba: cum pater putabat hunc fore primogenitum, vel ejus liberos: sed falsum est, & habuit alium primogenitum.

7. Conclusi 1545. cum dom. *Chartier* quod doaria est sicut fructuaria, & si maritus moritur 15. diebus ante fructus collectos, non debet eos, nec pro rata temporis: nisi essent stagna & sylvæ cæduæ. Idem quoties habetur ususfructus ex domo aliena. Secùs si ob simplicem conquæstus rationem, ut maritus ferens onera, aut conductor. Amplia etiamsi hæres viri conduxerit à vidua, vel totam conductionis pensionem promiserit, certis terminis cedentibus ante fructus collectos.

Pater & mater habent feudum conquæstum, & duos filios, qui duas sorores ducunt: Pater in contractu matrimonii consentit quod dictæ futuræ habeant *doüaire sur ledit fief.* Respondi primò: intelligitur *du Coustumier*, vel ad instar, ex quo aliter non specificatur, & sic de media. Et quod uxor primogeniti non plus habet, quia intelligitur in viriles. Sed si alter fratrum moritur, reliquis duobus filiis, quorum unus est hæres patris, renunciat alter, an ille possit petere 4. vel solum. 8.? Videtur quod quartam: quia sibi accrescit, & quod non possit quis esse hæres patris & dominus: sed imò potest, & sic creditoribus suis prodest, & alter solùm quartam habet: nisi in locis ubi expressè cavetur quod non potest quis habere doarium & successionem, secundum terminos consuetudinis, nec decrescit, sed aufert, & sic abstinendo, abstinenti accrescit, nisi consuetudo aliter declaret. Quid ergo si ibi quis disposuit de sua parte doarii, deinde se gessit hæredem patris? Certè non potest revocare quatenus disposuit. Sed an ad æstimationem teneatur ei cui alias accrescere debet?

Françoise Thierry nupsit *à feu René Boucher*, dat *quatre cent livres*: vir dat ei & cedit terram *d'Egron pour estre le propre d'elle & l'en saisit.* Post obitum viri hæres

René de Launay est debouté du sequestre, per sententiam confirmatam aresto, *& condamné ès despens & en l'amende*. Tamen *par arrest du* 23. *Aoust* 1550. hæres dicens quod terra valet *huit cent livres de rente, & que ce n'estoit qu'un assignat, est maintenu & gardé en rendant prealablement quatre cent livres.* Vidua *baille requeste*, ut tempus præfigatur, aliàs terra sit sua, coram domino *Fumée*.

* *C'est le 248. de la nouvelle.*

§. * CXXXVI.

ITEM, par ladite Coustume Doüaire Coustumier est de la moitié des heritages, que le mary tient & possede au jour des épousailles; & de la moitié des heritages, qui depuis la consommation dudit mariage, & pendant iceluy échéent & adviennent en ligne directe au mary.

SUMMARIA.

1. *Proprium potest stipulari sequi naturam* de conquest.
2. *Doarium spectatur tempore celebrati matrimonii, & non tempore contractus matrimonii.*
3. *Conditio potestativa non trahitur retrò.*
4. *Nullitas matrimonii trahitur* en Cour d'Eglise.

Proprium potest stipulari sequi naturâ de conquest.

1. Dicitur quod talis domus quæ erat proprium viri *sortira nature de conquest*, an nihilominus dos super reliqua parte? Respondit *Chartier* quod sic: quia verum est dicere quod erat tunc in bonis viri. Et plus quia in dubio eodem favore. Secùs si extraneus donaret utrique simul tempore contracti matrimonii, retento usufructu vel per constitutum.

Doarium spectatur tẽpore celebrati matrimonii, & nõ tempore contractus matrimonii.

2. Calendis Januarii fit tractatus matrimonii & dos *& doüaire coustumier*; Celebrantur nuptiæ Colomerii: sed interim meliorem terram vir alienaverat. Posteà vir petit *son doüaire* supra dicta terra. Respondi quod non potest, nec obstat quod bona sunt hypothecata ex die instrumenti Calendis Januarii: quia verum est ad observantiam conventionum; sed dos ibi conventa non est specificata: sed refertur ad consuetudinem, sed se refert ad bona quæ vir habet tempore nuptiarum. Sed si vidua eligeret *le doüaire prefix*, dicta terra esset hypothecata: quia valet hypotheca de debito conditionali.

3. Conditio potestativa non trahitur retrò.

3. Sed adhuc est dubium, quia conditio erat potestativa, & sic hypotheca non trahitur retro, & sic non trahitur ad fundum tempore extantis hujus conditionis alienatum. Contra est, si sponsalia de futuro ibidem contracta fuerunt, quominus sit potestativa, nec trahibilis retrò.

AU JOUR DES ESPOUSAILLES. Ergo quatenus, & in statu quo tunc erant *l. Stichum qui meus erit ff. de legat.* 1. Ergò si maritus posteà reditus desuper debitos redimat, videtur debere deduci, *ut in consuetudine Trecensi* §. 89. scilicet pro media, *quant aux rentes constituées* mediam sortis vidua repetet. Ratio hujus §. est quia de jam quæsitis, & de his quæ sunt verisimiliter quærenda, & quæ sunt debita, debet haberi consideratio, & potest obvenire, ut per præfixum præjudicetur, & etiam constituitur, ut habeatur ditior uxor, & ita ferunt mores. Secus est de collaterali regulariter, cujus species non est ita probabilis, nec considerabilis, nec verisimiliter ea obvenire potest, ut sic supramodum doarium augeri possit, si post conjugium ultimi, putà sextogeniti, omnes fratres sine liberis decederent.

Viduus *Delamet sieur de l'Hoste*, cui Berta *de Baces* sub prætenso matrimonio, *fit procez en Cour d'Eglise*, ubi nullitas matrimonii debet tractari, *prend le cas de nouvelleté, tend* coram Præside Parisiensi in possessionem uxorationis & viduæ, ut sic prius hoc haberet. Respondi benè & tutè. Sed quia decem annis duraverat matrimonium sine revocatione, viro defuncto, *par arrest* quod non possit prosequi *en Cour d'Eglise*, donec *les provisions executees*, & benè. *Matrimonii nullitas debet tractari en Cour d'Eglise.*

Nec donationes *des terres* resolvunt locationem etiam inter virum & uxorem. Puto quod vidua tenetur stare locationi congruæ & solitæ ad modicum tempus per virum factæ, nisi constet quod in fraudem.

Inter vivos potest remittere majus vel æquale lucrum doarii, & sibi quid assignetur à viro, & ipsa potest cogere hæredem viri ut solvat, quia ipsa remittit, nec consuetudinem offendit: & licet ab initio non liget uxorem, tamen si supervivat, ligatur hæres viri, ea volente.

* *C'est le 249. de la nouvelle.*

§. * CXXXVII.

ITEM, par ladite Coustume le Doüaire Coustumier de la femme, est le propre heritage des enfans venans dudit mariage, en telle maniere que les pere & mere desdits enfans, *etiam* dez l'instant de leur mariage, ne le peuvent vendre, engager, ny hypothequer au prejudice de leurs enfans.

SUMMARIA.

1. *Liberi ingrati possunt exhæredari.*
2. *Ingratitudo attenditur erga eum à quo lucrum procedit, vel speratur.*

3. *Filius etiam non hæres patris, est hæres doarii.*
4. *Res donata conjugibus & filiis ex matrimonio, non transit ad filios, quamdiu conjuges tenent.*
5. *Filius donatarius patris renuntians hæreditati patris, potest capere par-tem suam in dote.*
6. *Donatio facta ab habente liberos ex primo matrimonio, uxori habenti etiam liberos ex primo matrimonio,* pour elle & les siens, *spectat liberos ex ultimo matrimonio.*

Liberi ingrati possunt exhæredari. Ingratitudo attenditur erga eum à quo lucrũ procedit, vel speratur

1. FAllit si illi sunt ingrati, ut possint exhæredari: quia tunc possunt privari. *Auth. neque C. de sec. nup* 2. & tunc spectat ad patrem privare, & ingratitudo erga eum attenditur a quo dos, vel lucrum proficiscitur; nec mirum, quia saltem ut per *l. final. C. de revocand. donat.*

An habeant liberi in doario jus primogenituræ, & reguletur secundum modum succedendi ab intestato. Facit Alex. *cons.* 44. *num.* 2. *lib.* 1. Secùs de aliis donationibus, vel legatis, quia non servatur *l. hac edictali l. fœmina in princip.* C. *de sec. nupt* Hic contra Anchar. in *l. tres fratres*, ut dixi ad Alex. *cons.* 15. & 52. *num.* 36. *lib.* 4.

Filius etiã non hæres patris, est hæres doarii.

3. Ita quod post mortem patris, filius, etiam non hæres patris, est dominus doarii, & potest unus filiorum partem suam cedere, vendere, & ad hæredes, vel causam habentes transmittere: quia jam habet rem certam purè, nec intelligitur si supervivat matri: quia non capit à matre: sed à patre per consuetudinem.

Res donata conjugibus & filiis ex matrimonio, non transit ad filios, quamdiu conjuges tenent.

4. Secus in re donata aliquibus conjugibus & filiis ex eo matrimonio: quia quamdiu conjuges vivunt, filii nihil habent; ideò non transmittunt, nec alienant, sed fit caducum: sed si unus ex eis relinquat nepotem, illi tenent locum & repræsentant & debent habere per *l.* 1. C. *de condit. insert.*

Filius donatarius patris renuntians hæreditati patris potest capere par em suã in dote.

5. Filius habens donationem à patre, renuntians hæreditati, an possit capere partem suam in dote? Durum est, tamen potest: quia jure diverso, & à lege habet: licet secùs de consuetudine Valesia art. 111.

Vicit mea sententia quod à patre est *pour Monsieur de Rieux*: Favore matrimonii dat sponsæ Susanna *de Bourbon une terre de* 3000. *livres de rente.* Et ea donatione absoluta & consummata, statim in immediata clausula, eodemque instrumento dicta Susanna per liberalitatem, sponso acceptante, consentit & vult quod si decedat etiam sine masculo, vel omnino sine filiis, quod tantùm sit usufructuaria, & cedat ad lucrum hæredum viri, & spectet ad filios communes, eorumque linea deficiente, si non disposuerint redeat ad hæredes viri. Respondi quod censetur bonum maternum, ità quod filii non tenentur conferre in hæreditate patris, sed matris; quia est idem ac si pure donasset sponsæ, deinde ipsa donet filiis communibus, vel ac si vir fecisset conquæstum communem, ergò etiam totam terram uxoriam.

Donatio facta ab habente liberos ex primo matrimonio uxori habenti etiam liberos ex primo matrimonio, *pour elle & les siens*, spectat ad liberos ex ultimo matrimonio.

6. Habens filios ex prima uxore, ducit habentem filios ex priore viro, *& dit qu'il la doñe de* 3000. *livres pour elle & les siens sans retour.* Respondi quod spectat & reservatur filiis hujus matrimonii tantum: quia verbum *les siens* intelligitur secundum jus & materiam subjectam: idest ut nec sit personale, sed perpetuum, casu quo non habeat liberos communes, aliàs eis affectum est: & ita in dubio interpretandum.

---

* *C'est le* 250 *de la nouvelle.*

§. * CXXXVIII.

EN telle maniere que si les enfans venans dudit mariage ne se portent heritiers de leur Pere, & s'abstiennent de prendre sa succession, en ce cas ledit douaire appartient ausdits enfans purement & simplement, sans payer aucunes debtes procedans du fait de leur Pere.

SUMMARIA.

1. *Doarium non accrescit filiæ non succedenti.*
2. *Primogenitus non habet locum in doario.*
3. *Secundogenitus potest cogi recipere pretium domus feudalis: Præcipuè ne illa vendatur.*
4. *Filia habens dotem à patre non debet habere partem in doario matris.*

FAcit *l. final. ff. de injusto rup. & irrit. testam. l. cum aliis C. de secund. nupt.*

Sed inter cohæredes omnino confertur, ut tamdem valeat opinio mea: non autem respectu tertii: & sic non proindè dos secundæ uxoris augeatur, quia erat diminuta per primam, & collatio sequens non fit ipso jure, sed alia exceptione inter cohæredes qui non conferunt si nolint, unde non augetur dos, secùs si ususfructus extremi finitur: quia tunc ipso jure accedit ex antiqua necessaria causa

Doariũ non accrescit filio non succedenti.

1. Quid si unus sit hæres, alter non? Respondi hoc non accrescit non succedenti. Sed quid si consuetudo dicat quod non potest esse hæres & capere doarium? Videbitur tunc accrescere nõ succedenti *Valois art.* 114.

Primogenitura non habet locũ in doario.

2. Nec est locus primogenituræ, & benè: quia consuetudo dat jure contractus, & sic viriliter, & ita *Chartier* 1548. Nec obstat quod dicebat *Riant* sequi *que le puisné* non erit hæres.

Secundogenitus potest recipere pretium domus feudalis, præcipue ne illa dividatur

3. Ut capiat partem quartam *du manoir*: Tùm quia est hæreditarium hoc casu: tùm quia facilè potest compensari: imò potest cogi justum pretium accipere, ne dividatur *le manoir* contra mentem consuetudinis.

Filia habẽs dotem à patre, nõ debet habere partem in doario patris.

Quid si filia nupta 4. a patre mediante summa simpliciter: ita quod possit succedere conferendo: ipsa non succedit, sed petit virilem *du douaire*, & obtinet. Respondi quod in causa exceptionis oportet articulare quod habuit dotem a patre, & sic utrumque

non debet habere. Non obstat *lex unica §. secundo C. de rei uxor. actione*, quia hic est verisimilis mens patris, qui duorum tantùm electionem dedit filiæ; & sic non habet electionem trium; & sic intelligitur quod possit confundere conferendo, aliàs quod sit dote contenta; saltem quod utrumque sit, quia legitimè non debet utrumque habere: sed saltem quod excedit capere. Idem *Chartier*. Nec tenetur filia compensare cum dote data à patre, loco ejus futuræ successionis. Socin. fol. 327. quia habuit dotem à patre, utrumque non debet habere, sed saltem quod excedit capere.

** C'est le 255. de la nouvelle.*

§. * CXXXIX.

ITem, par ladite Coustume le doüaire constitué à la femme en mariage, par le mary, ses parens, ou autres de par luy, est le propre heritage aux enfans issus dudit mariage, pour d'iceluy joüir après le trépas de pere & de mere, incontinent que doüaire a lieu.

SUMMARIA.

1. *Uxor secunda habet tantùm quartam propriorum in doario: quia tempore medio, dimidia pertinebat ad filios primi matrimonii.*
2. *Uxor est tantum usufructuaria & non domina doarii.*
3. *Proprietas doarii nunquam usufructui accedit.*

Uxor secunda habet tantum quartam propriorum in doario: quia tempore medio, dimidia pertinebat ad filios primi matrimonii. Uxor est tantùm usufructuaria & non domina doarii. Proprietas doarii nunquam usufructui accedit.

1. SEcundæ uxori non est nisi quarta; quia tempore matrimonii dimidia erat liberorum proprio; etiamsi filius sit hæres. Socin. fol. 120. verso.

2. Licet pater sit dominus verus, etiam mortua uxore, quamdiu filii vivunt, tamen mater superstes non est domina, sed tantùm fructuaria. Patet. quia si esset domina mortuis filiis & hæredibus viri, transmitteret ad hæredes suos, quod est falsum: sed potius ad fiscum vadit: quia usufructui 3. nunquam proprietas accedit, sed potius ea ad fiscum vadit, sed usufructus benè proprietati cedit, & accedit, & sic patet quod non est domina: Licet simili ratione hæres gravatus fideicommissario, & secundus fideicommissarius sic gravatus, sint domini temporales, quia possunt esse perpetui. Hæc ratio viva & inevitabilis.

Nota si sint filii primi & secundi matrimonii habentes dotem consuetudinariam, & omnes hæredes, tunc filii primi soli pro partibus hæreditatis patris confusè pro aliis petent: quamvis partes jure crescant in renuntiando, tamen conferre debent pro parte hæreditaria tantùm. Ita per arestum judicatum. Vide *l. in quartam in fi. ff. ad leg. Falcid.* contrà Petr. de Ancharano qui dicebat non conferendum: quia causa immediata est statutum. Sed an si non sint hæredes sit locus primogenituræ? Ibi servabatur quod sic, sed puto quod malè, quia non ab homine, sed à consuetudine datur: Item datur vice legitimæ, ergò secundum modum eidem succedendi ab intestato: sed certè consuetudo non indicat nisi in venientibus ab intestato, & æqualitas favorabilis. Quid ergò si unus filiorum mortuus est, relictis liberis, numquid inter eos locus erit primogenituræ? Respondi quod sic, quia veniunt ut hæredes patris, aliàs non caperent: sed mortui antè patrem sine liberis non computantur. Secùs in mortuis sine liberis, vel simpliciter professis post patrem: quia si semel partem fecerunt, & sic linquunt in sua successione, & ad hæredes transmittunt: ergò in feudo solis masculis accrescunt. Sed potest contrà pacisci, scilicet ut totum sit ad vitam uxoris tantum, etiam de consuetudinario: imò quandoque tacitè inest, ut quando additur præfixo, quod mulier habebit etiam habitationem *& le pourpris du lieu*: quia intelligitur ad ejus vitam tantum, etsi supervivat. Script. fol. 327.

** C'est le 256. de la nouvelle Coustume.*

§. * CXL.

DOüaire coustumier saisit.

SUMMARIA.

1. *Filii, præmortua matre, non succedentes patri* sont saisis du doüaire.
2. *Uxor si vendat jus suum doarii, hæredes ejus possunt habere* pour le prix.

Filii præmortua matre non succedentes patri sont saisis du doüaire.

1. ETiam filii, præmortua matre, non succedentes patri, ut etiam Nivernis eod. §. in fin.

Fallit, si determinatè difformiter constituitur ut sit præfixum: sed amplia, etiamsi tantùm intelligeretur, ut sit dictum quod haberet tantùm tertiam vel quartam: quia nihilominus *saisi*. Item si cautum sit de toto, nihilominùs, quia pars talis pro media quæ remanet à statuto venit, *saisira*.

2. Sed si uxor vendit jus suum, possunt habere hæredes *pour le prix*, licet non vendat nisi usumfructum: sed certè cum locatio est, non habet locum.

Uxor si vendat suum jus doarii, hæredes ejus possunt illud habere pour le prix.

** abrogé.*

§. * CXLI.

DOüaire préfix n'a point de lieu jusques à ce qu'il soit demandé en jugement.

SUMMARIA.

1. *Doarium constitutum in usufructu domus quæ corruit fortuitò, non finitur ea lapsa.*
2. *Domo data pro doario corruente, vidua non tenetur reficere.*
3. *Usufructu domus vendito, quæ corruit casu, hoc non cedit venditori in lucrum, nec in damnum.*

PRefix, *conventionnel, Amiens,* aliàs limitè, ut dicitur *en Lorraine.*

Si est una summa semel, non currit interusurium, etiam ex mora extrajudiciali. *Et si c'est rente* intelligitur pro rata temporis currere, si dictum *de rente* simpliciter, non datis aliis terminis, & benè, quia dictum *de rente,* & intelligitur de annua, intelligitur in fine anni: tamen sat est petere intra tres menses, vel semestre à die sententiæ.

Quid? dos *est de* 1000. *livres* semel, vel de 60. *liv.* ad vitam, & ad electionem debitoris: Posteà maritus ob debita abest diu, sunt bona sua *en criées,* uxor se opponit simpliciter *pour ses conventions matrimoniales*, post 30. annos, cum maritus sit mortuus, invenitur quod curator bonis vacantibus convenitur de reliquis dotis. Certè illa oppositio est pro petitione in judicio. Item hæc consuetudo videtur habere locum quando est electio mulieris, ipsa potest precisè petere: secùs si non possit peti, quia electio hæredis.

Doarium constitutum in usufructu domus quæ corruit fortuitò, non finitur ea lapsa.

Domo data pro doario corruente, vidua non tenetur reficere.

Hoc doarium potest constitui in usufructu. Quid ergo si dictum quod pro doario habebit usumfructum talis domus quæ postea corruit, penè soluto matrimonio & casu fortuito? Respondi, non finiri usumfructum, sed manere in area, si velit vidua, quia est datus in recompensam. Idem multò fortius si est lapsa constante matrimonio. Item si refecta sit similis, uxor nihil debet 2. Refundere: quia etiamsi non esset refecta, debebat refici per hæredem, vel aliud æquipollens doarium dari. Tenetur enim vir garentire & dare cum effectu, prout cum effectu dotem percepit; & hoc si in bonis viri sint alia prædia: quia etiam verisimiliter in hunc defunctum fuisset alia dos assignata: vel saltem deberet uxor in contumaciam capere doarium consuetudinarium. Non obstat *l. repeti* §. 1. *ff. quib. mod. ususfruct. amitt.* quia loquitur in lucrativo usufructu. Quid ergo si vendidi tibi usumfructum? 3. domus justo pretio mox exuritur casu, an debeat cedere hic casus lucro venditoris? Respondi non, nec lucro, nec damno. Et sic emptori remanet jus in area, quin etiam ipsi inibi reædificare licet, & superimpositi ædificii æstimationem repetere à venditore, finito usufructu, quatenus tunc valebit ædificium. Item si ad tempus venditur, vel permutatur ususfructus. Idem dico, si culpa emptoris exarserit, ita tamen ut indemnem reddat venditorem, qui non debet ex culpa lucrari, sed indemnis servari, si ex dolo possit prætendere perditionem ususfructus; nec est simile si emptor moriatur postridie, hoc enim verisimiliter prævidebatur, sed non si prævidebatur domum eo tempore, vel vita ruituram, sed sperabatur ultrà vitam duraturam. Quid si petiit *le coustumier* ex causa apparenti, & succubuit, an perdat reliqua præfixi? Respondi, non, interim *par provision* gaudet consueto, & sententia nihil valebat ad adimendum an interim gavisa est præfixo, vel si duobus quod est plus quam petita sit. Quid si nulla provisio petatur? Videtur exclusa reliquis: verius puto quod non; si enim peteret præfixum in eventum quod non habeat consuetum; hoc enim fieri potest, & omnino peti provisio, saltem usque ad concurrentiam sine cautione, si consuetum consistat in testibus, vel longiore discussione.

Usufructu domus vendito quæ corruit casu, hoc non cedit venditori in lucrum, nec in damnum.

---

§ * CXLII.

** C'est le 261. de la nouvelle.*

FEmme douëe de douäire préfix, ne peut demander douäire coustumier, s'il ne luy est permis par son traité de mariage.

SUMMARIA.

1. Mulier cui non *permittitur eligere doarium, ubique excluditur electivo.*
2. *Vir habet electionem doarii.*

Mulier cui non permittitur eligere doarium, ubique excluditur electivo.

1. SEd quid si matrimonium est hic, & hic eligit *le préfix?* Respondi, ubique excluditur, quia verisimiliter est factum respectu ad omnia bona. Tamen quod in locis in quibus non excluditur posset adhuc petere *le coustumier*, dicebat *de Marillac* per arestum quod & locum habet, *au rapport de Monsieur Desloges jusques en Bretagne.*

Vir habet electionem doarii.

2. Borboniensis *doue sa femme de douäire coustumier* (quod est media) *& de 60. livres tournois par an & du tiers du revenu de ses immeubles*, an posset ipsa eligere? Respondi quod ex quo consuetudo non dicit quod præfixum excludit consuetudinarium, est apparentia quod possit præcisè petere consuetudinarium, quia non est expressè ei derogatum, aliàs est uni electio, per *l. plerumque* 10. §. *ult. De jure dot.*

Quid de veteri consuetudine *de Valois*, ubi nihilominus poterat eligere *le coustumier*? Vir à prima uxore habet 1500. l. *douë de* 40. *livr.* ad vitam *&* *doit employer* 600. *livr. en propres d'elle*, quæ moritur relictis duabus filiabus, quarum altera posteà moritur, ex secunda uxore habet duas filias, & moritur: filia primæ uxoris renuntiat hæreditati patris, & petit eligere *le douäire coustumier.* Respondi quod potest, licet consuetudo sit reformata antè obitum primæ uxoris, dummodò certa sit vetus consuetudo, & non dubia. Sed dico quod dos est hæredium paternum, quod tum erat acquisitum filiæ præmortuæ pro parte, & sic pars rediit ad patrem, consequenter illa petere non poterit nisi quartam; Tamen est dubium: quia non videtur ei plus quæsitum ante obitum patris, & sic locus esset juri accrescendi. Cæterum *lesdites 600. livr. non employées* vix est ut sint mobile, quia si dictum sit *pour elle & les siens de son*

co'i & livre, pater non succedit filiæ in ea summa: sed si simpliciter *en propres*, succedit; quia semel factum est proprium filiabus, quod sufficit. Vir *la doüé de 40. livr. de rente si-tost que doüaire aura lieu* (hoc intelligitur secundum consuetudinem) *ou de doüaire coustumier à son choix & option*, præmoritur uxor relictis filiis. Vir habet secundam uxorem & filios, utrùm filii prioris matrimonii possint eligere? Respondi, non etiamsi essent hæredes matris suæ & non patris; quia dicta electio habet tacitam conditionem si mulier superstes sit; quia prius dos non cedit quam vir sit mortuus, & sic quod defecerat tacita conditio in quam electio est collata, remanet electio in jure communi, & sic electio est patris, qui utrum eligat non reputatur *advantage des enfans*, & etiamsi omnes sint hæredes, omnes utrimque consequunt. Quid si filii primi matrimonii non sint hæredes? electio dicti doarii spectat ad filios secundi, & hæredes, vel etiam ad extraneos hæredes, vel possessores.

---

§. * CXLIII.

PAr ladite Coustume doüaire préfix a lieu, & courent les arrerages d'iceluy, depuis le jour & date que ledit doüaire a esté demandé en jugement, par celuy ou ceux à qui il est deû, aux heritiers du mary, dont procede & qui constituë ledit doüaire.

SUMMARIA.

1. *Oppositio* à des criées *facta in manu servientis, videtur facta in judicio.*
2. *Servientis est vertere oppositionem in acta.*

EN JUGEMENT. Nisi debitor ex tunc agnoscat, vel impediat, puta contractu facto qui rescinditur.

Cum sufficiat petere ab uno ex pluribus hæredibus, arest. fol. 61. Item hoc verum respectu mulieris quæ potest petere, quia communiter habet electionem: hoc non valet, quia non habet eam per consuetudinem. Secus respectu minorum pupillorum, mortuis patre & matre qui non possunt petere contra filios primi matrimonii; sed certè generaliter loquitur ibi, *ou ceux*, sed imò intelligitur, si tantùm petere poterant contra ipsum requiritur ut quæratur actio efficax, & incipiat deberi, & licet non sit nunc tutor cui possit solvi, non debet cedere lucro creditoris, qui non videtur certare de damno, sed de lucro: quia lucratur casu quo alter sit negligens, sed pupillus non est negligens, & ita fraus: quia *c'est* simpliciter *le propre des enfans*; Ergò hic non limitatur contra non valentes petere, etiamsi hæredes viri tenentur de culpa, neque constituti tutores.

Amplia etiam excipiendo, ut si *pour doüaire préfix la quantité des rentes que la terre d'elle doit*, *sera meuble*, debet enim nihilominus peti & significari, quia interest hæredis, ut sciat se tutum à consuetudinario. Sed hoc non est, ideo quia habet locum articulus etiamsi sit exclusa consuetudinario. Ratio est quod hoc quacumque ratione jus fit, & sic scriptum generaliter observatur, quia de hoc conficitur, est ergò doarium sic limitatum ex bona tantùm fide.

Quid de muliere quæ se pro dote præfixa opposuit *à des criées*? Respondi, si vivo marito, non est satis: sed eo mortuo, videtur satis, si oppositio est communicata: quia videtur facta in judicio. 1. Ex quo est facta in manu servientis, cujus processus est relatus in acta 2. Die Martis 11. Augusti 1551. *fut adjugé 1500. livres de rente de doüaire préfix sans caution*, mulieri *du Temple*, quamvis diceretur matrimonium non durasse, nisi 18. *mois*, & maritum fuisse sacerdotem, tamen provisio fuit adjudicata.

Oppositio à des criées facta in manu servientis videtur facta in judicio. Servientis est vertere oppositionē in acta.

---

§. * CXLIV.

* C'est le 263. de la nouvelle.

ITem, le doüaire d'une somme de deniers pour une fois promis à une femme, au traité de son mariage, n'est qu'à la vie de la femme tant seulement, s'il n'y a enfans naiz & procréez du mariage: & doit tel doüaire aprés le trépas de la femme revenir aux heritages du mary, s'il n'y a contract au contraire.

SUMMARIA.

1. *Venditor vili, eget, emptor carè, abundat.*
2. *Uxor superstes marito, & filio, non lucratur doarium: quia mortuus est filius antequam ad eum dos reverteretur.*
3. *Doarium non est perpetua proprietas.*

Venditor vili, eget, vendit or carè, abundat. Uxor superstes viro & filio nō lucratur doarium, quia filius mortuus est antequam ad eam dos reverteretur.

1. VIdi contractum, dos 8000. *livres doit employer en propres le tiers, & doüé de 300. livres racheptable 3600. livres sans retour, sauf s'il y a enfans sera à retour*. Ecce quod ex veteri contractu justè accidit usufructui quædam proprietas, ergo ex novo contractu, quia imputet sibi carè emens voluntariè: & sic differt inter venditorem vili, quia eget. 1. Et ementem carè, quia abundat.

2. Quid si uxor est superstes viro & communi filio? Respondi, non lucratur, quia mortuus est filius antequam ad eam dos reverteretur: & sic mater non succedit: sed pervenit ad alios hæredes viri existentes tempore mortis uxoris, quibus reddendum est, & hoc absque dubio.

Ita

Ita contractum *le tiers en propres, le tiers en meubles, & le tiers en constitution de 300. livres de rente racheptable non sujette à retour, sans qu'il y ait enfans ou non.* Respondi quod doarium non est perpetua proprietas. 3. Nisi casu quo uxor vel filii sunt superstites viro, alias fiet caducum, nec etiam per liberos transmittitur morientes post matrem, ante patrem.

Doarium non est perpetua proprietas.

TITULUS DECIMUS TERTIUS.

DE SUCCESSIONE IN LINEA COLLATERALI.

§. * CXLV.

* Voyez l'art. 325. de la nouvelle Coustume.

QUand aucun va de vie à trépas sans hoir en ligne directe, ses plus proches parens & lignagers en ligne collaterale habile à estre ses heritiers tous en un mesme & égal degre, si tels ils se veulent dire & porter, luy succedent quant aux biens meubles & conquests immeubles: & aussi quant aux propres heritages, chacun en ce qui procede, & qui de son costé & ligne est advenu & écheu au deffunt, entant que touche les heritages tant propres que conquests roturiers, & qui ne sont tenus noblement.

SAns hoir. Claré sentit de descendentibus. Sed quid si relinquat Aviam & fratres, vel patruos, esttè mixta successio directa, & collateralis? Respondi, ad jus commune, quantum ad mobilia & conquæstus.

A Mante Bourbon habuit arestum quod uterinus frater, etiam in paternis & omnibus excludit paternos. Et primò perdit causam *devant le Prevost:* Secundò *la gagne devant le Bailly* consilium insequendo. In Curia *tout annullé*: quia probationes utrimque non erant satis solemnes, nec reddebant rationem de proprio usu *sur le partage*, nec de causis quibus putabant tale hæredium esse paternum. *Et fut dit que* utraque pars informaret *sur faits secrets extraits du procez* super dicta consuetudine. Dom. *Gilbert commis*, qui utrique parti dederat commissionem citandi suos testes, totum (quod plus 300. l. constiterat) annullatum, & perficeretur per alium; scilicet Dominum *de Lignieres* (fortè quia ipse ex officio deberet testes capere) & tandem, quia non est satis, exindè probabatur consuetudo, & fortè erat aliquis conflictus in contrarium, fuit judicatum secundum jus commune: exindè confirmatum per duo alia aresta. Ego dico quod pessimè: quia non erat quæstio de petenda introductione novæ consuetudinis contrà priorem, sed de æstimando qualis esset vetus consuetudo in patria consuetudinaria, in qua etiam fuerant variæ consuetudines dum partes ibi procederent, probatur quod retrahens non est admissibilis, nisi sit de dicta linea, sed hoc non concludit.

1551. Vidi simile Stampis: sed certè debet servari ut Parisiis.

---

§. * CXLVI.

* C'est le 327. de la nouvelle

LEs heritiers d'aucun défunt ou défunte en ligne collaterale partissent, & divisent également entr'eux par testes, & non par lignes, les biens & succession dudit défunt, tant meubles, qu'heritages non tenus & mouvans en fief.

SUMMARIUM.

1. *Inventarium factum sine litteris regiis, nec vocatis creditoribus, valet.*

Inventariũ factum sine litteris Regiis, nec vocatis creditoribus, valet.

1. PEr arestum receptum & judicatum secundum statum patriæ juris scripti quod valet inventarium factum sine litteris Regiis, etiam non vocatis creditoribus. Sed ab anno 1540. cœperunt cautiores obtinere *lesdites lettres.* Nec etiam requiruntur litteræ Regiæ *en Bretagne*, quia non est solitum: sed ibi solent vocare creditores.

---

§. * CXLVII.

* C'est le 326. de la nouvelle.

EN ligne collaterale, les propres heritages d'aucun défunt retournent à ses parens & lignagers, habiles à luy succeder, les plus prochains du costé & ligne d'où procedent & luy sont venus & écheus lesdits heritages (si d'iceluy défunt se veulent porter pour heritiers) supposé qu'ils ne soient les plus prochains simplement dudit défunt.

SUMMARIA.

1. *Propria pertinent ad quemcumque hæredem.*
2. *Judicatum contra fiscum, quod mater haberet propria paterna filii ex defectu aliorum hæredum.*
3. *Vir aut uxor superstites excludunt fiscum, alterutro moriente sine hæredibus.*
4. *Materni hæredes excludunt fiscum paternis hæredibus deficientibus, vel è contra.*
5. *Hæredes propriorum non tenentur ad debita, nisi in subsidium.*
6. *Hæredia reversa ad filios primi matrimonii, sunt hæredia.*
7. *Reditus est de re, vel pars rei.*
8. *Pater, cum filius, ut hæres matris retraxit hæredium maternum & moritur sine filiis, non succedit, nec pretium repetit.*
9. *Pater vel proximus hæres illius qui redemit hæredium alienatum, non potest repetere pretium.*
10. *Uxor potest repetere dimidium pretii redemptionis hæredii à marito factæ constante matrimonio.*
11. *Propinquior qui se hæredem purè, vel per beneficium inventarii dicit, non excludit remotiorem ab hærediis quibus ipse propinquior non succedit.*

RETOURNENT. Etiam in possessorio, sed proximus impediet sequestrum, & habebit virilem, donec de qualitate notorium fit, & nihilominus & post tantum potest conveniri de possessorio à die lati judicii, ut tetigi *ad Decium consi.* 498. *num.* 3.

Propria pertinent ad quemcumque hæredem.

RETOURNENT. Quia venissent ad extraneum ubi propinqui sunt extranei, & sic sursum, vel retrorsum redire debet.

Mater habet propria filii ex defectu aliorum hæredum cõtra fiscum.

Vir aut uxor superstes excludit fiscum alterutro moriente sine hæredibus.

1. Aliàs *les propres appartiennent* cuicumque hæredi: quia cessat prælatio, si hi quorum favore non sint, vel nolint, & excluditur fiscus. 2. Et ita fortius fuit judicatum pro matre contra fiscum, quæ habuit propria filii paterna ex defectu aliorum hæredum, & confirmatum per arestum. 3. Sed quid *si unde vir & uxor*, aliis deficientibus? Respondi quod sic, & quod justius est fiscum excludi, & ita dixi pro domina *Gersonnet*, quæ erat hæres per beneficium inventarii sui mariti.

Materni hæredes excludunt fiscum paternis hæredibus deficientibus, & è contra.

4. Secundum me & jus commune quod materni excludunt fiscum in paternis, illis deficientibus fuit, per arestum in camera Domini *Picard.* Sed quod in Neustria ad fiscum spectet, dicebat Dom. *Baudry.* Facit Alex. *consil.* 221. *num.* 2. 3. *lib.* 6.

Hæredes propriorũ non tenentur ad debita, nisi in subsidiũ.

5. Circà 1538. *Palo* contrà *Marillac* obtinuit quod hæres propriorum remotior non tenetur ad debita, nisi in subsidium.

Hæredia reversa ad filios primi matrimonii sunt hæredia.

6. Hæredia reversa ad filios primi matrimonii vi *l. fœmina* C. *de sec. nupt.* an sint hæredia? Respondi, sic: quia ea conditio tacitè inerat quando data sunt: undè licet non debeant conferri, sed debeant à lege: tamen censetur paternum vel maternum, ut prius tanquam liberis eo casu datum.

Utrum permutata ad hunc finem subeant eamdem naturam. Consult. fol. 302. in fine.

Dicebat *Chartier* quod licet donatio facta per patrem filio censeatur proprium paternum, non conquæstus (ut per arestum) itaut uxor filii nihil in eo fundo habeat: tamen secus *si c'est un bail d'heritage à rente*: sed hoc ultimum non puto verum ex quo reditus est de re. 7. vel pars rei: sicut si donaretur retento usufructu de novo constituto, vel certo reditu antiquo, vel alio de novo constituendo, vel de qualibet donatione restricta, vel modificata.

Reditus est de re, vel pars rei.

Ampliа ut nec tenerentur reddere pretium, ut dixi ad Decium consult. 288. ad finem. Primò filius *qui par retrait conventionnel.* 8. Ut hæres matris retraxit hæredium maternum & sine filiis moritur. Respondi, pater non succedit, nec pretium repetit. Quid si *par retrait lignager*? Idem: secus si voluntario contractu, post quam non poterat retrahi. Quid si venditum erat propinquo materno, à quo voluntariè emit? Respondi, idem omnino si erat ei successurus. Amplia etiamsi ejus hæreditas, scilicet venditoris ad eum non deferatur, vel repudiet. Idem si non erat ei successurus; quia sat est quod super eo non potest retrahi.

Pater cum filius ut hæres matris retraxit hæredium maternum, & moritur sine filiis, nõ succedit, nec pretiũ repetet.

9. Et nullo horum casuum potest pater, vel proximus hæres mobilium & conquæstuum petere refundi pretium; quia talis hæres certat de lucro. 10. Secus de conjuge socia, cui debet refundi media pars, aliàs versaretur in damno. Sed si acquisivit prædium, exteri debent reditum hæreditarium, quod confusum fuit, an reviviscat si hæres proximior conquæstuum ut habeat dictum fundum liberum? Solvè, melius est quod non reviviscat; quia defunctus poterat alienare vel donare. Sed quid si semper declaraverit quod nolebat confundi? Respondi, hoc casu fallit. Item fallit, si post obitum quærentis redimatur: sivè vi pacti: vel retractus proximitatis: quia benè accipiet pretium, sed non retinebit reditum, sed reditus resurget, & dabitur hæredi propriorum: si ergò habet de maternis, & consuetudo non prohibet disponere, locus erit querelæ etiam maternis fratribus *Ad gloss. & super text. instit. de inof. test.*

Pater vel proximus hæres illius qui redimit hæredium maternũ, non potest repetere pretium.

Uxor potest repetere dimidiũ pretii redemptionis hæredii à marito factæ constante matrimonio.

11. Si propinquior *se porte heritier simple, ou par benefice d'inventaire*, non excludit remotiorem in propriis à quibus iste hæres extraneus est: ergò si remotior est hæres prædicto modo, minus excludet propinquiorem à propriis in quibus iste non est habilis. Casus est: Propinquior erat hæres per inventarium, & omnia tenebat, venit remotior, qui est hæres simpliciter, qui vult capere omnia: Primus dicit quod debet retinere paterna, in quibus remotior est extraneus, qui per magis remotum in eis excluderetur; ergò & per propinquum, vel æqualem in gradu.

Propinquus qui se hæredem purè, vel per beneficiũ inventarii, dicit, nõ excludit remotiorẽ ab hærediis, quibus ipse propinquus nõ succedit.

Petitum est an hæres propriorum, putà patruelis qui potest esse hæres simplex universalis, possit capere paterna tantùm de sua linea contrà consobrinum? Videtur indubitatum quod sic: quia consobrinus est inhabilis in paternis, alio existente habili in eis, etiam remotiore. Sed contrà facit quod potest ei dicere, esto ergò hæres universalis postquam potes esse, & ego

capiam

capiam sola materna sine oneribus, aliàs te excludam in omnibus, etiam paternis. Quid est, an capiens propria cogitur esse hæres universalis, nullo alio volente hæres esse, & an etiam alio volente succedere non possit propria sine hæreditate universa capere quando ad eum defertur, nec habet proximiorem? Quid enim si patruelis vult esse hæres universalis, & patruus benè vult, sed vult percipere propria, patruelis impedit, nisi iste se gerat hæredem simplicem, quod non audet: contra patruum facit art. 147. & quod de filio in feudis. Si hoc est verum, sequitur quod hæredi propriorum, etiam remotiori invito accrescat tota hæreditas, si proximior non sit, vel abstinet; nisi etiam iste restituatur ad totum repudiandum: & hæc pars videtur favorabilior; tum ut quis facilius habeat hæredem, tum ut minus recedatur à jure communi, quia hæc propria non prælegantur nisi habilibus ut sint hæredes, & qui sunt in quantum possunt; ergo quatenus detractent esse hæredes sui à prælegato quoque excluduntur, & est veritas: pro me arestum 1539.

* *C'est le 331. de la nouvelle.*

§. * CLXVIII.

EN ligne collaterale, en tant que touche les heritages tenus & mouvans en fief se partissent & divisent également entre coheritiers, & n'y ont les aisnez aucun droit ou prerogative plus que les autres.

SUMMARIA.

1. *Unus solus est primogenitus cum sit divisio in capita; si vero in stirpes, tota stirps primi respectu aliorum habet privilegium.*
2. *Repræsentatio transfertur jure primogenituræ.*
3. *Repræsentatio est privilegiū, nec habet locum in his quæ sunt juris specialis.*

Unus solus est primogenitus cum sit divisio in capita: si vero in stirpes, tota stirps primi respectu aliorum habet privilegium.

1. SEd in locis ubi habet locum in collaterali, & ibi etiam locutus est repræsentationi, tunc est difficultas: quia si fieri debeat divisio in capita, tunc clarum est quod unus solus est primogenitus: si verò in stirpes, tunc tota stirps primi, respectu aliorum, habet primogenituram, & fit subdivisio, ut consultat. fol. 156. Dicebat enim *Chartier* quod vi repræsentationis est idem ac si qui repræsentantur successissent; deinde ad istos transmisissent. Et sic repræsentatio transfert

Repræsentatio transfert jus primogenituræ.

2. Jus primogenituræ, non autem jus succedendi de jure communi: sed benè ponderanda sunt verba statuti in collatione primogenituræ.

Quid sub consuetudine tali, superest soror primogeniti, & plures filiæ & nepos ex sorore præmortua antiquiores: quæstiones sunt, videlicet de primogenitura, & de exclusione: Quia, aut dico quod nonobstante repræsentatione est vera collateralis, inspecta veritate, non fictione & successione ejus de quo agitur, & iste nepos excludet omnes suas sorores in feudo, quantum ad portionem jure stirpis ferendam; sed non excludet amitam, quia licet sit masculus, tamen est ex fœmina, & non excludit amitam, nisi ex persona matris suæ: aut vendicatio inter hanc stirpem directam, ac si mater acceptam partem transmisisset, & tunc adhuc nepos habet inter eos jus primogenituræ, & hoc verissimum puto, & æquius est, & sic censeo verum opinione Chartierii, quæ est vera, & sic respectu repræsentationis est una tacita & implicita directa electio vel successio inter eos, quando sunt plures. Secus si tunc etiam sorores istæ cum amita comparantur. Item secus si omnes sunt in eodem gradu, & sic veniunt absque repræsentatione ex propriis personis, & tunc unus nepos masculus, etiam ex fœmina excludet omnes neptes, etiam ex alia matre, vel patre, vel alios qui sunt in pari gradu, etiamsi per masculos descenderent, & propter masculinitatem gradus remotio est majoris favoris quam propinquior: quia mater non habuisset nisi suam virilem æquè ac inter repræsentantes, vel succedentes, nepos haberet totum, nec est absurdum, quia non est sola vis gradus, sed privilegium masculinitatis; quæ tamen masculinitas non habet hanc vim exclusivam, nisi in pari gradu.

Sed quid è contra, si secundus successor non vult abstinere ab hæreditate primi defuncti, puta avi, sed ultimi, repudiando paternam, ut adeat avitam tantùm: vel avitam simpliciter, paternam cum beneficio inventarii? Puto quod non, quia si sub beneficio inventarii, dico quod tenetur ponere in ejus bonis hæreditatem avi & eam conservare; quod si renuisset esse hæres patris, dico quod illi ad quos devolvetur hæreditas patris poterunt adire avitam, quia non est debita nepotibus, sed filio qui ad quoscumque hæredes transmittit, & sic impossibile est eam adire, nisi priùs adiretur hæreditas filii ex quo dictam hæreditatem ad se devolutam non repudiavit, sed ad suos hæredes transmisit.

Hæres sub beneficio inventarii rationem reddit sumptibus inventarii.

Repræsentatio est privilegium, nec habet locum in his quæ sunt juris specialis.

3. Repræsentatio est privilegium, nec habet locum in his quæ sunt juris specialis. *Tiraq. de retract.* §. 11. *gloss.* 9. *num.* 4.

4. De inventario. Si quis per beneficium inventarii, hæres tutoris est *tenu compter*: sed hoc fit impensis inventarii (nisi de continuatione quam suo nomine solvet) sed si est prior creditor cui bona non sufficiant, poterit impedire. Et nihilominus sub interesse actoris, ut reliqua liquidentur, coget eum *faire & discuter le compte*: sed debebit impensas dare; considerato quod exhaustum est inventarium.

Vidi quæstionem de primogenito, quod mater omnia administrans promisit quædam bona filio, expectando *partage*, ante quod mortuus est sine liberis, mater dividendo, secundus fratrum se dicit primogenitum; sed pessimè; quia etiamsi primogenitus ille non agnovisset hanc prærogativam, tamen habuisset ex quo erat hæres, & primus; & sic non posset secundus capere hanc prærogativam, sed confunderetur. Sed hic est plus, quia fuit hæres & primogenitus, & sic transmisit ad hæredes suos, & sic in masculis æqualiter, & sic secundus indè nihil lucraretur; sed si primus repudiavisset lucraretur, quia dimidia reliqua, quæ in 4. divideretur si primus fuit hæres, eo abstinente non divideretur nisi in tres personas.

*Phy Part. 920. de la nouvelle.

§. * CXLIX.

EN ligne collaterale repreſentation n'a point de lieu.

SUMMARIA.

1. *Frater non poteſt in præjudicium creditorum admittere filium fratris ad repræſentandum.*
2. *Hæres repræſentans eſt tanquam institutus in re loci.*
3. *Conſuetudo eſt localis.*
4. *Frater uterinus non poteſt excludere nepotem ex fratre vel ſorore.*
5. *Conſuetudo eſt jus commune.*
6. *Subdiviſiones non recipiuntur ubi eſt repræſentatio.*

NUnc in magno Conſilio 1542. eſt difficultas an in conſuetudine Sylvanectenſi, quæ idem dicit; ſed non dicit quod ſublata ſit duplicitas vinculi, *ut infrà eod.* §. 154. an quantum ad mobilia & conquæſtus nepos ex fratre utrimque conjuncto, excludatur per fratrem paternum, vel uterinum tantum? Videtur quod non; quia non eſt ſimplex, ſed duplex, & ſic in articulo ſimpliciter non comprehenditur, quia conſuetudo odioſa; tùm debet intelligi ut minus corrigat jus commune; ergo cum ſatis operatur inter cæteros æquales, non debet habere locum ut aliud præponderet, nec debet corrigere duobus caſibus, cum corrigat ſatis in uno caſu. Sed tunc conſuetudo eſt generalis, & ſic generaliter debet ſtare, quia generaliter negat repræſentationem; & ſic converto argumentum & dico quod jus duplicis vinculi ſatis eſt quod operetur quando non opus eſt repræſentatione, ut inter fratres: ſecùs tamen non eſt ſatis potens, ſed indiget repræſentatione, quia tunc non poteſt operari: ſed hoc videtur abſurdum, ideo quod iſte qui nihil habuiſſet, haberet totum præmoriente fratre utrimque conjuncto, cum relinquat liberos: ſed certè tunc ſatis eſt quod nepos habeat paterna, vel materna, ſi qua ſunt ad quæ alter eſt extraneus.

Frater non poteſt in præjudiciū creditorū admittere filium fratris ad repræſentandum.

1. Quid ſi frater voluit admittere filium fratris ad repræſentandum? Reſpondi: non poteſt in præjudicium creditorum ipſius, quia ipſo jure non ſuccedit, & ſic eſſet mera donatio. Secùs in filia quæ renuntiavit, & per pactum excluditur, quia poteſt ipſe primus hæres eam admittere in præjudicium creditorum, hoc eſt non uti pacto; licet hoc non poſſit ejus hæres in præjudicium hæreditariorum, *ut dixi ad Conſil. Alexand.* 113. *lib.* 3. Sed in propriorum videtur quod ſic, ſicut licet primo hæredi proprios creditores, non hæreditarios ſic fraudare, ita etiam de filio ſecundum Bald. *l. maximum vitium, col.* 4. *C. de liber præter.*

Facit conſuetudo Blæſenſis, art. 141. Fallit in infinitum de conſuetudine Turonenſi, quia ibi per alios articulos tacitè infertur & expreſsè, Pictavienſi art. 277. aliàs intelligitur ſecundum terminos juris, & ſic intelligitur *en Bretagne tant que ligne ſe peut precompter.*

An ergo nepotes defuncti excludent Thium defuncti? Non videtur, & benè, quia licet plures nepotes inter ſe non habeant jus repræſentandi ſecundum jus commune; hoc eſt quia ex ea cauſa privilegii facit eos reduci ad jus commune, quæ cauſa ceſſat inter Thium & nepotem; quia Thio non datur repræſentatio, ſed benè nepoti. *Joann. Fab inſtit. de ſervili cognat.* quia non excludunt jure communi codicis, ſed ſolum noviſſimo jure repræſentationis, quod ſublatum eſt, & hoc verum puto, licet pro nepotibus faceret quantum ad propria. Hic videlicet A. reliquit domum duobus filiis B. b, b. deceſſit relictis duobus filiis. C. c. quorum quilibet habet quartam, c. decedit cum filiis, deinde C. ſine filiis. Certè prima facie juſtius eſt quod ejus pars accreſcat nepotibus quam dicto B. qui habet partem ſuam integram, & ſic quamdiu ſuperſunt deſcendentes b. fratris ſui, videtur, quod nihil deberet petere in dicta parte. Reſpondi, non petit jure antiquo, ſed jure novo, tanquam hæres pro parte virili nepotis ſui, quia ſatis eſt quod eſt habilis ut ſit hæres, & ſic illa ratio eſt phantaſtica, & non concludit, prout in terminis juris communis non habet locum, & conſequenter nec in terminis noſtræ conſuetudinis quæ in hoc nos reducit ad jus codicis, & ſic illa æquitas eſt phantaſtica. Hic contrà Alex. *conſ.* 36. *lib.* 6. *in* 2. *dubio.* Alciat. *de verb. ſignif. fol.* 50. contrà eos etiam in terminis juris.

Non ponitur ſuprà art. 16. ſed ſolum hic quæſtio. Tres erant ſorores, prior moritur, relictis filio & filia, deinde ſecūda ſine liberis & in locis in quibus eſt repræſentatio, modo in feudis maſculus vult excludere ſororem ſuam, per art. ſuperiorem 16. Reſpondi, melius videtur quod ipſa concurrat, ſalvo jure primogenituræ: quia vel dicetur primò quod ambo ad feuda æqualiter, & non eſt juſtum obſtante art. 16. ſuprà eodem, & quia plus haberet quod in linea etiam directa, quod non eſt æquum. Secundò, aut dicetur quod in totum excludetur, & tum durum eſt, tum non probatur per ſolum textum, ut ſuprà art. 16. quia loquitur in merè collaterali, ſed iſta non eſt merè collateralis, quia ineſt repræſentatio quæ implicat quamdam tranſmiſſionem, quia fingitur mater ſucceſſiſſe & tranſmiſiſſe, & dictus art. 16. odioſus non debet ad hunc caſum extendi, tum quia tunc vocantur ad portionem quam habuiſſet mater, & quam habuiſſent ei ſuccedendo, ergo non jure primogenituræ inter ſe, & ſic hæc eſt media via, & magis æqua. Si verò conſuetudo non diceret quod maſculus excludat, ſed dat jus primogenituræ in directa, non erat fundatus ad petendum, nec haberet hic, ſed hic etiam habet quod valet, ſivè offerat, & ſe fundat in directa, nec in totum excludetur, & prævalet in terminis hujus conſuetudinis.

2. Item, quia ſoror eſt hæres in omnibus ſitis à *Senlis*, ubi deceſſit defunctus & habebat domicilium: ſed defunctus habebat *quelques acqueſts* Neuſtriæ, ubi ſuper eis conſtituerat reditum: Nepotes ex fratre repræſentant in ſitis *en Beauſſe & à Chartres*; certè ſunt tanquam hæredes inſtituti in re loci, quia conſuetudines ſunt locales. 3. Et ſic ſoror habetur pro hærede univerſali, & ſic tenetur ſolvere debita *& ladite rente*, & non tenentur nepotes niſi in ſubſidium.

Hæres repræſentans eſt tanquā inſtitutus in re loci.

Conſuetudo eſt localis.

Initio Februarii 1544. *Sont parties entre le Marquis de Rochebrun & ſon frere*: eſt dos conſtituta præfixa ſuper certo feudo, ambo ſunt hæredes patris & matris: ſed primogenitus licet habeat ferè omnia feuda, tamen petit ut frater contribuat pro quota hæreditaria, impedit, & offert pro quota bonorum in loco dicti feudi & conſuetudinis, quod is qui habet rem obligatam, debet ſolvere; ſed localis eſt, nec obligat, & hypotheca non eſt limitata, ſed ſolum intereſſe creditoris concernit.

4. Similis conſuetudo *à Chaſteauneuf en Thimerais* art. 126. quæ etiam vult quod germanus frater excludat

Frater uterinus nō poteſt excludere nepotem ex fratre & ſorore.

uterinum, vel consanguineum; de nepote nihil dicit, Modò uterinus frater vult excludere nepotem ex fratre vel sorore germana. Respondi quod non potest, sed ab ea excluditur, nec nepos indiget repræsentatione, quia solus succedit, & uterinus inhabilis tunc in dubio secundum jus commune. 5. & consuetudo satis operatur, negando repræsentationem inter habiles, vel supposita alias habilitate absque eo quod neget etiam ad commodum ejus quem vult esse inhabilem, si pater nepotis viveret. *Pour Obisce*, contra fratrem maternum defuncti *De la Vine*, qui tantùm mobilia & conquæstus reliquerat.

Consuetudo est jus commune.

6. Ubi est repræsentatio, ut in causa *de l'Admiral & du Seigneur de Laval*, quod subdivisiones non recipiantur; sed tantum dividuntur bona *entre les heritiers des deux premiers branchages de celuy qui decede sans enfans*; scilicet *entre les heritiers paternels & maternels lors plus proches à luy succeder sans monter plus haut, sinon en défaut de plus proches*, aliàs nusquam finis. *La Tremouille vouloit faire la subdivision.*

Subdivisiones non recipiuntur, ubi est repræsentatio.

Etiam Turonis vel alibi, si pater vel mater supersit, & renuntiet, non habet locum repræsentatio pro filio (si sit patruus) quia non est repudiatio hæredis, sed omnino excluduntur descendentes.

* C'est le 332. de la nouvelle.

§. * CL.

Les heritiers d'aucun défunt en pareil degré, tant en meubles, qu'immeubles, sont tenus personnellement de payer & acquitter les debtes d'iceluy défunt dont ils sont heritiers, chacun pour telle part & portion qu'ils sont heritiers dudit défunt.

SUMMARIA.

1. *Hæres per inventarium tenetur respondere creditoribus de fructibus per eum perceptis.*
2. *Hæres per inventarium est depositarius erga creditores qui se opposuerunt, & non erga eos qui ex inopinato supervenerunt.*
3. *Hæres per inventarium excluditur in patria juris scripti ab eo qui in pari gradu se simplicem gerit.*
4. *Remotior qui se dicit hæredem simplicem, excluditur à propinquiore, qui erat hæres per inventarium.*
5. *Uno existente hærede per inventarium, si veniat alius qui petat partem, potest admitti, etiam sine litteris.*
6. *Inventarium sub beneficio debet fieri vocatis creditoribus sub programmate.*

Hæres per inventariũ tenetur respondere creditoribus de fructibus per eum perceptis.

1. AN hæres per inventarium qui posteà aliquot annis possedit pacificè teneatur respondere creditoribus, etiam de fructibus interim perceptis. Respondi quod sic, omnino in quantum locupletior, *l. si me & Titium, ff. si cert. pet.* sed de bona fide consumptis: idem quantum ad creditores qui jam se opposuerunt, erga quos est malæ fidei, & custos, & depositarius.

Hæres per inventariũ est depositarius erga creditores qui se opposuerunt.

2. Secùs quantum ad eos qui ex inopinato supervenerunt; quemadmodum prætensus hæres erga verum hæredem. Facit quod notavi ad Corneum *l. fin. C. de jure deliber.*

Hæres per beneficium excluditur in patria juris scripti ab eo qui in pari gradu se simplicem gerit.

3. Per arestum dictum quod in patria juris scripti hæres per beneficium inventarii non excluditur à remotiore; quamquam multi contrarium vulgò putent in patria consuetudinaria; sed certè justum est ut excludatur ab eo qui est in eodẽ gradu, non autem à remotiore.

Remotior qui se dicit hæredem simplicem excluditur à propinquiore qui erat hæres per inventarium.

4. Per arestum à duobus annis 1543. dictum quod si quis remotior dicat se hæredem simplicem, excluditur à priore qui erat hæres per inventarium, si se gerat simplicem etiam sine litteris Cancellariæ: sed quid si quis est hæres per inventarium, dedit cautionem, & omnia fecit, postea venit ejus frater qui vult etiam hæres esse per inventarium, & habet litteras? Videtur quod possit etiam sine litteris

Uno existente hærede per inventarium, si venit alius qui petat partem, potest admitti, etiam sine litteris.

5. Contribuendo partem omnium sumptuum Contrà, quia aliàs impedirentur qui vellent esse per inventarium, imò non impedirentur cum possent excludi per simplicem; sed ergo alius posset per parem excludi in totum refusis sumptibus, quod videtur absurdum, saltem post annum & notabile intervallum. Si ergo excludit propinquiorem, ergo fortiùs conjunctum in gradu? Imò non excludit, & ita judicatum *en Chasteler*, contrà *Robert*, licet esset conjunctus utrimque, pro fratre consanguineo tantùm qui voluit posteà practicare inventarium (sed etiam illud inventarium non erat factum. 6. Vocatis creditoribus sub programmate, ut debet) & quamvis non soleat, tamen verè est error & non consuetudo, & debet privari ut simplex. Sed de hoc non disputabat, quia uterque volebat esse per inventarium. Et etiamsi fuisset solemne, adhuc idem puto, & idem tenuisset *Seguier*, quia jure non cavetur de præveniendo, & est jus, & sunt veri domini, quamquam resolubiliter si simplex veniat, & sic benè judicatum. Sed vide cautelam; iste habet plures fratres qui tacent & tamen occultè eis communicat, ut iste solus medium debitorum, quia plus aufert in propriis. Respondi non oberit, quia ex quo ambo sunt per inventarium, quod est vera separatio bonorum, sperantur bona in quibus sunt prælegatarii. Item non tenetur ad debita nomine proprio, sed tanquam ad ratam inventarii, ergo pro rata bonorum, ergo prius debet capi super omnibus conquæstis & mobilibus, deinde residuum pro rata bonorum propriorum, & consequenter iste consanguineus qui solus capere debet feudum conquæstus (quia masculus) adhuc superveniente utrimque conjuncta fœmina, & sic exclusa à feudo, petere potest ut separetur feudum à reliqua massa *des propres & conquests*, vel massa prius discutiatur, tunc feudum illud prius capietur quam reliqua prædia. Consult. fol. 217. & 224.

Inventariũ sub beneficio debet fieri vocatis creditoribus sub programmate.

§. * CLI.

* C'est le 336. de la nouvelle Coustume.

LEs parens & lignagers des Evesques & autres gens d'Eglise seculiers leur succedent.

SUMMARIA.

1. *Statuta ab ecclesia facta super feudis non tenent.*
2. *Ecclesiasticus si decedat collectis decimis, fructus pertinent ad ejus heredes.*
3. *Onera antè omnia debent deduci.*

ET sic vanum est *cap. cum tibi. de verbor. signific. ibi per textum tetigi. Et pag. 87. Styli Parlamenti, fol.* 213.

Dominus Cardinalis *de Lorraine, comme Abbé de Clugny prend la depoüille des Abbez seculiers dispensez qui en dependent*, sicut si essent monachi, *& de fait les fait vendre & met a son profit.*

Statuta ab Ecclesia facta in fraudem non valent.

1. Quid de statutis ab ecclesia factis in fraudem? Respondi, non valent.

Quid de statuto capituli, quod non sepeliantur canonici in ecclesia nisi solvendo 100. aureos? Respondi abominandum, sed benè alius mundi, qui omnino ibi non deberet sepeliri.

Ecclesiasticus si decedat collectis decimis, fructus pertinent ad ejus hæredes.

2. *A Sens* §. 93. Dominus *Duport grand Archidiacre decede* in principio Septembris collectis decimis, *qui estoient baillées a ferme à payer à la saint Martin.* Certum est quod hoc non impedit quin spectent ad hæredes. *l. defuncta, ff. de usu & quemadm. quis utatur.* Sed dicebat Spifame quod fructus debentur pro rata temporis, & quod successor non debet servire, & nihil habere. Respondi hoc esse æquum: sed arbitrio boni viri deducuntur vice alimentorum, modò nihil aliud esset, secus si sint quædam alia undè vivere dignè possit, est tamen standum regulæ ex quo de illis fructibus poterat disponere.

Et sic *cap. 2. de pœnis* numquam fuit receptum in hoc regno, & vulgò pessimè intellectum.

Dominus *Binet* per obitum *de Gauger* mortui die sanctæ Catharinæ 1549. provisus *de l'Abbaye de saint Georges* ordinis sancti Benedicti, invenit reparationes quæ acciderant, jam delineatio facta tempore novissimi defuncti, & quædam inchoatæ antequam defunctus esset Abbas, dicebat *Seguier que l'on en prend comme l'on peut*, nec esse certam regulam au Palais; sed esse quod omnes conveniunt benè *que le fermier* potest expelli, nec tenetur novus Abbas ei stare ante illud modicum tempus; sed hoc injustum, & saltem debet habere annum cœptum. De fructibus *Seguier* sentiebat æquius secundum *legem divortio, ff. solut. matrim.* tamen quod servatur *lex defuncta*, pro quo allegavit *Chartier* arestum *touchant la commande de Chartres, les heritiers* commendatarii contrà superiorem Abbatem, defuncti Prioris, & novum Priorem, *maintenus & gardez en possession de tous les fruits & meubles*; quia jam omnes fructus erant reconditi in horreis *du Prieuré*. Ego vero dico quod licet talis sit consuetudo; tamen possunt retineri pro oneribus, quæ antè omnia debent deduci 3. Nedum pro monachis, sed etiam pro mensa Abbatis, utique pro hospitibus habeat, secundum regulam sancti Benedicti, usque ad novos fructus. Non enim justum est ut accipiantur, & cogatur novus Abbas mutuari: quid enim si non supervivat, sed antè novos fructus collectos moriatur? Sit ergò hæc consuetudo satis operans, salva tamen lege *divortio* quam hîc æquum est servare. Istud adsumptum sit, quod de mero lucro superest hæredum, & sic omnia onera portentur usque ad novos fructus. Sed durum est quod dixerunt colonum expelli, etiam si *le bail est fait* simul cum conventu, qui nondum habet fructus, quia pars non est divisa, & fundantur quia Abbas habet administrationem conventus coram se, & sic solus casus attenditur, qui non potest successori præjudicare, quod est iniquum, secùs si in colono conventus, habentis mensam separatam, licet confirmatus esset ab Abbate.

Onera antè omnia debent deduci.

Allegavit arestum *Chartier* de eo qui habens plura grossa beneficia mortuus est carens hæredibus, quia monachus, quod secundum *glossam cap. fin. de pecul. cleric.* sed hodie monachi vel inter vivos dant vel habent privilegium testandi.

§. * CXII.

* C'est le 337. de la nouvelle.

REligieux ou Religieuse, profés, ne succedent à leurs parens, ny le Monastere pour eux.

SUMMARIA.

1. *Papa non potest habilitare monachum ad succedendum propinquis*
2. *Ingressu in monasterium judicato nullo, usufructus datus monacho extinguitur.*
3. *Parentes non succedunt monachis.*
4. *Mobilia relicta à monacho moriente debent dari per inventarium successori, ut disponat pauperibus, vel aliàs.*
5. *Minor ingrediens monasterium non potest donare, nec testari.*

Papa non potest habilitare monachũ ad succedendum.

1. UT ad Decium in *cap. in præsentia num.* 57. *De probat. & consil.* 114. ubi malè tenet Papam posse habilitare.

Cessat etiam *Auth. nisi rogati*, ut dixi ad *consilium Alexandri* 121. *in fin. lib. 2. cons.* 139. Nota referre Alexandrum idem esse per statuta, ubi videtur mihi quod stante dicto statuto expi at usufructus, qui non potest transferri in monasterium. Sed puto hic cessare statutum, ex quo non potest hoc jus transire in venientes ab intestato, sed opponere si perdat jus fortius,

Ingressu in monasterium judicato nullo, usufructus datus monacho extinguitur.

etiam invitus, ergò multo fortiùs jus debilius. Respondi quod est verum favore venientium ab intestato & ob magnum præjudicium reipublicæ, quod hic cessat, verius est quod extinguitur. 2. Salvo quod si posteà inveniretur ingressus nullus vel erroneus, debet manere etiam cum reservatione fructuum. Nec puto quod pater teneatur alere sicut naturalem, nisi esset honestum monasterium & pauper, & pater abundans.

Claude Volant petebat successionem fratris sui pro dimidia; soror excepit quod erat professus: Replicabat quod erat simplex Oblatus in habitu seculari. Duplicabat quod emiserat tria vota, se, cum suis offerendo *à l'Ordre de Cisteaux*. Per sententiam Præsidis Parisiensis actor obtinuit, *& fut maintenu* in dimidia die 23. Decembris 1511. Per arestum *l'appel & ce dont estoit appellé au neant sans dépens de la cause d'appel, la sœur deffenderesse absente, & le demandeur condamné aux dépens de la cause principale*. Certè malè factum est contra dedicationem, quod non fuit & illa *maintenüe* in dicta media contestata, & actor condemnatus in damnis & interesse frustrationis, quod malè omissum fuit interesse: Curia vidit quod habuit justam causam actor, nec fuit in dolo, & sic quod cessare debebant damna & interesse, imo non debebant cessare, eo quod de facto post litem motam facta sunt; sed fortè non fuerunt de facto judiciali aliqua, quia non fuit sequestrum; aliàs etiam creditor faciens de facto bona fide exequi, debet damna illa.

Parentes non succedunt monachis.

3. Sequitur quod nec parentes eis succedunt. Si enim filius monachus factus sit, & multa mobilia reliquerit, debent consentire parentes ut dentur per inventarium futuro successori in dignitate. 4. Ut dispergantur pauperibus, vel aliàs, ut bona dignitatis, non ut sua. Quid in patria juris scripti ubi succedunt parentibus? Idem, quia sunt bona dignitatis: ergo quæsita debent tantum parentes reddere, *& a la charge de payer les debtes*.

Mobilia relicta à monacho moriente debent dari per inventarium successori, ut disponat pauperibus vel aliàs.

Ad Decium *cap. in præsentia, num.* 67. Est verius quod non sit dedicatio. Est primum quod fideicommissum nec expirat, nec transit in monasterium, sed remanet interim venienti ab intestato (etiamsi fuerit frater minor) usque ad mortem naturalem: vel aliam civilem ut prorsus perdat civitatem vel transfuga fiat: potest enim alteri expressè vel tacitè cedere, & tamen postquam cessit, si extet conditio in ejus personam, satis est: sed usufructus finitur tanquam capitis diminutione: ergò si alii prius cedit commoditatem, nihilominus ea fruitur tanquam fructu.

Minor ingrediens monasterium non potest donare, nec testatur.

5. Mater vidua ponit filium novem annorum *à sainte Genneviefve*, promittit reditum *de vingt cinq livres*, bona hypothecat, *& l'Abbé & convent luy font cession* omnium bonorum. Respondi primò quod non valet cessio: secundò quod ingrediens non potest nec dare, nec testari. Quod si post testetur, videtur fraudulentum ex quo conventus omnia cessit, quod omnia sunt hæredum, quod non sunt bona hypothecata. Tamen hæredes tenentur *acquitter* bona fide factum per matrem & eam eximere à reditu, & hypotheca, si sic suo nomine obligavit, saltem cavere ei de ea exoneranda. Quid si ipsa promisit reditum perpetuum? Non tenentur eam inde liberare: sed debet mater facere se liberare, & uti Velleiano, quia nimis fidejussit, nec est dos civilis.

---

§. * CLIII.

* *C'est le 338. de la nouvelle.*

L'Oncle succede au neveu avant le cousin germain.

SUMMARIA.

1. *Patruus ex uno latere inventus præcedit nepotes.*
2. *Patruus est remotior nepote juris dispositione.*

Patruus ex uno latere inventus præcedit nepotes. Patruus est remotior nepote juris dispositione.

L'ONCLE. Etiam ex uno latere tantum inventus *Alexand. consil.* 166. *lib.* 5. *Rom. consil.* 411.

2. Quod patruus sit remotior nepote juris dispositione, Bald. *consil.* 424. *lib.* 3. *Alexand. consil.* 36. *num.* 10. lib. 6.

Simon Heurtant natif de Nogent le Roy prés Chartres, ibi habens *quarante arpens de son propre*: ex prima uxore Parisiensi habet Guillelmam *mariée à Nicolas Picquet*, ex secunda uxore Claudiam, hæc sine liberis moritur, filiâ primâ primò moritur relictis filiis, deinde secunda filia, relictis dictis nepotibus, & duabus amitis sororibus patris, & una materna sorore matris. *Chartier, de saint Jean, Ruant & Hemon* opinati sunt quod nepotes filii *de Guillemette* succedent soli, exclusis thiis defunctæ, tam duabus paternis, quam una materna, non solum Carnuti, sed etiam Parisiis. Nec obstat quod Parisiis *representation n'a lieu*: quia hi nepotes non veniunt cum propinquioribus jure repræsentationis, sed jure suo. Item quantum ad communem stipitem *d'eux* & defunctæ *sont plus proches*, & hi *sont en ligne directe*. Ego verò dico quod malè dixerunt Parisiis, quia licet veniant ex capite suo, tamen ex capite sui non vocantur ad excludendas thias jure codicis: sed contra eas est *l. fin. C. de legitim. hæredibus*. nec etiam vocantur per consuetudinem, sed solum vocantur contrà eas jure speciali Authent. quod est executivum juris repræsentandi eis dati eo novissimo jure. Quod jus est eis ablatum, & sic non possunt excludere, sed in capita communicare, scilicet in mobilibus & conquæstis si defuncta decessit Parisiis: si verò Carnuti, tunc nepotes habent omnia mobilia, quæsitus & conquæstus Carnuti, quia Carnuti est reservata repræsentatio, quæ competit etiam filiis fratris, vel sororis uterini, cessante utrimque conjuncto, quæ repræsentatio non est reservata, sed sublata Parisiis. Addo quod si quæratur de conquæstibus factis non per defunctam, sed per ejus patrem Simonem Heurtaut, quod etiam paternæ amitæ nihil habent, quia sunt propria ex capite *de Simon*, in quibus ejus descendentes præferuntur.

---

§. * CLIV.

* *C'est le 340. de la nouvelle Coustume.*

FReres & sœurs, supposé qu'ils ne soient que de pere ou de mere, succedent également avec les autres freres & sœurs de pere & de mere, à la succession de leur frere ou sœur, quant aux meubles & conquests immeubles.

SUMMARIA.

1. *Prodest esse conjunctum ex utroque latere ad alterius exclusionem.*

2. *Legatum factum communitati fratrum ad omnes pertinet.*

Prodest esse conjunctum ex utroque latere ad alterius exclusionem.

1. IMò *quant aux propres*, multo minus prodest esse conjunctum ex utroque latere ad alterius exclusionem. Facit quod in via testamenti non consideretur hæc duplex conjunctio. Alexand. *cons.* 30. *lib.* 2.

2. Hîc de effectu conjunctionum, aliquis legat centum cuilibet fratrum, vel domum, puto quod omnes veniant contra Decium *consil.* 153. *in fin.*

Legatum factum communitati fratrum ad omnes pertinet.

TITULUS DECIMUS QUARTUS.

DE DONATIONE MUTUA INTER CONJUGES.

§. * CLV.

* *C'est le 280. de la nouvelle Coustume.*

HOmme & femme conjoints ensemble par mariage, estans en santé, peuvent & leur loist faire donation mutuelle l'un à l'autre, également, de tous leurs biens meubles, & conquests faits durant & constant leur mariage communs entr'eux, & qui sont trouvez à eux appartenans estre communs entr'eux, à l'heure du premier mourant desdits conjoints, sa vie durant seulement; en baillant par luy caution suffisante de restituer lesdits biens apres son trépas; pourveu qu'il n'y ait enfans: & où il y aura enfans, ledit don mutuel n'aura lieu pour le temps avenir.

SUMMARIA.

1. *Donatio mutua inter virum & uxorem minores, valida est.*
2. *Donatio mutua facta à muliere minore annis, observari debet à suis hæredibus.*
3. *Conjuges non communes in bonis non possunt facere donationem mutuam.*
4. *Cautio non potest remitti in donatione mutua.*
5. *Potestas legandi & donandi limitatur secundum locum ubi donans vel legans habet domicilium.*
6. *Liberi ex priore matrimonio non impediunt donationem mutuam inter conjuges.*
7. *Communes liberi soli impediunt donationem mutuam inter patrem & matrem eorum.*

Donatio inter virũ & uxorem minores valet.

1. QUID si solus vir minor, vel ambo minores? Nihilominus puto indistinctè quod valeret: quia non est alienatio, sed negotium utrique utile, non continens alienationem, sed meliorem conditionem.

Donatio mutua facta à muliere minore annis, observari debet à suis hæredibus.

2. Quid si mulier erat minor 25. annis & prædecedit virum, ejus hæredes nolunt servare? Puto tamen quod debeat valere: quia quanto erat junior, tanto verisimiliter erat ejus commodum futurum: Tamen rigore juris non valeret.

Quid si tunc liberos communes habeant? Fortè similiter solus vir habet ex alia conjuge, donant tamen in casum quo tempore mortis neuter habuerit liberos, an valeat? Videtur quod sic per Alexand. *consil.* 29. *lib.* 4. *col.* 2. ubi fortius videtur quod valeat si tempore mortis inveniantur non habere, licet sit facta donatio simpliciter, imò etiam quod convalescat pro tempore futuro si post obitum decedant relicti liberi, superstite vidua, quod absurdum est omnino & indistinctè falsum, quia fieret præjudicium tertio: imò non posset moriens liberè disponere, vel sic propria ista hæredibus relinquere sibi acquisita. Sed priore casu quando vivo parente moriuntur, nullum omninò fit eis præjudicium. Idem puto quod convalescat, id est non irritatur, quando variè incœperit, quod verum puto, etiamsi facta sit simpliciter moriendo, quod jure communi & de antiqua consuetudine poterat fieri simpliciter: sed hoc limitatum est favore linearum tantum: Ergò intelligitur si filii supersunt, non aliàs, ut cessante ratione limitationis & restrictionis, cesset correctio, & minus corrigitur jus commune quam fieri potest. Sed an possint donare sub conditione, si post obitum posteà filii sine filiis decesserint? Puto quod non, quia adhuc irritaretur favore filiorum, quibus saltem auferretur libera disponendi facultas, vel ad hæredem transmittendi.

Conjuges non communes in bonis non possunt facere donationem mutuam.

3. Quid ergo si conjuges non erant communes? Respondi, non possunt facere ullam donationem mutuam. Quid si æqualiter communes in parte, puta ambo pro quarta parte, possunt pro eadem parte facere donationem hanc.

In donationem mutua cautio non potest remitti.

4. Cautio non potest remitti etiam mutuo, nisi in ipso contractu matrimonii, & si fuit petita, nec data, fructus debent restitui, & ad decem annorum fructus condemnatus est *Poncet le Preux*, *Monsieur Boulenc Rapporteur*. Ruin. *consil.* 51. *num.* 7.

Potestas legandi vel donandi limitatur secundum...

5. Potestas dandi, vel legandi, quia est de actu hominis, ligatur secundum locum ubi legans vel donans habet domicilium: Facit quod per arestum duo conjuges *de Paris* cœperant morari *à Rouen*, quod valuit legatum alteri factum. Sed si vir hîc morans legat uxori bona

eundem locum ubi legans vel donans habet domicilium.

bona quæ habet Meldis, non valet legatum. Et sic consuetudo Parisientis ligat subditum ubique, licet sit contra jus commune. Fallit si habet quis plura domicilia sine fraude, quia tunc inspicitur forma loci ubi sunt bona.

A Montfort la proprieté des meubles & usufruit des immeubles. Respondi, oportet inspicere domicilium conjugum, quia valet ubique secundum eorum consuetudinem.

Liberi ex priori matrimonio non impediunt donationem mutuam inter conjuges.

6. Numquid liberi ex priore matrimonio impediant hanc donationem mutuam? Videtur quod non ex mente consuetudinis, quæ verisimiliter videtur intelligenda de filiis communibus, licet indistinctè loquatur.

Communes liberi soli impediunt donationem mutuam inter patrem & matrem eorum.

7. Tamen dicebat mihi Dominus Boupart, quod Domini Requestarum absolverunt filios contra superstitem conjugem petentem *la délivrance de son don mutuel*, qui appellavit, sed non est ausus sustinere. Ego puto quod erat benè appellatum, quia de jure communi hæc donatio est licita, & hæc restrictio de novo facta debet strictè de communibus liberis intelligi.

---

§. * CLVI.

** C'est le 282. de la nouvelle.*

HOmme & femme conjoints ensemble par mariage, constant & durant leurdit mariage, ne se peuvent advantager l'un l'autre par donation faite entre vifs, par testament, ou ordonnance de derniere volonté, ny autrement, directement ou obliquement, en quelque maniere que ce soit, sinon par don mutuel.

SUMMARIA.

1. *Vir donare potest conquæstum sub conditione quod eo mortuo detur media uxori, vel ipsa habeat usumfructum totum.*
2. *Honor factus à marito uxori non prohibetur, ut hæredes sine ejus consensu non disponant.*
3. *Conjuges qui imperfectè fecerunt donationem mutuam, possunt de novo donare.*
4. *Conjuges possunt dividere rem communem.*
5. *Vir & uxor nullum contractum facere possunt, nisi ex necessitate.*
6. *Legatum factum mulieri irritatur si mulier nubat.*
7. *Donatio uxori à marito de consensu hæredum proximorum non valet, quia consensus videtur extortus.*
8. *Amor conjugum non debet esse venalis.*
9. *Vir & uxor non possunt in contractu matrimonii reservare sibi invicem donare.*
10. *Consuetudo non potest habilitare sibi non subditos.*
11. *Constituentes contractu suum domicilium in aliqua consuetudine, possunt secundum illam contrahere.*
12. *Usufructus de voluntate partium potest transferri de una terra super aliam, usque ad continentiam valoris.*
13. *Hæredes mulieris possunt repetere mediam de impensis factis à viro super fundo ipsius viri.*
14. *Impensæ fulturæ domus non repetuntur inter conjuges.*
15. *Vir non potest dare uxori, nec ejus hæredibus.*
16. *Viro moriente ante fructus propriorum suorum collectos, non debetur viduæ media seminum & laborum.*
17. *Institutio & exhæredatio non est de forma.*
18. *Consuetudo est de jure communi.*

Vir donare potest conquæstum sub conditione quod eo mortuo detur media uxori, vel ipsa habeat usumfructum totum.

1. FAllit conservando, ut si vir dat conquæstum ad onus quod se mortuo detur media uxori; vel ipsa habeat usumfructum totius, vel mediæ: quia non est plus quam media, quam habuisset, vel ut detur ei pretium dimidiæ.

Sed si prohibeat legatum, quod tamen non censetur prohibere donationem causa mortis. Alexand. *consil.* 26. *num.* 4. *lib.* 2.

Honor factus à marito uxori ut hæredes sine ejus consensu non disponant, non prohibetur.

2. Item non prohibetur honor, quod sine ejus consensu non liceat hæredibus disponere. Alexand. *consil.* 57. *num.* 3. *lib.* 2.

Vidi per turbam *que par le Coustume de Bar prés Lorraine*, licet marito legare uxori, sed non licet uxori legare viro. Sed è contra Socin. *consil.* 54. *lib.* 3. *Ragueneau & sa femme* in tractatu matrimonii *s'estoient donné l'usufruit de tout leur bien mutuellement, dessusdisant, &c.* pendente matrimonio *Ragueneau se fait faire* constitui pro possessione (fortè *mutuel*) dicitur *que c'est advantageusement*, & dictus *Ragueneau* habebat filios, ita obtinuit *Seguier* die Sabbati 14. *Octobre* 1542. *pour d'Argillieres, & fut dessaisi Ragueneau*, licet diceretur quod non esset nisi executio prioris contractus.

Conjuges qui imperfectè fecerunt donationē mutuam possunt de novo donare.

3. Tamen puto quod de eo quod est intra terminos consuetudinis possunt ex intervallo addere constitutum mutuum, sicut possent de novo donare si imperfectè dedissent; puto enim quod possent primo donare mutuo mobilia, posteà mutuo addere immobilia.

Unde in terminis hujus consuetudinis non proce-

deret consilium Alexandri 246. *lib. 6.*

Conjuges possunt dividere rem communē.

4. Sed nonnè vivi possent dividere rem communem? Possunt; si tamen sit inæqualitas, non tenebit, & inspicietur tempus soluti matrimonii. Et sic in effectu divisio non tenet, quia non obligat. An possit maritus justo pretio vendere, puta quòd domus propria viri erit communis, & capiet tantum vir, vel ejus hæres mediam pretii propriam? Respondi, non: tum quia uxor non potest hoc facere viro, qui totum possit alienare, ergo nec ipse uxori. Tum quia sequeretur quod uxor posset legare mediam cui vellet. Tum quia saltem inspicienda esset æstimatio quæ esset tempore soluti matrimonii.

Vir & uxor nullũ contractũ reciprocum facere possunt nisi ex necessitate.

5. Nullum ergo contractum etiam reciprocum facere possunt nisi ex necessitate, nec etiam permutare possunt & in testamento. Si ergo vir legat uxori quod possit domum talem communem, conquæstum etiam nedum proprium viri habere pro pretio, vel in partem suam dividendo conquæstus, alia quædam relinquendo, non valet: quia etiam hoc prohibetur mulieri. Sed hoc non sequitur, quia illa mulier importat donationem post conditionem purificatam, & sic non deberet extendi ad permutationem, vel aliam compensationem utrimque manantem. Sed hoc extenuitur vi aliorum verborum quæ sunt ibi *directo* vel *per indirectum*.

Legatum factũ mulieri irritatur si mulier nubat testatori.

6. Infero quod legatum factum irritatur si nubat testatori, ut nec in tractatu matrimonii possit testamentum vel donatio causa mortis fieri. Consultat. fol. 180.

Donatio à marito facta uxori de consensu proximorum hæredum non valet, quia consensus videtur extortus.

7. Fuit per Arestum prolatum 1543. ante Pascha per Lisetum contra communem opinionem: simpliciter etiam de consensu proximorum hæredum quorum interest, vir donaverat uxori, & fecerat consentire hæredes suos, fuerunt partiti, tandem judicatum contra sententiam Liseti, & benè, quod non valebat; quia videtur consensus extortus, quia alias donaret aliis extraneis: tum quia alii possunt esse hæredes.

Amor conjugum non debet esse venalis.

8. Tum quia ut non fit amor conjugum venalis; tamen D. *Lises* tot rationes allegavit pro se, ut judicantes non intellexerint, putaverint contrarium judicari.

Touchant les bastimens faits super fundo uxoris, ubi *de Thou* solus non fuit condemnatus per arestum, sed per consilium Advocatorum, cui acquievit. Per aliud arestum non habita ratione *des bastimens faits* in fundo ipsius viri ubi non æstimantur. Verum est quatenus non æstimantur, sed benè quatenus locus plus perpetuò, & nunc plus valet, per *l. domos, ff. de legat.* 1. Per aliud arestum *en la Coustume de Troyes* simili nostræ dictum, quod cum vir construxisset super area uxoris, quod uxor redderet dimidiam: sed quod super eam deducerentur fructus, seu mercedes locationis pro media, à tempore ædificii & quo locari plus potuit. Sed hoc injustum, quia sicut debet reddere partem sortis, ita pretium omne impensarum factarum ejus nomine; quemadmodum si vir luisset fundum suum, debet omnino reddi dimidia, & præcisè non deducta media fructuum, quare illud arestum est fatuum.

Vir & uxor non possunt in cōtractu matrimonii reservare sibi invicē posse donare.

9. Vidua *le Viste Charlotte Briçonnet en se remariant* tertio, utrique *reservant qu'ils se puissent donner & advantager.* Respondi quod non valet, quia de jure non debet; ergo multominus in terminis consuetudinis quæ potius jus ampliat.

Consuetud. non potest habilitare sibi non subditos.

10. Amplia & in reservatis sitis alibi quam Parisiis, & sic respectu viri, quia illa est exorbitans: ideo non potest habilitare non subditos, quamvis etiam in bonis sub ea sitis satis operatur, licet sit verbum (sub ea sitis & subditis suis) quia debet restringi. Sed si tantum dictum est quod in residuo se regant secundum consuetudinem *de Poictiers*, adhuc majus erit dubium, quia hoc refertur tantum ad statum præsentem, & ea quæ tunc à contractu dependent, non autem ad ea quæ Parisiis de novo supervenerunt, ut in donatione postea facta, vel rehabilitando ad communionem.

Constituētes contractu suum domicilium in aliqua consuetudine, possunt secundum illam contrahere.

11. Sed quid si juravit ibi manere, & constituere domicilium, an teneantur? Certè tunc in futurum futura donatio viri & valeret in bonis ibi sitis. Consult. fol. 228.

Du discours in contractu matrimonii quod tenebitur *employer trois mil livres de meubles d'elle qu'il pourra vendre auparavant &* usque ad dictam summam *en propres, dont il aura l'usufruit* si supervivere, *ce qui se fera* de ejus & duorum consensu & consilio, & hoc intra tres annos, aliàs non haberet illum usumfructum. Circa finem temporis vult vendere mobilia, & facere *remploy*; rogat illa virum ut differat, ut carius vendantur mobilia: is sibi timens *sur ladite prorogation & delay* impedit, sed tamen uxor obtinuit quatuor menses, post finem trium annorum instantem quod vir hoc facere poterat, deinde fecit infra tempus prorogatum: post obitum uxoris hæredes volunt dicere *que c'est un advancement.* Respondi, quod non est; sed valet, quia aliàs vir intrà tempus vendidisset, & debet ad hoc restitui, nec possunt allegare culpam ex quo lucrum sentiunt, & licet actio perpetua, tamen non erant communes in bonis per contractum matrimonii.

Usufructus voluntate tantum potest transferri de una terra super aliam usque ad continentiam valoris.

12. Dominus *le Noue* habet domum fortè ad onus quod ejus uxor haberet usumfructum si esset vidua, ipsa maluit habere *sur Barionville.* Respondi, quod fieri potest ex tunc valida pactio, & transferri usus-fructus de una terra super aliam usque ad concurrentiam valoris reditus qui non nunc est, ne sit alia, sed qui erit tempore quo nascetur ususfructus, quia non est adventagium, & hoc liquet, licet *Barionville*, sit de propriis viri.

Hæredes mulieris possunt repetere mediam de impensis factis à viro super fundo ipsius viri.

13. *Touchant Boucher*, vir in proprio uxoris construxerat, petebant hæredes mediam, per arestum, *presidant Liset*, licet *de Thou* pro eis scripsisset, & tutum tenebat, exclusi sunt, & vidua absoluta, rediit *de Thou*, sciturus causam. Respondit *Liset* quod aliud in viro super suo construente; quia sibi donare non potest: aliud in viro construente super fundo uxoris, quia est dominus mobilium, & potest projicere in mare, absque eo quod possit media repeti a vidua. Sed ego dico quod fatuum est arestum, & ex favore *Liset* qui domum habitabat, & sibi timebat.

Impensæ fulturæ domus non possunt repeti inter conjuges.

14. Sed tamen nec impensæ sumptus nec fulturæ istæ repeti possunt, sive super fundo viri sive super fundo uxoris fierent; secus de necessariis novis quæ excedunt fulturam & sarta tecta. Contra *Aubry & Boucherat* censent, quod vir impendens in suo non debet reddere dimidiam, & hoc si terra ejus fructus ferebat quod commodè fieri poterat de fructibus: sed ergo idem debet esse in fundo uxoris à quo percipiebat tot reditus, si tamdiu duraret matrimonium quod superlucratum fuit, & hoc æquum, aliàs esset impedire publicam utilitatem, quia abstineretur à conservando, si speraretur ut hæredes tenerentur reddere dimidiam.

Refert an maritus vendat suum proprium & repetat pretium, & tunc fit commune, nec est *advantage*, quia ita ferè est sicut si novam societatem contraheret, vel contractam augeret: an verò non reciperat, sed fortè æstimatam det genero, & dicat quod media pretii æstimati *sera rapportée en sa succession*, media *en celle de sa femme*, quia nihilominus est *advantage*;

Vir non potest dare uxori, nec ejus hæredibus.

quia ut non potest dare uxori 15. ita nec ejus hæredibus. Et hoc nisi esset justa causa hoc faciendi, ut quia erat officium venale quod sibi fuerat reservatum contemplatione uxoris futuræ, benè respexit maritum ante nuptias, ideò habuit per obitum, tamen semper uxoris occasione, & sic debebit esse commune, & valet pactio, nec est advantagium, sed agnitio bonæ fidei.

Viro moriente ante fructus proprio-

16. Quid si vir moritur Julio ante fructus collectos propriorum suorum? Respondi non debetur viduæ media seminis & laborum; & contra etiamsi

uno

num feo-num collectos non debetur viduæ media feminum & laborũ.

uno tantum anno duravit matrimonium, quia est tantum administratio, & constat non factum in fraudem; secùs si essent fossilia, vel muri perpetuæ utilitatis. Idem si vir habet *une ferme* antequam duxerit uxorem, quia non est mobile, nec spectat ad viduam, etiam pro parte; sed ad solos hæredes suos, qui nihil reddent de seminibus vel laboribus ipsi viduæ. Fallit si nondum accepta esset, sed ei tantùm promissa, quia tunc debet ei reddi media, vel debet habere mediam seminum.

Uxor *Anthoinette* vult generaliter *en vendre, ou donner tout son propre*: Infirma dat fratri uni *tous ses propres*, retento usufructu, & ad onus testamenti implendi usque ad mille libras: sororibus legat quantum haberent ab intestato; sed in effectu unum excludit a quo verberata est. Respondi, valet simpliciter. Quid si moritur de ea infirmitate? Potest dici quod valet testamentum per *l. filia mea agra*. Sed tamen quod iste solus qui verberavit, & privatus est, non potest conqueri; quia sicut institutio, ita exhæredatio non est de forma 17. imo exhæredatio requiritur, saltem casu quo dubitari possit.

Institutio seu exheredatio non est de forma.

Quinet habens filium moribundum dat ei bona, & substituit ei filiam uxoris ex priori viro: interlocuti sunt in curia ad informandum an servaretur legitima (quod est fatuum) tandem judicatum substitutionem esse bonam. Ego dico ex magnitudine summæ esse *advantage oblique*: quia consuetudo 18. est latior jure communi. Quandoque judicaverunt pro filiis uxoris ex priore viro, & malè; quia sic patrimonia evertuntur: secùs si legatum filiis uxoris est modicum *l. omnes §. Lucius, ff. quæ in fraud. credit.*

Consuetudo est de jure communi.

§. * CLVII.

* C'est l'art. 284. de la nouvelle.

UN don mutuel de soy ne saisit point.

SUMMARIA.

1. *Maritus potest providere pro uxore superstite.*

2. *Hæres est saisitus, ideò* la complainte n'est recevable contre luy.

Maritus potest providere pro uxore superstite.

1. DUo fratres habentes officium *à survivance*, faciunt pactum mutuum quod uxores viduæ eorum habebunt altero superstite mediam *des profits*, an possent revocari sine uxoribus? Videtur quod sic: an valeat sine renuntiatione? Videtur quod sic: quia uxori superstiti æquè interest & importat. Quid si posteà conveniatur quod haberet unus 140. libras annuas, cum stipendia essent 400. libræ annuæ, & hoc ideò quia infirmus, nec poterat sanari? Respondi non valere non revocatam pactionem mutuam uxoris, sed esse personale pactum. Amplia, etiamsi superstes sit executor testamenti, ideò non debet in hoc considere, sed perdet interim fructus, nisi saltem ex nunc congruè petat, & constituat in mora, quia quis potest sibi solvere? Item respectu mobilium videtur quod potest saisiri tanquam executor; dummodò inventarium factum sit palam & coram hæredibus, ut obvietur facto substractionis.

Hæres est saisitus, ideò *la complainte n'est recevable contre luy.*

2. *Ragueneau avoit donné à sa femme don mutuel* cùm clausula *de saisir* confirmata testamento; tamen per arestum *ledit Ragueneau debouté de sa complainte*, quia non potest fieri quin hæres sit saisitus. Hic allegabat *Marillac* in causa testamenti *de Pithou Chanoine de la Sainte Chapelle*, qui hæredibus frustratis reliquerat *Montery Advocat executeur*, ut eis uteretur per decem annos, & post decem annos residuum pauperibus; dominus *Marillac* consentiebat hæredes esse saitos, licet contra voluisset testator: tamen per arestum *president Saint André* die Martis 2. Aprilis 1548. ante Pascha *fut dit les executeurs saisis des meubles, & qu'ils jouiroient des fruits & arrerages de la premiere année.* Certè hoc injustum & contra consuetudinem, deinde omnia hæredia (erant conquæstus) *seroient baillez au plus offrant, & les deniers* ad executorem, *& le tiers en la bourse des pauvres, & encore toute la vaisselle d'argent & vin donné pour restituer aux hoirs, seroient mis en la bourse des pauvres*, hoc requirentibus *les gens du Roy.*

§. * CLVIII.

* C'est le 286. de la nouvelle.

LE survivant des deux conjoints par mariage, qui ayant fait don mutuel l'un à l'autre, si au moyen dudit don mutuel, veut joüir sa vie durant des meubles & conquests immeubles sujets à retour aux heritiers du premier decedé (qui est la moitié des biens meubles & conquests immeubles faits constant ledit mariage) est tenu de payer les obseques & funerailles du premier decedé, avec la moitié des debtes, dont on pourroit faire demande aux heritiers, des debtes qui estoient deuës par lesdits conjoints au jour du trépas dudit premier decedé, sur la part & portion dudit premier decedé.

Donatarius mutuus debet ferre onera super mobilibus & conquæstibus defuncti quantum ferre possunt.

QUid *si ledit don* non fit nisi de parte; videlicet de media, seu quarta mobilium & conquæstuum? Respondi, licet; & sic onus pro rata. Quid si non quota dividitur, sed per species, ut quia sit de mobilibus tantum? Respondi, debet tamen omnia ferre onera & debita; sed super mobilibus datis tantum, & quantum ferre possunt. Quid Blesis & alibi ubi datur proprietas, si dividitur per quotas, vel speciem bonorum? Respondi, valet, sed arbitrio boni viri debet onus dividi.

SUR LA PART.] Ergo in quantum ferre potest tantum.

* C'est le 278. de la nouvelle.

§. * CLIX.

QUand pere & mere ont donné à leurs enfans; ou aucun d'eux, aucun heritage, tel heritage est reputé donné en advancement d'hoirie.

SUMMARIA.

1. *Jura feudalia non debentur in donatione facta filiæ in locum paternæ hæreditatis.*
2. *Jura feudalia non debentur nisi ex causa venditionis, vel permutationis.*
3. *Res donata à patre in ancipationem successionis, redit ad patrem filio sine liberis mortuo.*
4. *Frater cui frater donavit in anticipationem successionis, debet conferre cæteris fratribus.*
5. *Donatio facta fratri in anticipationem successionis, potest semper revocari.*
6. *Donatio feudi in anticipationem, est cum oneribus successionis futuræ.*
7. *Donatio facta filio à patre ex causa certa & specificata, valida est.*
8. *Donatarius in anticipationem qui non vult esse hæres, debet restituere.*
9. *Donatarius in anticipationem qui se hæredem dicit, non tenetur restituere quod ei donatum est, sed minus recipere.*

[1] Jura feudalia non debentur in donatione facta filiæ in locũ paternæ hæreditatis.

ADverte, dupliciter hoc dicitur: primò quantum ad hoc ut sit in vicem partis hæreditariæ, ut quando datur filio renuntianti hæreditati paternæ, sive in locum paternæ hæreditatis, & tunc jure feudalia non debentur. Et in dubio si præsumatur tanquam alias successurus, vel quia etiam successurus est, & tunc non tenetur esse hæres. Quandoque datus expressè in anticipationem, & tenetur (licet *Marillac* contra) ex quo patet quod hæc causa finalis non habet locum nisi sit hæres, & in dubio præsumitur hoc modo datum; sed præsumitur datum, itaut possit eligere an sit hæres, vel se teneat ad donum, & ita præsumitur in dubio datum contemplatione filiationis, & ita generaliter accipiendum ut nunquam jura debeantur: 2. nisi ex causa venditionis vel permutationis transferatur in filium, aliàs simplex donatio æquipollet successioni quantum ad hoc.

Jura feudalia non debentur nisi ex causa venditionis vel permutationis.

Res donata à patre in anticipationem successionis, redit ad patrem filio sine liberis mortuo.

3. Quid si expressè & finaliter est donatum in anticipationem futuræ successionis, sed moritur ante patrem? Si sine liberis, res est clara quod redit ad donantem: si verò relinquat liberos, ad eos transmittitur; itaut teneantur adire vel relinquere. Quid in locis ubi de facto servatur non esse repræsentationem in directa? Respondi quod adhuc tenebuntur restituere, tamen iniqua consuetudo faceret inhabiles ad agendum, non tantum ad excipiendum. Et hoc quia omni omnino via rescindenda est dicta consuetudo, quæ non est consuetudo, sed usurpatio super pupillos indefensos, & eorum spoliatio.

Frater cui frater donavit in anticipationem successioni, conferre debet cæteris fratribus.

4 Quid ergo apud nos, si frater dat fratri in anticipationem successionis expressè? Clarum est quod hoc operatur, ut teneatur reliquis fratribus conferre & hoc tacitè dictum videtur, imò expressè dictum est. Quid ergo si præmoriatur? si sine liberis, dico redire ad donantem: si vero reliquerit liberos, secus: tùm quia fortè continget quod moriente donante, illi invenirentur in proximo gradu & habiles. Sed quid si tunc supersint alii fratres & sorores? Respondi quod non tenetur reddere, nisi admittantur ad successionem. Sed ad minus si plus valet quota hæreditaria, jure communi tenetur reddere.

Donatio facta fratri in anticipationem successionis potest semper revocari.

5. Ergo sequitur quod donatio expressim facta in anticipationem fratri, semper potest revocari, prout potest in testamento frater aliter disponere, & etiam pater salva legitima. Quod si admittamus ut non possit revocari, nec in testamento diminui, sequitur quod etiam causa expressa non erat finalis, nec tenebatur esse hæres, nisi velit. Quod si esset verum, esset limitandum rebus sic stantibus, secùs enim donanti supervivērent filii alii, itaquod donatario esset datum plus parte sua, quia tunc omnino debet succedere, vel quod excedit partem reddere. Quid enim si postquam dedit filio unico in tractatu matrimonii, vel filiæ privignæ prædium feudale, ferè omnia bona sua *en advancement d'hoirie*, postea ex alia uxore habet multos filios, vel unum masculum? Certè si conferendum sit, filia frustratur, si verò postea se teneat ad donum, filius frustrabitur & simul mens & verba donationis, ergo melius est verbis stetisse, cum æquius sit jus commune; quia filia non certat nisi de lucro, & hoc poterat hæres prævidere, ex quo acceptabat non merè in favorem *de mariage*; sed etiam in anticipationem 6. successionis, quia etiam illo favore non datur feudum liberum, sed solum in anticipationem, & sic contemplatione, & cum oneribus futuræ successionis.

Donatio feudi in anticipationem est cum oneribus successionis futuræ.

Julio 1543. judicaverunt in Senatu contra partem meam *d'Amiens*, quod primogenitus haberet etiam si non esset hæres, & licet denegatum fuisset sequestrum, non contenti infirmare judicium secundum meam opinionem latum, animosè *ont maintenu le defendeur*; sed non est curandum de eorum malo judicio. Perstiti in sententia, nisi ex conjecturis aliàs appareat de animo donantis. Sed quid, si avus & avia fecerunt consentire filiam, & etiam illam omnia bona donare nepoti, & tunc filia erat vidua: posteà habet ex secundo viro alios liberos, & vult facere rescindi donationes? Respondi, tatum quod non potest, nisi pro ipsius filiæ legitima, & quia tempore consensus erat minor. Sed respondendum quod hoc videtur factum contemplatione quod dictus nepos esset in effectu solus hæres, sed modo apparet quod sunt alii; ergo oportet reducere donationem pro qua parte potest esse hæres mediante matre; sed hoc est difficile, imò non est difficile, quia tunc apparet, & sic tanquam futuro hæredi ut præsumitur, & sic tota videtur facta in anticipationem futuræ mediatæ, vel immediatæ successionis, ergo debet rata temperari, ut pater non habeat nisi pro qua parte hæres erit matris, & ea mediante avi & aviæ, & sic pro rata sua.

In contractu matrimonii pater filio primogenito dat terram, *en faveur dudit mariage, en pur & vray don perpetuel & irrevocable entre vifs & en advance-*

ment d'hoirie, pour fondit fils, ses hoirs & ayans cause.

Ego muto sententiam, & dico quod hæc clausula spectat solum quod est datum filio ut filio, itaut computetur in parte sua, si velit esse hæres. Idem tunc ut possit habere etiamsi nolit esse hæres. Et ita intelligitur hæc consuetudo, & sic non debentur jura patrono, etiamsi abstineat: sed benè si alteri vendatur filio, vel permutetur, vel non tanquam filio.

Donatio facta filio à patre ex causa certa & specificata, valida est.

7. Hic articulus apertè intelligitur propriè capiendo de donatione facta ex generali & informi causa liberalitatis, non autem ex certa causa specifica ut dotis, vel præcisè ex causa donationis irrevocabilis: quia tunc cum appareat de certa specifica causa, illi est standum, nec præsumendum quod sit in anticipationem successionis, quia in certis non est locus conjecturis. Si autem non constat de causa & motivo speciali, procedit conjectura hujus articuli, qui præsumit datum

Donatarius in anticipationem qui non vult esse hæres, debet restituere.

8. in anticipationem successionis, & sic erit effectus, quod si non vult esse hæres, debet restituere cum fructibus per condictionem ob causam. Ita videtur intelligi consuetudo secundum verba, sed videtur quod non sit talis sensus, quia si ita esset, sequeretur quod talis donatio nullomodo valeret, nisi in commodo fructuum medii temporis ante successionem, & ultrà quod semper possit donator pœnitere aut revocare, aut aliàs disponere, sicut de judicio ultimæ voluntatis, & de legato à testatore soluto & præstito: tùm ferè videtur quod rarò, aut nunquam esset locus huic articulo, quia omnes donationes habent clausulas omnino huic intellectui repugnantes, videlicet donationes meræ inter vivos & irrevocabiles: ergo non potest esse mera anticipatio successionis. Potest dici quod etiam est vera donatio & irrevocabilis: sed tamen tanquam futuro hæredi & ejus contemplatione facta, ideò si non velit posteà esse hæres, ab eo repetetur, sicut alia ob causam data: secùs in datis ob dotem, vel aliam specificam causam, quia solum si velit esse hæres, confert, aliàs retinet. Vide Consult. 1. art. 17. & fol. 404. & 89. Ego puto quod clausula irrevocabilitatis facit quod non est data merè in adventagium: quia si non sit hæres retinebit: sed tamen si etiam tanquam futurus hæres, erit fraus art. 19. quin imò videtur quod æquius, quod nisi sit justa causa, omninò restituere tenebitur si non sit hæres.

Donatarius in anticipationem qui se hæredem dicit, non tenetur rejicere quod ei donatum est, sed minus accipere.

9. Nota ergo quod quamvis donatio simpliciter facta, censeretur in anticipationem: tamen non tenetur abstinens propriè pro successore, tantum tenetur minus capere. Idem in casu quo non est hæres. Numquid igitur incipiunt jura deberi dimidia? Videtur quod sic, ut Blæsis: sed puto quod non, quia odiosum est hoc jus.

* C'est le 179. de la nouvelle Coustume.

§. * CLX.

DOnner & retenir ne vaut.

SUMMARIA.

1. Donner à la charge du testament, est donner & retenir.
2. *Maritus & uxor donant tertio fundum, qui ad uxorem solam venturus erat, qui redonatur eis à donatario*, c'est donner & retenir, *quia adventagium marito.*
3. *Donatio in contractu matrimonii* à la charge du testament, n'est donner & retenir.
4. *Donatio sub quantitate & conditione* n'est donner & retenir.
5. *Donatio* pour joüir aprés la mort, *obligat donantem.*
6. *Prohibitio alienandi à patre & matre facta in donatione ab eis facta filio, non est retentio.*
7. *Consuetudo in* 4. donner & retenir, *non prohibet donare quintum post mortem.*
8. *Donatio post obitum interim non potest peti.*
9. Retenir *non est cum necesse est possessionem accipere de manu hæredis.*
10. *Donans non est saisitus, nec retinet in cessione donationis causa.*

LIcet de jure *l. cum quis decedens §. pater emancipato filio ff. de legat.* 3. imò ibi licet donare in testamento, ergo non valet ut donatio. *l. Sulpitius ff. de donat. inter vir. & uxor. l. cum manu in fine de contrah. empt.* Fac. Alber. *l. per servam in fin. ff. de usu & habit.*

Donner à la charge du testament, est donner & retenir.

1. Ad onus testamenti *c'est donner & retenir.* Consult. fol, 180. verso.

Maritus & uxor donāt tertio fundum, qui ad uxorē venturus erat, qui redonatur eis à donatario, *c'est donner & retenir*, quia adventagiū marito.

2. Vir & uxor habentes fundum qui tantum ad hæredes solius uxoris perventurus erat, donant tertio, qui mox simpliciter redonat utrique, vel post decem dies. Respondi non valere duplici ratione: Prima quia *donner & retenir*; secunda quia adventagium, & quia vir efficitur verus dominus mediæ partis in proprium, quod non erat priùs.

3. Sæpè *és contracts de mariage* fit donatio (*& és donations mutuelles, à la charge d'accomplir le testament.* Respondi non *est retenir*, & valet, quia intelligitur testandum de modico & secundum personæ qualitatem, juxta *cap. requisivisti de testam.*

Donation in contractu matrimonii à la charge du testament n'est donner & retenir.

4. Caius donat sorori, itaut si non disponat, veniat ad ejus filios pro quibus essent hæredes, valet, nec habent tanquam hæredes, sed etiam renunciantes, *& n'est donner & retenir*, quia donans non retinet, sed est dare sub qualibet conditione.

Donatio sub qualitate & conditione *n'est donner & retenir.*

Donatio *pour en joüir aprés sa mort* obligat donantem.

5. Quidam donavit *pour en joüir aprés sa mort*, sine alia clausula. Dicunt *Chartier, de Thou* & alii quod valet, nec est *donner & retenir* quando retinet facultatem expressam, vel tacitam disponendi; verbi gratia quando dat quæ habebit *lors de son trespas*: sed si dicat quæ habebit tunc in habitu, vendicari nequeunt futuri acquæstus, de novo ergo legat; sed an valeat ut testamentum, puta pro quinto *des propres*? Respondi, quod non per hanc consuetudinem, ideò opus est ut confirmetur testamento, vel rursus legetur per testamentum, & si donator est infirmus de quo timetur mors, alias donatio talis non esset tuta.

Prohibitio alienandi à patre & matre facta in donationg

6. Quid de patre & matre qui donant filio ad onus alimentorum, & ne possit alienari? Respondi hæc sola prohibitio non est retentio; etiamsi debeat reverti casu quo alienaret, vel prodigus esset.

facta filio est retentio. Consuetudo in ✠ donner & retenir non prohibet dare quintum propriorum post mortem.

7. Sacerdos *marie sa niece & luy donne la cinquiéme partie de ses biens aprés son decés.* Respondi *que ce n'est donner & retenir*: tum quia donatio causâ mortis quæ ibi non prohibetur: tùm quia in contractu matrimonij in quo hic articulus cessat. Idem Sacerdos filiæ dictæ neptis *en la mariant* dat domum & summam, deindè dicit *qu'il veut que lesdites nieces chacune d'elles* in capita *prennent en sa succession autant que l'un de ses heritiers.* Respondi quod non est donatio successionis, nec quotæ, sed partis bonorum irrevocabilis, quæ valet.

Donatio post obitū, interim non potest peti.

8. Hæc consuetudo intelligitur quando fit contrarium donationis: ut quia proprietas datur de præsenti, & tamen animo fit quid contra: secus si datur post obitum, vel usufructus post obitum, quia interim non potest peti, nec debet tradi, & sic non est retinere datum, quia quod datum est non retinetur, unde antitheta.

Cum necesse est capere possessionem de manu hæredis, non est retinere.

9. Potest etiam intelligi quantum ad hoc, ut necesse sit possessionem capere de manu hæredis, si defunctus moriatur in possessione ad Dec. *l. fin. num.* 48. *C. de edict. div. Adri. toll. Consil. fol.* 367.

Plus esset enim si quis donet omnia bona præsentia, reservatis 300. *livres* ad testandum, si non est testatus, remanent 300. *livres* hæredi, nec cedunt lucro donatarii: quia eatenus bona retenta sunt, & sic donatio nulla eatenus.

In cessione donationis causa, donans non est saisitus, nec retinet.

10. Fallit in cessione donationis causa, quia donans non est saisitus nec retinet. Consultat. fol. 350.

Patruus *Adam de la Racine* dat terram Hectori nepoti, qui moriens relinquit Petrum hæredem in conquæstis, & tamen Adam semper gaudebat, quia facto retinuerat. Petrus considerans quod sat multa dederat filio Guillelmo, dat filiæ *Françoise*, quam nubit *à Adrien de Carmeron, ladite terre, & aux enfans nais & à naistre dudit mariage* (& sic eis accrescit Aureliis) *retenu à soy l'usufruit*: sed Adam adhuc vivebat, utrum sit *donner & retenir* Aureliis? Dico quod non, tùm quia ob causam tùm quia non retinet, quia Petrus non retinet, sed est cessio actionis, ergo non solum personaliter aget contra hæredes *à delivrance*, sed etiam vendicatione utili tanquam cessa.

Ne vault] scilicet ad transferendum dominium, interim cui datur nihil facit, sed quando in actu perseveratur ad dandum, ut donum valeat.

Dominus *Delarbaleste* dat nepoti omnia sua immobilia quæ habet & habebit, retento usufructu, & omnia mobilia quæ habebit tempore mortis simpliciter, ad onus dandi sorori veræ hæredi *six mil livres*, ecce sic *c'est donner & retenir*, pro mobilibus, & etiam pro rata summæ de *de six mil livres dont il pouvoit disposer*, quia hactenus etiam si non disponat, retentio est, & debet remanere hæredi tanquam eatenus donatione nulla. Anne minuatur pro rata onus de *six mil livres* dandi sorori? Respondi, non, nec retentio donationis ad hoc sufficeret, quia sumus in contractu, & totum quod oneratur de dicta summa oneratur, & donatio propriè non differretur post obitum, sed ab initio non valuit pro retentis & reservatis, ergo reliquum ab initio remanet oneratum ad dicta *six mil livres*, & eorum imposita onera.

** C'est le 275. de la nouvelle.*

§. * CLXI.

Donner la proprieté d'aucun heritage, l'usufruit à vie ou à temps à soy retenu, n'est reputé donner & retenir, & vaut telle donation.

Amplia etiamsi non sibi soli, sed alii qui retineat sumfructum (sive simul, sivè post mortem suam) rerum donatarum: quia non post mortem, sed nunc transfert purè possessionem civilem: Tamen secundò donataria usufructus, non videtur saisita de usufructu.

QUARTA ET ULTIMA PARS COMMENTARIORUM Analyticorum in Consuetudines Parisienses solertissimi & consultissimi Jurium Doctoris & Professoris D. Caroli Molinæi Parisiensis in supremo Parisiorum Senatu, & amplissima Curia Franciæ Antiqui & experientissimi Advocati.

TITULUS DECIMUS QUINTUS.

DE PIGNORATIONIBUS, SEQUESTRATIONIBUS & executione Sententiarum & Instrumentorum.

** C'est l'art. 160. de la nouvelle Coustume.*

§. * CLXII.

Par ladite Coustume aucun n'est recevable à proceder, ou faire proceder par voye d'arrest sur les biens d'autruy, ne par emprisonnement en la personne d'autruy, sans obligation, condamnation, delict, ou quasi delict, chose privilegiée, ou qui la vaille.

Emprisonnement] quid de immunitate? ad Alex. *Consil.* 145. *lib.* 7.

§. * CLXIII.

* C'est le 161. de la nouvelle.

IL est loisible à un proprietaire d'aucune maison, par luy baillée à tiltre de loyer, de faire proceder par voye de gagerie en ladite maison, pour les termes à luy deûs pour ledit loüage, sur les biens du conducteur estans en ladite maison.

ETiam in mobilia Sacerdotis ibi reperta. Amplia etiamsi nulla sit obligatio scripta.

An expellere? non licet. Decius ad *cap. qui rem num.* 17.

§. * CLXIV.

* C'est le 162. de la nouvelle.

QUe quand le conducteur d'aucune maison assise en la Ville, Prevosté & Vicomté de Paris, de quelque estat & condition qu'il soit, & défaillant de payer par un ou plusieurs termes la pension ou loüage d'icelle, le locateur peut faire proceder par voye de gagerie pour les termes écheus à cause dudit loüage, sur les biens estans en icelle.

§. * CLXV.

* C'est le 163 de la nouvelle.

QUand aucun Bourgeois de Paris a droit de rente constituée sur aucune maison assise en la Ville & Fauxbourgs de Paris, à cause de laquelle luy soient deûs trois termes d'arrerages & non plus, luy est loisible de proceder, ou faire proceder par voye de gagerie pour iceux trois termes, sur les biens meubles estans en ladite maison appartenans au détenteur & proprietaire.

§. * CLXVI.

* C'est le 164. de la nouvelle.

ITEM, qu'une obligation faite & passée sous seel royal, est executoire sur les biens meubles & immeubles de l'obligé.

SUMMARIA.

1. *Officium vænale* peut estre vendu & subhasté, *prius facta discussione bonorum.*
2. *Constitutio Regia non extenditur, ubi est specialis juris dispositio.*
3. *Obligatio corporis non debet pendere à facultate appellandi.*
4. *Debitor incarceratus potest relaxari* en baillant caution.

Officium vænale *peut estre saisi & subhasté* facta discussione bonorum.

FAllit si sine protestatione incipiat à judicio. Alex. *consil.* 130. *num.* 12. 13. *lib.* 4.

Quid de in solidum? Tiraquellus §. 31. *num.* 1.

Quid de interesse? Dec. *l. certi condictio in princip. num.* 9. *ff si cert. petat.*

Constitutio Regis non extenditur ubi est specialis juris dispositio.

1. *Sur un Maistre des Comptes on a saisi ou arresté son Office pour le subhaster.* Respondi quod fieri potest; quia insistendum vænale: sed non si non est facta bonorum discussio, nonobstante constitutione Regis, & 2. quia non extenditur ubi est specialis juris dispositio, ut hic *C. de execut. rei judic.* vbi Baldus, quod beneficium prohibetur favore Ecclesiæ, & officium favore juris.

Debet esse causa contra Decium *l. creditori in fin. C. de pact.*

De conditionali, ad Decium *consil.* 107. *in fin.*

Obligatio *par corps*, carceratus allegat pactum liberationis, vel summæ, per sententiam absolvitur, & executio, seu captura nulla declaratur, quodque relaxabitur: creditor appellat, debitor habet litteras Regias ad Judicem à quo, *pour l'élargir en baillant caution, sont entherinées*, & benè. nec potest creditor appellare etiamsi appellare posset à prima sententia; quia obligatio 3. corporis non debet pendere à facultate appellandi, quia appellatio posset durare ultra vitam, & carceratus non posset eam in inhumanitate tali sustinere, & habet reservationem sententiæ pro se & dat cautionem 4. & est reparabile. Et sic dico quod potest fieri per Judicem à quo, sine litteris Regiis, quia obligatio carceris satis huc usque operatur, aliàs esset nimis incivilis & captiosa.

Obligatio corporis non debet pendere à facultate, appellãdi.

Debitor incarceratus potest relaxari *en baillant caution.*

§. * CLXVII.

* Idem suprà §. 62.

AUcun n'est recevable de proceder, ou faire proceder par voye d'arrest ou autre exploit de fait sur les biens d'autruy sans obligation, condamnation, chose privilegiée, ou qui le vaille.

PEr arestum dictum quod non licet antè *la saint Martin saisir* contra colonum pro securitate futuræ pensionis. Ego dico quod fallit, ex causa de qua constat, ut suspicionis, vel latitationis.

Le scellé se fait ad requestam *d'un habile à estre heritier, sans soy porter, il fait faire inventaire & prisée sans déplacer*, etiamsi superstes habeat donationem omnium; quia satis est quod alia bona poterunt requiri, vel quod donatio nondum est discussa & res posset deperire.

* C'est le 170 de la nouvelle.

§. * CLXVIII.

MEuble n'a point de suite par hypotheque.

* C'est l'art. 167. de la nouvelle.

§. * CLXIX.

QUand le proprietaire & possesseur d'aucuns heritages va de vie à trespas sans hoir, le haut Justicier, en la justice duquel lesdits heritages sont assis, peut & luy loist iceux heritages vacans & non occupez, saisir, & mettre en sa main.

SUMMARIA.

1. *Confiscatio bonorum spectat ad dominum territorii loci.*
2. *Dationes tutelæ & curatelæ sunt de media justitia.*
3. *Rex potest dare confiscationem in terris Regni sui.*

Confiscatio bonorũ spectat ad dominum territorii loci.

1. SIc non ad Regem, sed ad dominum territorii loci spectat confiscatio bonorum. Ibi Alexand. *consil.* 31. *lib.* 1. Panorm. *consil.* 319. *col.* 1. *lib.* 1. Bald. *l. fin. de constit. princip.* Jason. *l. imperium col.* 5. *de jurisd. omn. jud.* Panorm. *consil.* 353. *lib.* 1. Decius *consil.* 482. Tri. *cons.* 31. Plus amplia, etiamsi post confiscationem, sed ante executionem esset castrum concessum à Rege. Bald. *consil.* 306. Distinguendum. *consil.* 419. Dinus etiam *lib.* 4.

Dationes tutelæ, & curatelæ sunt de media justitia.

2. Arresto 24. *Septembre* 1542. *entre le Duc de Lorraine & l'Abbé de S. Vincent de Metz, que dations de tutelles & curatelles sont de moyenne Iustice.*

Les Chanoines sieurs de la Ferté Imbault habent *Tabellions & Notaires*, qui solent *par leur Procureur Fiscal* præsentari & faciunt juramentum coram Judice in judicio, & non est alia solemnitas. An possint destituere? Respondi quod sine causa non possunt ex quo sunt simpliciter instituti, nec est appellatum: & sic requiritur causæ cognitio & destitutio in judicio, saltem debent indemnes reddi, quia omninò non debent decipi: & ita limitandum quod Joan. Fab. §. *Item si adhuc emendas*: præsertim cum non sit hîc apposita clausula, quandiu nobis placebit, & sic non potuerunt prævidere futurum, ut removerentur. Item Rex id ipsum frustrà faceret constitutione ad resignandum cessante, aliàs nusquam judices invenisset; inferiores autem viderentur plus posse. Plus dico quod ut non possunt vendere officia judicaturæ, ita nec nova onera imponere Notariis & hujusmodi: quia subjecti nimis gravarentur; nec debent insolitum reditum novorum subsidiorum facere.

Quidam occidit *un Sergent officiant*, ideo decollatus, & sectus in frusta, confiscatus habebat feudum quod Dominus *de Nemours à Nemours* dedit Dom. L. Advocato, (& licet sit tantum fructuarius, tamen Rex ei dedit simul confiscationes, & omnia (quod facere potest) etiam alia jura in universum, nec habet locum *l. de pet. bo. sublat.* sed *les gens du Roy* impediunt dicentes quod est crimen læsæ majestatis, & sic spectat ad Regem; sed non est verum, quia non est in primo, nec in secundo capite, & sic servant, quod ad Regem spectat etiam Parisiis confiscatio ex capite læsæ majestatis. 3. Rex confiscationes dare potest in terra regni sui.

Parisiis *le haut Iusticier n'a droit d'Espaves*, scilicet consuetudo non dicit, adde *instit. de rer. divis.* §. *apium.*

* C'est le 108. de la nouvelle Coustume.

§. * CLXX.

UN simple transport ne saisit point.

SUMMARIA.

1. *Obligationes debitæ debitori non comprehenduntur* en la saisie *omnium bonorum, ut non possit debitor cedere aliquam obligationem ante significationem* de la saisie.

QUidam *fait saisir* omnia bona debitoris, & sic nomina: sed debitor interim cesserat alii debitum quoddam, primùm saisitus *fait défenses* debitori, cessionarius se opponit, & bene. Nonobstat quod dicat *que transport ne saisit*, *& que meuble n'a point de suite*, interdum quod etiamsi saisitus sit prior in hypotheca: tamen quia per cessionem nomen erat alienatum, si sunt alia bona, debent discuti.

§. CLXXI.

L'Obligation passée par le mary, ou sentence contre luy donnée aprés le trespas du mary, ne sont executoires sur les biens de ladite femme, ne des heritiers dudit defunt.

TITULUS DECIMUS SEXTUS.

DE RETRACTU JURE PROXIMITATIS.

Hic de multiplici retractu, etiam in fraudem creditorum, & sub limitatione ad Salicet, Bal in *rub. C. eod.* quando primus emptor nolebat solvere; quia non dabitur revocatoria contra secundum etiam scientem emptorem, ut dixi ad Alexand. *conf. 6. lib. 6.*

Debet petitor certiorari, id est concludenter: unde Turonis actor petebat *comme parent & lignager du vendeur*; reus petit declarer *la genealogie*, & quod prius non tenetur procedere: tamen Iudex dicit quod recognosceret *au retraict*, vel peremptoriè defenderet. Respondi malè judicatum, *& en emendant* quod actor declararet *l'estoc & ligne*: si enim dixisset se talem, satis erat, etiamsi non demonstrasset certos gradus, quod in scripturis post contestationem faciendum est.

Ægidius Bellemer. *cap. constitutus num.* 10. *concl.* 5. *de in integr. restit.* quod hic retractus est favorabilis. Consuetudo quod annus incipit à venditione si est pura, vel sub conditione resolvenda. Sed si merè conditionalis, à die conditionis existentis, nec est contra legem venditionum, cum damnat consuetudinem quæ vetabat vendi extraneis: sed hæc consuetudo non vetat, sed solum dat revocatoriam & intelligit de venditione effectuata per veram traditionem *num.* 25. *quæst.* 15. non currit tempus retractus pendente lite inter emptorem & venditorem. Amplia etiamsi venditor fateatur venditionem, sed aliàs tradere non vult. Secundo amplia etiam, dum agitur de authoritate sublimi.

Py Part. 129 de la nouvelle Coustume.

§. * CLXXII.

PAR l'usage & Coustume de la Ville, Prevosté & Vicomté de Paris, quand aucun a vendu rente sur ses propres heritages à personne estrangere, non estant du lignage d'où procedent lesdits heritages propres, il est loisible au parent & lignager du costé dont procedent lesdits heritages propres, de demander & requerir en Jugement à avoir ladite rente par retrait lignager dedans l'an de la saisine, ou infeodation prise par l'achepteur de ladite rente.

1. *In retractu non lineari non est necesse quod actor probet se de genere esse, quia hoc reus præsumitur, nisi reus dicat se de gente esse.*
2. *Lis contestata in retractu lineari non perpetuatur.*
3. *Minor non restituitur in retractu.*
4. *Emptor domus potest statim vendere, & conventus de retractu, nominare tenetur eum cui vendidit.*
5. *Retrahens potest deducere de pretio si emptor deterioravit.*
6. *Venditor non potest retrahere ab eo qui vendidit.*

PROPRES.] Idem *des acquests immeubles au Mans art.* 376.

Quid si in genere? Idem sentit Faber. §. *fin. instit. de duob. re. stip.* Tiraquellus *fol.* 26. *verso.* Ego puto requiri hic quod in specie super certo proprio: nec attendi generalem obligationem adjectam.

In retractu lineari non ex necesse quod actor probet se de genere esse, quia hoc reus præsumitur, nisi reus dicat se de gente esse.

1. ESTRANGERE] Non est necesse quod actor hoc probet, sed præsumitur nisi reus doceat se de ea gente esse. *l. de probat.* Etiamsi diceret venditum tale cognato, nec à tali latere.

DEDANS L'AN DE LA VENDITION.] Fallit, si alienatio est conditionalis. Tiraq. *fol.* 17. *num.* 9.

D'ICELLE RENTE.] Fallit ut consensus debitoris in fœneratitiis *de usur.*

Lis contestata in retractu lineari non perpetuatur.

2. De anno. Quid si lis contestata, utrum perpetuetur? Respondi non usque ad 40. & fuit actor pridem exclusus qui post 10. annos petebat per litteras, vel novam instantiam, quia istud nedum est contra jus, sed etiam lucrum quoddam: secus in casu novitatis, quia agitur de conservanda possessione quam debitor potest impedire. *tract. usurar. q.* 47.

3. Nec minorem restitui.

Minor non restituitur in retractu.

In Neustria potest uxor legare viro, accidit quod legavit conquæstus communes, posteà vir decessit, liberi communes diviserunt promiscuè tanquam paterna & materna. Posteà unus vendit cognato ex latere matris, a quo alter fratrum vult retrahere. Responsum quod ex quo non constat patrem acceptasse illud legatum, remanserunt illa prædia pro media parte materna, & sic à dicto cognato potest solum media tanquam materna retrahi.

Emptor domus potest statim vendere, & conventus de retractu nominare tenetur eũ qui vendidit.

4. Emptor potest statim alii vendere, sed tamen conventus post de retractu, tenetur respondere, nec evadet nominando eum cui vendidit; sed debet ipse dicere quod licet facta actio non sit vera, tamen ad vitandam litem, quantum ad se, offert condemnationem, *entant qu'a luy touche*; hoc facto si actor consignet, non tenetur ipse accipere, & si actor pergat debet absolvi ab instantia cum expensis à tempore declarationis & sententiæ. Amplio, etiamsi dicat se vendidisse cuidam *demeurant en Argonne* extra Parlamentum quia non est prohibitus, & sic non est probatio fraudis de eo quod licet: sed actor debet sibi consulere faciendo vocare colonum *en execution de sentence*, & eum cogere procedere, nisi dominum adducat. *l.* 2. *C. ubi in rem. act. l. qua in provincia. C. ubi de crim. agi oport.* quia licet sit personalis obligatio, tamen non est formata, & libellum oblatum, & sic interim liberè potest alienari, nec tenetur emptor nisi ad hoc quod in se est. Secus si poneretur in facto quod fecit ad evitandum judicium, tùm quia non mutatur *en passant ladite condamnation*, tum quia collusio priùs probanda esset. Et ita judicavi *pour le Prevost de saint Denis en France.*

5. Emptor *coupe la haute fustaye*, vel aliter deteriorat.

Retrahens potest de-

ducere de pretio, si emptor deterioravit.

Respondi, potest retrahens deducere de pretio : secùs si casu fortuito sit deteriorata. Et *Riant, de Thou* & alii posteà mecum senserunt.

Venditor non potest deducere de pretio, si emptor deterioravit.

6. Quidam emptor fuit evictus *par retrait* à consanguineo venditoris, qui consanguineus posteà ex intervallo revendit extraneo, utrum primus venditor qui vendiderat possit retrahere? Videtur quod sic quia nullæ reliquiæ remanserunt prioris venditionis. E contra videtur quod non, quia ipsemet qui vendidit non possit retrahere ab eo cui vendidit; ergo nec ab eo qui ab emptore suo causam habet; ergo nec ab emptore consanguinei sui, qui censetur ab eo habere causam per suum consanguineum, qui consanguineus habet causam immediatam ab ipso prædicto venditore, quia subintravit in locum prædicti emptoris, & in omne jus primæ venditionis per modum transfusionis, non per modum unius venditionis, & liquet quod ob clausulas cessionis ipse prædictus emptor tenetur de evictione emptori emptoris, & per mille manus; ergo nec ipse, nec ejus hæres unquam poterunt retrahere, & verum. Puto etiam quod consanguineo non vendente, poterat succedere, *comme a propre heritage*, quia cessat ratio quod tenetur de evictione, & etiam non fecit in omnibus casibus se alienum à jure *de propre*, & familiæ, nisi solum quantum respectu venditionis & dependentium : hic autem venit alio jure, & sic non obest §. *fratre in l. peto ff. de legat.* 2. quia ibi volens admitti ad fideicommissum, veniebat ejusdem fideicommissi jure quod offenderat vendendo, & sic meritò repelleretur ibi, hic secùs.

---

§. * CLXXIII.

* *C'est le 130 de la nouvelle Coustume.*

PAR lesdites Coustume & usage, le temps de retrait lignager ne court point, sinon depuis l'infeodation ou saisine faits, ou pris par l'achepteur.

SUMMARIA.

1. *Saisina capi debet in specie, & non in genere.*
2. *Domo vendita sub reditu, hic reditus non potest retrahi per propinquum.*
3. *Consanguineus qui emit pro consanguineo, potest compelli in retractu.*
4. *Saisina facta procuratori nomine proprio nulla est respectu ejus cujus est procurator.*
5. *Domo vendita non occultè, consanguineus debet eam retrahere pendente anno.*
6. *Collusionem post tempus non prodest detegere.*
7. *Infans retrahens non eget tutore, quia agitur de acquirendo.*
8. *Judicatum non debet claudicare contra opponentem & non voluntariè procedentem.*
9. *Tutela non fit solo verbo, sed constituitur à Judice.*
10. *Rigor non debet servari actori, si reus abutitur ad decipiendum.*
11. *Actio retractus linearis perpetuatur litiscontestatione.*
12. *Instantia cœpta incumbit successori necessario.*
13. *Jus retractus lapsu anni discontinuatum perimitur.*
14. *Lite non contestata & perempta nullum est remedium, nisi per viam novæ præsentationis, aut tempus expletum.*
15. *Saisina data à domino non residente non valet.*
16. *Simplex apocha* de lods & ventes *non sufficit ad saisinam.*

Saisina capi debet in specie non in genere.

1. OU SAISINE.] Scilicet in specie, non enim sufficeret in genere, nisi fuissent prædia specificata. Patet, quia oportet specificatam esse acquisitionem, ipsamque laudatam : alias non potest currere tempus nec patrono, nec proximo.

Quid si falsus procurator prævenit tempus? *l. fin. in fin. rem. rat. hab.*

Domo vẽdita sub redito, hic reditus non potest retrahi per propinquum.

2. Vidi cum *Billard* cepisset domum *à rente rachetable*, consanguineus vendentis egit contra eum *afin de retrait de ladite rente, offrant &c. au cas que ladite rente seroit rachetée, & qu'il fust condamné a la délaisser audit cas.* Respondi non esse admissibilem, quia nec in diem, nec sub conditione debetur, imò adhuc hodie reditus retrahendus est in linea, & sic omnino debet excludi quantum ad præsens & condemnari in expensis, salvo jure generali ad retractum post venditionem contra quos decebit, & servatis solemnitatibus requisitis per consuetudinem loci. Nec est simile quando alias contra verum debitorem in diem, vel sub conditione agitur, ut impensis agentis feratur. Plus dico, quia hæc inepta anticipatio non prodest ad impediendum cursum anni, postquam reus redemerit : dico tamen quod non statim ab occulta redemptione incipiet tempus currere.

Consanguineus qui emit pro consãguineo, potest cõpelli in retractu.

3. *Bone* per interpositam personam emit domum, hoc tacitè, quod tùm fortè emerat per consanguineum, post annum manifestat emptam pro se, quia dicta persona ante emptionem declaraverat coram Notariis quod volebat emere pro isto, & post emptionem, quod emerat de ejus pecuniis, & in quantum opus est cedebat. Et hoc fuit per quatuor annos velut publicum. Venit modo retrahens & dicit alia ratione se esse intra annum, quia *Boné n'a esté ensaisiné*, sed dicta persona fuit insaisinata. Respondi quod si dicta persona erat extranea, clarum est, quia verè erat emptor, verè fuit insaisinata, verè debebat laudimia ex quo nomine proprio contraxit, licet intenderet quod esset ad alterius commodum. Sed si erat consanguinea, est dubium, quia oportebat fundare ex capite *de Boue* cursum anni : sed iste *Boüe* non est insaisinatus. Non obstat quod procurator fuit, quia non fuit nomine procuratorio, & sic prodesse non potest. Verumtamen

tamen est si diceretur quod *René* non emit, sed recuperavit à suo procuratore, & sic ex hoc non oritur novum jus retractus. Sed imò oritur, aliàs infinitæ fraudes fierent, quia sufficeret emere per interpositum consanguineum. Dico ergo primo: Aut dices consanguineum emisse nomine procuratorio, & potest retrahi ab isto nonobstante saisina, quia non fecit nomine procuratorio.

Saisina facta procuratoris nomine proprio, nulla est respectu ejus cujus est procurator. Domo vẽdita non occultè cõsanguineus debet eam retrahere pendente anno.

4. Aut emit nomine suo, & est hic in ipso nova venditio, & sic novum jus retractus. Vides quod saisina non valet, sive fiat fraus de persona ad personam, ut hic, sive de contractu ad contractum, ut quando capitur ex termino factæ procurationis. Boer. *decis.* 112.

5. Probatur quod emptor fecit se citari *par un retrayant aposté incontinent* post contractum, ut esset primus, qui tandem reliquit. & sic post decem ferè annos venit alius proximus serio probans esse fraudem, tandem per arrestum fuit exclusus in camera domini *le Voix* 1544. & benè, quia ex quo venditio non fuit occulta, ipse non fuit impeditus ad veniendum per illum fraudulentum, quia etiam decem possunt intra annum venire, & offerre subordinate, quod ipse non fecit, & sic negligens fuit *l. qui commeatus de re milit.* Nonobstat lex *annus ff. de calumniatoribus*, quia sciebat se posse subsidiario venire, ut tenebatur si vellet interrumpere. Non obstat lex quatuor *ff. de divers. & tempor. præscript.* quia ibi non poterat semel denunciare, sed hic poterat, & 6. sic non prodest collusionem detegere post tempus.

Collusionẽ detegere post tempus non prodest. Infans retrahens non eget tutore, quia agitur de acquirendo.

7. Quid si pater tanquam tutor filii intra annum fecit citare *en retraict, & y a quelques procedures*, tandem post annum, vel tres annos actor *demande defaut par faute de defendre? René demande congé par faute de fonder la qualité de tuteur*, quam non habet per judicem, nec per legem apud nos. Fecit ergo venire filium qui est 20. annorum, & ratificat acta per patrem, an sufficit? Videtur quod sic; tùm quia pater potest agere pro tam conjuncta persona (sed hoc non servatur) tum quia ille pubes non egebat tutore, imò nec infans, quia agitur de acquirendo, & sic etiam in litem sufficiebat tutor; sed tamen hic pater non fecit se creare curatorem ad litem, sed tanquam tutor egit, cum non esset. Respondi, quod reus erat absolvendus, quia judicium non tenebat, patet quod sic non habuisset actionem ad impensas & damna contra minorem, quia non erat tutor legitimus, & non debet infans teneri illa lite, quia judicium 8. non debet claudicare contra opponentem & non voluntariè procedentem, & sic non potest valere actus tanquam ratificatus, quia etiam non potest valere tanquam nova actio, cum tempus sit lapsum. Quid ergo si procurator amisit procuratorium, sed dominus post annum ratificet? Idem, quia priùs non habebat actionem contra dominum ex defectu mandati, & sic intra annum non fuit obligatus ei, quia dominus non poterat obligari, & nunc post annum non est tempus. Sed quid si voluntariè processit cum procuratore, & causa facta condemnatus, vel condemnandus, objecit quod non est procurator? Respondi, quod tunc potest repræsentari sive declarari per dominum quod dederat ei mandatum, & creditur ei, quia solis verbis dari potest & imputatur reo qui non excepit, quia si excepisset citò, fecisset citò ostendere mandatum. Sed nonne idem in tutela si nihil objicit? Videtur quod non, quia tutela 9. non fit solis verbis, sed obtinetur à judice. Contra puto idem esse ad vitandas captiones, quia si objecisset actori, fecisset actor se creari curatorem, & sic cum bona fide ageret, & non debet reus qui cautè fecerit, ex hac cautela referre commodum: satis est quod cum infrà annum, seu ab interloquente servatur rigor actori. 10. aliàs non debet servari rigor, si reus abutitur ad decipiendum actorem.

Judicium non debet claudicare contra opponentem & non voluntariè procedentem.

Tutela nõ fit solo verbo sed constituitur à Judice.

Rigor non debet servari actori, si reus abutitur ad eũ decipiendum.

11. Conclusum cum domino *Seguier* quod litiscontestatione perpetuatur hæc actio. Quid si actor ivit ad bellum *pour le Roy*, ubi mortuus reliquit pupillum, qui post decem annos vult processum resumere? Item nonne transit instantia in remotiorem qui interim retraxit à quo petit proximior retrahere, ut Turonis? Videtur quod sic: sed quod emptor debeat conveniri, & citari possessor qui retraxit, ut contra eum declaretur executoria, quemadmodum si primus venditor alii vendidisset, vel permutasset? Respondi, non est necesse, quia ex quo retrahens est successor, 12. in eum transibit instantia si actor velit, quia retrahens huic se oneri subdidit, nec quæri potest prout tertius voluntarius emptor, qui in garentum queri posset. 13. Certum est quod hoc jus si non est contestatum, lapsu anni discontinuatum, prorsus perimitur. 14. Imò ante triennium dubium est, & potest teneri quod sufficiunt litteræ regiæ simplicis interruptionis ex jure communi, *l. properandum. C. de judic.* Sed post triennium non est remedium lite non contestata, nisi per viam novæ petitionis, si tempus linquatur, quòd omninò sustinebat *Chartier*; sed lite contestata post triennium, dicebat esse dubium ex capite perpetuationis, nisi tempus pateretur novam instantiam Vide Bald. *cap. illud de præscr.*

Actio retractus linearis perpetuatur litiscontestatione. Instantia cœpta incumbit successori necessario. Jus retractus lapsu anni discõtinuatum perimitur. Lite nõ cõtestata & perempta, nullum est remedium, nisi per vim novæ petitionis antè tempus expletum.

15. Quid si sunt plures domini & ab uno est *ensaisiné*? Respondi, si à non possidente nihil est, etiamsi esset solus dominus, ex quo non reperitur, nec publicè editur. Si omnes possident, satis est, si est registratum in registro communi. Si verò litigant, sat est in eo ex quo potest publicè innotescere, sat est ut reperiatur apud eum qui monumenta, idem erit velut sequester.

Saisina data à domino non residente non valet.

16. Quid si detur simplex apocha *de lots & ventes*? Respondi non satis est, nisi sit ita facta ut æquipolleat.

Apocha simplex *de lots & ventes* non sufficit ad saisinam.

Rex dat nobili & vendit *la Justice d'un village & la teneure d'un fief.* Emptor mordax cogit vassallum sibi fidem facere, qui maluit *quitter*, & ei vendidit. Post duos annos possessionis pacificæ vult venire retrahens. Respondi quod de jure potest, quia emptor non erat verus dominus feudi: quia Rex non potuit hoc alienare, & si potuit non voluit: sed solum præsumitur commoda ad tempus vendidisse: & si potuit, & voluit, hoc non erat notum quod esset verus dominus feudi, imò potiùs notum erat quod Rex erat ille dominus. Unde si verus dominus alii cuidam vendidit, sed emptor est occultus vel dubius, & emit feudum *& les dépendances*, per duos annos palam possedit, non est præscriptum juri retractus.

Voy l'art. 129 de la nouvelle Coustume.

§. * CLXXIV.

PAR ladite Coustume, quand aucun a vendu & transporté son propre heritage à personne estrange de son lignage, du costé & ligne dont luy est venu & eschû par succession ledit propre heritage, il est loisible au parent & lignager dudit vendeur du costé & ligne dont est venu & eschû ledit heritage, de demander & avoir par retraict lignager ledit heritage dedans l'an & jour que l'achepteur en a esté ensaisiné, s'il est tenu en censive; ou qu'il ait esté receu en foy & hommage, s'il est tenu en fief, en remboursant ledit achepteur de son sort principal, & loyaux coustemens.

SUMMARIA.

1. *Domo integra vendita ab uno ex sociis, alter potest retrahere partem suam, si erat possessor partis suæ.*
2. *Debitum non solvitur creditori ex pretio consignando in retractu, sed totum consignari debet.*
3. *Annus retractus non currit in simulata permutatione, nisi per decem annos.*
4. *Actio ad interesse durat usque ad triginta annos contra fraudatorem.*

LOYAUX COUSTEMENS.] Quid de impensis? Boer. *decis.* 47.

Domo integra vendita ab uno ex sociis, alter potest retrahere partem suam, si erat possessor partis suæ.

1. Quid si socius vendit totam domum pro duobus millibus, alter agit retractu pro media, offerens tantum mille? Respondi, potest, si actor est possessor partis suæ: sed si non fuisset possessor, non tenetur emptor pati retractum partis tantum. Sed quid si agit actor non possessor, vendicando, partem suam & per retractum partem non suam? Responderi potest, nec cadet à retractu, licet non obtulerit totum intra 24. horas sed hoc pendet à futuro eventu litis. 2. Cæterùm quid de illo actore qui volebat super pretio partis terræ venditæ deducere hypothecam prætensam, & sibi solvi per emptorem in effectu, & sic lapsum est tempus consignandi? Respondi, reum absolvendum à retractu, & tamen quod veniret defendere super capite vindicationis, & hypothecæ alterius partis. Secus de extraneo, sive mandato. *tract. usur.* 143. Per consuetudinem *de Dunois* etiam in venditione non debetur nisi laudimium: quid ergo de emptore Januario 1536. qui terra eodem mense potitur: *les fruicts sont saisis par faute d'homme*: Martis 1537. petitur retrahens: 1538. litigat retrahens cum patrono de fructibus, *& de la saisie*, utrum teneatur primus emptor *garantir le rachapt*? Videtur quod sic, quia est de tempore suo, & fructus primi anni percepit. Contra puto, quod etiam retrahens debeat solvere, etiamsi ille emptor solvisset, vel moderatè composuisset, quia pecunia sua non debet esse otiosa per illum annum, & onus illius relevii respicit perpetuam fruitionem, & sic debet solvi per retrahentem.

Annus retractus non currit in simulata permutatione, nisi per 10. annos.

3. Si est simulata permutatio, numquam incipit annus: sed nonnè per decem annos excluditur? quod est indubitatum de fraudatore; sed idem videtur de tertio bonæfidei emptore, cui saltem justa ignorantia ob simulationem est pro futura, & impediendo per tertium cum effectu præscribi. Ad summum semper durat 4. actio ad interesse contra fraudatorem usque ad 30. annos.

Actio ad interesse durat usque ad 30. annos contra fraudatorem.

Quant aux loyaux cousts, non est rectum, ut infra §. 176. etiam post liquidationem. Tamen vidi sub consuetudine Meldensi *à Coulomiers*, ubi est similis consuetudo art. 102. quod actor tenetur etiam *les loyaux cousts* refundere *dans la huitaine apres la liquidation*; aliàs, *debouté du retraict*, & ita dictum per sententiam voluntariam, nec malè; tamen pœna non est scripta. Nota quod reus debet discedere indemnis, ideò si statim conventus offert actor, licet habuerit necesse agere, debet impensas instantiæ: Tamen in Castelleto non solent condemnare ad impensas instantiæ: sed nunc eas ponunt *aux loyaux cousts*; non autem condemnatur actor formaliter in eas, & benè, quia habet justam causam super hoc citare in jus, ut sit proximior, & ne ab alio excludatur. Sed Meldis §. 102. potest actor condemnari formaliter *ès dépens de ladite instance.*

---

§. * CLXXV.

* *C'est l'Article 131. de la nouvelle.*

SI aucune personne acquiert un heritage propre de son parent, du costé & ligne dont il est parent, & il vend ledit heritage, tel heritage chet en retraict.

SUMMARIA.

1. *Vendens in dolo tenetur de evictione.*
2. *Justa ignorantia vendentis eum excusat.*
3. *Evictio legalis excusat vendentem à dolo.*
4. *Emptor fundi qui revendidit, debet restituere pretium in retractu.*
5. *Emptor à minore perdituro pretium, hoc sibi debet imputare, & non aliis.*
6. *Minori solvens est in culpa.*
7. *Retractus linearis acquiritur cognatione quia de linea.*
8. *Fundo vendito si locus sit restitutioni, annus retractus non currit, nisi à die restitutionis, vel confirmationis retractus.*
9. *Annus retractus in venditione conditionali non currit nisi à die conditionis impletæ.*
10. *Consuetudo linearis retractus, non est odiosa.*

Vendens in dolo tenetur de evictione.

VIde Boerium *decis.* 76.

1. Quid si vendit *comme de son conquest*, bona fide ementi: an teneatur ei de evictione quam promisit? Respondi, non, nisi vendens fuerit in dolo. Quid enim si vendens etiam bona fide fecit, nec putabat esse proprium, cum verè non sit in succes-

Iusta ignorantia vendentis eum excusat. Evictio legalis excusat venditorem à dolo.

sione, imò per §. 186. sed adhuc justa ignorantia 2. vendentis debet eum excusare, quia non expressit nisi veritatem, & nihil occultavit, & evictio legalis est. 3. Quid de minore, qui sine decreto vendidit, ab emptore retrahit conjunctus, à quo minor vendicat, nec agitur de evictione damnorum & interesse, sed de eo quod minor vendicat non refuso pretio, nonne habet retrahens evictionem ad pretium? Videtur quod sic, quia emptor ejus erat perditurus pretium, & æquè liberè ab eo minor vendicasset; sed emptor primus ex eo quod revendit non debet esse nec melioris, nec deterioris conditionis; ergo debet pretium quod recepit restituere.

Emptor fundi qui revendidit, debet restituere pretium in retractu. Emens à minore perdituro pretium, hoc sibi imputare debet & non alii.

4. Contra, quia retrahens est subrogatus loco emptoris, & pro ipso emptore habetur, ita totum periculum & commodum est retrahentis. Respondeo, si emptor fuerat in culpa emendo à minore, & etiam ei numerando pretium, perdituro, 5. non debet hoc alii, sed sibi præjudicio esse: imò dici potest, quod non est captus retrahentis, quia retrahens venit voluntariè, & aufert ab initio, ergo cum omni fortuna: sed certè non potest retrahens dicere versum ita in utilitatem minoris, sicut potest & debet emptor; unde si emptor scienter à minore emit, videtur quod cogi posset ostendere versum in rem minoris, vel ad restituendum pretium ei qui retraxit: sed adhuc dici potest quod emptor malebat retinere fortunam quam pati retractum, & sic eventum retrahens sibi imputet: fortè enim emptor aliquo oblato pacificasset minorem actorem, & eum facilè fecisset desistere, quo commodo frustratus est per retrahentem: ergo non debet etiam ei reddere pretium, quod non restituitur in priori statu, & potest ei dicere, Repone me ut priùs, & rem restitue, & tibi pretium reddam. Sed ego respondi quod si statim ab initio litis hoc revenderet retrahens & offerret emptori, tunc justum videtur quod emptor restituere teneatur, & periculum re integra suscipere, aliàs teneretur pretium reddere, quia ipse qui minori, 6. solvit, est in majore culpa, quam retrahens qui potuit magis cavere & obviare securitati pretii. Vide suprà §. 22. *num.* 65.

Minori solvens est in in culpa. Retractus linearis acquiritur cognatione, quia de linea.

7. Quid in materia successionis? *Marillac* opinabatur quod cedit *aux heritiers des conquests* simpliciter. Non obstat §.179. quia ibi in permutatione. Ego contra, quia acquiritur cognatione, & ea ratione quia de linea; ergo non debet fraudare lineam. Et ad summum si ad hæredes conquæstuum, saltem *ceux des propres le peuvent repeter*, refuso pretio: sed certè non opus est refundere, sicut ac si construxerit super proprium; imò *aux heritiers des conquests*, sicut vidua est saisita de media, sed ipsa potest conveniri per actorem infra annum, ergo idem de hæredibus propriorum saltem postquam dubium juris est discussum, & exclusi a succedendo in dictis bonis.

Fundo vendito si locus sit restitutioni, annus retractus non currit nisi à die conditionis impletæ.

8. Vendidi domum, læsus ultra dimidium, idque propinquo viri, scilicet ex linea, lapsus est annus post *l'ensaisinement*. Ego cedo extraneo actionem rescindentem & rescissoriam, utrum propinquus retrahere possit statim? Videtur pendere ab eventu, si reus offerat supplere, vel pretium recipere. Sed ego dico statim & simpliciter locum esse retractui, quia verè actio competit ad fundum, licet reus habeat facultatem emendi supplendo, hoc non attenditur; quia in facultate est, & obligatio non est alternativa, sed modificata: quemadmodum si vendam actionem ad fundum redimibilem, vel quem retinere potest possessor; quod solvendo tamen statim cum effectu locus est retractui si credatur: quemadmodum indistinctè transit ad hæredes propriorum, etiamsi postea contingat quod eligat (sed post obitum actoris quæsitum hæredi propriorum) supplere. Secùs si ab initio est quis obligatus alternativè dare fundum, vel actum: quia ut hæres mobilium habeat, tunc pendet ab eventu, per *l. final. de condict. indeb.* Et si hæres hanc actionem vendat, non est locus retractui nisi post eventum, nec incipit currere annus 9. quemadmodum si venditio est conditionalis prout ad fundum est conditionalis. 10. Et hoc verum, licet *Chartier* dubitaret, & sentiret non esse locum, retractui, quia consuetudo odiosa, & male: quia est favorabilis in vero contractu emptionis. Plus, licet emptor emisset has actiones causatas ob minoritatem venditoris, dicebat quod oportebat probare esse minorem. Sed ego contra puto, quia verba contractus facerent fidem contra eum, nec retrahens est extraneus, sed debet habere commodum contractus; ideò si contractus dicat esse proprium, satis est, nec opus probatione, nisi emptor velit probare contrarium, quod poterit.

Annus retractus in venditione conditionali non currit, nisi à die conditionis impletæ. Consuetudo linearis retractus non est odiosa.

§. * CLXXVI.

* *C'est le 231. de la Coustume nouvelle.*

PAR l'Usage, Coustume, & commune observance, notoirement tenuë & gardée en la Ville, Prevosté & Vicomté de Paris, & mesmement en l'Auditoire dudit Chastelet, si aucun à vendu son propre heritage à aucun achepteur dudit heritage, & un du lignage du vendeur a fait adjourner ledit achepteur en cas de retraict, si audit lignager l'heritage est adjugé par retraict, ledit lignager est tenu de payer & rembourser ledit achepteur des deniers qu'il a payez audit vendeur pour l'achapt dudit heritage, ou consigner les deniers au refus dudit achepteur dedans le Soleil couchant, au moins dedans les vingt-quatre heures apres le retraict à luy adjugé par Sentence & Jugement, & que l'achepteur ait mis ses lettres au Greffe, partie presente ou appellée, & outre affermé le prix s'il en est requis, & s'il ne le fait, ledit temps passé, tel retrayant est debouté dudit retraict.

CONSIGNER LES DENIERS.] Tamen in favorem de quodam judicatum sic, *la Requeste de Natan a ce qu'il fust debouté, attendu la quinzaine passée*, quod daret ampliorem declarationem, licet sufficientem dedisset, & hoc in magna camera *des Enquestes*.

DANS LE SOLEIL COUCHANT.] Justiores sunt aliæ per octo dies. Duo agunt ad retractum ratione uxorum suarum, reus *reconnoist*, dicitur *que dans huit jours entiers ils rembourseroient*, tunc unus dicit quod consentit totum adjudicari socio, dummodo retrahat totum pro se: sed ille pecunia accepta reliquit rem post octo dies, vult primus redire ad retractum, an possit? Puto quod non, quia non satisfecit intrà octavam, & sic per se exclusus, & nil ad reum quod iste cessit socio, pariter alter socius exclusus est, quia non intrà octavam? & soli sibi imputet iste qui de facili confidit, quia non debet reus manere in suspenso ultra octo dies.

AFFERMER.] Contra eos qui emunt pro 30 & faciunt passim scribi 40. & sic 10. lucrantur *au retraict*.

Ubi consuetudo requirit consignationem ad lucrandum fructus, actor consignavit, sed amicus actuarii retraxit, actuario obligato manente. Respondeo, debet habere fructus à lite saltem contestata, quia est juris regula quæ corrigitur, & correctio odiosa: tum non interest rei ex quo semper habet paratam executionem contra actuarium per corpus.

* C'est le 140. de la nouvelle Coustume.

§. * CLXXVII.

PAr lesdits usage & stile, quand aucun lignager du vendeur d'aucun heritage a fait adjourner ledit achepteur d'iceluy heritage, pour l'avoir par retraict, il convient que tel qui veut avoir ledit heritage par retraict, offre bourse, deniers, loyaux coustemens, & à parfaire à chacune journée de la cause, excepté en la journée d'absence (s'aucune en est prise) & s'il ne l'a fait, il doit estre debouté dudit retrait.

SUMMARIA.

1. *Retractus linearis est quædam species* d'estat.
2. *Habens* lettres Royaux *in instantia retractus debet offerre.*
3. *Pœna odiosa non est extendenda.*
4. *Litteræ ad restitutionem obmissionis* d'offres en retraict.
5. *Obmissio* d'offres *in aliquo actu non præjudicat, nisi sententia exprimatur.*
6. *Reditus fundiarus est pars fundi.*

Retractus linearis est quædam species d'estat.

ABsence. Idem dico *en la journée d'estat*, quia mera suspensio est, idemque absentia, quæ est species *d'estat.*

Habens lettres Royaux in instantia retractus, debet offerre.

2. Qui post litem contestatam interrumpitur quinque annis, habet *lettres Royaux de relief*, quia non fuerat citatus *en peremption, en demande l'entherinement*, nonnè debet offerre? sic, & tutius est; tamen propriè non est causa, sed præparatorium ad causam, & hujusmodi pœna odiosa 3. est, ergò non extendenda. *l. final. de condict. indeb.* & sic non obstat notabilis locus in *l. alio ff. de alim. & cibar. leg.* Imò debet offerre; aliàs posset actor commodè protrahere, & fortè reo volenti cedere, nollet eum admittere, nisi subiret condemnationem omnium impensarum litis prioris, ideò semper requiritur hæc oblatio. quia poterat reus ultimam acceptare, & actorem cogere ad numerandum, non habito hic respectu prioris litis, sed sine præjudicio impensarum; & sic oportet quod oblatio hæc fiat purè, non etiam limitatè, puta etiam solvendo priores impensas, propterea requiritur semper nova, & pura oblatio, & reus ultimam acceptare potest.

Pœna odiosa non est extendenda.

Litteræ ad restitutionem d'omission d'offres in retractu.

4. Vigilia sancti Joannis Baptistæ 1526. *entre Nicolas Laisné appellant, & Jean Ludot intimé*, sententia Præsidii Parisiensis confirmata, *l'appellant condamné en l'amende & ès dépens. L'intimé demandeur en retraict lignager, avoit enterres Royaux, pour estre relevé de plusieurs obmissions d'offres & de bourse & deniers, furent entherinées, & ses conclusions adjugées*, hoc est justum, quando ab initio ipsius litis contestatæ constat reum fuisse in mala fide scientem venditionem, & cognationem actoris.

Omissio d'offres in aliquo actu non præjudicat, nisi sententia exprimatur.

5. Nota licet inveniantur *quelques actes* ubi non est facta oblatio saltem ex parte seu productione rei, non est favendum nisi reus requisierit, ut actor ob id excludatur, quia aliàs potest actor habere defensiones contra illum actum, & sic requiritur sententia declaratoria, *qui peut estre jointe, ou produitte, pour y faire droit* in casu dubio.

Quidam vendidit domum, emptor post mensem *la luy rebaille à rente*, posteà actor *vient sur luy retraire la maison.* Dictum quod poterat reus se tueri *par fin de non recevoir & non valoir*, quia non possidet domum, nec potest dare, *& tend afin d'absolution.* Actor *persiste, dit par ses escrirures* quod tenetur reus *en tant qu'à luy touche.* Dixi quod si hoc fuisset in libertate, satis erat, & quatenus alienatio, quia reditus iste fundiarius 6. est pars fundi, ideò fuit absolutus reus, *& sans prejudice du retrait de la rente & les defenses au contraire.* Tunc puto solum debet refundi pretium pro rata reditus, etiamsi *le bail est* ferè gratia qua mediam domus donaverit. Quid ergò si emptor statim *en fait bail* extra eo *qui est ensaisiné, sed on le rachepte?* utrum emptor convenitur ad retractum saltem juris reditus, & retinet post annum *de la saisine du premier?* Puto quod sic, imò etiam *le preneur*, nec prodest illa saisina, quia non est facta de emptione.

Reditus fundiarius est pars fundi.

Chacune journée de la cause. Intelligo dumtaxat in prima instantia. Facit Decius *cap. fin. num. 11. de constitut.* Quid ergò *si le Bailly* dat *appointement, dit mal jugé, & retient la connoissance, & dit que les parties viendront proceder au principal à tel jour*, & sic reus citatur secundum sententiam, nec tamen offeratur? Respondi non est opus quia adhuc non est procedere in causa, sed præparare ut procedatur: & adhuc poterit reus appellare à causa retenta, & ita sentiebat Dom. *de l'Hospital.* Item intelligo verum si est personaliter præsens, saltem suus procurator. Secùs *si le Clerc ou Substitut*, & sibi imputet actor qui cum tali procedit, undè si defectum obtinet, cessat hæc consuetudo, quia non est cui offeratur, nec debet ita cavere, alioquin satis est quod semper sit paratus.

Duo agunt ad retractum, emptor uni cedit, alter nihilominus perstat in lite, & evictionem obtinet, sed interim prosequendo emptorem semel omisit hanc oblationem: ideò emptor petenti executionem sententiæ obtentæ per actorem, sese excipit, quod alio modo excluditur, scilicet hujus oblationis defectu. Respondi, hoc non militare, quia postquam jus alii cesserat, supervacuum erat ei offerre, & iterum factum non nocet, cum non esset necessarium, ut notatur *in l. vivum si cert. pet.*

* C'est le 128. de la nouvelle.

§. * CLXXVIII.

LE parent & lignager qui premier fait adjourner en matiere de retraict, doit estre preferé à tous autres, posé qu'ils soient plus prochains parens du vendeur.

SUMMARIA.

1. *Consanguineo uno excluso in retractu; alter non excluditur, quamvis non sit intra tempus.*
2. *Reus in retractu potest cedere remotiori.*
3. *Succedi potest in Francia, quandiu probatur agnatio.*
4. *Tutor qui vendit non potest retrahere.*

Consuetudo præferens proximiorem intelligitur re integra, & antequam remotior utiliter retraxerit; etiamsi in statuto sint verba universalia congeminata, ut quilibet proximior præferatur. Ruin. *cons.* 76. *lib.* 1. Alex. *cons.* 27. *num.* 9. *lib.* 6.

Quid si primus excludatur per sententiam, quia res erat conquæstus. Ad Alexand. *consil.* 27. *ad fin. lib.* 6. Putò non plus nocere, sed plus quam contra purè extraneum, propter majorem conjunctionem, & ideò si alii sciverant, & jam citare fecerant.

Cõsanguineo uno excluso in retractu, alter non excluditur, quamvis non sit intra tempus. 1. Primus quia non solvit exclusus, non excludit alium, modo sit intra tempus, *disoit du Vivier*.

Reus in retractu potest cedere remotiori. 2. Nonnè potest cedere remotiori, vel proximiori? Respondi, sic omninò intrà annum. Idem post annum, quatenus tantum cessionarius probabat de instantia cedentis, quia non potest amplius cumulare de persona sua exclusus omninò post annum, sed intrà annum non excluditur, nisi ille excludatur cum effectu.

Quid de eo qui lite contestata, & omninò certa post decem annos cedit extraneo, & mox reus petit absolvi, sed tunc cessionarius dicit quod renunciavit cessioni? Puto quod potest, & satis erit, nec erit præsumptio fraudis, ut esse potuisset ab initio. Et adhuc cessio posset sustineri pro fructibus, nisi quod res est litigiosa. Quid ergò si moritur & relinquat hæredes acquæstuum & actionum? Respondi, hic est hæres in fructibus pro rata temporis, & acquæstuum, actionem etiam habet in fructibus, & non quantum, ex quo nondum admodiati sunt, vel extantes pendent, & sic nondum sunt in obligatione. Quid de consuetudine quod proximiores præferuntur, & æquales concurrunt, si vendatur consanguineo, an æqualis possit petere se admitti? Respondi, non; quia catenus arctatur facultas proficiendi proximis; tùm consuetudo non aperit hoc jus, nisi quando venditur extraneo.

Sic Meldis probata est consanguinitas usque ad proavum; videlicet quod proavus actoris & proavia venditoris erant, vel se dicebant *cousins germains*. Respondi, satis esse hic; sed cum Aureliis, ubi probandum est quod res spectavit ad hæredem communem; sed licet excedant vigesimum gradum non frustrantur, quod scilicet in Francia possunt 3. succedere quandiu probatur cognatio: & sic quod judex à quo malè judicaverat, ex eo quod excluserat actorem ut existentem ultrà decimum gradum, & mecum *Boyaut* & alii. — Succedi potest in Francia cũ diu probatur cognatio.

3. Procurator carens mandato, an possit certificari ad excludendum remotiorem.

4. An tutor qui vendidit possit retrahere? Puto quod non. An ergò Prælatus rem venditam per Ecclesiam per decretum? Puto quod non, quia eadem persona, & non est ibi favor, nec debet extendi juris communis interventio. — Tutor qui vendidit non potest retrahere.

Fallit, quando citatus reddit lineæ, saltem ex causa derogatæ suspicionis fraudis, ut *Canaye* vidua citata *en retraict* pro sua media, posteà *per partage* cum filiis illa media eis obvenit, absolvuntur a retractu per arestum 1550.

§. * CLXXIX.

* *C'est le* 143. *de la nouvelle.*

Quand aucun a eschangé son propre heritage à l'encontre d'un autre heritage, l'heritage eschangé est le propre heritage de celuy qui l'a eschangé, & s'il le vend il chet en retraict.

SUMMARIA.

1. *Consanguineus qui permutavit cum cognato accipiens acquæstum pro proprio, si cognatus vendat potest retrahere.*
2. *Paternum seu maternum venditum consanguineo materno seu paterno, non potest retrahi pro toto.*
3. *Permutatio paterni cum materno facit paternum maternum, & è contra.*
4. *Prohibitio alienandi nisi consensu mutuo viri & uxoris cum in contractu matrimonii sua propria fecerunt communia.*

Consanguineus qui permutavit cum cognato accipiens acquæstum pro proprio, si cognatus vẽdat potest retrahere. — Quid si Titius cum cognato permutet fundum *d'acquest* ad fundum antiquum de linea Titij? Respondi, si vendit *il chet en retrait*, quia intrat lineam, & in ea conservatur suprà art. 175. & proindè terra data cognato efficitur conquæstus per hunc text. & sic venit, nec est inconveniens; itaut etiam idem cognatus possit, si Titius vendat, retrahere, licet possideat terram compermutatam.

Sic filii dividunt paterna & materna confusè, retinent tamen veterem qualitatem, nec continuando subrogatur proprietas, quia etiam sunt æquè de eadem linea. Et istè articulus propriè loquitur inter extraneos; ergò si uni filiorum obveniat quid merè paternum; alii merè maternum, non censebitur partim mixtam habere qualitatem; sed veterem retinere, & verum puto. Quid ergò si alter filiorum non est hæres matris, alter hæres patris & matris, dat ei pro paterna portione domum maternam, an fiat paterna? Puto quod non, sed remanebit materna, & vicissim quod datur isti remanet paternum, ut priùs, quia est de eadem linea. Et sic malè judicatum per præpositum *de saint Germain en Laye*, malè confirmatum per Præsidem Parisiensem, quicquid dicat *Riant*: quia emptor erat consanguineus à latere materno. 2. Ergò excluderetur

Paternum seu paternû venditum consanguineo materno non potest retrahi pro toto.

pro media quæ remanebat materna ut priùs, licet fuerit data habenti paterna tantùm: sed cum esset corpus propriorum maternorum satis est, nec opus est materna qualitate.

D'un bail à rente racheptable, quando post longum tempus redimitur reditus, quod totum possit (etiam fundus) retrahi, ostendit *Bredeau* Arestum; sed debet intelligi quando pretium æquivalebat fundo, & erant suspiciones simulationis, aliàs solus reditus.

Permutatio paterni cũ materno facit paternum maternum & è contra.

3. Quid si habens prædium maternum permutat cum cognato paterno dante paternum? Respondi, illud efficitur paternum, & illud maternum.

Prohibitio alienandi nisi cõsensu mutuo viri & uxoris cum in cõtractu matrimonii sua propria fecerunt communia.

4. Vir & uxor fecerunt omnia sua propria communia in contractu matrimonii, & sic licet non sint conquæstus, tamen mutuò subrogata sunt; imò videtur quod non ob immensum, sed sibi prohibuerunt facultatem disponendi sine altero. Tum hic dicitur in casu quo sunt filii communes, ergò ad prohibendum alienare eorum favore, & sic videtur remanere vetus linea. Soluto matrimonio morte patris, filius fecit *partage*. Contrarium respondi, domum esse matris, quia fuit matris, & mater cavit ut ad eam veniret, nisi communi consensu alienaretur. Et sic per *l. cum aliis C. de secund. nupt.* retinet veterem lineam, & licet dicta lex sit fortè correcta *par l'arrest de Carbonnier* quantum ad affectandum filiis dicti matrimonii: tamen non est correcta quantum ad hoc ut maternum censeatur: Tùm pater non habebat propria. Et si tu dicas matris factum favore filiorum, ergò proprium maternum, sed non erat vendita domus, sed jus eundi *par une allée qui seroit commune*, & ædificandi suprà, & infrà, & sic proprietas, & in alio loco quod obtinet ad mutuam causam. At quis respondebit *des despens*? Respondi, *les despens* sunt certi, & sic venditum, & quantum ad recursum quod sperari potest, retrahi potest, & offerendum tantum pro parte, vel de toto si malit emptor. Pater enim nudum ministerium præstitit, licet filius *par ledit partage* habeat tanquam ex successione patris, tamen emanavit à matre, quæ voluit providere filiis, quod junctum cum prudentia *legis* cum aliis facit rem indubiam.

---

* *C'est le 144. de la nouvelle.*

§. * CLXXX.

CHoses mobiliaires ne chéent en retraict.

SUMMARIUM.

1. *Molendina non sunt mobilia.*

Molendina non sunt mobilia.

1. NIsi quatenus juncta sunt. *Traquel. retract. fol. 41. num.* 83. Item nisi in molendinis quæ jure ex concessione Regis perpetuò teneri possunt in flumine.

Quid si venditur successio in qua sunt propria & mobilia jure confuso? Perinde videtur quod emptor possit distrahere omnia quæ non sunt propria. Et est verum si successio de se non est proprium *d'un costé*.

---

* *C'est le 147. de la nouvelle.*

§. * CLXXXI.

SE aucun vend l'usufruit de son propre heritage à personne estrange, telle vendition & usufruit ne chet point en retraict.

T*iraquellus retract. fol. 37. verso & num.* 60. Fallit si eodem contractu, vel verisimiliter præcipitato vendit usumfructum & proprietatem separatim.

---

* *C'est le 150. de la nouvelle.*

§. CLXXXII.

PRopre heritage vendu & adjugé par decret en jugement par criées & subhastations, chet en retraict.

SUMMARIA.

1. *Hæredium venditum pro reditu redimibili & reliquis, potest retrahi jure retractus.*
2. *Impensæ legales faciunt partem pretii adjudicationis.*
3. *Annus retractus currit à die adjudicationis, si non fuerit appellatum.*
4. *Fiscus vel Ecclesia vendens donata, non est locus retractui.*
5. *Annus retractus* échet *à die* du decret ensaisiné, *& non à die contractus* ny de la saisine, *& pro pretio* du decret.
6. *Fundus adjudicatus* par decret *retrabitur pro summa decreti.*
7. *Emptor fundi* à la charge du decret *cui adjudicatus est*, ne retire du retrayát *quàm pretium adjudicationis.*

Hæredium venditum pro reditu redimibili & reliquis potest retrahi jure retractus.

1. QUidam *fait mettre* prædium *en criées pour sa rente & arrerages*, nullus vult, remanet, & adjudicatur creditori *pour sa rente & arrerages*, utrum locus retractui? Fuerunt *Chartier & Jean Jacques* in contraria

contrariæ opinione. Sed ego dico indistinctè, etsi reliqua non præponderent, locum esse, quia res semel est venditioni exposita & vera venditio pro rata reliquorum nec interest creditoris. Non tamen debebuntur jura dominis feudalibus, nisi pro rata reliquorum, fortè etiam & impensarum legalium, & hoc verum; quia 2. sunt pars pretii adjudicationis. *Tiraquellus* §. 1. *glos.* 14. *num.* 11. *cum seq.* non solvit. Ego persisto dummodò sit pro reditu redimibili *au denier douze*, & tunc indubitatum per notata §. 13. *fol.* 5. Secùs *in l.* 1. *C. de rer. permut.* si esset reditus irredimibilis. Idem si ex testamento per *l. si æquè. ff. de legat.*

Impensæ legales faciunt partem pretii adjudicationis.

2. Quid si legat, data pecunia, utrum retractus pro rata? Videtur quòd non, *l. ad veterani* §. 1. *ff. ad leg. Falcid.* Imo locus est, si est quantitas notabilis, ut dimidia. Est locus multum dubitatus: sed hæc valdè odiosa, nec possunt judicari sicut in contractu. Et certè quo locus sit retractui, hæres ipse vendentis, sicut nec venditor retrahere poterit, sed totum hæres hæredis, aliàs omninò frustratoria esset dicta *l. si æquè.*

Annus retractus currit à die adjudicationis, si nō fuerit appellatum.

3. Quidàm se facit *ensaisiner comme adjudicataire devant le decret scellé*, an statim currat annus? Puto quod non, quia nondum est certum quod habeat, cum semper venire possit opponens; imò nihil est, quia non admittitur plus offerens, & sic consummata venditio de pretio certo & limitato, licet ex tempore resolvi possit; scilicet vel pacto redimendi, & sic statim currit tempus. Imò videretur quod currat statim ab adjudicatione judiciali, cum sit publica, si ab ea non sit appellatum.

Fiscus vel Ecclesia vendens donata non est locus retractui.

4. Vidi quæstionem: Frater Dom. *Guedon fut par Genton* condemnatus ad perpetuos carceres, & sic bona confiscata, fiscus vendit *par criées*, frater non vult nimis licitare, ne fortè fint nimia jura, sperans habere *par retraict*; sicut nec si donatum fisco, vel Ecclesiæ, fiscus, vel Ecclesia venderet, etiam ex necessitate ponendi extrà manus suas, nisi donatio esset facta in fraudem retractus, venditori, & sic necesse est quod veniret in licitatione, aliàs numquam haberet per retractum: Secùs si non esset vera confiscatio, vel fiscus non agnosceret, sed bonis vacantibus (etiam mortuo non habente hæredem) dato curatore, bona venderentur; quia tunc (cum hæreditas jacens, vel curator ultimi domini, vel defuncti, qui erat cognatus) vicem gerat, locus erit contractui, etiamsi defunctus mortuus sit *sans parens*, ut in locis in quibus non est confiscatiò, vel non agnoscitur per fiscum. Sed si emptor emit *par lesdites criees à la charge des droits feodaux*, non dicendo aliàs *francs deniers* hujus empturæ, an debeat *payer le* 5. *denier*? Respondi, quia debebat *requint*, quod est absurdum; sed potest retinere tantum partem domino feudi solvendam, quam etiam per dominum feudi acceptare potest.

Victor habens *un executoire de despens* super *Fager*, cujus fundus ei debebat reditum, *fait mettre en criées* fundum pro summa *de l'executoire*: & quia alii non se opponunt ipse non advertit, nec curat de reditu & reliquis, quia etiam videt totum fundum sibi adjudicandum, nec debitorem alia habere bona, ideo sibi adjudicatur fundus *par decret* pro debito *dudit executoire*, quo facto venit proximus, qui retrahit, solvendo solum *ledit executoire & frais de criées*; sed dicit se liberum à dicto reditu. Respondi, quod si non est reservatio per decretum, saltem est confusio per decretum; ergò debet restitui per retractum. Non obstat quod non est confusio per requisitam possessionem, sed extinctio per tempora decreti, quia putabat sibi non expedire facere hos sumptus quos perderet, & ex quo apparet quod emptor certat de damno, actor de lucro, debet emptoris causa fortior esse, ideò oportet quod retrahens suscipiat onera confusa etiam per decretum, saltem ante possessionem, aliàs debet excludi, quia non debet esse melioris conditionis quam emptor ipse, sic prædialis confusa restituenda est à retrahente, etiam post decretum.

5. Emptor *pour sa seureté fait mettre en criées*, communi etiam consensu. Respondi, annus incipit à die *du decret ensaisiné*, & non à die contractus, nec à die *de la saisine du contract*, & pro pretio decreti *sans frande*, etiam minore; ut pro *Lotigny* judicatum: cum actum esset ut si minori pretio addiceretur emptori, quod tamen persolveret prelium conventum, tamen pro pretio *du decret fut evincé* per retrahentem. 6. Emptor etiam in culpa est quod non licitat usque ad pretium conventum: emerat pro 4400. l. ad onus *de decreter*. 7. per decretum adjudicatum pro 4000. l. tantum *à la Baillive de Langres*, quam *Lotigny* per arestum evicit *par retraict* 4000. l. tantùm, & benè.

Annus retractus currit à die *du decret ensaisiné*, & non à die contractus ny *de la saisine* & pro pretio decreti.

Fundus adjudicatus *par decret* retrahitur pro summa decreti.

Habens mediam indivisam loci per decretum adjudicatam, nondum habens pecuniam paratam, *appelle du decret*, ut tempus trahat, tertius agit de retractu. Respondi quod idem ipse non est admissibilis, quia appellatio est præjudiciabilis, *& le retraict* non est expeditionis, nec liquidæ; ideò probationes super conjectura & aliis essent supervacuæ. Quid si est liquidum, vel petitur interrogari reus, nonnè est aliàs liquidum, & eget alterius rei dare signum, vel indicium? Vult tantum *sans prejudice* ad onus retrahere, saltem per tertium facere potest, & postquam alii cessit. Sed interim an annus currit? Videtur quod sic contra reum qui dedit causam sic requirendi, & impediendi ne inciperet annus.

Emptor fundi *à la charge du decret* cui adjudicatus est, *ne retire du retrayant* quam pretium adjudicationis.

§. * CLXXXIII.

* *Voyez l'art.* 159. *de la nouvelle Coustume.*

UN Seigneur feodal qui a retenu par puissance de fief le fief vendu par son vassal, iceluy fief appartenant du propre audit vassal, tel fief ainsi retenu par le Seigneur feodal est sujet à retraict, & se peut retraire par un des parens & lignagers du vendeur, dedans l'an & jour qu'il a retenu par puissance de fief & du remboursement, en payant les droits Seigneuriaux.

§. * CLXXXIV.

* C'est le 155. de la nouvelle.

QUand l'heritage propre est acquis durant & constant le mariage de deux cônjoints, dont l'un d'iceux est parent & lignager du vendeur, du costé & lignage dont ledit heritage appartenoit audit vendeur, tel heritage ainsi vendu ne gist en retraict durant & constant ledit mariage. Mais aprés le trépas de l'un desdits conjoints, la moitié dudit heritage gist en retraict à l'encontre de celuy qui n'est lignager, ou ses hoirs, qui ne sont lignagers dudit vendeur dudit costé & ligne dont ledit heritage appartenoit à iceluy vendeur, dedans l'an & jour du trépas du premier mourant desdits conjoints; supposé qu'il y eust saisine ou infeudation prise durant iceluy mariage, en rendant & payant par le retrayant la moitié du sort principal, frais & loyaux coustemens.

SUMMARIA.

1. *Fundus acquisitus* par retraict lignager *fit proprium ejus qui acquirit.*
2. *Vidua potest retrahere ab hæredibus defuncti fundum retractum ex latere uxoris.*
3. *Annus retractus non currit possidenti, & ei qui potest uti exceptione.*
4. *Defectus inventarii non debet prodesse superstiti conjugum.*
5. *Partitio inter superstitem conjugum qui non est de linea, cui evenit fundus de cujus retractu agitur, non impedit actionem retractus.*
6. *Si in contractu matrimonii media* des propres *sponsæ est factus conquæstus, media hujus mediæ cadit in retractum.*
7. *Actio annua retractus linearis in quo casu est hæreditaria, est transmissibilis.*
8. *Retractus non cadit in conquæstum.*
9. *Jus retractus est personale.*

1. ACQUIS. Simpliciter: sed *s'il estoit acquit par retraict lignager*, tunc esset statim proprium illius ex cujus persona retrahitur, nec cederet in divisionem, sed esset tantùm media alteri restituenda.

Fundus acquisitus par retraict lignager fit proprius ejus qui acquirit.

NE GIST EN RETRAICT. Scilicet eo nolente: sed potest admittere si velit vivens vel alicui donare de linea. Consult. fol. 413. *Consuetudo Meldensis* §. 90.

2. GIST EN RETRAICT. Etiam per conjugem superstitem contra hæredes defuncti, si emit à cognato uxoris.

Vidua potest retrahere ab hæredibus defuncti fundum retractũ ex latere ipsius viduæ.

COUSTEMENS. Tiraquell. §. 31. *de retraict conventionnel* in fin. num. 162.

Quid ergò si habeant filium communem qui reliquit filium qui moritur sine liberis, an vel mater ab hærede paterno possit maternis *par retraict* petere dimidiam, quia mater incipit esse extra lineam: vel an possit totum simpliciter vendicare quasi merè maternum, quasi primus filius retraxisset à se, & reposuisset in linea matris, & fingatur solvisse hæreditati paternæ dimidium pretii? Certè in veritate est sibi pro media bonum paternum, pro media verò maternum: sed ergò mutatur qualitas, & fit partim paternum; Ergò videtur quod materni etiam à filio possint mediam retrahere, nisi filius consenserat quod haberet pro retractu, & tanquam in totum materno. Ergò dicendum quod pro rata *que le mary rapporte les deniers dotaux* ut veniat ad successionem soceri, in quantum non tenebatur *mettre en propres*, quod hæredia soceri pro rata sunt propria: Ergò dicitur *employer en propres*, & se liberare si conferat ut succedatur, & immobilia obtineantur.

Quod si tutor pecunia pupilli proprio nomine emit fundum à proprio, vel retraxit, nonnè potest excipere contra pupillum? Respondi, sic, & sic limitatur, primò si ut proximus. Patet, quia postridie quam pupillus evicisset, posset evinci infrà annum, interim autem quamdiu tutor nomine suo possidet, non labitur ei annus. 3. quia non currit possidenti, & ei qui jure exceptionis potest uti: putà si emptor minoris vendit sine decreto, & consanguineus venditoris post multos annos vendicat, potest excludi per retractum: si jure retractus velit tunc uti, non jure meri conquæstus, nec curatur tempus, quia etiam semper est linea, licet esse non videatur nisi de facto, quia minor sine decreto non transtulit dominium, & licet sine decreto teneretur, vi retractus non est facta divisio (licet intra annum) emptio celata, sed voluntaria venditione *tract. usur. qu.* 76.

Annus retractus non currit possidenti, & ei qui potest uti exceptione.

Quid si habeat liberos communes? Respondi, si superstes est extraneus, ab eo potest retrahi; si defunctus erat extraneus, perit retractus, quia recidit in eos de linea. Quod autem dixi superstite extraneo retrahi, nonne fallit quandiu 4. ex defectu inventarii cum liberis est communis? Puto quod non, quia non debet ei prodesse quod contra eum est inductum.

Defectus inventarii non debet prodesse superstiti conjugum.

5. Sed statim potest agi ad declarationem futuri retractus. Quid si statim fecit *partage* cum hæredibus quibus adjudicatur fundus, & sic dicat se habere ex partitione? Respondi, si essent tantum mobilia, non posset hoc dici, sed si essent immobilia, discutiendum.

Partitio inter superstitem conjugum qui non est de linea, cui evenit fundus de cujus retractu agitur, non impedit actionem retractus.

6. In contractu matrimonii quod media *des propres* sponsæ erit conquæstus: post mortem uxoris, vel ea viva, vir vendit totum, certò media mediæ non cadit in retractum, sed benè media mediæ concernens uxorem, quia semper mansit in ejus dominio, licet sine facultate vendendi per virum. Quod si mortua uxore adhuc clariùs, quia quarta eam contingens facta est per

Si in com-

gradum

tractu matrimonii media des propres sponsæ est facta conquæstus, media hujus mediæ cadit in retractum.

gradum succedendi proprium : tamen verè mansit proprium, ut dixi : sed nonne potest dici quarta viri subjecta retractui parentibus uxoris, quia licet non sit data æstimata, tamen hoc factum est, eo quod sponsa non habebat pecuniam, & sic loco pecuniæ, & hoc favorabile.

Actio annua retractus in quo casu est hæreditaria & transmissibilis.

7. Pater & mater acquirunt quæ erant de latere patris, qui præmoritur relicto unico filio, cujus mater *a la garde*: posteà moritur filius, qui habet laterales hæredes paternos, qui petunt à dicta matre, & dicunt *qu'elle s'est deuë rembourser* : sed fortè non erat unde, vel non apparebat, quia res deturbatæ. Respondi, interim dormit, quod est clarum quantum ad filium qui moritur minor, ita quod hoc casu actio retractus est hæreditaria & transmissibilis contra matrem tutricem, ad eos qui aliàs sunt capaces, scilicet hæredes paternos : Dici enim potest quod mortuo patre statim cœpit annus currere contra omnes alios cognatos à filio, quia emptrix erat tutrix, ideò non currit sibi contra suum pupillum, saltem hoc pendet ab exitu *du compte*. Sentiebat *Chartier* quod si mater nomine filii contra seipsam retraxisset, quod in parte relicta esset hæres filii, ut de conquæstu;

Retractus non cadit in conquæstum.

Jus retractus est personale.

sed est falsum, quia hic retractus 8. non cadit in conquæstum. Quod si non currit tempus filio solum, ergò transmittentur ad hæredes filii capaces : sed censebat *Chartier* esse jus personale. 9. Plus videtur quod etiam extraneis non currit, quia possunt dubitare quod mater tanquam tutrix possideat nomine filij, cum retraxit super seipsam, sed imò non debet cogitare, sed agere si velint contra matrem, quæ si declaret quod retinet pro filio, ibi est parata actio. Sed si dicimus actionem hæreditariam *de retraict*, hoc casu nonnè quæsita est secundum naturam rei, quia duorum lateralium unus est masculus, alter fœmina, & sic masculus vult totum feudum habere per *l. qui actionem*, quod est difficile; quia nondum erat jus quæsitum in re, & multa contingere possunt, & potest unus uti retractu, alter non, & sic ex industria; ergo quæritur : sed certè sic non servatur eis tempus, nec similiter hæredibus; ergò secundum prærogativam hæreditariam : sed hoc videtur impossibile quod directa actio de retractu non mota transeat ad hæredes; ideo quod si quid transit, solum transit actio tutelæ ad interesse, non retractum; sed tunc hæc actio non perit masculo, quia si fuisset alius, habuisset totum feudum. Quid si non erant pecuniæ, non superest actio, & sic si per transactionem mater consentit medium, merè voluntariè fecit, & sic in viriles, nisi in quantum voluntaria translatione cum masculo ei promisit relinquere secundum suam prærogativam; ergò ut masculo tenetur, & sibi imputet, tamen si fœmina dicat quod non erant pecuniæ, & quod transactio voluntaria hoc ei nil prodesset, quia sic non esset locus retractui. Aut ergò voluntarius à fœmina cui non est potestas nil habet; aut retracturus & hæreditarius, & sic tenetur secundum prærogativam feudi, quia actio ad feudum non simpliciter, sed in proprium, ita quod si fœmina non esset de latere, nil haberet in ea actione, licet esset hæres, & sic non est simplex hæreditaria. & masculus censetur proximior in feudis. Unius defuncti sunt sex filii, quatuor mares retrahunt à matre, vel noverca medium, quod teneatur communicare quandoque judicatum, quia præsumptio quod de pecunia hæreditaria. Sed vidi quod convenerunt *les Choppins* viduam, *qui tend le giron*, & eis adiudicatur, *dont ils appellent* (quia non habent pecuniam) acquiescunt in Curia, ubi vidua *les poursuit sur l'execution d'arrest*, ipsi declarant quod nolunt, *baillent requeste pour en estre quittes en payans* valorem, *sans avoir égard a leur requeste, condamnez a rembourser a la veuve en reprenant* dictum medium 1550. Certè est contra jus, quia ipsi non erant condemnati, sed vidua erat eis condemnata.

---

§. * CLXXXV.

** Voy Part. 82. de la nouvelle Coustume*

QUand le Seigneur feodal a pris & retenu par puissance de fief aucun fief tenu & mouvant de luy, & ledit fief luy est depuis évincé par retraict, le retrayant est tenu payer audit Seigneur les droits de quints & requints, si requints y a, avant que ledit Seigneur soit tenu de le recevoir en foy & hommage dudit fief, sauf audit retrayant son recours contre le vendeur, si la vente n'avoit esté faite francs deniers.

EN FOY. Sed non antè cessionem possessionis, nisi prius fuisset saisita *par faute d'homme.*

---

§. CLXXXVI.

QUi n'est habile à succeder, comme un bastard, ne peut venir à retraict lignager.

SUMMARIUM.

1. *Fœmina habens fratrem qui non retrahit, potest ipsa retrahere.*
2. *Foemina non est inhabilis ad succedendum in feudis.*
3. *Foemina excluditur à masculo in successione feudi; etiamsi simpliciter sit hæres, & masculus per beneficium inventarii.*
4. *Foemina quæ prima facit citare in retractu, excludit alios.*
5. *Bastardi bona vacantia pertinent ad dominum cujusque loci.*
6. *Spurius potest legare & testari.*
7. *Concepti post venditionem sunt capaces retractus.*

NEc legitimi descendentes ex eo, etiamsi permittatur nomen. *Consultat. fol. 379.*

UN BASTARD. Scilicet exemplificativè, nec restringit. 1. Quid autem si vendens habet germanum

Mulier habens fra-

trem qui non retrahit, potest ipsa retrahere.

& germanam, an germana possit retrahere? Videtur quod non, quia hoc casu non posset succedere, posito quod sit quæstio de feudo, quia in æquali gradu collateralium excluditur per masculum. Sed contrà dico, quia non est inhabilis. 2. ad succedendum, etiam in feudo ipsi vendenti, licet excludatur per masculum paris gradus: Est enim sibi limitatum jus succedendi in certo casu, quæ limitatio non debet ad alium extendi; nec adhuc in casu illius limitationis est inhabilis. Patet, quia si masculi prioris gradus repudiarent, ipsa veniret remota exclusione: non tamen puto quod ipsa posset eos excludere adeundo simpliciter, 3. si adirent sub beneficio inventarii, quinimo sufficit quod veniant ad successionem, ut ipsa sit exclusa, & sic nequit excludere. 4. Quod autem in casu retractus non sit exclusa, si prima faciat citare & retractu excludit germanum; patet, quia etiam ipsa remotior excluderet quoslibet proximiores.

Fœmina non est inhabilis ad succedendum in feudo.

Fœmina excluditur à masculo in successione feudi, etiamsi simpliciter sit hæres, & masculus per beneficium inventarii.

Es registres du Thresor y a, qu'au Roy appartient la succession des bastards decedans sans enfans, & non aux Seigneurs, & si aucuns l'ont, c'est tribus concurrentibus: primum quod ibi sit natus, secundum quod ibi domicilium habuerit, tertium quod ibi decesserit. Sed illud est falsum, imo spectant ut bona vacantia ad dominum cujusque loci 5. ubi reperiuntur, etiam mobilia, tanquam bona vacantia, ita quod etiam si vera esset opinio quod mobilia sequuntur personam. Bald. *in l. mercatores.* in materia successionis non potest locum habere hic, quia non est successio, sed bona vacantia. Nuper *Chartier* contra quem scribebam, respondit *touchant Monsieur Daven*, quod mobilia sequuntur personam, non consuetudinem loci ubi reperiuntur, & malè.

Fœmina quæ prima facit citare in retractu, excludit alios.

Bona bastardi vacantia pertinent ad dominum cujusque loci.

Extrait de la Chambre des Comptes que le Roy succede aux bastards ubique, *& combien qu'aucuns hauts Justiciers l'ayent voulu pretendre*, tamen non habet locum nisi tribus concurrentibus, primum quod natus sit *en la Seigneurie & haute Justice*, secundum quod ibi principale domicilium habuerit, tertium quod ibi decesserit. Et secundum hoc judicatum fuit *au Thresor* hoc anno 1544. sed hoc puto falsum. Puto tamen quod dominus loci non habet nisi mobilia in suo loco sita, ut sic non sequantur personam hoc casu, quia tanquam bona nullius quæ occcupantur, vel ut res habitæ pro derelicto. Tamen 1545. die 7. Septembris pronuntiatum per Antonium *Minard* benè judicatum, & mobilia Regi adjudicata, etiam *estans au Presbytere de la Cure dans la haute Iustice de l'appellant, dont le défunt bastard estoit Curé*, & sic censebatur illic residere, licet alibi esset mortuus. Et judicatum mobilia in hoc sequi personam. Sed est arestum per favorem latum.

6. Nuper 1546. judicatum per arestum quod etiam spurius potest legare & testari, nec hoc impedit fiscus. Spurius potest legare & testari.

Exemplis declarat, quod articulus intelligitur de inhabilitate respectu totius lineæ, non autem si auctor non potuisset esse hæres vendentis, putà post ejus mortem conceptus.

7. Quia Dom. *le Clerc* in sua camera dicit quod per arestum admissi sunt etiam postea concepti. Tamen contra Tiraquell. fol. 68.

Concepti post venditionem sunt incapaces retractus.

TITULUS DECIMUS SEPTIMUS.

DE SUBHASTATIONIBUS.*

**Ce titre & tous ses articles se reglent & s'observent suivant le titre des criées de la nouvelle Coustume.*

SUMMARIA.

1. *Expedit esse unicam formam* de subhaster *in regno.*
2. Criées doivent estre leuës en jugement pour estre certifiées.
3. *Delegati*, la Chambre des Comptes font criées.
4. *Remedia contra præscriptionem non debent prodesse iis qui solemnibus abutuntur.*
5. Criées *notificari debent in loco ubi debent fieri, & ubi est domicilium debitoris, & utrobique* recevoir les encheres.

A*D Bartol. in l. licitatio*, ideò non liberatur primus quia sub conditione emit, si supremus idoneus inveniatur, ut est de forma licitationis ad Alexand. *Cons.* 114. *ubi dixi, num. 2. lib. 6.*

Quando inter viduam & hæredes invenitur quod domus communis conquæstus non potest commodè dividi in duas partes, & sic æstimatur puta 600 l. per visitantes deductis oneribus, & licitatur quolibet admisso: & B. adjudicatur, potest benè consignare mediam partem, & hoc quandò non erat alia lis, nec aliæ res dividendæ in discordia inter eos: aliàs secus, quia aliàs hæredes habent justam causam requirendi, quod etiam ipsa vidua si illi adjudicata fuisset, prius totum pretium consignaret quam procederetur ad distributionem, quia debebat fortè remanere pars viduæ in compensatione aliorum prædiorum, etiam vidua *par prison* cogitur ponere titulos *devers le Commissaire*: tamen fuit B. *condamné a mettre tout le prix avant que proceder à la distribution, dont il appelle, est dit nonobstant l'appel*, aliàs lapsis quindecim diebus rursus licitabitur, appellatio deseritur quia non relevatur; tamen B. consignat residuum pretii post tres menses, sed antequam sit citatus *en desertion*, & quam petatur executio sententiæ, videtur quod purgavit moram, quia etiam non habebant minores justam causam petendi totum consignari; dicere autem quod domus plus valet, & tunc pluris vendetur, nihil est, tùm quia per Bald. *l. 1. C. commod.* videtur comminatio super qua satis est quod non intervenit nova sententia declaratoria de præsenti; *depuis il a acquiescé & payé les despens. Es lettres d'adjournement il y avoit clause d'adjourner a la requeste du Procureur General du Roy prenant la cause pour son Substitut à la Cour sur l'amende.* Tamen *fut receu a acquiescer.* Certè licet hæredes sint minores, justa fuit adjudicatio cum eorum tutore facta, & stare debet, salvo si ostenderent de læsione ultrà mediam.

1. Expedit in regno esse unicam formam, ut num- Formam unicam de

subhastet esse in regno expedit.

quam sit opus judicem remotum sæpè per senatum interloqui, quod remittantur ad locum *pour estre certifiées*, etiam quando idem judex viderat & dixerat quod procederetur ad adjudicationem, & assignaverat diem vendendi, & adjudicandi, judicio discussionis facto, ut Blæsis, & licet per ejus sententiam *en la Chambre du Conseil fust dit, le tout veu les criées estre bien & deuement faites*, tamen *fut dit qu'elles seroient renvoyées pour à un jour de plaids tenans* 2. *estre leües en jugement, & certifiées*, & hoc certè valet ad publicationem. Arestum *entre Comlubue & de Lueure* ult. Januarii 1533.

Criées doivent estre leuës en jugement pour estre certifiées.

3. *La Chambre des Comptes fait bien faire des criées, & connoist des oppositions*, sed remittit *au Prevost de Paris, ou Iuge du lieu pour adjuger le decret*, quia *c'est hors ligne de compte.* Alias etiam delegati, *& les requestes* adjudicant per decretum.

La Chambre des Comptes, les Requestes du Palais, & delegati font des criées.

4. *Contre six Procureurs du Chastelet qui ont* 700. *livres de rente qui ne leur ont cousté que* 4000. *liv.* adeò mutuas operas præstant ad decipiendum. Ego dico quod talibus qui solemnibus fortè abutuntur, non debent remedia civilia, scilicet præscriptionum prodesse.

Remedia contrà præscriptionē non debent prodesse iis qui solemnibus abutuntur.

Comte de la Boisselle tutor minorum *baille requeste au Iuge, pour avoir permission de vendre* feudum, permittitur contrà §. *non passim*, hoc fit per licitationem, & habet emptor *comme plus offrant*, sed non per formam hastarum; postea creditor emptoris *le fait mettre en criées* super emptore, & per formam hastarum adjudicatur tertio, a quo posteà minores vendicant, *& de la saisie* & de decreto ultimo *appellent*, similiter à prima permissione, *&* 1528. *plaidant Chappes contre feu de Thou, tout cassé*, & benè, quia potuit fieri in fraudem, ut is qui contrà jus emit fecerat suprà *se crier & adjuger* ad fraudandum omnem recursum, dum interim durat minor ætas, maximè dum est tutor is qui non audebat se opponere.

Criées pro reliquis & continuatione reditus 1484. *transaction* 1485. data terra pro reditu. Restitutio ad petitionem creditoris minoris, & totum cassatum per sententiam 1498. unus vendit *une des terres hypothequées, & qui avoient esté saisies & criées par la premiere criée.* Respondi, transit cum vitio; sed quia *on l'a criée* super emptore, & adjudicatur actore priore se non opponente, certè videtur exclusus, quia amplius non erat minor. Sed hoc cessante, licet creditori incipere *nouvelles criées.* Tamen puto quod emptor non potest tendere *afin de distraire*, quia tempore inchoatæ secundæ saisiæ non potuisset ad hoc tendere, si creditor voluisset resumere primam; tum quia transactio resoluta ex capite nullitatis; tùm quia ex causa veteri, & sic nocet tertio. Sed certè saisia pignoris prætorii sublata, non redit ipso jure, ideò interim poterit tertius emptor qui tempore medio emerat tendere *afin de distraire*, etiamsi creditor velit resumere veteres cridas, quæ hunc fundum saisitum includebant; quia arestum non nocet tertio quantum ad possessionem & pignus prætorium semel sublatum, sed solum quoad jus hypothecæ vetus restitutum, & sic contrà hunc tertium discussione opus est, & satis est quod declaretur hypothecatum, pro tempore, & loco saisiendo, distractione facta.

Nota quod dicitur *en criées que l'on fera vendre toute ma part par indivis*, & habebo pretium partis meæ *sur l'enchere* contra posteriores creditores. Verum est quando est unus præcedens creditor, cui pars mea hypothecata est, qui nisi ei solvam, faceret partem meam vendi, alias non venderetur, sed distraheretur. Idem *des opposans afin d'hypotheque d'eviction*, si enim est unus prior creditor, faciunt vendi *sans la charge, sinon que la charge demeurera sur le prix*, super quo pretio prior erat habens hypothecam conditionalem, prior posterioribus etiam priorem hypothecam habentibus, qui tenebuntur dare cautionum secura evictione de reddendo usque ad concurrentiam interesse.

Die Martis 7. Aprilis 1551. *au Conseil* super appellatione creditorum *de Paris* à decreto interposito Meldis de terra ibi sita, vi obligationis *du Prevost de Paris*, ubi manebat debitor qui vendiderat, & pro securitate venditor se obligat *devant Notaires de Paris* ad summam, cujus virtute facto præcepto fiunt *les criees a Meaux* ubi adjudicatur, creditores scientes appellant. Certè debent certificari, non solum ubi res est sita uti debet fieri, sed etiam ubi domicilium debitoris, & utrobique *recevoir les encheres.*

---

§. CLXXXVII.

PAr ledit usage & stile de la Prevosté & Vicomté de Paris, avant qu'aucunes criées faites par lesdites quatorzaines anciennes d'aucunes terres & Seigneuries & fiefs assis en ladite Ville, Prevosté & Vicomté de Paris soient tenuës & reputées bonnes & valables, il convient & est requis que préalablement les terres, Seigneuries & fiefs assis en ladite Ville, Prevosté & Vicomté de Paris soient pris, saisis & arrestez, & mis en la main de Justice, & que la main-mise soit faite sur les principaux manoirs de chacun desdits fiefs, terres & Seigneuries.

SUMMARIA.

1. *Sumptus* de criées quels sont.
2. *Officia vendibilia* en criées, *& ea in quibus est industria non nisi in subsidium.*
3. *Licitatio domus intrà cohæredes, vel proprietarios, etiamsi extranei fuerint admissi, differt* à criées.
4. *Laudimia de licitatione inter cohæredes non debentur.*
5. *Laudimia non debentur* de partage.
6. *Opponens* se à des criées *conservat jus creditorum suorum.*
7. *Qui non se opponit decreto, excluditur & sui creditores.*
8. *Opponens ad finem distrahendi, non tenetur appellare* de la saisie.

Sumptus de criées qui sont?

1. NOta *ès frais de criées* computantur sumptus *par celuy qui a saisi*, sumptus per illum qui citare fecit hæredem proprietarii *pour voir adjuger.*

2. *L'office de Concierge de la Tour de Chartres*, *Officia vendibilia*

en criées, & ea in quibus est industria, non nisi in subsidium.

office de Geolier & Sergent Royal, & omnia officia vendibilia *en criées.* Dico tamen quod officia in quibus industria, non nisi in subsidium.

Licitatio domus inter cohæredes vel proprietarios, etiamsi extranei fuerint admissi, differt de criées.

3. Domus communis inter quatuor hæredes, duo masculi: una filia nupta acquisivit partem sororis: unus fratrum 1532. *met en procès afin de partage*, dicitur quod dividetur si queat, aliàs licitabitur: est visitata, refertur quod non potest commodè dividi sine damno per totum, sed quod expedit licitare, & ad hunc finem *l'estiment* 213. *liv. est licitée au parquet du Chastelet, & affiches attachées à la maison, & aux coins des ruës & ailleurs: sont encheres*, non solum per cohæredes, sed etiam per extraneos, tandem *demeure a ladite sœur deffenderesse comme plus offrante:* sed quid duo illi fratres qui receperunt partes suas pretii *de l'enchere*, loco *de partage* 4. de quo non debentur laudimia? Habent filios qui si non sunt hæredes habent doarium maternum, pro quo nullus se opposuit, an sint exclusi? Respondi quod non, etiamsi aliàs per veras subhastationes excluderentur, quia istæ non sunt hujusmodi, nec sunt prorsus solemnes, tùm quia *n'y a saisie*, tùm quia *n'y a eu Commissaires*, tùm *qu'il n'y a eu proclamation à jour de marché* per præconem *par les quatre quatorzaines*; sed videtur voluntaria, non solemnis licitatio, nisi in quantum divisio est necessaria: Tum quia emptrix quæ erat soror, sciebat, vel scire debebat jura nepotum *audit douaire*, sed nonne potest dividi *au préjudice du douaire*? Videtur quod non, quia non nocetur fructuarius, *ff. de usu & usufr. per legat. vel fideicom. dat.* Imò quia hìc proprietas, ideo dico quod sicut filii tenentur acceptare hæredium subrogatum *par partage*, ita tenentur acceptare pecuniam datam patri loco partis ex hac causa necessaria: sed contrà quem habent actionem, an contrà emptricem? Videtur quod non, quia dat suam pecuniam quæ repræsentat domum. Et satis est quod etiamsi non sint hæredes, tamen pater debet rem suam servare, & sic etiam hypotheca est resoluta, sed certè imò jus dividendi est prius dicta hypotheca, & sic jure communi ex natura divisionis sublata: sed quid, nonnè amita est in culpa, quia debebat curare ut ea pecunia servaretur minoribus filiis? Imò non debet curare, quia posset non mori ante patrem, nec est præsumendum quod fructuarius sit non solvendo tempore mortis, & sic non est in culpa apparenti sicut imputabili. Ad summum pater vendiderat quædam sua prædia ante dictum decretum, numquid sunt hypothecata *à la garentie*? Respondi quod sic, in quantum locus ei quæsitus esset, quia decretum non minorem portabit hypothecam, quam contractus notarii. Sed quid quia posterior? Hoc enim clarum est de venditis post decretum: sed de venditis antè non tenetur ullo modo.

Laudimia non debentur de licitatione inter cohæredes.

La terre est criée, gener *s'oppose afin de distraire* mediam, posteà etiam antè sententiam *de distraction aux Requestes consent* totum vendi & renuntiat exceptioni. Respondi, non esse tutum, quia non est cridatum super genero, sed super patre, & sic pars patris tantum, & creditores generi nihil ad se pertinere putant; ergò oportet novas cridas facere pro parte generi, etiamsi gener non possidebat, 6. ex quo semel se opposuit, & jus creditorum suorum conservans, cui juri non potest amplius renunciare; secùs si nec possideret, nec se opposuisset, quia ipse, & creditores sui essent exclusi. 7.

Opponens se *a criées* conservat jus creditorum suorum.

Archambault s'oppose aux criées simpliciter; postea creditor *demande les Commissaires jouissans*, *Archambault* impedit dicens se possessorem; creditor replicat quod *Archambault* non est opponens *à la saisie*, sed tantum *aux criées*, & sic quod non potest impedire sequestrum, quia censetur tantum opponens *pour une debte*, quia *l'opposant aux criées est opposant à la conservation d'icelles*, ita quod per arestum *fut debouté & dit que tout seroit saisi*, ut narrabat *Chapes* qui dicit suum inventum, & quod *Chartier* dicebat se numquam vidisse. Sed ego dico esse fatuum arestum, quia judicis & judicii ordo non est ut quis de novo acquirat, sed ut conservet & recuperet malè alienatum, ideò non necesse est uti formis ad jus novum acquirendum: tùm oppositio incerta potest æquè declarari ad finem distrahendi, ut ad finem debiti, nec opponens se ad finem distrahendi tenetur appellare *de la saisie*, sed sufficit se opponere, & frivolum est exigere ut appellet, & convertat *en opposition*, cum sufficiat oppositio. Esset nedum ponere legum verba, sed novum eis dare sensum, neque lege, neque statuto, neque communi usu vulgi probatum, ad decipiendum etiam peritos, non advertendo ad hanc occultam captiunculam.

Qui non opponit se decreto, excluditur & sui creditores.

Quid ergò post decretum interpositum? Nonnè possessor potest se simpliciter opponere ad finem distrahendi? Respondi, sic, nec necesse habet appellare 8. *de la saisie generale*, ex quo benè possedit cum effectu putà colono facto Commissario. Tamen consuluit *de Marillac* quemdam, ut contrà arestum decreti magni Consilii facilius veniret *à prendre lettres pour le recevoir appellant de la saisie, & convertir en opposition*, & sic *faire declarer la saisie tortionnaire, & revoquer tout ce qui s'en est ensuivy.*

Opponens ad finem distrahendi non tenetur appellare *de saisie.*

Nota *que si les Commissaires ont actuellement jouy:* tamen, si qui erat dominus, erat absens, vel minor, debet audiri *afin de distraire*, & quo super eo non fuit crida, & si creditor certat de lucro, & iste habet justam causam ignorandi.

---

§. CLXXXVIII.

PAr ledit usage & stile, quand aucunes terres, Seigneuries & fiefs sont saisis, & mis en la main du Roy nostre Sire, & en criées, il convient, & est requis que lesdites terres, Seigneuries & fiefs criez soient nommez & declarez en la premiere desdites criées, & premier rapport fait d'icelles, avec les lieux où lesdites terres, Seigneuries & fiefs sont assis, ou autrement telles criées sont defectives.

OMissa forma nullæ. Alexand. *Consil.* 212. *lib.* 6.

CRIE'ES. Fit distractio erronea *du manoir*, prætextu servitutis, & sic residuum venditur *par decret.* Emptor, qui sub Commissario tenuerat, ingreditur, vocato per tubam debitore absente, *& met son argent*, vel fingit *és mains du Commissaire, & jouit par an & demy*, rediens debitor appellat *de la sentence de distraction, & decret, & de ce qui s'en est ensuivy*, & in Curia *requeste à ce qu'il y ait Commissaire.* *Respondit Chartier* quod erat justum *par l'ordonnance*, ex quo *l'appel* suspendit judicatum. Ego dixi quod erat justum ex eo quod intimatus prius venit ut sequester, & licet verisimiliter scit nullitatem dictæ sententiæ *de distraction* & decreti verisimiliter existentis, & quod pecunia non est distributa, & forsan non data, *& que les creanciers* adhærent & consentiunt pecuniam reddi intimato, alias non appellatio vera de jure communi, sed admissa restitutio, & sic interim stare deberet decretum.

§. CLXXXIX.

PAr ladite couſtume chacun eſt receu à ſoy oppoſer aux criées d'aucuns heritages criez & ſubhaſtez par les quatorzaines anciennes, à la requeſte d'aucun, juſques à ce que ledit decret ſoit levé & ſcellé.

SUMMARIA.

1. *Diſcuſſio non fit niſi poſt decretum.*
2. *Adjudicatione facta non amplius admittitur licitator, ſed tantum opponens.*
3. *Veri opponentes* aux criées *ſunt qui eas impediunt.*
4. *Minor qui non habet tutorem, nec curatorem, an poſſit appellare à decreto.*
5. *Diſtractio* des criées à la charge de l'hypotheque.
6. *Creditore ſaiſiente ceſſante, poteſt unus opponentium ſubrogari.*

Diſcuſſio non fit niſi poſt decretum.

OPPOSER. Scilicet *en Chaſtelet*, quia non fit diſcuſſio 1. niſi poſt decretum: ſed in Curia non licet amplius opponere poſt judicium; ſed tamen licet *encherir*, ſi ſit reſervatum in areſto, ſed non poſt tempus reſervationis: puta 15. dierum, licet nondum ſit ſcellé. Similiter *au Chaſtelet de Paris*, ſi eſt facta adjudicatio ſimpliciter. 2. videtur quod non amplius admittitur licitator, ſed tantum opponens pro jure in omne, uſque ad levationem decreti. Quid in Curia, quando judicium diſcuſſionis non omnia diſcutit, ſed quædam tantum, & multa adhuc relinquit? Certè videtur quod omnia ferè eſſent in novanda ob novum opponentem. *Conſul. fol.* 416.

Adjudicatione facta non amplius admittitur licitatio, ſed tantum opponens

Quidam tutor adiit hæreditatem, conſentiens domum vendi, quæ ſubhaſtata & adjudicata fuit, ſed vivus pater alienaverat jura ſubjecta doario, & reliqua emptione hypothecaverat, ſui emptores putantes ſe tutos ab emptis contra pupillum, quia hæredes non ſe oppoſuerunt venditioni domus; quia vendebatur ſuper pupillo tanquam hærede, qui tunc reſtitutus vendicat doarium, utrum illi poſſint reſtitui contra decretum? Reſpondi non, ſed ſtare debet *l. ex contractu, ff. de re. judic.* potuiſſent tamen ſe opponere ad conſervationem juris, caſu, quo reſtitueretur pupillus, quod non videtur omnino conſervativum; quia jure communi, non ſola Principis gratia datur, *l. 4. de alim. ment.* Sed hi per legem finalem, C. *de jure deliber.* poterunt condicere a poſterioribus creditoribus quibus tutor ſolvit, vel à tutore repetere, ſi priores ſe habet, vel à pupillo, ſi aliàs in ejus commodum verſum, vel fortè in debito ſpeciali favore libertatis, vel hoc ſpeciale potius, quia etiam abſentes, & qui non ſunt in culpa, excluduntur etiam habentes jus conditionale, ſi ſe non opponant.

Vidi Blæſis *en prononçant la ſentence de diſtraction* & quod venderetur, aliquos ſe opponere, & excludi; quia judex erat paratus proferre ſententiam diſcuſſionis, quod fecit: ibi, *y avoit pluſieurs charges* in ſententia *pour debtes* ſemel, *pour rentes non racheptables & racheptables*, *eſt adjugé à l'enchere a cent cinquante livres*, *luy avons vendué & adjugée par decret à ladite ſomme de cent cinquante livres*, *& aux charges contenues en ladite ſentence de l'ordre deſdites criées, laquelle ſomme il ſera tenu conſigner* intrà octo dies. Quæritur an intelligatur quod debet ſatisfacere omnibus opponentibus, quod domum excedit, an verò tantum reditibus? Et certè puto quod omnibus opponentibus (niſi aliud dicat) quia aliàs non teneretur ſolvere *les frais des criées* niſi de dicta ſumma, quod tamen contrarium fieri vidi *par le retrayant*, quod ſeorſim ſolvuntur, & ſic dicta ſumma eſt ultrà omnia onera, ex quo ſimpliciter *il eſt enchery à ladite ſomme* poſt uſum Judicum & formam expoſitionis & venditionis.

1522. *Pourſuivies les criées de la maiſon de Brienne en la rue de Jouy à la requeſte de Maiſtre Michel Chartier:* pauperes *de Montaigu ſubrogez à la pourſuite* 1524. & indè ſilentium. 1532. *à la requeſte d'autre creancier, qui eſt le gendre de Levy de Tourteville, Dame de Brienne & de ladite maiſon, pour les deniers du dot de ſa femme, ſont faites nouvelles criées certifiées au Chaſtelet de Paris, évoquées à la Cour & par defaut* contra proprietarium, *eſt dit par Arreſt que le decret ſeroit adjugé à la charge du deub du pourſuivant, il y a affiches ès lieux accouſtumez, nul n'eſt encheriſſeur que le pourſuivant, luy eſt adjugé* pro debito.

1542. Poſt decretum adjudicatum, *devant qu'il ſoit levé & ſcellé* pauperes habent *lettres Royaux, pour eſtre receus à oppoſition du droict* quod prius proſecuti erant *de rente*, objicitur decretum ultimum & quod in Curia æquipollet *le Jugement de diſcuſſion à l'Arreſt d'adjudication*, licet ſint nulli opponentes, & quod ſunt alia bona debitoris unde pauperes poſſunt habere ſuum reditum, & ita etiam concluſerunt *les gens du Roy*, ſalvo quod in ſubſidium *s'en rapportoient à la Cour*, die ultimo Decembris 1545. Domus pro pauperibus, *Regnier* pro reo.

1545. Latum iniquum areſtum ſuper incidente *de criées*, proſequens petiit ut pendente diſcuſſione omnium opponentium, (qui omnes volebant mutuo ſe excludere de poſſeſſione) res adjudicaretur, quia agebant *afin de diſcuter* ſuum jus hypothecæ, proprietarius impediebat, quia interim res poterat augeri, & etiam fructus ſemper ſibi prodeſſent, & omnibus aliis opponentibus, & interim pretium eſſet otioſum, licet conſignatum adhuc parum tutum ob inſtans bellum, & ob ſumptus in recuperando ab actuariis, & ſic quod proderat opponentibus, ſed magis nocebat, nec debebat cum hujuſmodi damno fieri: per areſtum quod infrà duos menſes debitor faceret decidi omnes oppoſitiones, aliàs adjudicaretur, & pretium conſignaretur. Reſpondi, peſſimè judicatum in hoc ultimo, attento quod nullum erat debitum liquidum, ſaltem ipſius actoris debitum erat ab aliis controverſum, & ſi quædam erant liquida, non exigebant, nec conſtabat opponentes ſuſcitatos fraude debitoris.

Quidam dicunt hunc articulum ſolum intelligi quando *afin de debtes pour avoir diſtribution de deniers*, ſed falſum eſt & iniquum, quia ſimpliciter loquitur, ideò debet intelligi etiamſi in finem *de diſtraire*, etiamſi interim fuerint commiſſarii, imò ſi ſemel judicium diſcuſſionis factum. *Arreſt. fol.* 202. *in fine.* Sed non facto eo judicio omnino admittuntur, quia veri opponentes 3. *aux criées* ſunt qui eas impediunt, & ſic qui ſe opponunt *afin de diſtraire.*

Veri opponentes *aux criées* ſunt qui eas impediunt.

Creditor *de Poitou* ibi fecit *mettre en criées* ſine diſcuſſione immobile debitoris ibi ſitum, contra de-

bitorem morantem Turonis, ubi non tenetur eum discutere. Creditor manens Turonis in vim hypothecæ se opponit, discussione non facta, quæritur in terminis juris an possit? Dico quod sic, sed ad simpliciter declarativum tantum, discussione prius facta, sed ergo nunquam vendetur justo pretio, quia volentes emere timebunt quid contingat post discussionem. Similiter si quis se opponat ex hypotheca, quia iste fidejussit pro alio nondum discusso, nec beneficio discussionis renunciatum est.

Vulgo dicunt procuratores *qu'on ne peut encherir sinon a la charge du fief, & du cens ; & frais de criées, & que tout le reste est en deniers* : sed falsum est, quia sicut oportet *distraire* alienas, vel servitutes certas, ita *à la charge des procés* debitorum, *& aussi que les procés ne peuvent estre trop tost vuidez*, & propterea *à la charge des non racheptables*, & est species discussionis, quod est verum respectu posterioris creditoris, quia prior potest facere totum vendere contra posteriores, utque relinquantur super denariis *de la vente selon leur ordre*.

Minor qui non habet tutorem, vel curatorem, an possit appellare à decreto.

4. Facto decreto super possessore venit minor qui se dicit dominum, ideò appellat, quia non habebat tutorem, nec curatorem, & indefensus modò vult vendicare, an debeat? Audivi *que les gens du Roy furent* in discordia die 11. Martis 1547.

Distraction des criées à la charge de l'hypotheque.

5. *En Chastelet* si creditor *de dix livres de rente* facit *mettre en criées*, tertius *s'oppose afin de distraire* mediam tanquam possessor, tamen post hypothecam creditoris ibi, dicitur statim *que cela est distrait des criées à la charge de l'hypotheque* ; sed quod contra servant *aux Requestes*, & quod statim quod vident opponentem *afin de distraire*, habere jus posterius, statuunt *que tout sera crié & adjugé* : sed certè malè, quia justior est stilus Castelleti, qui tamen debet sanè intelligi, scilicet nisi velit actor tantisper expectare interim, dum ostendet titulum esse fictum, aliàs omnino debet priùs discutere. Nec obstat quod iste tertius est primo personaliter sine discussione obligatus, quia verum est per viam actionis prætensæ, sed non per viam executionis, ideò oportet remitti ad Judicem ad mensem ; & sic stilus Requestarum injustus. Quid ergo de viro qui hypothecavit solus *son conquest*, posteà soluto matrimonio hæredes mulieris habent mediam, creditor *fait tout crier*, hæredes uxoris impediunt, *& tendent afin de distraire* mediam? certa audiri debent contradictorio judicio, quia habere debent defensiones, sed quia verisimile est quod in fraudem, debet judex statuere valdè promptè : sed si appellant, totum impeditur quantum ad eorum partem; ideò debet creditor facere contra eos summariè obtinere executorium, & sic erunt eodem tempore exclusi *de leur fin de distraire*. Quòd si detentor conventus à dicto creditore renunciat fundo, tunc creditor tenetur computare in solutum erga principalem, & si sunt alia prædia debet rem sibi relictam facere cridari, ut sciatur quanti valet, ut de residuo contra debitorem agat, nonnè ergo tenebitur creditor dividere reditum? Respondi, non, sed accipiet in solutum, reliquum autem dare poterit debitori, si malit partem redemptionis recipere; quemadmodum si vendere faceret prædium quod non sufficeret ad redemptionem, reliquum dare poterit debitori.

Creditore saisiente cessante, potest unus opponentium subrogari.

Principali cessante potest unus opponentium subrogari qui habet jus executivum & liquidum, secùs in eo qui tantum ad conservandum hypothecam se opponit, ut discussione facta contra venditorem veniat ad istum super quo subhastatur. Item secus in opponente ex debito conditionali, & hoc dummodo reus posterior consentiat juris declinatorio. Ita *Françoise Antois* vidua do. *Thibault* contrà *Jean Prevost* qui coram Præside simulavit, quia discussio esset benè facta. Secùs in Curia ubi non admittuntur opponentes *apres le jugement de discussion*. Ratio differentiæ est quod in Castelleto fit discussio ante decretum, & sic celerius expediuntur cridæ, ideo ibi diutius durat tempus opponendi, & licet procuratores soleant inter se pallare appunctamentum discussionis inter prosequentem, reum proprietarium, & opponentes, tamen illud non est judicium discussionis, sed mera formalitas facti discussivi absque examinatione jurium, nec illi acquiescunt opponentes nisi volentes : qui autem contradicunt volentes esse potiores aliis aliis, non proptereà supersedetur in adjudicatione, sed adjudicatur decretum, & emptor cogitur consignare pretium *en Iustice*, & tunc quandiu volunt suam controversiam discutiunt opponentes super distributione pretii ; in Curia autem discutiuntur priùs jura opponentium, & super eorum ordine judicatur, ideò post tale judicium novi opponentes non audiuntur, tùm quia satis duraverunt cridæ, tùm quia opus esset nova semper discussionis judicia facere.

---

§. CXC.

PAr ledit usage & stile, quand aucuns heritages appartenans à aucun proprietaire sont mis en criées par les quatre quatorzaines anciennes accoustumées, l'on ne peut valablement proceder par l'adjudication du decret d'iceux heritages plûtost & jusques à ce que tel proprietaire & possesseur soit adjourné à sa personne suffisamment, presens témoins, pour voir bailler le decret d'iceux heritages, ou iceux voir estre adjugez par decret.

QUod proclamata non nocent absentibus & minoribus. Alexand. *consil.* 31. *lib.* 5.

Nota quod solemnitas hujus paragraphi, quia non concernit nisi interesse domini, non potest allegari per actorem. Faciunt notat. Alexand. *consil.* 184. *num.* 10. *lib.* 6. secus de defectibus §. 187. *&* 188. *suprà eodem*, quia possunt per quoscumque opponentes opponi qui volunt admitti ad oppositionem, quia factum ut melius sciant & veniant ad se opponendum. Alias per arestum quod minor informaret de minoritate & de absentia.

TITULUS DECIMUS OCTAVUS.

DE CÆTERIS ARTICVLIS CONSVETVDINARIIS.

§. * CXCI.

* Voy l'art. 109. de la nouvelle Coustume.

PAR la Coustume de la Ville, Prevosté & Vicomté de Paris, si aucun a pris à cens ou rente pour certain prix par chacun an, il peut renoncer en Jugement, partie presente ou appellée, en payant tous les arrerages passez, & le terme ensuivant; jaçoit ce que par lettres il eût promis payer ladite rente & obligé tous ses biens, & s'entend telle promesse qu'il sera proprietaire: si ainsi n'est que par les lettres d'accensement il eût promis mettre aucun amendement, ce qu'il n'eût fait, ou qu'il eût promis fournir & faire valoir ladite rente, & à ce obligé tous ses biens, en laissant toutesfois l'heritage en aussi bon estat & valeur qu'il estoit au temps de la prise.

SUMMARIA.

1. *Is cui impleta est promissio, non potest poenitere.*
2. *Emptor & possessor obligatus est ipso jure.*
3. *Debitor reditus, vendens prædium etiam* à la charge de la rente, *remanet obligatus.*
4. *Reditus habetur pars fundi abusivè.*

Is cui impleta est promissio, non potest, pœnitere.

1 EN JUGEMENT.] Ergo si extra judicium *le rentier* renunciet & projiciat domino non acceptanti suas litteras aut claves, non liberatur, sed semper ut prius tenetur, quia non est licitum illi cui est impletum, pœnitere, *l. sicut, C. de act. & obligat.* Fallit in casu hujus articuli qui non debet extendi.

Emptor & possessor est obligatus ipso jure.

2. ET S'ENTEND TELLE PROMESSE] Videlicet inferendum quod emphyteuta vendens, etiam domino non requisito, (quod potest apud nos tantummodo) non tenetur ad reditum, & desinit esse obligatus, & hoc est rationabile, quia satis est personaliter ipso jure obligatus emptor & possessor, & verum puto.

Debitor reditus vēdens prædium etiam *à la charge de la rente*, remanet obligatus.

3. Quid *si le rentier a promis fournir & faire valoir la rente de l'heritage pris & obligé tous ses biens*, posteà vendit alii, an desinit esse obligatus eo ipso quia desinit esse proprietarius? Videtur quod non per limitationem sequentem. Sed contra videtur æquius dicendum si vendidit emptori qui est solvendo, *& à mesme charge de faire fournir & faire valoir.* Idem puto dicendum quando ceperat ad onus etiam certæ reparationis ut liberaretur a reparatione & futuro reditu vendendo ad illud onus emptori solvendo. Certè sicut *la prise principale & promesse de payer* habet tacitam conditionem quamdiu capiens erit proprietarius, ita inest illa conditio cuilibet clausulæ contractus, nisi contrarium sit expressum: tum quia est simpliciter permissum alii vendere *& ceder son bail*, ergo intelligitur cum omnibus clausulis illius; tum quia eodem modo & eisdem remediis poterit dominus minus cogere emptorem quibus ipsum primum capientem: si enim emptor quovis modo non esset solvendo, vel alias dominus haberet damnum, tunc si venditio non fuerit facta de consensu, & approbatione domini, habet primum capientem, qua tunc primus capiens non servat fidem, quam tenetur servare per se, saltem per alium.

Quid de eo qui vendidit & constituit reditum specialiter super certo suo prædio, an si desinit esse proprietarius, desinit esse obligatus? Videtur item quod sic, quia talis reditus videtur pars fundi, seu fundus per se intelligibilis, quia pro eo debentur domino laudimia, & proximior potest retrahere, & in cæteris etiam de eo ut *d'un propre heritage immeuble* judicatur. Contra videtur, quia hoc casu primario persona obligatur, & secundario res per hypothecam ad securitatem creditoris privilegiatam. Sed in casu præcedenti alia est ratio; ibi persona est obligata propter rem, & in consequentiam rei: hic autem res est obligata propter personam. Non obstat quod talis reditus habetur pars fundi, 4 quia non est verum propriè, sed abusivè, seu impropriè, & non procedit nisi quoad casus habentes identitatem seu æquipollentiam rationis: hîc ergo secus quoad hunc casum ex quo diversa ratio videtur esse, & hoc verius puto: posset tamen prædicta pars procedere in tertio qui emisset dictum prædium, qui tenetur tanquam proprietarius & possessor: quia ibi persona non est obligata nisi propter rem; ideo ille personaliter amodò non tenetur, quod dico procedere etiamsi tum *il en eust passé le tiltre nouveau*, quia in illo subintelligitur hæc clausula, quamdiu erit proprietarius & possessor, quæ etiam communiter solet exponi.

Reditus habetur pars fundi abusivè seu impropriè.

Quid in fine articuli? Si hi velint offerre domino interesse reparationis aut alterius rei non factæ, puto non audiendos, tùm quia non est merum factum, ideò non succedit in interesse, tùm quia fallentia hujus articuli non debet extendi.

Et etiam hoc casu dico non esse locum huic articulo, quia non poterit facere quod res obligata pro reditu liberetur. Textus *in l. creditor si cert. petat.* etiam extenditur inter casum consuetudinis & illum, si reddit rem & fundum quem accepit, hic autem non reddit rem, nec pecuniam quam recepit, & valdè decepit creditorem.

* C'est le 173. de la nouvelle.

§. * CXCII.

PAr privilege usité, quiconque est Bourgeois demeurant & habitant à Paris, & par an & jour y a demeuré, il peut user & proceder par la voye d'arrest sur les biens de ses debteurs forains trouvez en cette Ville; posé qu'il n'y eût obligation ny cedulle.

SUMMARIA.

1. *In simplici aresto sufficit dare cautionem de rebus arrestatis.*
2. *Persona debitoris nō potest arrestari sub pretextu privilegii civis Parisiensis.*
3. *Debitor non debet exui vestibus necessariis.*
4. *Debitor saisitus non perdit privilegium in principali.*

In simplici arresto sufficit dare cautionem de rebus arrestatis. Persona debitoris non potest arrestari sub prætextu privilegii civis Parisiensis. Debitor nō debet exui vestibus necessariis corpori. Debitor saisitus non perdit privilegium fori in principali.

PAR AN.] hoc non est necesse si constat de destinato notabili domicilio. Sed in dubio annus faceret præsumptionem.

1. Sed *l'opposant ou saisi aura délivrance ou mainlevée en baillant caution dans la Ville de Paris*, (puto etiam *és Faux bourgs ou dans la Prevosté* arbitrio boni viri) nec opus dare cautionem de prætenso debito; sed solum de rebus arrestatis: nec potest persona. 2. arrestari, nec etiam 3. exui vestibus necessariis corpori: & eligendo domicilium *en la Ville de Paris*, sed certè fuerit satis eligere domicilium *és Fauxbourgs ou dans la Prevosté*; itaut possit *devant le Prevost* conveniri. Sed an reus ob id perdat privilegium 4. fori in principali? Puto quod non, sed solum super validitate arresti *des choses saisies, & pour valeur* tenetur litigare Parisiis; vel illi fidejussorem de illo valore tantum eo loci convenibilem relinquere absque renunciatione discussionis, quia satis est quod interim reus stet juri coram judice suo. Et hoc genus impedimenti satis est, ut sine magno periculo possint debitores cogi satisfacere. Vide *celuy de Bourges par Boucheras* 1547. *num.* 56.

* C'est le 175. de la nouvelle.

§ * CXCIII.

DEspens d'hostelages livrez par hostes à pelerins ou à leurs chevaux sont privilegiez, & viennent à preferer avant tout autre sur les biens & chevaux hostelez, & les peut l'hostelier retenir jusques à payement, & si aucun autre creancier les vouloit enlever, l'hostelier a juste cause de soy y opposer.

SUMMARIUM.

1. *Hoc privilegium* d'hostelier *non habet locum pro impensis superfluis, nec si dederit locum ludis vetitis.*

A PREFERER] Facit *l. interdum, ff. qui pot. in pign. hab.* quæ est vera ratio hujus paragraphi: unde si essent impensæ valdè superfluæ non venirent, quia sunt contra bonos mores, nec eis favendum est, imò magis indè puniendum, & præsertim si sit lex sumptuaria. Item fallit in eo qui præberet locū ludis vetitis.

* C'est le 176. de la nouvelle.

§. * CXCIV.

QUI vend aucune chose mobiliaire sans jour, sans terme, esperant d'en estre payé promptement, il peut sa chose poursuivre en quelque lieu qu'elle soit transportée pour en estre payé du prix qu'il l'a venduë.

* C'est le 111. de la nouvelle.

§ * CXCV.

UN respit ne peut avoir lieu contre le deub d'aucun à luy adjugé par Sentence diffinitive & contradictoire, loüage de maison, arrerages de rentes, moisson de grains, debtes de mineurs contractées avec les mineurs, ou leurs tuteurs, durant leur minorité.

1. *Difficultate oriente ex justa causa* respit peut avoir lieu.
2. Respit *non impedit executionem sententiæ.*
3. *Appellans ineptè non debet esse melioris conditionis quā justè acquiescens.*
4. Respit *cessat tempore solvendi dato elapso.*

Respit peut avoir lieu difficultate oriente ex justa causa.

TRallat. usurar. quæst. 82. potest renunciari. consil. 95. §. 4.

Damna fortuita. Facit *l. quod mihi, ff. de reb. credit. si cert. pet.* & ibi Alexand. 1. Quando difficultas oritur

oritur à justa causa, *in Auth. de æqualit. dot. cap. illud quoque sancinus col. 7.*

MOISSON] *tract. usurar. quæst. 21. & quæstione 23.*

Adde notata ad Decium *lib. 1. num. 27. contra Decium si certum petat. §. si non observatur ex delicto.*

Quid de sententia *que l'execution sera faite & parfaite non par defauts*, sed partibus auditis? Respondi aut fuit discussum solum super formula executionis, vel alia causa, & non impedit *le respit* 2. multominus impeditur per sententiam *de garnison*, & per arestum adjudicatum: sed si negatum est debitum, & super eo contradictoriè causa cognita judicatum, cessat *le respit*. Quid si appellatum à sententia, sed quia non excedit *dix livres*, petitur exequi, *nonobstant*, an sit locus huic rescripto? Puto quod sic, quia nondum est diffinitiva. Sed ergo provocabitur ad appellandum habens causam indivisam, & ineptè appellans 3. non debet esse melioris conditionis quam justè acquiescens sententiæ, & hoc verius postquàm semel debitum recognoverit & contradictoriam sententiam expectavit. Quid si videns eum in ultimis acquiescit præsentans *un respit* pro summa & expensis & omni debito? Respondi si per dolum litigaverit, non prodest, quia non debet juvare dolosum, ubi de dolo constat.

Respit non impedit executionē sententiæ.

Appellans ineptè non debet esse melioris conditionis quam justà acquiescens.

Amplia etiamsi debitor est obligatus sub garentigia cum termino solvendi dato, quia eo lapso cessabit 4. *le respit*. & perdit privilegium; quicquid veteres superstiosi libri canent.

Respit cessat tempore solvendi dato elapso.

Quandoque judex ex officio dat terminum.

---

§. * CXCVI.

* *C'est le 179 de la Nouvelle.*

EN matiere de desconfiture chacun creancier vient à contribution au sol la livre sur les biens meubles du debteur, & n'y a point de prerogative.

SUMMARIA.

1. Desconfiture n'est recevable pour les despens d'execution.
2. *Nec debito* des Foires de Champagne & Lyon, *nec contra fiscum.*
3. *Juris regulæ cessant* en desconfiture & contribution.
4. *Hypotheca conventa non excluditur.*
5. *Hypothecarius non æquatur hypothecario, nisi inter habentes hypothecam.*

1. N'Y A POINT DE PREROGATIVE] nisi *pour les despens de l'execution*, ut sonant veteres libri. & benè.

Desconfiture n'est recevable pour les despens d'execution.

EN MATIERE DE DESCONFITURE] de simili statutum Decius *consilio 5. numero 3. in fine.*

2. Etiam ob debitum *des Foires de Champagne & de Lyon*, etiamsi fisco. Fallit fortè in principali.

Nec pro debito *des Foires de Champagne & de Lyon* nec contra fiscum.

3. Et cessant juris regulæ, quia non possunt servari, quod unus totum habeat, alius totum perdat sine ulla spe remedii, & sic æquius est omnes ad contributionem vocari ex naturali justitia, cessantibus hoc casu regulis positivis.

Regulæ juris cessans *en desconfiture & contribution.*

Alias si sunt alia bona, libri antiqui sonant quod non debet fieri oppositio super mobilius jàm ab alio captis, nisi super residuo, primo saisiente prius satisfacto.

4. PREROGATIVE. An ergo hypotheca conventa excludatur? Videtur quod non, quia consuetudo satis operatur: primò secundùm jus, secundò addendo derogationem privilegiorum personalium: Tùm esset iniquum, ut vidi. Quidam creditor hypothecarius *fait saisir les viages des terres & les rentes* uxoris debitoris, vir bonis cedit, an prior ille creditor perdet hypothecam, & etiam pignus prætorium? Videtur injustum in contrarium, quia ille qui creatus mutuatur fortè sub hypotheca est causa quod bona inveniantur, ergo non debet excludi per veterem hypothecam. At dices quod textus non tollit hypothecam 5. sed prioritatem hypothecæ inter habentes hypothecam tantum, non est justum, nec congruit verbis & menti: sed magis congruit verbis & menti quod & hypotheca etiam prætoria tollatur. Sed nonnè justum chirographarium æquari hypothecario? Respondi sic in veteribus prædiis, sed non in mobilibus, quæ magis observata sunt per ultimum chirographariū quàm per veterem hypothecarium, & aliquando mobilia exonerantur sine onere hypothecæ.

Hypotheca convēta an excludatur *en desconfiture.*

Hypothecarius non æquatur hypothecario, nisi inter habentes hypothecam.

---

§. CXCVII.

LA connoissance & punition des delits appartient au Juge du domicile des delinquans, & non pas au Juge où le delit a esté commis, quand il est requis par le Juge du domicile, s'il n'y a cas privilegié.

SUMMARIUM.

1. *Causa continentia non debet dividi.*

QUid si dicatur quod hoc est factum favore inferiorum judicum, vel dominorum hujus Præsidiatus, & sic quod non debet prodesse forensibus. Undè quod *un de Mondidier* super suggestione testamenti scholaris mortui in hac urbe non debeat remitti à *Peronne* ubi habet domicilium, maximè quia hîc sunt notarii simul personaliter, & quod continentia causæ non debet dividi, quod saltem hoc casu verum est.

INDEX RERUM ET VERBORUM

QUÆ IN HOC D. CAROLI MOLINÆI Operum Volumine I. potissimùm observanda occurrerunt, ordine Alphabetico digestus.

Mens

 BBBbbb ij

Liber

Præcipuum

Finis Indicis primi Tomi.

EXTRAIT DU PRIVILEGE DU ROY.

LOUIS, PAR LA GRACE DE DIEU, ROY DE FRANCE ET DE NAVARRE: A nos amez & feaux Conseillers les Gens tenans nos Cours de Parlement, Grand-Conseil, Requestes de nostre Hostel & de nostre Palais à Paris, Baillifs, Seneschaux, Prevosts, leurs Lieutenans, & à tous autres nos Justiciers qu'il appartiendra; Salut. JEAN BAPTISTE COIGNARD Imprimeur & Marchand Libraire à Paris; Nous a fait remontrer qu'il auroit cy-devant acquis une part au Privilege du Livre intitulé *Caroli Molinæi Iurisconsulti Opera*, qu'il voudroit reimprimer, s'il Nous plaisoit luy vouloir accorder nos Lettres sur ce necessaires. A CES CAUSES, desirant traiter favorablement ledit Exposant, eu égard au merite de l'Ouvrage, & à la grande dépense qu'il faut qu'il fasse pour une entreprise de cette consequence, Nous luy avons permis & permettons d'imprimer & faire reimprimer ledit Ouvrage tout autant de fois qu'il sera necessaire pendant le temps & espace de trente années, à compter du jour qu'il sera achevé d'imprimer pour la premiere fois, en telle marge & caractere qu'il voudra: Faisant tres expresses inhibitions & defenses à tous Marchands Libraires Imprimeurs & à tous autres de quelque qualité & condition qu'ils soient, d'imprimer ou faire imprimer contrefaire ou alterer lesdits Livres, les vendre ny les distribuer par toutes les Terres & Seigneuries de nostre obeyssance d'autre impression que de celle dudit Exposant, à peine de trois mil livres d'amende, appliquable un tiers à Nous, un tiers à l'Hospital General, & l'autre tiers audit Exposant, de confisquation des exemplaires contrefaits, & de tous dépens dommages & interests, à la charge de mettre deux exemplaires desdits Livres en nostre Bibliotheque publique, un en celle du cabinet de nos Livres en nostre Chasteau du Louvre, & un en celle de nostre amé & feal Chevalier Chancelier de France le sieur d'Aligre avant que de les exposer en vente, à peine de nullité des Presentes: Si vous MANDONS que du contenu en icelles vous fassiez & souffriez joüir & user pleinement & paisiblement ledit Coignard & ceux qui auront droit de luy, sans souffrir qu'il leur soit donné aucun empeschement: Voulons qu'en mettant au commencement ou à la fin de chacun desdits livres copie desdits Presentes ou extrait d'icelles, elles soient tenuës pour bien & deuëment signifiées, & que foy y soit ajoûtée & aux copies collationnées par l'un de nos Amez & Feaux Conseillers Secretaires comme a l'Original: MANDONS au premier nostre Huissier ou Sergent sur ce requis, faire pour l'execution des Presentes tous exploits, saisies, & autres actes requis & necessaires, sans pour ce demander autre permission, nonobstant toutes oppositions ou appellations quelconques, clameur de Haro, Charte Normande, prise à partie, & Lettres à ce contraires dont nous nous reservons la connoissance & à nostre Conseil: CAR tel est nostre plaisir. DONNE' à Saint Germain en Laye le vingt-troisiéme jour de Janvier l'an de grace mil six cens soixante seize, & de nostre regne le trente quatriéme. Par le Roy en son Conseil. DESVIEUX.

Registré sur le Livre de la Communauté le premier Février 1677. Signé D. THIERRY, Syndic.

Ledit Coignard a associé audit Privilege Denys Thierry, Nicolas Pepingué, la veuve Damien Foucault, Jean Guignard, J. Cochard, Theodore Girard, Besogne, Antoine Dezalliers & Charles Osmond, pour par lesdits Associez en joüir & user conjointement durant tout le temps porté par iceluy.

Achevé d'imprimer pour la premiere fois le dernier jour de Iuin mil six cens quatre-vingt.

150#

66 X volt